УЧАСТИЕ КВАЛИФИКАЦИОННО-ДИСЦИПЛИНАРНОЙ КОМИССИИ АДВОКАТУРЫ В ОБЕСПЕЧЕНИИ АДВОКАТСКОЙ ДИСЦИПЛИНЫ В УКРАИНЕ

М. КОСЕНКО,
аспирант Академии адвокатуры Украины

SUMMARY

The article is devoted to theoretical and practical issues of participation Qualification and Disciplinary Commission of advocacy in providing legal discipline in Ukraine. The author emphasizes the need to extend the list of authority Qualification and Disciplinary Commission of advocacy in this field of activity and the disciplinary measures that may be applied to lawyers.

Keywords: advocacy, disciplinary liability, advocacy discipline, authority of the Disciplinary Commission of advocacy.

* * *

Статья посвящена теоретическим и практическим вопросам участия квалификационно-дисциплинарной комиссии адвокатуры в обеспечении адвокатской дисциплины в Украине. Автором статьи подчеркивается необходимость расширения перечня полномочий квалификационно-дисциплинарной комиссии адвокатуры в указанной сфере деятельности и мер дисциплинарного воздействия, которые могут применяться к адвокатам.

Ключевые слова: адвокатура, дисциплинарная ответственность, адвокатская дисциплина, полномочия квалификационно-дисциплинарной комиссии адвокатуры.

Постановка проблемы. Предложенная законом новая модель организации и деятельности КДКА остается неисследованным вопросом среди ученых-юристов, а потому обуславливают их научное изучение и поиск путей дальнейшего совершенствования. Введенный Законом Украины „Об адвокатуре и адвокатской деятельности" новый порядок дисциплинарного производства в отношении адвоката, а также меры дисциплинарного воздействия не обеспечивают в полном объеме выполнение задач, поставленных перед адвокатурой и ее органами самоуправления.

Актуальность темы. Актуальность комплексного научного исследования и теоретического обоснования рассматриваемых в указаной статье вопросов обусловлена практическими проблемами, возникающими в процессе реализации полномочий квалификационно-дисциплинарной комиссии адвокатуры (далее – КДКА) по обеспечению организованности, порядка и законности в адвокатской деятельности.

Отдельные проблемные вопросы, связанные с обеспечением адвокатской дисциплины, были рассмотрены в научных трудах В.В. Андреевского, А.Н. Бирюковой, Т.В. Варфоломеевой, В.Г. Гончаренка, С.В. Гончаренка, И. Гончар, А.Л. Жуковской, Л.П. Изовитовой, Т.С. Коваленко, Д.В. Кухнюка, Л.Л. Лазебного, В.В. Петраковского, С.Ф. Сафулька и других. Однако большинство исследований ученых основывались на прежнем Законе Украины „Об адвокатуре" 1992 года [1], который совсем недавно утратил силу в связи с нормативными мероприятиями проведения судебной реформы и принятием Закона Украины „Об адвокатуре и адвокатской деятельности"[2].

Цель статьи. Выяснить основные проблемные вопросы, связанные с фактической возможностью реализации КДКА закрепленных за ней полномочий и сформировать предложения по устранению практических и теоретиче-

ских проблем в указанной сфере правового регулирования.

Изложение основного материала. Следовательно, обеспечение организованности, порядка и законности в адвокатской деятельности должно осуществляться как с помощью соответствующих стимулирующих, так и принудительных средств воздействия, с целью координации поведения адвокатов в пределах допустимых, установленных норм. Такая деятельность обусловлена постоянным ростом общественного интереса и потребностей в предоставлении адвокатами профессиональной помощи. Вышеупомянутые задачи выполняются с помощью созданной системы органов адвокатского самоуправления, которые должны не только обеспечивать создание благоприятных условий для осуществления адвокатской деятельности, но и наделяться исключительным правом применения к адвокатам мер дисциплинарного воздействия в случае его отклонения от установленных стандартов поведения.

Как отмечает Г. Джаншиев, в лучшей части адвокатуры сохраняется убеждение, что корпоративная организация и только она, может и должна создать для честной адвокатуры более удовлетворительное положение, чем есть. Корпоративная дисциплина – большая моральная и педагогическая сила. Она способна если не изменить людей, то создать хотя бы кадры для лучшего будущего [3, С. 338]. Дисциплина (лат. disciplina – выдержанность, строгость) определяет порядок поведения людей, отвечающий сложившимся в обществе нормам права и морали, а также требование той или иной организации. Определяется господствующими общественными отношениями и служит для их поддержки [4, С. 397]. Понятие дисциплины также дает определение А.Ю. Олейник – это своевременное и точное выполнение требований, вытекающих из нормативных и индивидуально-правовых актов, технологических, организационных, нравственных, общественных и иных социальных норм [5, С.145]. Понятие адвокатской дисциплины – это степень соответствия поведения адвоката сложившимся нормам права и морали, стандартам его профессиональной деятельности. Когда такое поведение выходит за пределы этих стандартов, можно говорить об определенной угрозе качества оказываемой адвокатом правовой помощи.

Соблюдение дисциплины адвокатом в своей профессиональной деятельности имеет особое общественное значение поскольку от нее зависит уровень и качество полученной правовой помощи каждым гражданином. В связи с этим состояние адвокатской дисциплины – уровень соблюдения каждым адвокатом своих профессиональных обязанностей – становится определяющим фактором дальнейшей деятельности его органов самоуправления с применением соответствующих стимулирующих или принудительных методов.

С целью обеспечения адвокатской дисциплины применяется метод принуждения, состоящий в применении дисциплинарных взысканий, то есть привлечения адвоката к дисциплинарной ответственности или других мер дисциплинарного воздействия. Вопросы применения дисциплинарной ответственности требует деликатного подхода. С одной стороны, дисциплинарная ответственность нужна как гарантия определенного профессионального поведения адвокатов и соблюдения минимальных стандартов качества их услуг. С другой стороны, необходимо постоянно помнить, что адвокаты являются одним из важнейших ресурсов и выполняют одну из принципиально важных функций в деле отстаивания прав и основных свобод. Самоуправляющиеся профессиональные ассоциации адвокатов играют ключевую роль в защите своих членов от ненадлежащего вмешательства, лоббировании их профессиональных интересов и разработки профессиональных стандартов деятельности и правил поведения. Эти же ассоциации несут ответственность за то, чтобы в процессе защиты прав клиентов адвокаты действовали в соответствии с фундаментальными принципами законности и добросовестности. В случае несоответствия поведения адвокатов профессиональным стандартам они должны вмешиваться и принимать надлежащие меры [6].

Учитывая особый статус адвокатуры и адвокатов, В.В. Андреевский отмечает, что представляется невозможным распространять общие нормы дисциплинарной ответственности, предусмотреные законодательством о труде. Адвокаты в своей деятельности руководствуются нормами правил адвокатской профессии. Это требует создания во внутренней организации адвокатуры специального дисциплинарного органа [7, С. 177]. Европейским стандартом организации деятельности такого органа считают Положение о роли адвокатов, принятого VIII Конгрессом ООН в августе 1990 года, которым предусмотрено, что „дисциплинарное производство против адвоката должно осуществляться независимыми дисциплинарными комитетами, созданными адвокатурой ...” [8].

Украинский законодатель учел вышеприведенный стандарт в Законе Украины „Об адвокатуре и адвокатской деятельности” [2], который предусматривает образование квалификационно-дисциплинарных комиссий адвокатуры из числа адвокатов, которые наделены полномочиями по решению вопросов дисциплинарной ответственности адвокатов.

Закрепленные законодательством дисциплинарные полномочия КДКА представляют собой совокупность прав и обязанностей, необходимых для реализации возложенных на комиссию функций, связанных с обеспечением соблюдения адвокатами дисциплины. При этом, со слов Ю. Адушкина, такие полномочия служат одним из средств достижения целей, стоящих перед организацией, и применяются для обеспечения всех управленческих функций [9, С.13].

Учитывая указанное, дисциплинарные полномочия КДКА предусматривают возможность применить к адвокату, совершившему дисциплинарный проступок, дисциплинарное взыскание, предусмотреное законом. Правовым основанием привлечения адвоката к дисциплинарной ответственности является совершение им дисциплинар-

ного проступка. Однако следует отметить, что действующий Закон Украины „Об адвокатуре и адвокатской деятельности" не дает определения дисциплинарного проступка, а предусматривает лишь его виды, которые являются основанием привлечения адвоката к дисциплинарной ответственности: нарушение требований несовместимости, нарушение присяги адвоката Украины, нарушение правил адвокатской этики; разглашение адвокатской тайны или совершения действий, которые привели к ее разглашению; неисполнение или ненадлежащее исполнение своих профессиональных обязанностей; невыполнение решений органов адвокатского самоуправления, нарушение других обязанностей адвоката, предусмотренных законом.

Например, Г. Мельниченко, исследуя вопрос профессиональной ответственности адвокатов, выделяет отдельные блоки состава профессиональных правонарушений адвоката, объединенных общим объектом противоправного посягательства. К ним ученый относит: предательство клиента, незаконное противостояние правосудию, финансовые правонарушения адвокатов, правонарушения против функционирования адвокатской корпорации [10, С. 109].

Учитывая имеющиеся разновидности правонарушений, которые могут совершаться адвокатами, считается, что нормативное закрепление определения понятия „дисциплинарный проступок" адвоката является необходимой составляющей совершенствования системы правовых норм, регулирующих дисциплинарную ответственность адвокатов Украины. Например, в теоретических исследованиях в сфере трудового законодательства отдельными учеными было предложено конкретные определения этого понятия. Так, по мнению Л. Сыроватской, дисциплинарный проступок в трудовом праве – это виновное, противоправное нарушение трудовых обязанностей работником или служащим, за совершение которого предусмотрено применение дисциплинарных санкций, которые содержатся в трудовом законодательстве [11, С.84]. Г. Сардинов считает, что указанное понятие необходимо определить, как виновное, противоправное неисполнение или ненадлежащее исполнение работником возложенных на него трудовых обязанностей [12]. В то же время Д. Гавриленко отмечает, что это противоправное, виновное деяние (действие или бездействие), которое нарушает установленный трудовой распорядок и выражается в ненадлежащем выполнении лицом, которое находится в трудовых правоотношениях с конкретным предприятием (учреждением), своих трудовых обязанностей при работе [13, С. 81]. Исследуя проблемы дисциплинарной ответственности судей, С.В. Подкопаев дает собственное определение дисциплинарного проступка судьи – виновное, противоправное нарушение служебных обязанностей, выражается в ограничении или нарушении законных прав и интересов лиц, участвующих в судопроизводстве, или препятствовании доступу к правосудию, в нарушении судейских ограничений, а также общепризнанных моральных требований [14, С. 97].

Учитывая вышесказанное, понятие „дисциплинарный проступок", совершенный адвокатом, можно определить, как виновное и противоправное деяние (действие или бездействие), которое связано с его профессиональной деятельностью и за совершение которого предусмотрено применение определенных законом мер дисциплинарного воздействия.

Взыскания, которые применяются в порядке дисциплинарной ответственности должны иметь правоохранительную, предупреждающе-воспитательную роль. Учитывая указанное, их применение должно справедливо отвечать совершенному дисциплинарному проступку.

Исследуя проблемы дисциплинарной ответственности, А.Т. Барабаш отмечал, что перечень дисциплинарных взысканий имеет соответствующую ступенчатость. По его словам, она начинается с самого легкого взыскания и переходит к тяжелому, который может вообще нести по себе прекращение правоотношений. Она предоставляет возможность выбрать и применить к виновному лицу такую меру, которая, учитывая его индивидуальные психологические особенности, окажет на него необходимое воспитательное воздействие. Поэтому за нарушение дисциплины одинакового характера и тяжести к различным рабочим и служащим применяются различные меры дисциплинарного воздействия или другие воспитательные методы. Однако то обстоятельство, что дисциплинарные взыскания не привязаны к определенным составам нарушения дисциплины, обязывает тщательно разобраться в совершенном нарушении и применить к виновному должное дисциплинарное взыскание. Наличие в перечне дисциплинарных взысканий различной степени тяжести не означает, что лицу, совершившему нарушение дисциплины, более тяжкое взыскание может быть наложено только в том случае, если к нему уже ранее было применено более легкое дисциплинарное взыскание. Выбор дисциплинарного взыскания определяется не порядком его нахождения в перечне, а тяжестью совершенного нарушения дисциплины. Каждый раз дисциплинарное взыскание должно соответствовать тяжести совершенного, степени вины, должно быть целенаправленным и справедливым, способным оказать на виновного надлежащий воспитательный эффект [15, С. 18].

К дисциплинарным взысканиям, которые могут применяться КДКА Украины к адвокатам, относятся: предупреждение; приостановление права на занятие адвокатской деятельностью на срок от одного месяца до одного года, для адвокатов Украины – лишение права на занятие адвокатской деятельностью с последующим исключением из Единого реестра адвокатов Украины, а для адвокатов иностранных государств – исключение из Единого реестра адвокатов Украины.

Взяв во внимание указанное, считается, что определенные законом Украины дисциплинарные взыскания должны быть более дифференцированными, учитывая многообразие правоотношений, возникающих в профессиональной адвокатской деятельности, и имеющуюся совокупность оснований, пред-

усматривающих возможность их применения. Дисциплинарные взыскания должны варьироваться от легкого до тяжелого и иметь такое выражение, которое пропорционально соответствует тяжести дисциплинарного проступка. На указанную проблему нормативного закрепления ограниченного перечня дисциплинарных взысканий было также обращено внимание и в заключении Европейской комиссии „К демократии через право" (Венецианской Комиссии) от 18 октября 2011 № 632/2011. В данном заключении указано, что между „предупреждением" и „остановкой права на занятие адвокатской деятельностью на срок от одного месяца до одного года" очень большая разница, что во многих случаях позволяет их неразумное применение, которое не соответствует тяжести правонарушения [16]. В связи с этим Венецианской комиссией предлагалось включить в список санкций штраф. Положение заключения Венецианской комиссии в этой части являются достаточно подходящими, ведь о ограниченности видов взысканий, которые могут применяться к адвокатам, можно сделать вывод при их сравнении с разновидностями дисциплинарных взысканий, которые могут быть применены к представителям других профессий.

Например, в соответствии с Дисциплинарным уставом Вооруженных Сил Украины на младших и старших офицеров могут налагаться следующие дисциплинарные взыскания: замечание, выговор, строгий выговор, предупреждение о неполном служебном соответствии, понижение в должности, понижение воинского звания на одну ступень, увольнение с военной службы по служебному несоответствию, лишения воинского звания [17]. Дисциплинарный устав прокуратуры Украины предусматривает дисциплинарные взыскания, которые могут применяться к работникам прокуратуры: выговор, понижение в классном чине, понижение в должности, лишение нагрудного знака „Почетный работник прокуратуры Украины", увольнение, увольнение с лишением классного чина [18]. Вместе с тем согласно трудового законодательства Украины к работникам могут применяться исключительно два вида дисциплинарного взыскания – выговор и увольнение. Однако в современной правовой литературе обращается внимание на то, что законодательное ограничение общей дисциплинарной ответственности только двумя видами дисциплинарными взысканиями являются недостатком законодательства о труде. Считается, что оно не всегда позволяет работодателю правильно выбрать один из дисциплинарных взысканий, которое бы соответствовало степени тяжести трудового правонарушения, степени вины, особенностям личности нарушителя [19, С. 365-366].

Законодательство зарубежных стран в сфере адвокатской деятельности имеет свои особенности в закреплении дифференцированности дисциплинарных взысканий. Например, в Литовской республике предусмотрены осуждение, выговор, общественный выговор, признание недействительным решения Литовской ассоциации адвокатов о признании лица адвокатом. Видами дисциплинарных взысканий в Японской Федерации являются: предупреждение, запрет заниматься адвокатской деятельностью сроком на два года, приказ о выводе из коллегии, исключение из адвокатуры. Относительно провинившихся адвокатов, суд чести Федеративной республики Германии может применить следующие взыскания: предупреждение, выговор, штраф, запрет работать представителем или защитником в определенных областях правосудия от одного до пяти лет, исключение из адвокатуры. Причем меры в виде выговора и денежного штрафа могут быть вынесены одновременно [20, С. 29]. А перечень дисциплинарных взысканий по законодательству Польской республики вообще дает возможность их применения в качестве основных и дополнительных [21].

Наличие такой разновидности дисциплинарных взысканий позволяет их разумное и справедливое применение в зависимости от характера и тяжести совершенного дисциплинарного проступка. В связи с этим перечень дисциплинарных взысканий, которые могут быть применены к адвокатам Украины, целесообразно дополнить выговором и штрафом.

Вместе с тем для обеспечения адвокатской дисциплины с помощью метода принуждения недостаточно лишь применение к адвокатам дисциплинарных взысканий. А потому существует необходимость также во внедрении и регламентации других мер дисциплинарного воздействия в отношении адвокатов. Ведь дисциплинарным взысканием в отличие от других мер дисциплинарного воздействия присущи более строгие меры, которые по своей природе имеют уголовный характер.

Например, практическое значение в обеспечении профессиональной дисциплины среди адвокатов возможно в случае введения такого средства дисциплинарного воздействия, как обсуждение поведения адвоката на конференции адвокатов региона, а в исключительных случаях и на съезде адвокатов Украины. На таких обсуждениях можно заслушивать адвокатов, совершивших дисциплинарные проступки. Наряду с этим, для достижения целей воспитательного характера в отношении отдельных лиц достаточным средством дисциплинарного воздействия может быть обычная беседа.

Не менее действенным средством дисциплинарного воздействия будет сообщение общественности о дисциплинарном проступке адвоката в соответствующем издании или на соответствующем веб-портале, например такая процедура введена в судейском корпусе. Такое средство воспитательного воздействия на адвоката уже достаточно длительное время введено в республике Польша. В частности, дисциплинарный суд палаты адвокатов может принять решение относительно сообщения общественности о дисциплинарном проступке адвоката путем его публикации в журнале, который издается соответствующим органом адвокатуры [21].

Также необходимо нормативно закрепить такое средство дисциплинарного воздействия, как принудительное прохождение адвокатом соответствующего курса повышения квалификации

с последующим составлением квалификационного экзамена в КДКА. В то же время повторное нарушение адвокатом обязанности по повышению квалификации должно стать основанием для приостановления КДКА его профессиональной деятельности на соответствующий срок с обязательным направлением на повторное повышение квалификации.

Выводы. Подытоживая вышесказанное, отметим, что обеспечение организованности и законности в адвокатуре Украины возможно только посредством создания соответствующей системы, которая должна обеспечить эффективное координирование поведения адвокатов в пределах допустимых и нормативно-определенных пределах. Для выполнения этих задач существует потребность не только в расширении перечня полномочий КДКА в указанной сфере деятельности, но и мер дисциплинарного воздействия.

Список использованной литературы:

1. Про адвокатуру Закон України від 19.12.1992 // Голос України від 29.01.1993
2. Про адвокатуру та адвокатську діяльність Закон України від 05.07.2012 № 5076-VI //Офіційний вісник України від 23.08.2012 № 62, стор. 17, ст. 2509
3. Гловацький І. Ю. Влада, суд, адвокатура в афоризмах, сентенціях та прислів'ях: Зб. / укл. І. Гловацький. Варшава – 2007 – 363 с.
4. Юридический энциклопедический словарь. глав. ред. А. Я. Сухарев; ред. кол.: М.М. Богуславский, М.И. Козырь, Г.М. Миньковский и др. – М.: Сов. энциклопедия, 1984. – 415 с.
5. Правознавство: підруч. / А. І. Берлач, Д. О. Карпенко, В. С. Ковальський, А. М. Колодій, А. Ю. Олійник, О. О. Підопригора; за ред. В. В. Копєйчикова, А. М. Колодія. – К.: Юрінком Інтер, 2004. – 752 с.
6. Восточное партнёрство – Содействие правовой реформе в странах Восточного партнёрства. Рабочая группа „Профессиональные судебные системы" Доклад: Профессия адвоката. Страсбург. Май 2012 г. [Електронный ресурс]. Режим доступа – http://www.coe.int/t/dghl/cooperation/capacitybuilding/Source/judic_reform/Eastern_Partneship_ReportontheProfessionofLawyer_rus.pdf#xml=http://thunderstone6.coe.int/texis/ThunderstoneSearchService/pdfhi.txt?query=%D0%BF%D1%80%D0%BE%D1%84%D0%B5%D1%81%D1%81%D0%B8%D1%8F+%D0%B0%D0%B4%D0%B2%D0%BE%D0%BA%D0%B0%D1%82%D0%B0&pr=Internet_D5&prox=page&rorder=500&rprox=500&rdfreq=500&rwfreq=500&rlead=500&rdepth=250&sufs=1&order=r&cq=&rpp=10&id=4fd16e3cb
7. Андрєєвський В. В. Дисциплінарне право в адвокатурі та правила адвокатської професії / В. В. Андрєєвський // Часопис Київського університету права – №2007/4. – 177-181 с.
8. Основні положення про роль адвокатів прийняті VIII Конгресом ООН по запобіганню злочинам у серпні 1990 року – Бюлетень законодавства і юридичної практики України, К.: „Юрінком", № 1, – 2000. – п. 28
9. Адушкин Ю. С. Дисциплинарное производство в СССР / Ю. С. Адушкин. под. ред. В. М. Манохина. – С.: изд-во Сарат. ун-та., – 1986 – 128 с.
10. Профессиональная ответственность адвоката: монография. Мельниченко Р. Г. / публ. в авт. редакции. Гарнитура Times. уч.-изд. – Волгоград, 2010. – 168 с.
11. Сыроватская Л. А. Ответственность по советскому трудовому праву. М.: "Юрид. лит.", – 1974 – 184 с.
12. Сардінов Р. Т. Дисциплінарні стягнення як засіб стимулювання праці // Вісник Харківського національного університету внутрішніх справ № 3 (58) 2012 [Електронный ресурс]. – Режим доступа: http://www.nbuv.gov.ua/portal/soc_gum/vkhnuvs/2012_58/58/43.pdf
13. Гавриленко Д. А. Дисциплина труда и средства ее обеспечения / Д. А. Гавриленко // под ред. В. Ф. Чигира / Минск "Наука и техника". 1985 – 120 с.
14. Подкопаєв С. В. Дисциплінарна відповідальність суддів: сутність, механізм реалізації: монографія. – 2-е вид., випр. і доп. – Х.: ВД "ІНЖЕК", 2005. – 216 с.
15. Барабаш А. Т. Ответственность за нарушение трудовой дисциплины / ред. колл. В. Я. Таций (ответ. редак.), Л. Н. Кривоченко, А. И. Процевский и др. // К.: „Вища школа". – 1977 – 42 с.
16. Заключение Европейской комиссии „К демократии через право" (Венецианской Комиссии) от 18 октября 2011 № 632/2011 к Закону Украины „Об адвокатуре и адвокатской деятельности" [Електронный ресурс]. Режим доступа – http://www.venice.coe.int/site/dynamics/N_Recent_ef.asp?L=E
17. Про Дисциплінарний статут Збройних Сил України Закон України від 24.03.1999 № 551-XIV / Урядовий кур'єр від 18.05.1999
18. Дисциплінарний статут прокуратури України затверджений Постановою Верховної Ради України від 6 листопада 1991 року № 1796-XII // Відомості Верховної Ради України від 28.01.1992 № 4, стаття 15
19. Трудове право України: академ. курс: підр. для студ. юрид. спец. вищ. навч. закл. / П. Д. Пилипенко, В. Я. Бурак, З. Я. Козак, С. М. Синчук та ін.; за ред. П. Д. Пилипенка. – 2-е вид., перероб. і доп. – К.: Видавничий Дім „Ін Юре", 2006. – 544 с.
20. Святоцький О. Д. Сучасні системи адвокатури. / за ред. О. Д. Святоцького // К.: Право України. – 1993 – 176 с.
21. Закон „Про адвокатуру" прийнятий Сеймом республіки Польща 26 травня 1982 року [Електронний ресурс]. – Режим доступу: http://isap.sejm.gov.pl/SearchServlet