

ЮРИДИЧЕСКАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА НЕГАТИВНЫХ УСЛОВИЙ ПРИОБРЕТЕНИЯ СТАТУСА АДВОКАТА ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ УКРАИНЫ И ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАН

ВИКТОР ЗАБОРОВСКИЙ

Правовая помощь выступает одним из важнейших элементов обеспечения прав и свобод человека. Гарантируя на конституционном уровне право лица на получение профессиональной правовой помощи и возлагая такую обязанность на адвоката, государство устанавливает и квалификационные требования для претендента на занятие адвокатской деятельностью. Цель закрепления украинским законодательством негативных условий для получения статуса адвоката обусловлена необходимостью не допустить к этой профессии тех, кто своими действиями показал, что они не достойны вообще или в течение определенного времени заниматься адвокатской деятельностью.

Говоря о порядке получения статуса адвоката, следует обратить внимание на то, что действующий закон Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности»¹ изменил доступ к профессии в сторону усложнения. Ряд ученых рассматривают это в качестве необходимого условия для повышения качества правовой помощи. О. А. Овсянникова отмечает: «Чем сложнее порядок, тем вероятнее, что знания, полученные в ходе подготовки к сдаче квалификационного экзамена, во время прохождения стажировки, пригодятся в дальнейшей трудовой профессиональной деятельности адвоката»². Устанавливая повышенные требования к претендентам на статус адвоката, по утверждению Д. Забавского, государство гарантирует, что «только те граждане, которые имеют глубокие знания в области юриспруденции, проверенные во время сдачи квалификационных экзаменов и прохождения стажировки, смогут получить официальное признанное и гарантированное государством право на занятие адвокатской деятельностью и осуществления независимой профессиональной деятельности»³. Из подобных позиций исходит и Л. Ю. Грудцына, которая отмечает: «Устанавливая такие высокие профессиональные требования и условия для наделения лица статусом адвоката, государство тем самым гарантирует любому человеку, обратившемуся к адвокату, реализацию им конституционного права на квалифицированную юридическую помощь»⁴.

¹ См. «Про адвокатуру та адвокатську діяльність»: Закон України від 5 липня 2012 р. № 5076-VI // «Офіційний вісник України», 2012, № 62, с. 17.

² Овсянникова О. Стажування кандидата в адвокати: проблеми та перспективи // «Вісник Національної академії правових наук України», 2013, № 4, с. 259 // URL: http://nbuv.gov.ua/UJRN/varny_2013_4_31.

³ Забавський Д. Професійні адвокати або звичайні юристи? // «Юридична газета online», 2013, № 11 (353) // <http://yur-gazeta.com/publications/legal-business/profesiyni-advokati-abo-zvichayni-yuristi.html>.

⁴ Грудцына Л. Ю. Правовое обеспечение гарантий независимости, самоуправления и финансирования адвокатской деятельности // «Евразийская адвокатура», 2013, выпуск 2 (3), с. 23.

Мы разделяем такую точку зрения, поскольку государство, гарантировав в Конституции Украины право на профессиональную правовую помощь, должно обеспечивать и условия квалифицированного ее предоставления, в том числе с целью не допустить, чтобы такую помощь оказывали лица, не имеющие соответствующих знаний и навыков. Исходя из этого, в украинском обществе возникла потребность в повышении уровня квалификационных требований, предъявляемых к претенденту на статус адвоката. Заслуживает внимания позиция С. Сафулько, который на основании анализа норм предыдущего закона Украины «Об адвокатуре» приходил к выводу, что «адвокатура является сегодня слишком легко доступной. Требования выглядят несерьезными, если сравнивать их с требованиями к другим профессиям, например, судей, нотариусов, следователей или прокуроров. Ни в какое сравнение не идут они с требованиями к претендентам в адвокаты в других странах»⁵. Он указывает, что при слабых адвокатах мы никогда не будем иметь честного правосудия. Мы полностью разделяем позицию ученого, поскольку без высококвалифицированной адвокатуры невозможно правовое государство. Неквалифицированный адвокат не в состоянии будет должным образом обеспечить права и интересы людей – высшей ценности общества. Не следует забывать, что уровень адвокатуры – индикатор развития демократии.

Исследуя порядок приобретения статуса адвоката, нужно учесть и опыт стран с высоким уровнем демократии. Заслуживает внимания утверждение В. Р. Дюкиной, которая на основании анализа законодательства ряда стран – членов ЕС, приходит к выводу о совпадении базовых требований к претендентам в адвокаты: «Эти требования являются гарантом того, что к осуществлению адвокатской деятельности будут допущены только те лица, которые владеют необходимой профессиональной квалификацией, чьи личные и нравственные качества позволяют доверить им выполнение такой важной для каждой демократической страны задачи, как обеспечение конституционного права каждого на получение квалифицированной юридической помощи»⁶.

В этой связи необходимо раскрыть правовую сущность условий получения статуса украинского адвоката. При этом следует иметь в виду зарубежный опыт. Сравнение с ним поможет выявить порядок приобретения права на адвокатскую деятельность по украинскому законодательству, гарантировать доступ к адвокатской профессии исключительно тем, чья квалификация и моральные качества обеспечат надлежащее оказание правовой помощи.

Порядок приобретения статуса адвоката регулируется, в частности, разделом 2 закона Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности». Так, ч. 1 ст. 6 закона предусматривает, что адвокатом может быть физическое лицо, имеющее высшее юридическое образование, которое владеет государственным языком, имеет стаж работы в области права не менее двух лет, сдало квалификационный экзамен, прошло стажировку (кроме случаев, установленных настоящим законом), приняло присягу адвоката и

⁵ Сафулько С. Українська адвокатура: в очікуванні вчорашнього дня // «Право України», 2010, № 3, с. 139.

⁶ Дюкина В. Р. Гражданско-правовое регулирование оказания адвокатских услуг в праве Европейского Союза: дис. ... кандидата юрид. наук. М., 2014, с. 40.

получило свидетельство о праве на занятие адвокатской деятельностью. В ч. 2 этой же статьи указан перечень лиц, которые не могут получить статус адвоката. Кроме того, в ст. 7 предусмотрены виды деятельности, несовместимые с адвокатской.

А. В. Меланчук условия приобретения статуса присяжного поверенного разделяет на две категории (положительные и отрицательные)⁷. Отсюда следует, что законом предусмотрены как положительные (ч. 1 ст. 6), так и негативные условия для получения статуса адвоката (ч. 2 ст. 6), а также негативные условия для осуществления адвокатской деятельности (ст. 7).

По нашему убеждению, сначала целесообразно рассмотреть негативные, а уже потом положительные условия как приобретения, так и дальнейшего осуществления адвокатской деятельности. Дело в том, что при наличии хотя бы одного негативного условия лицо не сможет или приобрести право на занятие адвокатской деятельностью, или же осуществлять ее, независимо от наличия положительных условий для получения такого статуса.

Так, негативные условия предусмотрены в ч. 2 ст. 6 упомянутого закона, где отмечается, что не может быть адвокатом лицо, которое:

1) имеет непогашенную или неснятую в установленном законом порядке судимость за совершение тяжкого, особо тяжкого преступления, а также преступления средней тяжести, за которое назначено наказание в виде лишения свободы;

2) признано судом недееспособным или ограниченно дееспособным;

3) лишено права на занятия адвокатской деятельностью – в течение двух лет со дня принятия решения о его прекращении;

4) уволено с должности судьи, прокурора, следователя, нотариуса, с государственной службы или службы в органах местного самоуправления за нарушение присяги, совершение коррупционного правонарушения – в течение трех лет со дня увольнения.

Итак, одним из негативных условий для занятия адвокатской деятельностью является непогашенная или неснятая судимость. Такое положение украинского законодателя, как утверждает И. Ю. Стрельникова, вызывает удивление, поскольку «если обратить свое внимание на исторический путь развития адвокатуры, то мы увидим, что ранее в адвокатуру допускали только человека “благородного” происхождения, а сегодня – преступников. Кажется, такие крайности не в пользу адвокатуры, если мы хотим, чтобы к ней относились с доверием как к высокоразвитому институту гражданского общества»⁸. Следует отметить, что условие о невозможности получить статус адвоката при наличии судимости (без какой-либо дополнительной квалификации) содержалось и в предыдущем законе «Об адвокатуре»⁹ (ч. 2 ст. 2). Наличие неснятой и непогашенной судимости является препятствием для приобретения статуса судьи, прокурора и нотариуса, тоже без всякой дополнительной квалификации.

Как отнестись к данному негативному условию для получения стату-

⁷ См. Меланчук А. В. Порядок одержання дозволу на заняття адвокатською діяльністю в дореволюційній Росії та сучасній Україні: порівняльний аналіз // «Університетські науки записки», 2013, № 1, с. 353 // http://nbuv.gov.ua/UJRN/Unzap_2013_1_53.

⁸ Стрельникова І. Ю. Деякі нововведення Закону України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність» // Юридична осінь 2012 року. Харків, 2012, с. 67.

⁹ См. Про адвокатуру: Закон України від 19 грудня 1992 року № 2887-ХІІ (втратив чинність) // «Відомості Верховної Ради України», 1993, № 9, ст. 62.

са адвоката? Необходимо, прежде всего, исследовать опыт зарубежных стран. Так, французский законодатель исходит из того, что статус адвоката не может получить лицо, если оно было субъектом совершения действий, которые привели к судимости за действия, противоречащие чести, порядочности и нравственности, а также субъектом таких же действий, которые стали основанием для применения дисциплинарных или административных взысканий в виде увольнения, исключения из членов, отзыва, аннулирования регистрации или лицензии (п. 4 и 5 ч. 1 ст. 11 закона «Относительно реформы некоторых судебных и юридических профессий» от 21 декабря 1971 г.¹⁰). Заслуживает внимания и позиция немецкого законодателя, который отказывает в праве на адвокатскую деятельность и в случае, если претендент своими действиями показал, что он не достоин профессии адвоката (п. 5 ст. 7 Федерального закона «Об адвокатуре»¹¹). Законодатели некоторых стран полагают, что претендовать на получение статуса адвоката не имеют права лица, имеющие непогашенную или неснятую судимость за совершение только умышленного преступления (п. 2 ч. 2 ст. 9 Федерального закона Российской Федерации «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»¹², ст. 33 закона Республики Армения «Об адвокатуре»¹³). Такая позиция была предложена и в проекте изменений в соответствующий закон Украины от 3 июня 2014 года¹⁴. Молдавский законодатель не допускает к адвокатской профессии не только лиц, которые имеют непогашенную судимость, но и лиц, ранее осужденных за умышленные тяжкие, особо тяжкие или чрезвычайно тяжкие преступления независимо от погашения судимости¹⁵.

По нашему мнению, основной целью, которой руководствуется законодатель, формируя негативное условие, – это не допустить к адвокатской профессии только того, кто своими действиями показывает, что он не достоин ее – вообще или в течение определенного времени. Учитывая основное назначение и правовую сущность адвокатуры, а также требования, предъявляемые претенденту на статус адвоката (в частности, его морально-этического облика), мы считаем, что квалифицирующим признаком должна выступать не столько степень тяжести совершенного преступления, сколько вообще возможность, чтобы такое лицо занималось адвокатской деятельностью. По нашему мнению, совершение лицом умышленного тяжкого или особо тяжкого преступления независимо от срока давности должно рассматриваться как препятствие для получения статуса адвоката.

Как нам представляется, препятствием в приобретении статуса адвоката должно быть не только совершение лицом преступления, но и иного

¹⁰ См. *Portant réforme de certaines professions judiciaires et juridiques // Loi du 31 décembre 1971 № 71-1130 // <http://www.legifrance.gouv.fr/affichTexte.do?cidTexte=LEGITEXT000006068396>*

¹¹ См. *Bundesrechtsanwaltsordnung (BRAO) // ausfertigungsdatum 01.08.1959 // <http://www.gesetze-im-internet.de/bundesrecht/brao/gesamt.pdf>*

¹² Об адвокатской деятельности и адвокатуре Российской Федерации: Федеральный закон от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 2002. № 23, ст. 2102.

¹³ См. Об адвокатуре: Закон Республики Армения от 14 декабря 2004 года // <http://www.parliament.am/legislation.php?sel=show&ID=2255&lang=rus>.

¹⁴ См. Проект Закона Украины «Про внесення змін до Закону України «Про адвокатуру і адвокатську діяльність» // http://zib.com.ua/ru/print/88082-proekt_zakona_o_vnesenii_izmeneniy_v_zakon_ukraini_ob_advoka.html.

¹⁵ См. Об адвокатуре: Закон Республики Молдова от 19 июля 2002 года // <http://lex.justice.md/viewdoc.php?action=view&view=doc&id=335889&lang=2>.

деяния, которое свидетельствовало бы, что оно не достойно этой профессии. Как мы отмечали, одно из негативных условий для получения статуса адвоката – факт увольнения с должности судьи, прокурора, следователя, нотариуса, с государственной службы или службы в органах местного самоуправления за нарушение присяги, совершение коррупционного правонарушения, в течение трех лет со дня такого увольнения. Такое положение не лишено недостатков, поскольку украинский законодатель без оснований ограничил как круг субъектов коррупционного правонарушения, так и сам срок действия такого ограничения.

Следует обратить внимание на то, что законодательством некоторых стран вообще не устанавливается срок давности в случае совершения лицами указанных правонарушений. К примеру, немецкий законодатель отмечает, что к адвокатской деятельности не допускается и лицо, которое на основании судебного решения было уволено с должности судьи или по решению дисциплинарного суда – из органов правосудия (п. 5 ст. 7 Федерального закона «Об адвокатуре»¹⁶). Заслуживает внимания и позиция молдавского законодателя. К адвокатской профессии он не допускает не только лиц, которые были уволены по компрометирующим основаниям из правоохранительных органов, с должности судьи, нотариуса, юриста или государственного служащего, но и лиц, нарушивших основные права и свободы человека, что установлено решением судебной инстанции (ч. 3 ст. 10 закона Республики Молдова «Об адвокатуре»¹⁷). Что касается украинского законодателя, то он не устанавливает такой срок для лица, которое изъявило желание приобрести статус прокурора, отмечая, что не может быть назначено на такую должность лицо, на которое накладывалось административное взыскание за совершение коррупционного правонарушения (п. 3 ч. 5 ст. 27 закона Украины «О прокуратуре»¹⁸). Учитывая цель указанных негативных условий, считаем, что позиции немецкого и молдавского законодателя имеют право на существование, но являются слишком жесткими. По нашему убеждению, в этом случае можно применить положение, содержащееся в уже упоминавшемся проекте об изменениях в законе, где отмечается, что не может быть адвокатом и лицо, которое: в течение последних пяти лет привлекалось к административной ответственности за совершение коррупционного правонарушения; уволено с должности судьи, прокурора, следователя, нотариуса, с государственной службы или службы в органах местного самоуправления за нарушение присяги, – в течение пяти лет со дня увольнения.

Еще одним негативным условием для получения статуса адвоката является и признание лица недееспособным или ограниченно дееспособным. Мы полностью поддерживаем такое условие. Подобные позиции воспроизведены и в законодательстве других стран, в частности России и Армении (идентичные нормы), Германии (претендент по состоянию здоровья не может на постоянной основе должным образом осуществлять адвокатс-

¹⁶ См. Bundesrechtsanwaltsordnung (BRAO) // <http://www.gesetze-im-internet.de/bundesrecht/brao/gesamt.pdf>

¹⁷ См. Об адвокатуре: Закон Республики Молдова от 19 июля 2002 г. // <http://lex.justice.md/viewdoc.php?action=view&view=doc&id=335889&lang=2>

¹⁸ См. Про прокуратуру: Закон України від 14 жовтня 2014 року // «Відомості Верховної Ради України», 2015, № 2-3, ст. 54.

кую деятельность), Польши (недееспособное лицо или признанное длительное время непригодным выполнять профессиональные обязанности¹⁹). В украинском Порядке допуска к сдаче квалификационного экзамена (новая редакция)²⁰ указано, что одновременно с заявлением о допуске к сдаче квалификационного экзамена подается и медицинская справка об обязательных предварительных и периодических психиатрических осмотрах. Учитывая, что согласно украинскому законодательству лицо признается недееспособным или ограниченно дееспособным по решению суда в порядке особого производства, а указанный экзамен принимается членами квалификационной комиссии, то мы сомневаемся в необходимости такой медицинской справки.

Следует обратить внимание, что украинский законодатель устанавливает еще и дополнительные условия, когда лица не могут быть назначены, как на должность судьи (с хроническими психическими и т. п. заболеваниями), так и прокурора. Учитывая это, неоднократно предлагалось внести в закон положение, согласно которому не может быть адвокатом лицо, имеющее заболевания, препятствующие осуществлению адвокатской деятельности по специально утвержденному для этого перечню²¹. Учитывая специфику адвокатской деятельности, мы ставим под сомнение необходимость указанного негативного условия для получения статуса адвоката.

Еще одно негативное условие для этого – лишение лица права на адвокатскую деятельность в течение двух лет со дня прекращения такого права. Законодатели большинства стран используют такое негативное условие хотя по-разному относятся к сроку такого ограничения. Например, немецкий законодатель исходит из необходимости истечения не менее 8 лет²². Законодательство Молдовы вообще не указывает на такой срок, отмечая, что адвокатом не может быть лицо, которое ранее было исключено из адвокатуры или лишено лицензии на оказание юридической помощи по компрометирующим основаниям²³. По законодательству Бельгии предусмотрено, что лицо, которое было лишено звания адвоката, не может быть зарегистрировано и внесено в список адвокатов в любой стране – члене Европейского Союза до истечения десяти лет. По истечении шести лет адвокат наделяется правом обратиться за помилованием в Дисциплинарную

¹⁹ См. Prawo o adwokaturze // Ustawa z 26 maja 1982 r. // <http://isap.sejm.gov.pl/DetailsServlet?id=WDU19820160124>

²⁰ См. Порядок допуску до складення кваліфікаційного іспиту, Порядок складення кваліфікаційного іспиту та методики оцінювання результатів складення кваліфікаційного іспиту для набуття права на заняття адвокатською діяльністю в Україні (нова редакція), який затверджений рішенням Ради адвокатів України від 17 грудня 2013 року № 270 // <http://unba.org.ua/assets/uploads/legislations/poryadki/2015.09.25-poryadok-104.pdf>

²¹ См. Проект Закону України «Про внесення змін до Закону України «Про адвокатуру і адвокатську діяльність», який був оприлюднений Міністерством юстиції України 3 червня 2014 року // URL: http://zib.com.ua/ru/print/88082-proekt_zakona_o_vnesenii_izmeneniy_v_zakon_ukraini_ob_advoka.html; Проект Закону про внесення змін до Закону України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність» та деяких інших законодавчих актів України (щодо статусу і гарантій адвокатської діяльності та формування і роботи органів адвокатського самоврядування) від 04 лютого 2015 року № 1794-1 // http://w1.c1.rada.gov.ua/pls/zweb2/webproc4_1?pf3511=53817

²² См. Bundesrechtsanwaltsordnung (BRAO) // <http://www.gesetze-im-internet.de/bundesrecht/brao/gesamt.pdf>

²³ См. Об адвокатуре: Закон Республики Молдова от 19 июля 2002 года // <http://lex.justice.md/viewdoc.php?action=view&view=doc&id=335889&lang=2>

или Апелляционную комиссию, которая выносит мотивированное решение, что не подлежит обжалованию. Кроме того, регистрация лица в качестве адвоката разрешается только после мотивированного заключения Совета адвокатов, к которому адвокат принадлежал.

Проектами изменения в закон Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности» предусматривается увеличение этого срока до трех лет²⁴. По нашему мнению, такой срок должен составлять не менее пяти лет.

Ряд зарубежных законодателей, принимая решение о допуске лица к адвокатской профессии, учитывают и его морально-этический облик, в том числе и аморальные проступки, которые бы дискредитировали его. Мы считаем, что не могут претендовать на получение статуса адвоката лица, которые уже были лишены его или уволены, например, с должности судьи, прокурора или государственного служащего в результате совершения ими аморального проступка, который причинил значительный ущерб авторитету адвокатуры (соответственно авторитету правосудия, прокуратуры или государственной службы). Показательным в данном случае является положение ч. 4 ст. 69 закона Украины «О судоустройстве и статусе судей», согласно которому не может претендовать на должность судьи лицо, которое было ранее уволено с должности судьи за: совершение существенного дисциплинарного проступка; грубое или систематическое пренебрежение обязанностями, несовместимое со статусом судьи; нарушение требований относительно несовместимости; в связи с вступлением в законную силу обвинительного приговора в отношении такого лица.

Как отмечалось, в Украине предусмотрены негативные условия для осуществления адвокатской деятельности, а именно указано, что несовместимой с деятельностью адвоката являются: работа на должностях лиц, указанных в п. 1 ч. 1 ст. 4 закона «О принципах предотвращения и противодействия коррупции»²⁵; военная или альтернативная (невоенная) служба; нотариальная деятельность; судебно-экспертная деятельность. Мы разделяем такую позицию украинского законодателя, поскольку вышеуказанные работа, деятельность или служба делает невозможным надлежащее выполнение лицом своей профессиональной деятельности по предоставлению правовой помощи. Но в данном случае нужно учесть положения п. 11 Раздела 2 вышеуказанного Порядка сдачи квалификационного экзамена, где отмечается, что не является препятствием для решения вопроса о допуске к сдаче квалификационного экзамена лица, **которое** занимает должности, предусмотренные соответствующим законом. При этом отмечается, что оценка несовместимости занимаемых лицом должностей с адвокатской деятельностью осуществляется Советом адвокатов региона при решении вопроса о допуске лица к стажировке/выдаче Свидетельства о праве на занятие

²⁴ См. Проект Закону України «Про внесення змін до Закону України «Про адвокатуру і адвокатську діяльність», який був оприлюднений Міністерством юстиції України 3 червня 2014 року // http://zib.com.ua/ru/print/88082-proekt_zakona_o_vnesenii_izmeneniy_v_zakon_ukraini_ob_advoka.html; Проект Закону про внесення змін до Закону України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність» та деяких інших законодавчих актів України (щодо статусу і гарантії адвокатської діяльності та формування і роботи органів адвокатського самоврядування) від 04 лютого 2015 року № 1794-1 // http://w1.c1.rada.gov.ua/pls/zweb2/webproc4_1?pf3511=53817

²⁵ См. «Про засади запобігання і протидії корупції»: Закон України від 07 квітня 2011 року № 3206-VI // Відомості Верховної Ради України. 2011. № 40, ст. 1750.

адвокатской деятельностью. Мы не разделяем указанной позиции, поскольку непонятно, во-первых, как указанные лица вообще будут проходить стажировку как один из этапов получения статуса адвоката (или какое качество будет такой стажировки), а во-вторых, будет ли соблюдено упоминавшееся требование закона, которым запрещается для ряда должностных лиц приобретать статус адвоката в течение трех лет со дня увольнения за нарушение присяги или совершения коррупционного правонарушения.

В данном случае заслуживает внимания утверждение С. Мостовенко, который указывает, что в большинстве случаев сотрудники правоохранительных органов, органов прокуратуры и налоговой службы, а также судьи имеют адвокатские удостоверения «и используют их как запасной аэродром на случай ухода с государственной службы»²⁶. Он указывает на то, что следовало бы установить срок не менее пяти лет, в течение которого такие лица не имели бы право заниматься адвокатской деятельностью, что позволило бы им перестроить свое мышление с позиции обвинения на позицию защиты интересов клиента, а также избежать определенного влияния на своих недавних коллег по правоохранительной системе и тому подобное. По нашему мнению, такая позиция создает существенные препятствия для реализации принципа свободного доступа к адвокатской профессии. В такой ситуации, мы считаем, возможным учесть положения ст. 10 закона Украины «О принципах предотвращения и противодействия коррупции», в котором среди ограничений в отношении лиц, освободившихся от должностей или прекратили деятельность, связанную с выполнением функций государства, местного самоуправления, имеется запрет в течение года представлять интересы любого лица по делам, в которых другой стороной является орган, где они работали.

Такое ограничение более подробно раскрыто в разъяснении Министерства юстиции Украины от 25 января 2012 года²⁷, в котором отмечается, что оно будет способствовать предотвращению недобросовестного использования бывшими служащими своих связей при осуществлении представительской деятельности (весьма актуально для юристов, среди которых распространена практика представительства интересов граждан или юридических лиц после прекращения государственной службы или работы в правоохранительных и контролирующих структурах, в том числе, в процессе осуществления адвокатской деятельности). В этом разъяснении также отмечается, что подобные ограничения действуют в большинстве государств. Так, к примеру, в Японии, Нидерландах, Турции, Великобритании подобные ограничения действуют в течение двух лет, а в Норвегии – шести месяцев. В Канаде такие ограничения действуют в течение одного года для служащих и двух лет для министров, при этом для высших должностных лиц и работников министерств установлены ограничения на осуществление лоббистской деятельности в течение пяти лет со дня прекращения службы. Подобные ограничения существуют и во Франции, где предусмотрено, что бывшим государственным служащим запрещается в

²⁶ Мостовенко С. Адвокат – не посередник між чиновником і клієнтом! // «Дзеркало тижня», 2012, № 26, с. 6.

²⁷ См. Антйкорупційні обмеження щодо осіб, які припинили діяльність, пов'язану з виконанням функцій держави або місцевого самоврядування: Роз'яснення Міністерства юстиції України від 25 січня 2012 року // <http://zakon3.rada.gov.ua/laws/show/n0001323-12>.

течение пяти лет с момента окончания государственных полномочий поддерживать иски требования и вести в суде дела в отношении органов государственного аппарата, подведомственных департаменту, к которому они ранее принадлежали²⁸. Считаем необходимым установить подобное ограничение и для лиц, которые приобрели статус адвоката, не менее чем в течение трех лет со дня прекращения предыдущей их деятельности.

Можно сделать вывод, что украинским законодательством об адвокатуре предусмотрены как положительные, так и отрицательные условия приобретения статуса адвоката. Кроме того, законодатель выделяет и отрицательные условия для осуществления адвокатской деятельности. Анализ законодательств зарубежных стран (Германии, Франции, России, Армении, Польши и т.д.) указывает на то, что украинским законодательством закреплен достаточный и надлежащий комплекс негативных условий для осуществления адвокатской деятельности. Но отсутствие надлежащего механизма реализации некоторых условий, а также ограниченные временные рамки действия запрета на адвокатскую деятельность для некоторых категорий лиц, по нашему мнению, не оправдывает цели – не допустить к адвокатской профессии тех, кто не достоин ее. Так, совершение лицом умышленного тяжкого или особо тяжкого преступления не должно подвергаться действиям срока давности, а препятствовать получению статуса адвоката. Не может быть адвокатом и лицо, которое: в течение последних пяти лет привлекалось к административной ответственности за совершение коррупционного правонарушения; уволено с должности судьи, прокурора, следователя, нотариуса, с государственной службы или службы в органах местного самоуправления за нарушение присяги или совершения коррупционного деяния. Кроме того, мы полагаем, что не могут претендовать на статус адвоката лица, которые уже были лишены этого статуса или уволены с должности судьи, прокурора или государственного служащего за аморальный проступок, причинивший значительный ущерб авторитету адвокатуры (соответственно правосудия, прокуратуры или государственной службы).

Ключевые слова: адвокат, адвокатская деятельность, статус адвоката, негативные условия для приобретения статуса адвоката

ՎԻՎՏՈՐ ՉԱԲՈՐՈՎՄԿԻ – Փաստաբանի կարգավիճակ ձեռք բերելու համար բացասական պայմանների իրավաբանական բնութագրությունը՝ ըստ Ուկրաինայի և արտասահմանյան երկրների օրենսդրության – Հոդվածում ուսումնասիրվում է ոչ բարվոք պայմանների էությունը ինչպես փաստաբանի կարգավիճակ ձեռք բերելու, այնպես էլ հետազայում փաստաբանական գործունեություն իրականացնելու հարցում: Ուկրաինայի, ինչպես նաև մի շարք այլ երկրների (Գերմանիա, Ֆրանսիա, Ռուսաստանի Դաշնություն, Հայաստանի Հանրապետություն, Լեհաստան, Սոլովակ, Բելգիա և այլն) օրենսդրության վերլուծության հիման վրա հեղինակը գալիս է այն եզրահանգման, որ ուկրաինական օրենսդիրը բացասական պայմանների բավարար և պատշաճ համալիր է ամրագրում փաստաբանի կարգավիճակ ձեռք բերելու և

²⁸ См. Святоцька В. Институт адвокатури Франції: особливості формування і розвитку // «Право України», 2011, № 10, с. 251; Компанейцев С. В. Деонтологічні стандарти діяльності адвокатів у деяких зарубіжних країнах // «Актуальні питання публічного та приватного права», 2013, № 1, с. 17.

հետագայում փաստաբանական գործունեություն իրականացնելու համար: Հեղինակը եզրակացնում է, որ այդպիսի պայմաններից մի քանիսի իրականացման համապատասխան մեխանիզմի բացակայությունը, ինչպես նաև փաստաբանական գործունեությամբ զբաղվելու ժամանակավոր սահմանափակման արգելքը մարդկանց որոշ կատեգորիաներ համար չեն արդարացնում այն հիմնական նպատակը, որով պետք է առաջնորդվի ուկրաինական օրենսդիրը նման պայմանների ձևավորման ժամանակ: Հեղինակի կարծիքով, այդ նպատակին հասնելու համար պետք է փաստաբանի մասնագիտությունից զրկել այն անձանց, ովքեր իրենց գործողություններով ցույց են տվել, որ արժանի չեն առժամանակ կամ ընդհանրապես զբաղվելու փաստաբանական գործունեությամբ:

Բանալի բառեր – *փաստաբան, փաստաբանական գործունեություն, փաստաբանի կարգավիճակ, բացասական պայմաններ փաստաբանի կարգավիճակ ձեռք բերելու համար*

VICTOR ZABOROVSKY – *Legal characterization of negative conditions of acquiring the status of lawyer under the laws of Ukraine and foreign countries.* – In the article an at analyzes of the negative conditions as the acquisition of the status of lawyer, and the implementation of further advocacy. Based on the analysis of the provisions of the Ukrainian legislation and the legislation of foreign countries (Germany, France, Russian Federation, Republic of Armenia, Poland, Moldova, Belgium, etc.), the author concludes that the Ukrainian legislator establishes an adequate and appropriate range of adverse conditions as the acquisition of the status of lawyer, as well as for the further implementation of advocacy. The conclusion is that the absence of a proper mechanism for the implementation of some of these conditions, and limited time frame of the prohibition to practice law for certain categories of persons, does not justify the main goal, which is to be guided by the Ukrainian legislator in the formation of such conditions. This aim, according to the author, is to avoid the legal profession to those who have shown by their actions that they do not deserve at all, or to engage in advocacy for a certain time.

Key words: *lawyer, lawyer activity, lawyer's status, negative conditions for acquiring the status of lawyer*