

## ОСНОВНЫЕ ФУНКЦИИ АДВОКАТА

*В.В. ПЕЧЕРСКИЙ,  
кандидат юридических наук,  
доцент кафедры трудового и  
уголовного права Минского  
института управления*

### РЕЗЮМЕ

**В статье рассматривается содержание основных функций адвокатуры как правозащитной корпорации гражданского общества. Особое внимание уделено оказанию юридической помощи физическим и юридическим лицам, а также контролю деятельности должностных лиц правоохранительных органов при осуществлении ими профессиональной деятельности.**

**П**онятие «функция» (от лат. *functio*) обозначает совершение либо исполнение и с точки зрения философии определяется как роль, которую некий социальный институт или частный социальный процесс выполняет относительно потребностей общества, системы более высокого уровня организации или интересов составляющих ее классов, социальных групп и индивидов. При этом функция носит процессуальный характер и представляет собой направление деятельности определенного рассматриваемого объекта в конкретных исторических условиях и на протяжении определенного периода времени.

Для реализации своей сущности через совокупность определенных функций также формировалась адвокатура как правозащитный институт общества. Основным направлением ее деятельности стало оказание юридической помощи физическим и юридическим лицам в осуществлении и защите их прав, свобод и правоохраняемых интересов.

Раскрытие содержания данной функции требует прежде всего точного определения понятия «юридическая помощь» – понятия, так часто встречающегося в нормативной, научной и учебной литературе, но до сих пор не получившего какой-либо определенности присущих ему существенных признаков. Не вызывает сомнения, что юридическая помощь – это разновидность помощи как таковой.

Помощь включает в себя следующие существенные признаки: наличие негативных факторов природного, техногенного, социального и иного характера, оказывающих вредное влияние на один или несколько существенных элементов жизнедеятельности человека, группы лиц, общности людей, способных вызвать наступление значимых вредных последствий;

активную профессиональную деятельность соответствующего специалиста, направленную на распознавание ситуации, определение средств предотвращения вредных последствий и их применение;

сотрудничество потерпевшего, включающее, в том числе и сообщение важной для оказания помощи информации;

наличие определенной формы согласия на оказание помощи; физическую, материальную, моральную и иную жертвенность специалиста при оказании помощи.

Разным видам помощи свойственны свои особенные существенные признаки, но признаки, относящиеся к понятию «помощь» как таковой, всегда присутствуют в них.

Юридическая помощь как разновидность помощи как таковой несет в своем содержании все ее существенные признаки. Это означает, что основанием для ее оказания является наличие неблагоприятных факторов, влияющих на такие элементы жизнедеятельности физического лица, как его личная безопасность, безопасность его материального и физического благополучия, ситуации, когда существует явная угроза естественного осуществления его прав и свобод как члена общества, как гражданина. Юридическая помощь необходима также и юридическим лицам при осуществлении и защите их законных интересов, но в основном – при

наличии угрозы различным элементам их правоспособности и дееспособности.

Реализацию права и возникающие правовые проблемы (споры, конфликты и т.д.) осуществляют и решают люди, имеющие специальные познания в области права, – юристы. Они располагают особенными средствами и приемами, использование которых позволяет не только распознать сложившуюся ситуацию, но и предложить эффективные рекомендации по ее разрешению.

Без сообщения необходимой по делу информации ни один юрист не в силах разобраться в существе возникшей юридической коллизии, а тем более определить средства и способы ее разрешения. Но обратившийся за помощью человек должен быть уверен, что посвящение юриста в подробности его личной, производственной и иной сферы жизнедеятельности не станет достоянием неограниченного круга лиц. Такая уверенность может основываться только на существовании гарантированной профессиональной тайны, которой связан юрист.

Кроме того, обратившийся вправе рассчитывать на то, что юрист не находится в той или иной зависимости от государственного или иного органа, должностного лица. Подобная независимость является гарантией реального оказания помощи. К этому следует добавить и определенную жертвенность юристом своими личными интересами при защите законных интересов доверителя.

Оказание юридической помощи происходит на основании заключаемого между доверителем и специалистом-юристом соглашения. В нем оговариваются такие условия, как форма оказываемой помощи – защита по уголовному (гражданскому, административному и т.д.) делу; конкретный ее вид (например, участие по уголовному делу на предварительном следствии, в судебном разбирательстве, изучение материалов дела для составления жалобы) и размер гонорара. Данное соглашение коренным образом отличается от сделки в ее гражданско-правовом значении: сделка направлена на получение, прежде всего, материальных выгод (материального интереса), нематериальных приобретений; она заключается на условиях добровольности и равенства сторон. Соглашение об оказании юридической помощи не преследует материальных или нематериальных интересов, заключается в условиях вынужденности данной помощи, доверитель – «не равноправный контрагент по заключению коммерческой сделки. В минуту отчаяния он готов пожертвовать всем, готов отдать последнюю рубашку, чтобы только добиться своего спасения» [1, с.91].

При обращении за юридической помощью лицо всегда выражает желание непременно добиться положительного результата. В отдельных случаях от юриста требуют гарантий в достижении поставленных целей. Но оказание юридической помощи практически всегда происходит при

отсутствии властного начала со стороны юриста. Оказывая влияние на содержание соответствующего процесса или решения, он пользуется только силой правовой аргументации, опытом и знаниями.

Таким образом, понятие «юридическая помощь» образует совокупность следующих существенных признаков:

воздействие на элементы жизнедеятельности конкретного физического или юридического лица неблагоприятных факторов, вызывающих угрозу естественного осуществления его правового статуса, материального и физического благополучия;

активная профессиональная деятельность юриста, направленная на познание сложившейся предконфликтной или конфликтной ситуации;

заключение соглашения на оказание юридической помощи;

сотрудничество доверителя, направленное на сообщение необходимой для оказания помощи информации, передачу документов, вещественных и иных доказательств;

профессиональная тайна как обязательный элемент доверия между юристом и лицом, нуждающимся в юридической помощи;

независимость юриста, оказывающего юридическую помощь, от других физических и юридических лиц;

жертвенность юриста своими личными интересами;

наличие особых (в большинстве случаев регулируемых законодательством) средств и способов оказания юридической помощи, корпоративных правил профессиональной деятельности и этики;

невозможность гарантирования положительного результата при оказании юридической помощи.

Оказание юридической помощи как обязанности возлагается не на правоохранительные органы и органы правосудия, не на юристов, работающих на предприятиях, в учреждениях и организациях. В соответствии с законом государства такой прерогативой обладает только одна профессиональная корпорация – адвокатура.

**Функция оказания юридической помощи физическим и юридическим лицам** реализуется в определенных формах и видах деятельности. Законодатель, юридическая теория и практика выделяют две основные формы оказания юридической помощи – участие адвоката в качестве защитника и участие адвоката в качестве представителя, причем первая форма распространена в основном в уголовном процессе, вторая – преимущественно в гражданском, хозяйственном и административном, хотя также используется и в уголовном процессе в отношении потерпевшего.

Совсем недавно в теории адвокатуры появилась точка зрения о существовании и третьей формы оказания юридической помощи – «как

адвоката, оказывающего помощь тем лицам, которые по действующему законодательству лишены этой помощи» [2, с.13]. Автор данного предложения относит к их числу свидетелей и лиц, у которых проводятся различные следственные действия (обыск, осмотр). В подобных случаях адвокат выступает как защитник прав свидетеля и иных лиц и введение третьей формы не является ни научно, ни практически оправданным.

Формы реализации функции оказания юридической помощи имеют свои видовые особенности. К ним можно отнести:

проведение консультаций (и в частности, первой бесплатной консультации при задержании подозреваемого лица);

участие в проведении следственных действий на этапе предварительного следствия и дознания; изучение материалов уголовного, гражданского, хозяйственного и административного дела;

составление юридических документов (ходатайств, жалоб, заявлений, запросов, возражений, отзывов и т.д.);

участие в судебном заседании первой, кассационной и надзорной инстанций.

Оказание юридической помощи зачастую связано с восстановлением нарушенных прав физического лица или дееспособности юридического лица. Причиной подобных ситуаций становится морально некорректная и профессионально недопустимая, а порой и незаконная деятельность отдельных представителей государственных, общественных организаций, предприятий различных форм собственности. Гражданскому обществу небезразлично, как действуют созданные государством правоохранительные органы и органы правосудия, иные организации, учреждения и предприятия, насколько их деятельность в целом и каждого из его представителей соответствует действующему законодательству, правилам и рекомендациям, выработанным следственной и судебной практикой, научной мыслью. Эта потребность вызвала появление такой функции адвокатуры как общественный контроль и надзор за деятельностью государственных и общественных органов, предприятий и организаций различных форм собственности. «В адвокатуре, при более правильном на нее взгляде, государство должно видеть вечный контроль над всеми сторонами правовой жизни, контроль, никаких затрат не вызывающий, контроль действенный, тысячеглазый» [3, с.48].

Адвокатура, пользуясь своей независимостью от органов государства, иных физических и юридических лиц, способна средствами, определенными в законодательстве, не только противостоять воле их отдельных представителей по конкретным делам. Выделенная функция направлена на обобщение существующих нарушений и формирование

предложений по соответствующему совершенствованию законодательной, экономической, кадровой политики, доведению содержания допущенных нарушений до сведения соответствующих государственных органов и гражданского общества.

Реализуя данную функцию, адвокатура не противостоит государству, но противостоит воле отдельных его представителей, злоупотребляющих вверенной им властью или нарушающих закон. «Результатом такой деятельности должно быть, как не парадоксально это выглядит, принуждение собственными методами (письменными заявлениями, требованиями по конкретным делам и проч.) власти к исполнению норм права» [4, с.6].

Возьмем, к примеру, издавна сложившуюся практику регистрации транспортных средств в органах Госавтоинспекции. Для регистрации автомобиля, находящегося в долевой собственности нескольких физических лиц, работники ГАИ требовали присутствия всех собственников и дачи ими согласия на регистрацию транспортного средства на имя одного из них. В случае отказа одного из собственников процесс регистрации приостанавливался и остальные собственники не могли пользоваться транспортным средством. В то же время действующие Правила государственной регистрации и государственного учета транспортных средств, утвержденные постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 31 декабря 2002 года №1849, не содержат положения о необходимости присутствия и дачи согласия всех остальных собственников. Из чего следует, что отказ такого собственника не может быть обжалован в суде. Обращение адвоката с жалобой на имя начальника Госавтоинспекции позволило изменить всю существующую практику подобной регистрации.

Если заниматься только защитой граждан и юридических лиц, то правозащитные организации обречены на вечную борьбу с государством при сохраняющемся патернализме в обществе, незнании людьми своих прав и способов их защиты в законодательстве, которое по-прежнему содержит угрозы правам человека. Правовое воспитание и преподавание прав человека, знание своих прав, национальных и международных механизмов их защиты необходимы для их успешного отстаивания и утверждения правового сознания [5].

Действительно, оказание отдельным гражданам или юридическим лицам юридической помощи, направление в соответствующие органы и организации юридических документов с правозащитными требованиями не могут и не должны ограничивать деятельность адвокатуры. Тесно связанной с ранее рассмотренными функциями является функция правового просвещения членов общества, направленная на формирование у граждан знаний о праве как таковом, об основных правах и обязанностях и способах их реализации и защиты.

Реализация этой функции происходит на двух уровнях. На первом, конкретном (индивидуальном), уровне правовое просвещение достигает своих целей по отношению к лицу, обратившемуся за юридической помощью, и его близких, также участвующих в процессе осуществления и защиты своих частных интересов. Конкретное просвещение происходит через консультацию, участие в составлении юридических документов, обсуждении стратегии и тактики защиты, сборе доказательств, участии в судебных заседаниях. В настоящее время областными коллегиями адвокатов опробуются новые виды конкретного правового просвещения (дни бесплатных консультаций в библиотеках, исполнительных комитетах и т.п.).

Второй, общий уровень правового просвещения направлен на формирование правового сознания неопределенно большого количества членов общества. Средствами его реализации служат выступления адвокатов в средствах массовой информации (публикации в газетах и журналах, выступления на телевидении и по радио), организация встреч в трудовых коллективах, в средних, средних специальных и высших учебных заведениях.

Адвокатуре как саморазвивающейся профессиональной корпорации присуща и образовательная функция, направленная на подготовку и совершенствование профессионального уровня адвокатов. Обязательным условием приема в корпорацию должно стать успешное прохождение стажировки лицами, претендующими на вступление в ее ряды. Смысл стажировки заключается не только в проверке юридических познаний претендентов, но главным образом в формировании их морально-этических и профессиональных качеств. Работа адвоката требует хороших знаний права, правил профессиональной деятельности и профессиональной этики. Их отсутствие возможно и позволит стать неплохим юристом, но адвокатом – никогда.

В высших учебных заведениях республики, занимающихся подготовкой юристов, давно введены судебно-прокурорско-следственная, хозяйственная, государственная учебные специализации.

Кадры готовятся для системы правоохранительных органов, органов правосудия, предприятий и государственных организаций. Учебные планы данных специализаций содержат только небольшой ознакомительный курс об адвокатуре и нотариате, юридической этике, что явно недостаточно для формирования профессии адвоката – профессии, которая позволяет добиваться реализации прав физических и юридических лиц, восстановления нарушенных законных прав и интересов без использования властных полномочий. Овладение студентами юридических факультетов юридической техникой, тактикой и стратегией отстаивания нарушенных прав и интересов позволит произвести коренное улучшение в их правовом воспитании, правовом познании и сознании, правовой психологии.

В связи с вышеизложенным следует констатировать необходимость введения в юридических вузах и факультетах специализации «адвокатская деятельность», выпускники которой смогли бы стать достойной сменой действующим адвокатам. В рамках этой специализации могло получить свое развитие и такое востребованное временем направление как «бизнес-адвокатура». Главное, что следует учитывать: каждый выпускник юридического факультета должен уметь оказать юридическую помощь (хотя бы неотложную) себе, а потом уже братья за защиту или обвинение всех остальных.

Деятельность адвокатуры по реализации возложенных на нее основных функций полезна гражданскому обществу и государству, поскольку позволяет реализовать их волеизъявление, выраженное в нормах права: пресечь, нейтрализовать или минимизировать последствия нарушения отдельными представителями норм законодательства, сделать выводы о профессиональной, моральной и иной пригодности того или иного государственного чиновника или работника негосударственной организации. Это на первый взгляд кажется, что государство поддерживает всех своих служащих в их деятельности. На самом деле, как государству, так и обществу необходимо знать, как реализуются их волеизъявления на практике.

#### ЛИТЕРАТУРА

1. Васьковский Е.В. Организация адвокатуры. Адвокат в уголовном процессе // Под ред. и с предисл. д.ю.н., проф. П.А. Лупинской; Сост. С.Н. Гаврилова. М.: Новый юрист, 1997.
2. Попов Е.А. Адвокат как участник уголовного процесса в досудебных стадиях. Автореф. дисс. на соиск. уч. ст. канд. юрид. наук. Краснодар, 2004.
3. Владимиров Л.Е. *Advocatus miles* (Адвокат-воин). Пособие для уголовной защиты. СПб, 1911.
4. Сергеев В.И. Проблемы правоприменения Федерального закона РФ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» // Адвокатская практика, 2002, №5.
5. Захаров Е. Правозащитники. [www.hro.org/editions/htm](http://www.hro.org/editions/htm).

#### SUMMARY

The content of the main function of advocacy as a civil society remedial corporation is being looked at in the article. Particular attention is paid to rendering legal assistance to individual and juridical persons as well as the control of activities of law machinery officials while they are performing their official duties.