

Содержание:

image not found or type unknown



Понятие, признаки и виды адвокатской деятельности.

В соответствии с п. 1 ст. 1 Закона адвокатской деятельностью является квалифицированная юридическая помощь, оказываемая на профессиональной базе лицами, получившими статус адвоката в порядке, установленном законом, физическим и юридическим лицам в целях защиты их прав, свобод и интересов, а также обеспечения доступа к правосудию.

Анализ данного определения позволяет выделить ряд признаков адвокатской деятельности.

1. Юридическая помощь, оказываемая адвокатом, является квалифицированной, поскольку она осуществляется лицом, имеющим высшее юридическое образование, полученное по образовательной программе, имеющей государственную аккредитацию, или ученую степень по юридической специальности, а также стаж работы по юридической специальности не менее двух лет либо прошедшим стажировку в адвокатском образовании и успешно сдавшим квалификационный экзамен.

Предполагается, что указанное лицо является специалистом, способным на достаточно высоком (квалифицированном) уровне оказать юридическую помощь. По этому признаку адвокатская деятельность отграничивается от помощи, которую могут оказывать родственники доверителя, социальные работники и иные лица, не имеющие диплом о высшем юридическом образовании, соответственно не являющиеся специалистами и не обладающие необходимой квалификацией. Кроме того, адвокатская деятельность – это именно юридическая помощь, не включающая в себя консультации по экономическим или финансовым вопросам, организационные, технические, административные действия.

2. Юридическая помощь оказывается на профессиональной основе означает, что для адвоката это основной вид деятельности, его “профессия”. Он не вправе

заниматься иной оплачиваемой деятельностью (за исключением научной, преподавательской, творческой), в частности вступать в трудовые отношения в качестве работника, а также занимать государственные должности Российской Федерации, государственные должности субъектов Российской Федерации, должности государственной службы и муниципальные должности (п. 1 ст. 2 Закона).

3. Субъектом оказания юридической помощи выступает только адвокат. По данному признаку юридическая помощь, оказываемая адвокатами, отграничивается от иной аналогичной, оказываемой работниками юридических служб юридических лиц, органов государственной власти и органов местного самоуправления, работниками организаций, оказывающих юридические услуги, индивидуальными предпринимателями, нотариусами, патентными поверенными, либо другими лицами, которые законом специально уполномочены на ведение своей профессиональной деятельности, а также органами и лицами, которые представляют в силу закона. Адвокатская деятельность может осуществляться только адвокатом, состоящим в адвокатском образовании (ст. 20 Закона).

Отличие адвокатской деятельности от иных видов юридической помощи.

1. В п. 3 ст. 1 Закона перечислены виды юридической помощи, которые не входят в сферу адвокатской деятельности. Они присущи иным субъектам, как владеющих специальностью "правоведение", так и не имеющих диплома о высшем юридическом образовании, но, тем не менее, причастных к правоприменительной сфере.

Так, работники юридических служб организаций (юрисконсульты, советники по правовым вопросам, заместители руководителей по организационно-правовой работе; начальники, их заместители, сотрудники юридических отделов управлений и т.п.) наряду со своими непосредственными функциями оказывают различного рода правовую помощь специалистам своей структуры, их деловым партнерам, организациям, с которыми контактирует данное юридическое лицо и пр. Поощряется государством и обществом деятельность таких юристов по оказанию правовой помощи малоимущим гражданам, лицам, потерявшим жилую площадь, беженцам и др. Очевидно, что этот вид помощи хотя и является юридически

квалифицированным, но не адвокатским. Ибо оказывается она правоведами, не имеющими статуса адвоката. Следовательно, под действие настоящего Закона она не подпадает.

2. К особой категории "юридических помощников" относятся "работники органов государственной власти и органов местного самоуправления".

Их деятельность может быть правовой или даже профессионально правовой, если они являются дипломированными юристами, но никак не адвокатской. Поскольку последняя отличается от первых характером правового статуса: у адвокатов он один, а у государственно-властных сотрудников и работников органов местного самоуправления - другой, не подпадающий под действие Закона "Об адвокатской деятельности и адвокатуре".

Правовая помощь оказывается названными работниками на основе иных законов и нормативных актов, которые регулируют именно эту деятельность, соответствующую их юридическому положению.

3. К юридической помощи относится также помощь, оказываемая "участниками и работниками организаций, оказывающих юридические услуги".

Участники таких организаций - это, как правило, их учредители, т.е. физические и юридические лица, объединившиеся для создания определенной предпринимательской структуры, но не занимающие в ней каких-либо должностей. А работники подобных предприятий - это лица, исполняющие в них конкретные должности (штатные, совместительские, договорные и др.). Ими могут быть как сторонние граждане, работающие по контракту, так и сами учредители.

Примерами организаций, оказывающих юридические услуги, являются риэлтерские фирмы, бюро по трудоустройству граждан, благотворительные фонды и др. Здесь правовая помощь в виде консультаций, справок по законодательству и пр. является неотъемлемой частью основной деятельности структуры. Юридическая помощь оказывается по определенной сфере правовых знаний. Для нее необязательно иметь какое-либо, тем более, высшее юридическое образование. Достаточно хорошо знать действующее отраслевое законодательство и практику его применения. Так, работник риэлтерской фирмы, имеющий, к примеру, высшее экономическое образование, может давать юридические советы гражданам, обратившимся к нему по вопросам рынка недвижимости, порядка оформления соответствующих договоров и т.д. Это юридическая помощь, поскольку по своему характеру она является таковой.

Но она будет квалифицированно юридической в случае, когда работник оказывается не экономистом, а дипломированным юристом. Тем не менее, ее нельзя считать адвокатской.

4. В п. 3 ст. 1 Закона упомянуты "индивидуальные предприниматели" как субъекты оказания правовой, но опять же не адвокатской помощи. Здесь имеются в виду различного рода представители т.н. малого бизнеса, независимо от содержания их работы. Она может быть любой - как юридической, так и всякой иной. Точно так же наличие юридического диплома у такого индивидуального предпринимателя не превратит его правовую помощь в адвокатскую. Если он официально юридически подготовлен, то такую помощь следует считать профессионально-правовой.

Когда же у индивидуального предпринимателя нет диплома о высшем юридическом образовании, даваемые им советы нельзя считать профессионально обоснованными. Они могут быть практически верными, максимально юридически приближенными, но никак не профессионально-правовыми. Для этого им недостает такой важной гарантии, как наличие диплома о высшем юридическом образовании. Тем более, подобную индивидуальную предпринимательскую юридическую помощь нельзя считать адвокатской деятельностью, которая регулируется Законом.

5. Своей деятельностью нотариусы обеспечивают защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариальных действий от имени Российской Федерации.

Нотариусы составляют проекты сделок, заявлений и иных документов; дают разъяснения по вопросам совершения нотариальных действий; предупреждают об их возможных последствиях и пр. Так или иначе, нотариусы оказывают людям и организациям юридическую помощь. Причем специально-правовую, т.к. на должность нотариусов назначаются граждане РФ, обязательно имеющие высшее юридическое образование, сдавшие квалификационный экзамен и имеющие лицензию на право нотариальной деятельности.

Но юридическая помощь, оказываемая нотариусом, входит в его полномочия. Сам же нотариус имеет собственный правовой статус. Поэтому его консультационная работа не является адвокатской деятельностью, о чем специально оговорено в ч. 3 п. 3 ст. 1 Закона. Оказание нотариально-юридической помощи регламентируется "Основами законодательства Российской Федерации о нотариате" от 11 февраля 1993 г.

6. В Законе указано также, что патентные поверенные, оказывая кому-либо определенную юридическую помощь, не могут рассматриваться в качестве адвокатов. Здесь речь идет о представителях патентообладателей (или их наследниках), т.е. поверенных в делах авторов (или соавторов) изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, на которые выдан патент. Их полномочия определены Патентным законодательством, Гражданским кодексом РФ и др. Но никак не "Законом об адвокатской деятельности и адвокатуре".

Названная статья специально оговаривает, что в качестве патентного поверенного может выступать и адвокат. Тогда, разумеется, его представительско-патентная деятельность будет адвокатской, соответствующей положениям Закона.

7. Кроме нотариусов и патентных поверенных юридическая помощь оказывается и "другими лицами, которые законом специально уполномочены на ведение своей профессиональной деятельности".

Сюда можно отнести работников опекунских или попечительских советов (комитетов, комиссий и др.), сотрудников управлений социальной защиты населения, агентов бюро ритуальных услуг и т.д. Названные и им подобные специалисты могут быть юристами или не иметь такой специальности. Но по характеру своей профессиональной деятельности они оказывают очень серьезную правовую помощь. Причем, как гражданам, так и организациям. На это их уполномочили государство и соответствующее законодательство.

Однако, тем не менее, правовая работа таких лиц не является адвокатской. Опять же в силу отсутствия у них соответствующего юридического статуса.

8. Пункт 4 ст. 1 говорит о том, что этот Закон не распространяется "на органы и лиц, которые осуществляют представительство в силу закона".

Известно, что представительство бывает двух видов - в силу закона и по доверенности. Права и охраняемые законом интересы недееспособных граждан, лиц, не обладающих полной дееспособностью, и людей, признанных ограниченно дееспособными, защищают их родители, усыновители, опекуны или попечители, которые имеют документы, удостоверяющие их статус и полномочия. Например, свидетельство о рождении ребенка, удостоверение работника опекунского совета и т.п. Никакого иного специального документа типа доверенности для законных представителей не требуется. Они имеют свой правовой статус, оказывают юридическую помощь представляемому, которая, естественно, ни в коей мере не может считаться адвокатской деятельностью. В силу чего настоящий Закон на них

не распространяется.

Названные в Законе отличия юридической помощи от адвокатской деятельности имеют практическое значение. Они позволяют адвокатам яснее видеть свою профессию, а лицам, оказывающим юридическую помощь, сознавать, что их работа не должна приобретать характер адвокатской.