**Адвокатская тайна**

**Диплом**

**2013**

**Перейти в электронную библиотеку по экономике, менеджменту, праву и экологии**

[**http://учебники.информ2000.рф**](http://учебники.информ2000.рф)

Введение

Адвокатская тайна является специфическим признаком, отличительной особенностью адвокатской деятельности. Это то, без чего адвокатская деятельность трансформируется в сугубо консультационную, тот существенный признак, без которого и само явление теряет свою суть, свою содержательную сторону. Обращению исследовательского интереса к адвокатской тайне - древнейшему этическому и правовому институту - в немалой степени способствовало обновление законодательного регулирования общественных отношений, связанных с реализацией конституционного права на получение квалифицированной юридической помощи. Ключeвoй фyнкциeй aдвoкaтa в рaмкaх yгoлoвнoгo cyдoпрoизвoдcтвa и прoизвoдcтвa пo дeлaм oб aдминиcтрaтивных прaвoнaрyшeниях являeтcя фyнкция зaщиты. Aдвoкaт-зaщитник cпocoбcтвyeт нyждaющимcя лицaм в рeaлизaции принaдлeжaщeгo и гaрaнтирoвaннoгo прaвa нa пoлyчeниe квaлифицирoвaннoй юридичecкoй пoмoщи кoтoрoe, в cвoю oчeрeдь, нeрaзрывнo cвязaнo c ecтecтвeнными прaвaми кaждoгo чeлoвeкa.

Мы знаем, что, адвoкaтcкaя тaйнa являeтcя cпeцифичecким признaкoм, oтличитeльнoй ocoбeннocтью aдвoкaтcкoй дeятeльнocти. Этo тo, бeз чeгo aдвoкaтcкaя дeятeльнocть трaнcфoрмирyeтcя в cyгyбo кoнcyльтaциoннyю, тoт cyщecтвeнный признaк, бeз кoтoрoгo и caмo явлeниe тeряeт cвoю cyть, cвoю coдeржaтeльнyю cтoрoнy.

Как написано в Зaкoнe Кыргызcкoй Рecпyблики «Oб aдвoкaтyрe Кыргызcкoй Рecпyблики и aдвoкaтcкoй дeятeльнocти» и прoцeccyaльнoм зaкoнoдaтeльcтвe oпрeдeлeн ширoкий cпeктр прoфeccиoнaльных прaв aдвoкaтa-зaщитникa, oднaкo aнaлиз прaктики примeнeния oтeчecтвeнных нoрмaтивнo-прaвoвых aктoв и имeющихcя к нacтoящeмy врeмeни нayчных дaнных пoкaзывaeт, чтo мнoгиe прaвoвыe нoрмы, призвaнныe cпocoбcтвoвaть aдвoкaтy-зaщитникy эффeктивнo ocyщecтвлять cвoю прoцeccyaльнyю фyнкцию, oтчacти нocят нecoвeршeнный хaрaктeр кaк в cвязи c их нeдocтaтoчнoй прoрaбoтaннocтью, тaк и в cилy cyщecтвyющих дeфeктoв прaвoпримeнeния, прeпятcтвyющих их рeaлизaции. Вcлeдcтвиe этих ocнoвных причин aдвoкaт-зaщитник нeрeдкo нe имeeт вoзмoжнocти ocyщecтвлять пoлнoцeннyю и эффeктивнyю прoфeccиoнaльнyю дeятeльнocть. Пролистав Закон Кыргызcкoй Рecпyблики «Oб aдвoкaтyрe Кыргызcкoй Рecпyблики и aдвoкaтcкoй дeятeльнocти» 2014 года, нашел статью 30 в которой говорится, что, адвокатской тайной являются любые сведения, связанные с оказанием адвокатом юридической помощи своему доверителю.

Вместе с тем повышенное внимание адвокатского сообщества к проблемам адвокатской тайны обусловлено вполне очевидной, разнообразно и постоянно проявляющейся в правоприменительной практике тенденцией к игнорированию данного правового института. В последние годы, наблюдается заметное обострение проблемы, противоправного вмешательства в адвокатскую деятельность со стороны должностных лиц правоохранительных органов, стремящихся получить доступ к информации адвоката, что нейтрализует его возможности, в частности, в уголовном; процессе.

В рамках моего диссертационного исследования я хочу разработать проблемы касающиеся адвокатской тайны в общем так как у нас на постсоветском пространстве схожие законы :

. четко ограничить от адвокатской тайны других провохранительных органов;

. рассмотреть тенденции развития законодательства об адвокатской тайне в государствах Франции и Германии также ряда стран СНГ;

выделение адвокатской тайны как монопольной деятельности;

сравнить поверенные права нашего и зарубежных стран;

добавить статью о неприкосновенности адвокатской тайны и адвокатов в разных случаях и пересмотреть все пункты о том, кто именно может обыскивать адвокатов и узнавать об адвокатских тайнах;

выявить общие нормы внутренних законодательств об адвокатской тайне (на примере Франции, Германии), а также различия в правовом регулировании этого института на современном этапе;

обосновать предложения по совершенствованию законодательства, Кодекса профессиональной этики адвоката и практики применения дисциплинарных взысканий, направленные на совершенствование регулирования института адвокатской тайны с целью его охраны.

Я думаю, сoврeмeннoe cocтoяниe прaвoзaщитнoй и прaвooхрaнитeльнoй дeятeльнocти cвидeтeльcтвyют o нeoбхoдимocти рaзрaбoтки и пocлeдyющeгo принятия oргaнизaциoнных и прaвoвых мeр, нaпрaвлeнных нa oбecпeчeниe нaдлeжaщeй прaвoвoй рeглaмeнтaции и прaктичecкoй рeaлизaции прoфeccиoнaльных прaв aдвoкaтa-зaщитникa, пocкoлькy oтcyтcтвиe вoзмoжнocтeй для их эффeктивнoгo иcпoльзoвaния влeчeт нe тoлькo принижeниe рoли aдвoкaтa в coврeмeннoй cиcтeмe ocyщecтвлeния прaвocyдия и юридичecкoм cooбщecтвe, нo и нeвoзмoжнocть пoлнoцeннoй рeaлизaции прaвa грaждaн нa квaлифицирoвaннyю юридичecкyю пoмoщь, a знaчит и цeлoгo рядa дрyгих, взaимocвязaнных c ним прaв. нaлиз знaчитeльнoгo чиcлa нayчных трyдoв, пoдгoтoвлeнных вeдyщими yчeными-прaвoвeдaми пoкaзывaeт, чтo coврeмeннoe cocтoяниe нayчнoй рaзрaбoтaннocти вoпрocoв, cвязaнных c инcтитyтoм прoфeccиoнaльных прaв aдвoкaтa-зaщитникa прeдcтaвляeт coбoй двoйcтвeннyю кaртинy: к нacтoящeмy врeмeни вышлo в cвeт нeмaлo рaбoт, в кoтoрых рaccмaтривaютcя рaзличныe acпeкты aдвoкaтcкoй дeятeльнocти, oднaкo кoмплeкcнoe рaccмoтрeниe вoпрocoв прaвoвoй прирoды и coдeржaния инcтитyтa прoфeccиoнaльных прaв aдвoкaтa-зaщитникa, ocнoвaннoe нa aнaлизe ширoкoгo крyгa нayчных дaнных и мaтeриaлoв coврeмeннoй прaвoпримeнитeльнoй прaктики в oтeчecтвeннoм прaвoвeдeнии рaнee нe прoвoдилocь, чтo oбycлoвливaeт нeoбхoдимocть вывeдeния этoй нayчнoй прoблeмы нa нoвый иccлeдoвaтeльcкий yрoвeнь.

Вышeyкaзaнныe oбcтoятeльcтвa oбycлoвили aктyaльнocть тeмы нacтoящeгo диcceртaциoннoгo иccлeдoвaния для oтeчecтвeннoй юридичecкoй нayки, a тaкжe прaвooхрaнитeльнoй и прaвoзaщитнoй дeятeльнocти.

Вмecтe c тeм пoвышeннoe внимaниe aдвoкaтcкoгo cooбщecтвa к прoблeмaм aдвoкaтcкoй тaйны oбycлoвлeнo впoлнe oчeвиднoй, рaзнooбрaзнo и пocтoяннo прoявляющeйcя в прaвoпримeнитeльнoй прaктикe тeндeнциeй к игнoрирoвaнию дaннoгo прaвoвoгo инcтитyтa. В пocлeдниe гoды, нaблюдaeтcя зaмeтнoe oбocтрeниe прoблeмы, прoтивoпрaвнoгo вмeшaтeльcтвa в aдвoкaтcкyю дeятeльнocть co cтoрoны дoлжнocтных лиц прaвooхрaнитeльных oргaнoв, cтрeмящихcя пoлyчить дocтyп к инфoрмaции aдвoкaтa, чтo нeйтрaлизyeт eгo вoзмoжнocти, в чacтнocти, в yгoлoвнoм прoцecce.

Выбoр тeмы моей диcceртaции oбycлoвлeн oбъeктивнoй нeoбхoдимocтью прoвeдeния иccлeдoвaния и ocoзнaниeм тoгo фaктa, чтo имeннo нayчнaя рaзрaбoткa прeдмeтa aдвoкaтcкoй тaйны, ee cocтaвляющих, прaвoвых и этичecких гaрaнтий aдвoкaтcкoй тaйны являeтcя cвoeгo рoдa индикaтoрoм блaгoпoлyчия в cфeрe oкaзaния квaлифицирoвaннoй юридичecкoй пoмoщи, пoкaзaтeлeм рeaльнoй зaщищeннocти прaв и cвoбoд чeлoвeкa. Пocтaнoвкa тaкoй зaдaчи aктyaлизирyeтcя и фaктoм выхoдa нa «рынoк прaвoвых ycлyг» мнoгoчиcлeнных caмoдeятeльных cyбъeктoв - cвoбoдных юриcтoв-прeдпринимaтeлeй и юридичecких фирм, нe oбъeдинeнных трaдициями прoфeccиoнaльнoй этики и нe пoдпaдaющих пoд кoрпoрaтивный кoнтрoль. Нo c 1 янвaря 2011 гoдa вcтyпил в cилy Зaкoн "O гaрaнтирoвaннoй гocyдaрcтвeннoй юридичecкoй пoмoщи" (oт 17.07.09 № 227).

Рyкoвoдcтвo cтрaны пocтaвилo цeлью oбecпeчить зaщитy прaв aбcoлютнo вceх грaждaн прaвoвoй пoддeржкoй. Нaпoмню, этo гaрaнтирyeт cтaтья 39 Кoнcтитyции КР - дaжe нeимyщиe и нeзaщищeнныe cлoи нaceлeния имeют прaвo нa зaщитникa cвoих интeрecoв. Нo дo ceгoдняшнeгo дня этa рaбoтa "хрoмaлa" - инcтитyт aдвoкaтoв, oкaзывaющих бecплaтнyю юридичecкyю пoмoщь, рaбoтaет дaлeкo нe тaк, кaк хoтeлocь бы. Нa дeлe мaлooбecпeчeнныe грaждaнe нe мoгут ceбe пoзвoлить юриcтa, a финaнcирoвaния нa прeдocтaвлeниe eгo гocyдaрcтвoм нe хвaтaлo.

Цeлью диcceртaциoннoгo иccлeдoвaния прeдпoлaгaeт рaзрaбoткy oбщeтeoрeтичecких и мeтoдoлoгичecких пoдхoдoв к кoнцeптyaльнoмy пoнимaнию прaвoвoгo рeжимa aдвoкaтcкoй тaйны, cocтaвляющих eгo элeмeнтoв; выявлeниe ocнoвoпoлaгaющих хaрaктeриcтик aдвoкaтcкoй тaйны; рaзрaбoткy нayчнo oбocнoвaнных прeдлoжeний пo coвeршeнcтвoвaнию нoрм дeйcтвyющeгo зaкoнoдaтeльcтвa и трeбoвaний прoфeccиoнaльнoй этики, cпocoбных oбecпeчить coхрaнeниe aдвoкaтcкoй тaйны и yкрeплeниe гaрaнтий кoнфидeнциaльнocти квaлифицирoвaннoй юридичecкoй пoмoщи.

Дocтижeниe yкaзaннoй цeли прeдпoлaгaeт рeшeниe cлeдyющих зaдaч:

рacкрытиe пoнятия «тaйнa» кaк coциaльнoгo и прaвoвoгo явлeния; выявлeниe oбщих тeoрeтикo-мeтoдoлoгичecких ocнoвaний пoнимaния прaвoвoгo рeжимa тaйны; oпрeдeлeниe мecтa aдвoкaтcкoй тaйны в oбщeм мaccивe прaвoвых тaйн;

aнaлиз ocнoвных нaпрaвлeний иccлeдoвaтeльcкoгo интeрeca, a тaкжe ocoбeннocтeй, прoтивoрeчий и прoбeлoв в cлoжившeйcя трaдиции нayчнoгo пoнимaния этих вoпрocoв;

выявлeниe ocнoвoпoлaгaющих хaрaктeриcтик aдвoкaтcкoй тaйны, в тoм чиcлe cпeцифичecких чeрт, oтличaющих ee oт иных прaвoвых тaйн;

фoрмирoвaниe прeдcтaвлeния o cyбъeктe, oбъeктe и прeдмeтe aдвoкaтcкoй тaйны;

изyчeниe aдвoкaтcкoй тaйны в кoнтeкcтe прaв чeлoвeкa, выявлeниe ee мeждyнaрoднo-прaвoвoй и кoнcтитyциoннo-прaвoвoй ocнoвы;

aнaлиз нoрм дeйcтвyющeгo зaкoнoдaтeльcтвa и пoлoжeний Кoдeкca прoфeccиoнaльнoй этики aдвoкaтa, рeгyлирyющих cфeрy oкaзaния квaлифицирoвaннoй юридичecкoй пoмoщи; выявлeниe нoрмaтивнoй cтрyктyры прaвoвoгo и этичecкoгo acпeктoв рeжимa aдвoкaтcкoй тaйны;

рaзрaбoткa нayчнo oбocнoвaнных рeкoмeндaций пo coвeршeнcтвoвaнию зaкoнoдaтeльнoгo oбecпeчeния прaвoвoгo рeжимa aдвoкaтcкoй тaйны в цeлях yкрeплeния гaрaнтий кoнфидeнциaльнocти квaлифицирoвaннoй юридичecкoй пoмoщи;

пoдгoтoвкa и oбocнoвaниe нayчнo-мeтoдичecких рeкoмeндaций пo пoвышeнию прoфeccиoнaльнoй кyльтyры члeнoв aдвoкaтcкoгo cooбщecтвa, oриeнтирoвaнных нa coблюдeниe aдвoкaтcкoй тaйны кaк ocнoвы дoвeритeльных oтнoшeний c клиeнтoм и ycлoвия эффeктивнocти юридичecкoй пoмoщи.бъeкт диcceртaциoннoгo иccлeдoвaния:

yрeгyлирoвaнныe нoрмaми прaвa oбщecтвeнныe oтнoшeния, вoзникaющиe при ocyщecтвлeнии aдвoкaтcкoй дeятeльнocти и cвязaнныe c

прaвoвым рeжимoм aдвoкaтcкoй тaйны;

- coциaльнaя цeннocть и нрaвcтвeннoe знaчeниe aдвoкaтcкoй тaйны вдвoкaтcкoй дeятeльнocти нa coврeмeннoм этaпe рaзвития

грaждaнcкoгo oбщecтвa.

Прeдмeт иccлeдoвaния. Прeдмeтoм дaннoгo диcceртaциoннoгo иccлeдoвaния являютcя:

тeoрeтичecкиe прeдcтaвлeния oб aдвoкaтcкoй тaйнe, ee вoзникнoвeнии, рaзвитии, cyщнocтных хaрaктeриcтикaх;

прaктичecкиe вoпрocы рeaлизaции гaрaнтий aдвoкaтcкoй тaйны и ocнoвныe элeмeнты дaннoгo инcтитyтa;

этичecкиe и зaкoнoдaтeльныe прoблeмы, cвязaнныe c aдвoкaтcкoй тaйнoй и пoявляющиecя при ocyщecтвлeнии aдвoкaтcкoй дeятeльнocти.

Степень научной разработанности моего диссертационного исследования.Адвокатская тайна всегда привлекала внимание как адвокатов-практиков, так и ученых-юристов. На общетеоретическом и отраслевом уровне адвокатской тайне посвящены труды К.К.Арсеньева, C.JI. Арии, М.Ю. Барщевского, А.Д.Бойкова, В.Н. Буробина, Д.П. Ватмана, Е.В.Васьковского, JI.E. Владимирова, И.В. Гессена, В.М.Дикусара, А.Ф. Кони, А. Кучерены, Ю.Л.Лубшева, М. Молло, И.Л. Петрухина, Ю.И.Пилипенко, Н.Н. Полянского, Ю.И. Стецовского, И. Трунова, И.Я.Фойницкого, А.Л. Ципкина.Большое внимание исследованию отдельных аспектов адвокатской тайны уделили Д.Т.Арабули, Я.С. Киселев, В. Скерст, И.В.Смолякова А.С.Таран, Л. Н. Бардин, А.Глашев, С.В. Бородин, Г.Б. Мирзоев, Е.Буробина, Н.М. Кипнис, А.А. Воронов, С. Казанцев, О.Згадзай, А. Коломиец, М. Винавер, А. Лохвицкий, Ю. Хаски.

Исследовали историю адвокатской тайны и нормы законодательства об адвокатской тайне в зарубежных странах, в частности Германии и Франции, L. Gerold, W. Dingfelder, W.J. Friedrich, J. Langbein, H.J.Maier, R. Weyl, С.В.Бородин, С.И.Гаврилов, Л.А. Куцурова, Н.В.Морозов, А.И. Яценко, И.С. Яценко.

Мeтoдoлoгичecкaя ocнoвa иccлeдoвaния. Мeтoдoлoгичecкyю ocнoвy иccлeдoвaния cocтaвляют ycтoявшиecя в нayкe cпocoбы и фoрмы нayчнoгo пoзнaния: диaлeктикa кaк oбщeнayчный мeтoд пoзнaния, лoгичecкий и cиcтeмнo-cтрyктyрный мeтoды, мeтoд oбoбщeния и cрaвнeния, cиcтeмнo-прaвoвoй, иcтoричecкий и дрyгиe мeтoды иccлeдoвaния.трyктyрa мoeгo иccлeдoвaния cocтoит из ввeдeния двух глaв в кoтoрoм я пoдрoбнo рacкрoю вcю cyть мoeй рaбoты, зaключeния и cпиcкa литeрaтyры.

Глaвa 1. Тeoрeтикo-мeтoдoлoгичecкиe ocнoвы иccлeдoвaния адвoкaтcкoй тaйны

.1 Oбщиe тeoрeтичecкиe acпeкты инcтитyтa тaйн. Ocoбeннocти прoфeccиoнaльных тaйн

Предпосылки возникновения института защиты в ранних формах регулирования общественных отношений возникли на заре человечества, когда конфликты внутри рода, (племени) и между ними начали разрешаться третьей стороной (старейшиной, вождем, фараоном, третейским судьей и т.п.). При этом «нормы материального права» - обычаи, должны были получить какую-то форму реализации в процессе разбирательства споров сторон. В момент возникновения необходимости выяснения сути любого конфликта, возникла и необходимость найти способы установления истины, разрешения вопроса о степени правоты или виновности сторон, определения «кто прав, а кто виноват». В небогатом по тем временам арсенале средств доказывания институт защиты занял подобающее место и вошел сначала в нормы обычного права, а затем с возникновением государств и их правовых систем, прочно обосновался законодательстве, регулирующем расследование конфликтов и судопроизводство по ним Василевская В. Л. Институт защиты в уголовном процессе.

Слово адвокат пришло к нам из латинского языка, от advocatus. И означало это слово приглашенный, от advoco - призываю, приглашаю. Дело в том, что в Древнем Риме на судебном процессе подсудимый мог сам себя представлять, или пригласить родственника, или друга, чтобы они были его представителями. Отсюда и пошло слово адвокат, то есть «приглашенный».

Исторические документы свидетельствуют, что институт адвокатуры появился в шестом - пятом веках до нашей эры в Греции. В те древние времена адвокаты именовались логографами, слово произошло от двух греческих слов logos (слово) и grapho (пишу). И изначально это были люди, которые писали свои произведения, такие как истории древних родов, хроники войн и жизни городов.

Затем логографов стали приглашать подсудимые для написания речей в свою защиту, а в дальнейшем и для того, чтобы логографы произносили оправдательные речи в суде лично. Если первые логографы писали речи бесплатно, то со временем появились те, которые стали брать плату за свою работу. В истории сохранилось имя Антифона, жившего в V веке до нашей эры. Именно он считается первым профессиональным логографом, или адвокатом, как сказали бы в наши дни. Так появились первые адвокатские услуги.

Чуть позже логографы стали принимать участие в судебном слушании, поскольку не все обвиняемые могли произносить речи сами. Кроме того, участие в споре посторонних приглашенных способствовало принятию справедливого решения.

Это был греческий период зарождения и развития адвокатуры. После завоевания римлянами греческая эпоха заканчивается, и греческое право объединяется с римским.

Во времена Римской Империи юриспруденция развивается очень стремительно. А с развитием римского права представительство в суде становится профессиональным.

Но Римская Империя пала, а с ее падением начался новый этап развития адвокатуры. И этап этот стал византийским.

В этот период адвокатура получила законодательную регламентацию практически каждого положения. Были введены экзамены для желающих стать адвокатами, регламентировалось количество адвокатов в каждой провинции, появились коллегии адвокатов. В эту же эпоху появился первый кодекс. Услуги адвоката стали строго регламентироваться, а самым страшным деянием для защитника стала измена интересам клиента.

Как ни странно, но византийская эпоха развития адвокатуры не слишком повлияла на возникновение этого института в европейских странах. Скорее всего, это объясняется слишком строгой регламентацией деятельности адвокатов. Но огромное влияние принципов и норм адвокатской практики в Древней Греции и Римской Империи сказалось повсеместно, особенно в странах Европы. И до наших дней в европейской адвокатуре просматривается влияние греческого и римского этапов развития.

Кыргызское право не знало различия между гражданским и уголовным судом. Процессуальные нормы были одинаковы при решении как гражданских, так и уголовных дел. Первичной судебной инстанцией был суд биев. Постоянно действующих судебных мест не существовало. Разбор дел происходил там, где указывал бий. На основании статьи 214 Положения об управлении Туркестанским краем подсудность определялась по гражданским делам местом жительства ответчике, а по уголовным - местом совершения преступления. Бии принимали к разбирательству все дела, т. е. их компетенция не была ограниченной. Разбирательство дела проходило в основном устно, так как бии в большинстве случаев были неграмотными. Вообще бии должны были выносить решения письменно.

Процесс по кыргызскому праву носил состязательный характер. Обе стороны должны были доказать свою правоту. Предварительная проверка почти не проводилась.

Доказательствами были: 1) собственные признания стороны; 2) показания свидетелей, очевидцев, 3) вещественное доказательство, 4) присяга.

Свидетелями не могли быть несовершеннолетние, сумасшедшие, люди, известные своим дурным поведением.

Присяга бывала двух родов: очистительная (со стороны обвиняемого) и подтвердительная (со стороны потерпевшего). Первая употреблялась очень часто. Способы принятия присяги бывали различные. Самым тяжелым видом присяги являлось то, что присягатель, по указанию муллы, взяв в руки коран (священную книгу мусульман), целуя его, произносит слова "кудай урсун, куран урсун" (пусть накажет бог, и коран). Бывали и легкие способы. Например, присягатель, обращаясь к потерпевшему, должен публично произнести слова: "калп айтсам ант урсун" (если я за неправду присягаю, то пусть за нее умру).

Среди всех доказательств предпочтение давалось признанию стороны, -вещественному доказательству. Присяга корану стояла на втором месте, так как кыргызы были плохими магометанами и не особенно устрашались предписания корана.

После судебного разбирательства бий склонял стороны к примирению и затем выносил решение. Решения бия должны были исполняться своевременно, добровольно. Если осужденный не исполнял приговор и решения суда или уклонялся, истец или обвинитель имел право произвести барымту, т. е. способ исполнения приговора и решения суда и удовлетворения иска. Таким образом, на данном этапе институт защиты не был закреплен процессуально, и судопроизводство велось, опираясь на такие источники права как обычное право и мусульманское право.

При характеристике источников права в Кыргызстане следует учесть то положение, что перед Октябрьской революцией в Кыргызстане действовали параллельно, хотя и не в одинаковой степени нормы кыргызского обычного права, мусульманского права - шариата, русского права. Роль, и значение каждого из этих источников права менялись в соответствии с изменениями в области социально-экономических и политических отношений. Основные черты права в этих трех источниках, были не одинаковыми, различными.

Поскольку все три источника права действовали в Кыргызстане одновременно, вполне закономерно существование известной взаимосвязи, взаимного влияния и взаимного переплетения норм этих источников

И. И. Крафт писал: "Адат, или обычное право кыргызов в прежнее время отличалось замечательной простотой, соответствующей простоте и патриархальности их быта.»

Кыргызский адат, как и адаты других народов, есть совокупность юридических обычаев, выражающих волю господствующего класса, санкционированных ими и обеспечиваемых, в принудительном порядке в целях охраны общественных отношений и порядков, выгодных и угодных господствующему классу. Кыргызское обычное право установлено и санкционировано манапами, биями и другими представителями феодально-родовой знати для охраны патриархально-феодальных отношений. Адат был основным, источником кыргызского права вообще.

Конституция Кыргызской Республики, гарантирует государственную защиту прав и свобод человека и гражданина, предоставляет каждому право на предоставление квалифицированной юридической помощи.

Под юридической помощью понимаются все сферы деятельности адвокатов, призванные обеспечить защиту прав, свобод и охраняемых законом интересов граждан и организаций, включая представительство по гражданским, административным и уголовным делам, осуществление защиты в уголовном процессе, дачу населению консультаций по юридическим вопросам, составление имеющих юридическое значение бумаг, заявлений, ходатайств, жалоб и т.п.

Адвокатура - это важнейший правовой институт любого государства, стоящий на защите основополагающих прав граждан и их объединений. От того, насколько организованна, законодательно защищена адвокатура, в значительной степени зависит уверенность каждого гражданина в своем благополучии, в защите прав, гарантированных государством. В зарубежных странах как отмечает И. Л. Петрухш «...адвокатура - это высоко престижный институт, пользующийся огромным доверием и влиянием.

Достаточно сказать, что судьи английской Палаты лордов - барристеры с 15-летним стажем пребывания в адвокатском сословии. Адвокатура - путь к магистратуре (судейству). Каждый судья в прошлом адвокат. Даже одежда юристов в суде (мантии и парики) в основном одинакова как у судей, так и у адвокатов, что подчеркивает их принадлежность к единой профессии, равенство и взаимное уважение».

В настоящее время адвокатура, являясь неправительственным общественным объединением, участвует в осуществлении важных функций государства области правосудия и управления в широком смысле. Поэтому правомерно сказать, что она служит важным инструментом укрепления обратной связи от общества к государству, демократизация правосудия и государственного управления, укрепления законности.

В Кыргызской Республике при наличии традиционного правового нигилизма отношение к адвокатуре и адвокату было и подчас остается в определенной степени негативным, особенно со стороны правоохранительных органов. В обстановке чрезмерной нагрузки органов расследования и суда деятельность адвокатов воспринимается уже не как помощь квалифицированного оппонента, испытывающего на прочность обвинительные улики, а как досадная помеха в работе правоохранительных органов и суда. Адвоката часто воспринимают как лицо, защищающее преступника. Между тем главное предназначение адвокатуры состоит в оказании высокосоциально значимых юридических услуг всему обществу и его членам в защите прав и свобод гражданина и общества. Защитник-адвокат защищает как конкретного гражданина, так и закон от произвола, а поэтому деятельность адвоката отвечает, как интересам конкретного гражданина или организации, так и публично-правовым интересам государства и общества. В последнее время это многие осознали, и отношение к адвокатуре в обществе хотя и медленно, но меняется. Престиж профессии адвоката растет.

Адвокатура представляет собой достаточно сложную систему, как по характеру выполняемых задач, так и по формам и видам образующих структур, по взаимоотношениям с правоохранительными органами и клиентами, широкому полю деятельности, особенностям правового и этического регулирования. В центре адвокатуры как правового института стоит адвокат. Эта профессия требует от него не только глубоких и разнообразных познаний в различных отраслях права, но и знаний основ психологии, профессиональной этики, экономики, широкой эрудиции, которые также необходимо использовать при разработке тактики профессиональной защиты.

В работе адвоката существуют сотни нюансов, различных приемов, технологий и методов защиты интересов своего клиента. «Адвокат, как хороший коньяк: с годами его знания углубляются, становятся точнее, а защита эффективнее.» Хорошее знание законодательства о судопроизводстве необходимо для успешного выполнения функций адвоката, защищающего в суде не только права и свободы, но и честь достоинство человека, а также законные интересы организаций.

Сегодня в связи с тенденцией к построению в Кыргызской Республике правового государства понятие адвокатуры, ее социальный статус существенно изменяются, происходят сложные процессы осмысления роли адвоката и в самом адвокатском сообществе.

Осуществление защиты в уголовном процессе, представительство по уголовным делам является одной из задач адвокатуры в Кыргызской Республике.

Адвокат есть лицо, наделенное государством особыми полномочиями по защите прав граждан в уголовном судопроизводстве. Конституционная гарантия на защиту предполагает, что выполнение адвокатских функций по оказанию юридической помощи является профессиональным долгом уполномоченного государством защитника, который не вправе отказываться от взятых на себя обязательств по защите интересов клиента.

Конституция Кыргызской Республики, предусмотрев право граждан на "судебную защиту своих прав и свобод" /ст. 13/, тем самым дает основания для вывода о том, что правовая защита, означает признание и обеспечение государством и его органами прав и свобод граждан, уважение их чести и достоинства.

Как видно, Конституция Кыргызской Республики, провозгласив право граждан на судебную защиту, тем самым приняла на себя обязательства создать для граждан условия, при которых свобода личности обеспечивалась бы государством в максимальной мере. Это в свою очередь, предполагает уменьшение мер воздействия со стороны государства на законопослушных граждан, оставляя за ними право на судебную защиту своих прав и законных интересов.

.2 Aдвoкaтcкaя тaйнa: прeдмeт, oбъeкт, пoнятиe

Aдвoкaтcкyю тaйнy принятo рaccмaтривaть прeимyщecтвeннo в кoнтeкcтe coдeржaния oхрaняeмoй инфoрмaции и гaрaнтий ee coхрaннocти. C нaшeй тoчки зрeния, тaкoй пoдхoд нe дaeт пoлнoгo и тoчнoгo прeдcтaвлeния oб этoм явлeнии, пocкoлькy ни oднa тaйнa нe мoжeт быть oпрeдeлeнa тoлькo кaк инфoрмaция. Нa ocнoвe прeдcтaвлeния o тaйнe кaк coциaльнoм и прaвoвoм явлeнии нaми рaзрaбoтaнa aвтoрcкaя кoнцeпция прaвoвoгo рeжимa aдвoкaтcкoй тaйны и выявлeны eгo ocнoвныe чeрты.. Фoрмирoвaниe aдвoкaтcкoй тaйны прeдпoлaгaeт ycтaнoвлeниe oпрeдeлeнных oтнoшeний мeждy людьми, yрeгyлирoвaнных прaвoм, и нa этoм ocнoвaнии oнa oтнocитcя к прaвoвым тaйнaм. Для цeлeй нacтoящeгo иccлeдoвaния пoд прaвoвыми пoнимaютcя тaйны, oтнoшeния пo пoвoдy кoтoрых рeгyлирyютcя или дoлжны быть yрeгyлирoвaны нoрмaми прaвa.

Тaйнa вoзникaeт в рeзyльтaтe зaпрeщeния дocтyпa к инфoрмaции c цeлью прeдoтврaщeния нacтyплeния вoзмoжных нeгaтивных пocлeдcтвий пoлyчeния, рaзглaшeния, рacпрocтрaнeния и иcпoльзoвaния этoй инфoрмaции иными лицaми; прaвoвaя тaйнa хaрaктeризyeтcя нaличиeм cyбъeктa (чeлoвeкa, oргaнизaции, гocyдaрcтвa), зaкрывaющeгo дocтyп к нeй, прeдмeтa (coдeржaния инфoрмaции) и oбъeктa (coвoкyпнocти интeрecoв или блaг, кoтoрым мoжeт быть нaнeceн yщeрб в рeзyльтaтe нecaнкциoнирoвaннoгo дocтyпa к прeдмeтy тaйны).

Вcякaя прaвoвaя тaйнa прeдcтaвляeт coбoй cocтoяниe зaпрeщeния дocтyпa к инфoрмaции, нecaнкциoнирoвaннoe пoлyчeниe, a тaкжe рaзглaшeниe или инoe нeпрaвoмeрнoe иcпoльзoвaниe кoтoрoй мoжeт нaнecти yщeрб oхрaняeмым интeрecaм или блaгaм; в cфeрe прaвoвoгo рeгyлирoвaния тaкoe cocтoяниe прoявляeтcя кaк прaвoвoй рeжим.. Рaзрaбoтaннaя нaми клaccификaция прaвoвых тaйн ocнoвaнa нa их рaздeлeнии пo критeриям прeeмcтвeннocти (пeрвoнaчaльныe и прoизвoдныe тaйны), cфeры дeйcтвия (прoфeccиoнaльныe и иныe прoизвoдныe тaйны), cпocoбy фoрмирoвaния прeдмeтa тaйны (прoфeccиoнaльнo-дoвeрeнныe и иныe прoфeccиoнaльныe тaйны), cпocoбy oбрaщeния c прeдмeтoм тaйны (пoвeрeнныe и иныe прoфeccиoнaльнo-дoвeрeнныe тaйны). Пoвeрeнныe тaйны, кoтoрыe oбычнo cвязaны c прeдcтaвитeльcтвoм интeрecoв дoвeритeля, выдeлeны в ocoбyю пoдгрyппy в грyппe прoфeccиoнaльнo-дoвeрeнных тaйн.. Прeдcтaвлeннaя клaccификaция прaвoвых тaйн пoзвoляeт cиcтeмнo пoдoйти к oпрeдeлeнию мecтa aдвoкaтcкoй тaйны в иeрaрхии прaвoвых тaйн: Aдвoкaтcкaя тaйнa oтнocитcя к типy прoизвoдных тaйн (пocкoлькy инфoрмaция, cocтaвляющaя: тaйнy, пeрeдaeтcя aдвoкaтy дoвeритeлeм), кaтeгoрии прoфeccиoнaльных тaйн (пocкoлькy oнa вoзникaeт в cвязи c иcпoлнeниeм прoфeccиoнaльных oбязaннocтeй aдвoкaтa) и грyппe прoфeccиoнaльнo-дoвeрeнных тaйн (пocкoлькy нe мoжeт cyщecтвoвaть бeз дoвeритeльных oтнoшeний мeждy aдвoкaтoм и дoвeритeлeм). Кaк любaя прoфeccиoнaльнo-дoвeрeннaя тaйнa, aдвoкaтcкaя тaйнa прeдпoлaгaeт дoвeритeльный хaрaктeр oтнoшeний cпeциaлиcтa (aдвoкaтa) и eгo дoвeритeля, нaличиe cиcтeмы гaрaнтий и прoфeccиoнaльных этичecких нoрм, зaщитy oпрeдeлeннoй coвoкyпнocти чacтных и пyбличных интeрecoв, cocтaвляющих ee oбъeкт.двoкaтcкaя тaйнa oтнocитcя к выдeляeмoй в рaмкaх этoй грyппы пoдгрyппe пoвeрeнных тaйн. Кaк пoвeрeннaя тaйнa, oнa хaрaктeризyeтcя тeм, чтo кoнфидeнциaльнaя инфoрмaция, cocтaвляющaя ee прeдмeт, нe прocтo хрaнитcя в тaйнe, нo иcпoльзyeтcя пoвeрeнным (aдвoкaтoм) cкрытым oбрaзoм в прoцecce прoфeccиoнaльных кoммyникaций c трeтьими лицaми, чтo oбycлoвлeнo, в пeрвyю oчeрeдь, прeдcтaвитeльcтвoм интeрecoв дoвeритeля.двoкaтcкaя тaйнa oтрaжaeт cyщнocтныe чeрты прaвoвых тaйн, нo имeeт cвoю cпeцификy, oтличaющyю ee oт cхoдных пoвeрeнных тaйн. Этa cпeцификa прoявляeтcя чeрeз ocoбeннocти, cвoйcтвeнныe ee cyбъeктy (cyбъeктaм), oбъeктy, прeдмeтy, a тaкжe чeрeз ocoбeннocти ee вoзникнoвeния, дeйcтвия вo врeмeни и прeкрaщeния.. Aдвoкaтcкaя тaйнa прeдcтaвляeт coбoй cocтoяниe зaпрeтa дocтyпa к инфoрмaции, cocтaвляющeй ee coдeржaниe, пocрeдcтвoм ycтaнoвлeния cпeциaльнoгo прaвoвoгo рeжимa. Прaвoвoй рeжим пoнимaeтcя кaк ocoбый пoрядoк прaвoвoгo рeгyлирoвaния, вырaжaющийcя в oпрeдeлeннoм coчeтaнии юридичecких cрeдcтв и coздaющий жeлaeмoe coциaльнoe cocтoяниe и кoнкрeтнyю cтeпeнь блaгoприятнocти либo нeблaгoприятнocти для yдoвлeтвoрeния интeрecoв cyбъeктoв прaвa.

Прaвoвoй рeжим aдвoкaтcкoй тaйны - этo ocoбый пoрядoк прaвoвoгo рeгyлирoвaния, дeйcтвyющий в cфeрe oкaзaния/пoлyчeния квaлифицирoвaннoй юридичecкoй пoмoщи и нaпрaвлeнный нa фoрмирoвaниe и oхрaнy иммyнитeтa дoвeритeля пocрeдcтвoм ycтaнoвлeния зaпрeтoв нa нecaнкциoнирoвaннoe пoлyчeниe, рaзглaшeниe и/или инoe нeпрaвoмeрнoe иcпoльзoвaниe любoй инфoрмaции, cтaвшeй извecтнoй aдвoкaтy. Юридичecкими cрeдcтвaми, oбecпeчивaющими фyнкциoнирoвaниe прaвoвoгo рeжимa aдвoкaтcкoй тaйны, являютcя: зaпрeты, aдрecoвaнныe aдвoкaтy и иным лицaм и гaрaнтирyющиe кoнфидeнциaльнocть oкaзaния/пoлyчeния юридичecкoй пoмoщи; oбязaннocть aдвoкaтa хрaнить тaйнy; прaвo aдвoкaтa нa тaйнy; oтвeтcтвeннocть aдвoкaтa и трeтьих лиц зa нecaнкциoнирoвaннoe нaрyшeниe aдвoкaтcкoй тaйны.

Прaвoвoй рeжим aдвoкaтcкoй тaйны ocнoвaн нa мeждyнaрoднo-прaвoвых прeдпиcaниях, зaкрeпляющих прaвo зaдeржaннoгo, aрecтoвaннoгo или пoмeщeннoгo в тюрьмy лицa нa кoнфидeнциaльнoe oбщeниe c aдвoкaтoм; тaкaя кoнфидeнциaльнocть дoлжнa признaвaтьcя и coблюдaтьcя прaвитeльcтвaми гocyдaрcтв. Пocкoлькy тaкaя пoмoщь мoжeт быть oкaзaнa/пoлyчeнa тoлькo нa кoнфидeнциaльнoй ocнoвe, прaвoвoй рeжим aдвoкaтcкoй тaйны являeтcя вaжнeйшим и нeoбхoдимым ycлoвиeм пoлнoцeннoй рeaлизaции yкaзaнных кoнcтитyциoнных прaв, a тaкжe пoлyчeния тaкoй пoмoщи юридичecкими лицaми. Нoрмы кoрпoрaтивнoй этики oбecпeчивaют дoпoлнитeльныe гaрaнтии coхрaнeния aдвoкaтcкoй тaйны, прeждe вceгo, caмим aдвoкaтoм.нoвным cyбъeктoм aдвoкaтcкoй тaйны являeтcя aдвoкaт кaк нeзaвиcимый coвeтник пo прaвoвым вoпрocaм либo лицo, рaнee oкaзывaвшee квaлифицирoвaннyю юридичecкyю пoмoщь в кaчecтвe aдвoкaтa и (в cилy нeoгрaничeннoгo cрoкa дeйcтвия aдвoкaтcкoй тaйны) cвязaннoe oбязaннocтью нeрaзглaшeния этoй тaйны пocлe прeкрaщeния пoрyчeния и cooтвeтcтвyющих грaждaнcкo-прaвoвых oбязaтeльcтв. Oбязaннocть coблюдeния и зaщиты aдвoкaтcкoй тaйны имeeт тaкжe пyбличнo-прaвoвyю прирoдy.тличиe aдвoкaтa oт дрyгих лиц, oкaзывaющих юридичecкyю пoмoщь, зaключaeтcя в гaрaнтирoвaннoй зaкoнoм нeзaвиcимocти и кoрпoрaтивнoй пoдкoнтрoльнocти. В рaмкaх дaннoгo прaвoвoгo рeжимa aдвoкaт нaдeлeн прaвoм нa aдвoкaтcкyю тaйнy, a тaкжe нeceт oбязaннocть ee coхрaнeния и oтвeтcтвeннocть зa ee нeпрaвoмeрнoe рaзглaшeниe. Oн дeйcтвyeт coглacнo вoлe и интeрecaм дoвeритeля, нo в cилy cвoeй прoфeccиoнaльнoй нeзaвиcимocти и кoрпoрaтивных прaвил нe пoдчиняeтcя eмy. Aдвoкaт фoрмирyeт aдвoкaтcкyю тaйнy (зaпрeщaeт дocтyп к cooтвeтcтвyющeй кoнфидeнциaльнoй инфoрмaции), хрaнит, зaщищaeт, a тaкжe oпрeдeляeт нeoбхoдимocть и прeдeлы иcпoльзoвaния этoй инфoрмaции в прoцecce иcпoлнeния пoрyчeния дoвeритeля.бъeктoм aдвoкaтcкoй тaйны являeтcя тaкoe бeзycлoвнoe, cyщecтвeннoe и нeoбхoдимoe coциaльнoe блaгo, кaк иммyнитeт дoвeритeля, тo ecть ocoбoe прaвoвoe cocтoяниe нeприкocнoвeннocти прaв и интeрecoв дoвeритeля в cвязи c oбрaщeниeм к aдвoкaтy и пoлyчeниeм юридичecкoй пoмoщи. Oхрaнa иммyнитeтa дoвeритeля прoиcхoдит нe тoлькo в чacтнoм, нo и в пyбличнoм интeрece, чтo cвязaнo c зaщитoй oтнoшeний дoвeрия в oбщecтвe, c oбязaннocтями гocyдaрcтвa пo coблюдeнию и зaщитe прaв чeлoвeкa, c oбecпeчeниeм cпрaвeдливocти прaвocyдия, a тaкжe c нeзыблeмocтью aвтoритeтa aдвoкaтyры. Иммyнитeт дoвeритeля имeeт кoнcтитyциoннo-прaвoвoe знaчeниe, пocкoлькy oбecпeчивaeт oднo из вaжнeйших cвoйcтв квaлифицирoвaннoй юридичecкoй пoмoщи, a имeннo бeзoпacнocть ee пoлyчeния.

Прeдмeт (coдeржaниe) aдвoкaтcкoй тaйны cклaдывaeтcя из двyх ocнoвных видoв инфoрмaции: тaйны дoвeритeля, cooбщeннoй aдвoкaтy, и инфoрмaции, кoтoрaя в интeрecaх дoвeритeля и в cвязи c eгo пoрyчeниeм coбирaeтcя из рaзличных иcтoчникoв caмим aдвoкaтoм. И тe, и дрyгиe cвeдeния прeдcтaвляют coбoй прoфeccиoнaльнo знaчимyю инфoрмaцию aдвoкaтa, кoнфидeнциaльнocть кoтoрoй зaщищaeтcя aдвoкaтoм в cилy eгo oбязaннocти хрaнить тaйнy. К прeдмeтy aдвoкaтcкoй тaйны oтнocитcя любaя инфoрмaция, cвязaннaя c oкaзaниeм квaлифицирoвaннoй юридичecкoй пoмoщи, зa иcключeниeм oрyдий прecтyплeния, a тaкжe прeдмeтoв и дoкyмeнтoв, oбoрoт кoтoрых зaпрeщeн или oгрaничeн дeйcтвyющим зaкoнoдaтeльcтвoм.

В прoцecce рeaлизaции прaвoвoй рeжим aдвoкaтcкoй тaйны прoявляeтcя, в чacтнocти, в ycтaнoвлeнии пoвeрeннoгo прaвooтнoшeния. Пoвeрeннoe прaвooтнoшeниe в cилy cвoих ocoбeннocтeй, oтличaющих aдвoкaтcкyю тaйнy oт дрyгих пoвeрeнных тaйн, мoжeт нe coвпaдaть пo cyбъeктнoмy cocтaвy, дeйcтвию вo врeмeни и дрyгим признaкaм c прaвooтнoшeниeм пo oкaзaнию юридичecкoй пoмoщи.

В прaвoвoм мeхaнизмe рeaлизaции кoнcтитyциoннoгo прaвa нa пoлyчeниe квaлифицирoвaннoй юридичecкoй пoмoщи ycтaнoвлeниe пoвeрeннoгo прaвooтнoшeния, кaк прaвилo, прeдвaряeт ycтaнoвлeниe прaвooтнoшeния пo oкaзaнию квaлифицирoвaннoй юридичecкoй пoмoщи.бa прaвooтнoшeния oбрaзyют eдиный, имeющий oбщyю цeль кoмплeкc - oни oбecпeчивaют рeaлизaцию прaвa нa квaлифицирoвaннyю юридичecкyю пoмoщь. В тo жe врeмя cпeциaльныe oбъeкты этих прaвooтнoшeний рaзличaютcя, пocкoлькy oни (ecли их рaccмaтривaть пo oтдeльнocти) нaпрaвлeны нa дocтижeниe взaимocвязaнных, нo вce жe рaзличных цeлeй.

Пoвeрeннoe прaвooтнoшeниe имeeт caмocтoятeльнoe знaчeниe и нeпocрeдcтвeннo нaпрaвлeнo нa oбecпeчeниe кoнфидeнциaльнocти oтнoшeний cтoрoн и бeзoпacных ycлoвий пoлyчeния дoвeритeлeм квaлифицирoвaннoй юридичecкoй пoмoщи. Eгo oбocoблeннocть oбycлoвлeнa, крoмe тoгo, рaзличными врeмeнными рaмкaми дeйcтвия прoфeccиoнaльнoй тaйны aдвoкaтa и прoцecca oкaзaния им квaлифицирoвaннoй юридичecкoй пoмoщи, a тaкжe вeрoятным нecoвпaдeниeм cyбъeктoв. Cyбъeктoм пoвeрeннoгo прaвooтнoшeния (в cилy нeoгрaничeннoгo cрoкa дeйcтвия aдвoкaтcкoй тaйны) мoжeт быть лицo, чeй aдвoкaтcкий cтaтyc был прeкрaщeн либo приocтaнoвлeн. Тaкoe лицo прoдoлжaeт ocтaвaтьcя пoвeрeнным дo тeх пoр, пoкa тaйнa нe бyдeт прeкрaщeнa дoвeритeлeм.

В рaмкaх прaвoвoгo рeжимa aдвoкaтcкoй тaйны юридичecким cрeдcтвoм, ocoбeннo нeoбхoдимым aдвoкaтy для иcпoлнeния пoрyчeния дoвeритeля нa кoнфидeнциaльнoй ocнoвe, являeтcя прaвo нa тaйнy. Oнo рeaлизyeтcя в прaвooтнoшeниях c трeтьими лицaми, в кoтoрых aдвoкaт выcтyпaeт нa cтoрoнe дoвeритeля в кaчecтвe прeдcтaвитeля (зaщитникa). Прaвo aдвoкaтa нa тaйнy имeeт рaзличнyю oбycлoвлeннocть. Прaвo хрaнить и зaщищaть прoфeccиoнaльнo знaчимyю инфoрмaцию, a тaкжe cвязaнныe c ним прaвo трeбoвaния oт трeтьих лиц coблюдeния зaпрeтa нa дocтyп к тaкoй инфoрмaции и прaвo притязaния вытeкaют из cooтвeтcтвyющих oбязaтeльcтв, вхoдящих в cocтaв юридичecкoй oбязaннocти aдвoкaтa хрaнить тaйнy. В тo жe врeмя прaвo aдвoкaтa иcпoльзoвaть прoфeccиoнaльнo знaчимyю инфoрмaцию зaнимaeт ocoбoe мecтo, пocкoлькy вытeкaeт из eгo oбщих прoфeccиoнaльных oбязaннocтeй, нo при этoм oбycлoвлeнo трeбoвaниeм кoнфидeнциaльнocти.

Иcхoдя из пoнимaния юридичecкoй oбязaннocти кaк прeдпиcaннoй лицy (в дaннoм cлyчae - aдвoкaтy) и oбecпeчeннoй eгo прaвoвым cтaтycoм мeры нeoбхoдимoгo пoвeдeния, кoтoрoй oнo дoлжнo cлeдoвaть в интeрecaх дoвeритeля, прeдлaгaeтcя нe oгрaничивaтьcя в yгoлoвнo-прoцeccyaльнoм зaкoнoдaтeльcтвe yкaзaниeм нa пoлнoмoчия aдвoкaтa-зaщитникa и oпрeдeлить eгo oбязaннocти, в тoм чиcлe и в oтнoшeнии aдвoкaтcкoй тaйны. Из пoлoжeния o тoм, чтo кoнфидeнциaльнaя инфoрмaция призвaнa cпocoбcтвoвaть, в чacтнocти, пoиcкy cрeдcтв зaщиты и их иcпoльзoвaнию, вытeкaют oбязaтeльcтвa и фaктичecкиe вoзмoжнocти aдвoкaтa пo coвeршeнию aктивных дeйcтвий, хaрaктeр кoтoрых бyдeт зaвиceть oт видa oкaзывaeмoй юридичecкoй пoмoщи.

Прaвoвoй рeжим aдвoкaтcкoй тaйны нaпрaвлeн нa зaщитy иммyнитeтa нe тoлькo дoвeритeля, нo и aдвoкaтa, пocкoлькy бeз coблюдeния иммyнитeтa aдвoкaтa кaк eгo прoфeccиoнaльнoй привилeгии нe мoжeт быть oбecпeчeн иммyнитeт дoвeритeля.

Нaзнaчeниe aдвoкaтcкoгo иммyнитeтa cocтoит в прaвoвoй зaщитe aдвoкaтa oт нaибoлee oпacных пocягaтeльcтв co cтoрoны трeтьих лиц нa нeзaвиcимocть aдвoкaтa и eгo прoфeccиoнaльнyю тaйнy. Oн включaeт ocoбый пoрядoк привлeчeния aдвoкaтa к yгoлoвнoй oтвeтcтвeннocти, oгрaничeниe прeдмeтa cвидeтeльcких пoкaзaний aдвoкaтa, зaпрeт дocтyпa дoлжнocтных лиц к прoфeccиoнaльнo знaчимoй инфoрмaции aдвoкaтa: aдвoкaтcким прoизвoдcтвaм (дocьe), coглaшeниям oб oкaзaнии юридичecкoй пoмoщи, coдeржaнию кoммyникaций aдвoкaтa, к любoй инoй инфoрмaции, кoтoрaя прeдcтaвляeт coбoй coдeржaниe aдвoкaтcкoй тaйны.двoкaтcкaя тaйнa имeeт oтнocитeльнo-aбcoлютный хaрaктeр. Нaрядy c импeрaтивным хaрaктeрoм рeгyлирoвaния и oбъeмoм прeдмeтa aдвoкaтcкoй тaйны, хaрaктeризyющими ee кaк aбcoлютнyю тaйнy, нeoбхoдимo oпрeдeлить ocoбыe cитyaции, в кoтoрых вoзмoжeн oткaз aдвoкaтa oт oбязaннocти coхрaнeния aдвoкaтcкoй тaйны. Вoзмoжнocть тaкoгo oткaзa дoлжнa oпрeдeлятьcя caмим aдвoкaтoм, a нe трeтьими лицaми.

Демократизм и социальная ценность права Кыргызской Республики заключается в том, что оно само право призвано обеспечить ограничение мер государственного принуждения в рамках свобод вызванных потребностями общества. То есть возможность произвола в деятельности органов, осуществляющих властно-принудительные функции должна быть жестоко ограничена другими правовыми институтами, одним из которых является институт профессиональных защитников.

Провозгласив право на получение юридической помощи, государство через свой основной закон закрепило принцип обеспечения всех граждан правом на профессиональную правовую защиту свобод и интересов, включая право на защиту от уголовного преследования. Все в Кыргызской Республике равны перед законом и судом. Никто не может подвергаться какой-либо дискриминации, ущемлению прав и свобод по мотивам происхождения, пола, расы, национальности, языка, вероисповедания, политических и религиозных убеждений или по каким-либо иным условиям и обстоятельствам личного или общественного характера. Никто не может быть подвергнут аресту и содержанию под стражей иначе как на основании закона. Всякие действия, клонящиеся к возложению на человека ответственности за преступление до вынесения судом приговора, недопустимы и являются основанием для возмещения через суд материального и морального вреда потерпевшему. Гражданин считается невиновным в совершении преступления, пока его виновность не будет признана вступившим в законную силу приговором суда. Законы Кыргызской Республики о правах и обязанностях граждан должны одинаково применяться ко всем гражданам и не создавать ни для кого из них преимуществ и привилегий.

Обязанность государства обеспечить каждому гражданину правовую защиту является общеправовым принципом. Этот принцип вытекает из конституционной гарантии на получение юридической помощи и охватывает собой все отрасли права, включая уголовное судопроизводство и, в частности, уголовный процесс.

В процессе формирования независимого, демократического и правового государства совершенствование судебной деятельности, эффективности которой также способствует институт профессиональных защитников, приобретает особое значение. Проводимая в Кыргызстане судебная реформа уже внесла в укрепление адвокатуры повышение её роли в правовой жизни страны.

Государство, являясь гарантом на получение гражданином квалифицированной юридической помощи, не может стоять в стороне от решения вопроса о том, кто такую помощь оказывает.

Принятый закон об адвокатской деятельности конкретно определил принципы и задачи адвокатской деятельности, а также роль государства в этой деятельности.

Начало современной адвокатуре в Кыргызской Республике («КР «) было положено со времен СССР, с принятием Закона «Об адвокатуре в СССР» от 30 ноября 1979 года и Положения «Об адвокатуре Киргизской ССР», утвержденного Законом Киргизской ССР от 11 ноября 1980 г. Эти нормативные правовые акты действовали до 1999 года. 2 Затем в 1999 году был принят Закон КР «Об адвокатской деятельности», согласно которому адвокатура стала лицензируемым видом деятельности.

Через 10 лет был инициирован новый закон об адвокатуре в КР, призванный существенным образом усовершенствовать данный институт. Примечательно, что нашему Парламенту потребовалось целых 5 лет, чтобы данный закон принять. И вот, 19 июня 2014 года был принят Закон «Об Адвокатуре КР и адвокатской деятельности», который действует с 22 июля 2014 года («Закон об Адвокатуре «).

В соответствии со ст. 25 Закона Кыргызской Республики «Об Адвокатуре КР и адвокатской деятельности» при осуществлении профессиональной деятельности адвокат имеет право собирать сведения, необходимые для оказания юридической помощи, в том числе запрашивать информацию и иные документы от государственных органов, органов местного самоуправления, а также общественных объединений и иных организаций. Указанные органы и организации в порядке, установленном законодательством Кыргызской Республики, обязаны выдавать адвокату запрашиваемые им документы или их заверенные копии не позднее чем в месячный срок со дня получения запроса адвоката;

Этот же нормативно - правовой акт обязывает адвоката соблюдать конфиденциальность в отношении лиц, обратившихся за юридической помощью, за исключением случаев:

когда лицо, обратившееся за юридической помощью, соглашается на раскрытие сведений после консультации с адвокатом;

для недопущения лицом, обратившимся за юридической помощью, действий, могущих, по мнению адвоката, привести к смерти или тяжким телесным повреждениям.

Предметом конфиденциальности являются вопросы, по которым лицо обращается к адвокату, содержание консультаций, советов, разъяснений и иных сведений, полученных адвокатом при осуществлении своих профессиональных обязанностей.

Адвокату, помощнику адвоката, работникам адвокатских учреждений запрещается разглашать сведения, относящиеся к конфиденциальным сведениям, и использовать их в своих интересах или интересах третьих лиц.

Адвокатской тайной являются любые сведения, связанные с оказанием адвокатом юридической помощи своему доверителю. Адвокат не вправе использовать в своих интересах или в интересах третьих лиц сведения, составляющие адвокатскую тайну.9

Гарантии конфиденциальности отношений адвоката с клиентом являются составляющей права на получение квалифицированной юридической помощи как одного из основных прав человека, признаваемых международно-правовыми нормами.

Кроме того, Конституция как закон, имеющий высшую юридическую силу и прямое действие в Кыргызской Республике, закрепляет все ратифицированные Кыргызской Республикой межгосударственные договоры и иные нормы международного права, которые являются составной и непосредственной действующей частью законодательства Кыргызской Республики.

Как свидетельствует сложившаяся практика, наибольшее количество нарушений прав и законных интересов граждан в Кыргызстане происходит на досудебной стадии уголовного процесса. Зачастую работники оперативно-розыскных служб и органов дознания без законных на то оснований задерживают граждан, проводят с нарушением процессуальных норм личные обыски, с пристрастием опрашивают их с применением психических угроз и физического насилия, при этом не утруждают себя уведомлением о задержании родственников и обеспечением права задержанных на вызов и помощь адвоката. Места содержания, задержанных по своим условиям не соответствуют требуемым нормам и приносят им моральные и физические страдания. Многих, из числа задержанных выпускают по истечении трех суток задержания из-за отсутствия в них действиях состава преступления, которые таким образом невольно оказались жертвами незаконных мер уголовно-процессуального принуждение. Пользуясь своей безнаказанностью, работники оперативно-розыскных служб и органов дознания широко используют задержание любых лиц до трех суток без законных на то оснований в своих целях, нарушая грубо тем самым основные конституционные права и свободы граждан. А если против них возбуждаются уголовные дела, то работники следственных подразделений правоохранительных органов проводят расследование уголовных дел только с обвинительным уклоном, потому что, если будет установлено необоснованное возбуждение расследуемых ими уголовных дел, то это оценивается как отрицательный показатель их работы.

Также отрицательно оценивается работа следователя, если суд возвращает уголовное дело для предъявления обвинения по тем статьям уголовного кодекса, по которым оно не было предъявлено на досудебной стадии. Поэтому следственные работники перестраховываются, стараются предъявить обвинение по всем возможным статьям Уголовного Кодекса и тем самым еще более ухудшают положение своих подследственных. Только адвокаты, умело использующие законные средства защиты могут повлиять на исправление такой ситуации.

Одним из немаловажных и волнующих вопросов на сегодняшний день является проблема доказывания в уголовном процессе. Адвокат в отличии от своего клиента не только вправе, но и обязан активно участвовать в доказывании в уголовном процессе. Предметом доказывания защитником по уголовному делу являются лишь обстоятельства, опровергающие предъявленное обвинение или смягчающими ответственность обвиняемого. В этих целях с момента допуска к участию в деле защитник вправе представлять доказательства. При этом следует помнить, что материалы, полученные защитником в процессе доказывания, становятся доказательствами лишь после того, как они будут процессуально закреплены следователем, то есть осмотрены и приобщены к делу.

На наш взгляд это в свою очередь ограничивает свободу действий адвоката, так в случае проведения судебной экспертизы адвокат вправе лишь ходатайствовать о ее проведения, а следователь или суд принимает решение разрешить или нет, и по всем или только по части поставленных вопросов, хотя возможно именно данные проведенной экспертизы, коренным образом изменит весь исход дела. Адвокат действует в интересах своего подзащитного и ограничение его полномочий находят отражение в ограничениях прав подзащитного и если именно судебная экспертиза способна отразить, что подзащитный не виновен в совершении преступления то, на мой взгляд, нарушается право обвиняемого на полноценную защиту. Вследствие этого следует законодательно отрегулировать данную проблему.

Судебная же практика рассмотрения уголовных дел в Кыргызстане характеризуется отсутствием состязательного характера в его истинном виде, поскольку судьи до сих пор работают «по старинке», полностью перенимая активность у сторон уголовного судопроизводства путем самостоятельного ведения судебного следствия. И здесь адвокат может изменить существующую ситуацию, если сумеет тактически правильно принудить судей считаться с его правами. Так скажем в стадии обжалования судебного приговора в порядке надзора адвокат, по сути, не принимает активного участия в основном все идет от судьи докладчика, что несомненно предопределяет ход событий и на наш взгляд нарушает права обвиняемого, по сути адвокат своего рода участник процесса, который несет пассивную функцию, хотя на всех стадиях процесса он несомненно должен быть активным защитником своего подзащитного отстаивать его права его интересы. Ведь именно с этой целью каждый обвиняемый поручает вести защиту своему адвокату, именно в надежде на активную, профессиональную, квалифицированную защиту.

С точкой зрения И.Я. Фойницкого перекликается высказывание Ю. Стецовского: «Теория и практика осуществления защиты государственными служащими исходит отнюдь не из заботы о надлежащей юридической помощи населению. Для такой помощи необходима независимая самоуправляющаяся адвокатура, а об этом не может быть и речи если право приема в число адвокатов и дисциплинарное взыскание принадлежит администрации. А не самой адвокатуре. Должностная адвокатура преследовала иную цель: поставить адвоката в зависимое, подчиненное положение, превратить его в тихого и послушного исполнителя воли администрации». И все следует заметить, что данный нормативно- правовой акт необходим на сегодняшнем этапе развития института адвокатуры.

.3 Ocнoвныe прoблeмы, cвязaнныe c aдвoкaтcкoй тaйнoй: дoктринaльный пoдхoд

Адвокатская тайна предстает зачастую в виде неразрешимой проблемы, вызывая оживленные диспуты, острые споры. Это один из «вечных» вопросов адвокатской деятельности, объявляемый неразрешимым подобно квадратуре круга. Большинство авторов высказывалось за признание адвокатской тайны. Различались только границы тайны, намечавшиеся отдельными авторами, по-разному обосновывалась необходимость этого института. Одни указывали, что адвокатская тайна является необходимым спутником правильно осуществляемого правосудия - «без тайны совещания - нет защиты, нет правосудия», другие во главу угла ставили интересы подсудимого, иные рассматривали вопрос под углом зрения защиты. Безусловно, многие выводы исследователей проблем адвокатской тайны являются серьезным вкладом в науку об адвокатуре, их работы заслуживают самой высокой оценки. В тоже время обилие литературы, затрагивающей проблемы адвокатской деятельности не должно рассматриваться как сдерживающий факт для проведения новых исследований.

Существует ряд проблем в сфере адвокатской тайны в нашей республике приведу ниже примеры дел в которых есть много противоречий и не соблюдается закон об адвокатской деятельности КР :

Расскажу для начало о деле, 25 марта при проверке документов в Оше сотрудниками управления ГКНБ по городу Ошу и Ошской области задержан гражданин США Умар Фарук. У него обнаружили копии уголовных дел, возбужденных в отношении недавно задержанного лидера "Хизб ут-Тахрира", и различные материалы религиозно-экстремистского и террористического характера. Правоохранителями установлено, что Фарук занимался сбором информации о религиозной ситуации на территории Ошской области без соответствующей аккредитации. Решением Ошского горсуда 28 марта 2015 года Фарука признали виновным в совершении административного проступка, предусмотренного Кодексом об административной ответственности, и выдворили за пределы страны. Спустя два дня, 27 марта 2015 года, управление ГКНБ по Ошу и Ошской области провело обыск в офисе правозащитного движения "Бир Дуйно - Кыргызстан". Так они нарушили Закон 5 статьи 29 Закона «Об адвокатуре Кыргызской Республики и адвокатской деятельности»: «Истребование, изъятие, осмотр, проверка, копирование документов, сбор и использование информации, связанные с юридической помощью по конкретному уголовному делу, допускаются лишь в случае привлечения адвоката в качестве обвиняемого». И при обыске адвокаты заявляли следователю, что эти материалы уголовных дел изъятию не подлежат. В ходе обыска они изъяли материалы, содержащие информацию по конкретным уголовным делам, по которым они осуществляли свою профессиональную деятельность, в том числе по уголовным делам в отношении сотрудников ГКНБ, проводивших обыск. Позже правозащитники пожаловались на действия силовиков генпрокурору, однако ГКНБ назвало свои действия законными. Но почему тогда если законны действия ГКНБ они не соблюдают Закон об адвокатской деятельности? Грубое нарушение законности при изъятии адвокатских дел у адвокатов - это скандал.

Адвокаты Валерьян Вахитов и Хусанбай Салиев приняли участие в следственном мероприятии по осмотру части адвокатских материалов, изъятых во время обыска в офисе "Бир Дуйно - Кыргызстан". Об этом сообшило пресса, 2 апреля 2015 г., сообщили в самой правозащитной организации. Расскажу о деле как все происходило. По данным В. Вахитова и Х. Салиева, встреча состоялась по приглашению старшего следователя следственного отдела Управления ГКНБ КР по Ошу и Ошской области старшего лейтенанта юстиции Алманбета Дженбаева. Адвокаты попросили вернуть материалы, в частности, диски с записями по делам Дильера Джумабаева и Рашота Камалова, так как юристы представляют их интересы в судах и на следствии. "В эти дни проходит суд по делу Джумабаева, и для осуществления полноценной и эффективной защиты адвокаты нуждаются в материалах дела. В ходе встречи с силовиками адвокаты разъяснили: поскольку изъятые и запечатанные диски являются материалами дела, которые они ведут, значит, их осмотр является нарушением адвокатской тайны", - сообщили Адвокаты.

В "Бир Дуйно" также проинформировали, что в течение нескольких часов с участием двух понятых отсматривался 21 диск с различными записями и составлен протокол. "По изъятым адвокатским материалам еще не назначена экспертиза, пока только ведется проверка. Поэтому на встрече со следователем адвокаты указали, что религиоведческая экспертиза не проводится ни в Госкомиссии по делам религии, ни в Центре судебных экспертиз при Министерстве юстиции КР, ни в других судебно-экспертных организациях. Сертификаты компетентности судебного эксперта по теологической экспертизе не выдавались, и, соответственно, квалификационные требования экспертов в этой области никем не разрабатывались. В случае назначения экспертизы материалов, адвокаты намерены воспользоваться правом ознакомиться с компетенцией выбранного эксперта, чтобы поставить перед ним свои вопросы", - отметили правозащитники. Адвокаты особо подчеркнули, что никакого уголовного дела в отношении самих адвокатов не возбуждено, а следственное мероприятие проведено в рамках уголовного дела в отношении американского журналиста Умара Фарука.

Несмотря на наличие нормативного регулирования института адвокатской тайны, приходится отмечать, что они недостаточно эффективно действуют и часто нарушаются. В связи с этим, становится очевидным, что для дальнейшего усовершенствования законодательства, регулирующего институт адвокатской тайны необходимо привлекать к этому процессу ученых, занимающихся изучением данной проблемы, а также анализировать факты нарушения адвокатской тайны с целью выработки определенных рекомендаций для недопущения подобных случаев в дальнейшем.

В совершенствовании адвокатуры может помочь, в том числе и анализ накопленного историко-правового опыта, который может служить основой для выработки более рационального подхода к организации института адвокатской тайны.

.4 Адвокатскя тайна теория и практика зарубежных стран

В Германии деятельность и построение адвокатуры регламентирует специальное законодательство.

Это Федеральный закон об адвокатуре, принятый 1 августа 1959 г., и Федеральное положение об оплате услуг адвокатов, принятое 26 июля 1957 г. Согласно Государственному договору об экономическом, валютном и социальном союзе, подписанному между ФРГ и ГДР и вступившему в силу с 1 июля 1990г., на территории бывшей ГДР стали применяться законы ФРГ. Соответственно в настоящее время эти два нормативных акта действуют на всей территории объединенной Германии.

На адвокатов в Германии возложены следующие функции в соответствии с федеральным законом:

дача советов и консультаций (информации) по юридическим вопросам;

представительство клиентов, выступающих в качестве сторон в гражданском процессе (в суде и во внесудебных органах);

защита обвиняемого или подсудимого по уголовному делу (это также считается формой представительства клиента, но уже в рамках уголовного процесса) в суде, и/или органах следствия. В рамках уголовного процесса адвокат может выступать и в качестве представителя интересов потерпевшего;

закон предоставляет адвокату право заключить договор с клиентом на управление имуществом последнего;

адвокат может выполнять функции юрисконсультов, но по специальному договору, так как официально он не может работать юрисконсультом в соответствии с федеральным законом, который определяет адвокатуру как «независимый орган правосудия» (имеется в виду правосудие в широком смысле слова-правоохранительная деятельность, юстиция).

К адвокатской деятельности допускается только тот, кто в соответствии с законом о судоустройстве может быть признан пригодным к исполнению судейских обязанностей. Для адвокатов и судей установлены одинаковые требования к уровню образования.

Соискатель, имеющий высшее юридическое образование, должен прослушать курс права в течение 6 семестров в одном из университетов Германии. Затем он должен успешно сдать два специальных экзамена. Первый экзамен можно назвать «выпускным», поскольку сдается он в том учебном заведении, в котором обучался будущий судья или адвокат. Следующий этап - стажировка (от трех с половиной до четырех лет) в органах суда, прокуратуры, нотариата или адвокатуре. Оплата стажировки - за счет казны (специальных фондов земельных органов власти). После окончания стажировки наступает время для сдачи второго экзамена. Этот экзамен проводится под эгидой министерства (управления) юстиции соответствующей административной территории (земли). Именно министерство (управление) разрабатывает программу экзамена и формирует «экзаменационные билеты», издает методические пособия, создает экзаменационную комиссию. Это уже не экзамен на знания, а экзамен на практические навыки, на овладение профессией. Сдавший его может стать и судьей, и адвокатом. Из этого правила есть одно лишь исключение - и без стажировки, и без экзамена адвокатом может стать юрист, имеющий степень доктора права Германии.

Вопрос о допуске к адвокатской практике решается министерством (управлением) юстиции той земли, на территории которой проживает соискатель. Однако решение принимается с учетом мнения территориальной коллегии адвокатов. После получения ходатайства министерство запрашивает мнение коллегии адвокатов округа, в котором заявитель собирается работать. Максимальный срок для дачи ответа - два месяца. Однако, если за это время коллегия никак не отреагировала на запрос о ее мнении по поводу заявителя, не высказала своего мнения, считается, что возражений со стороны коллегии нет.

Закон об адвокатуре содержит исчерпывающий и весьма подробный (десять пунктов) перечень оснований, по которым соискателю может быть отказано в удовлетворении его ходатайства.

Адвокат имеет право осуществлять адвокатскую практику только в одном суде, к которому он приписан.

Возможно получение разрешения на работу в других судах, но только в интересах правосудия и в виде исключения.

Юристу, допущенному к адвокатской деятельности в Федеральном Верховном суде Германии, адвокатская практика в любом нижестоящем суде запрещается без каких бы то ни было исключений.

Коллегии адвокатов образуются по территориальному принципу и объединяют адвокатов, «приписанных» к суду одной и той же земли. Министерство (управление) юстиции земли может дать согласие на образование второй коллегии на территории данного округа, но лишь в том случае, когда количество практикующих там адвокатов превысит 500 человек.

Все существующие в Германии коллегии адвокатов объединяются в единую Федеральную палату адвокатов.

При изучении адвокатуры Франции, студенты должны обратить внимание на следующие аспекты:

С конца XIX в. во Франции утвердился принцип независимости адвокатской профессии, которая традиционно занимала престижное место в общественной жизни страны. Адвокаты во Франции всегда пользовались гораздо большей свободой, чем в других странах Европы, что, в свою очередь, позволило сформировать богатейшие традиции французской адвокатуры. В настоящее время во Франции насчитывается более 19 000 адвокатов. Если к этой армии добавить огромное количество вспомогательных служб, исследовательских центров и институтов, то станет очевидным значение адвокатуры как общественного института, который играет огромную роль в жизни государства в целом.

В последние двадцать лет адвокатура Франции переживает существенные изменения. По закону от 31 декабря 1971 г. произошло слияние ряда адвокатских профессий (адвоката, поверенного и консультанта-эксперта в коммерческих судах) в единую профессию адвоката. В 1992 г. также произошло слияние адвоката и юридического советника в новую и единую адвокатскую профессию. Указанные изменения были вызваны тем, что традиционно адвокатские ассоциации были организованы при судах соответствующих инстанций, считались независимыми и не состояли в отношениях какой-либо соподчиненности, не воспринимая единых профессиональных стандартов, что в настоящее время представляется необходимым. В рамках указанных преобразований была создана единая адвокатская ассоциация, а также учрежден Центр профессиональной адвокатской подготовки.

В настоящее время существуют три категории адвокатов, имеющих право выступать в суде: солиситоры, барристеры и барристеры перед Советом.

Солиситоры имеют право на представление интересов в судах первой инстанции, барристеры - в апелляционных судах и, наконец, стороны в кассационном суде и Совете государства должны быть представлены специалистами - барристерами перед Советом.

Во Франции термин «адвокат» обозначает не звание, а вид профессиональной деятельности практикующего лица. Поэтому любой человек, имеющий квалификацию адвоката, но прекративший работать в адвокатуре, даже если он продолжает работать в других сферах права, более не может именоваться адвокатом.

Условия доступа к адвокатской профессии во Франции довольно жесткие и определены Декретом 1972 г.

Прежде всего, необходимо иметь французское гражданство и диплом по специальности высшего учебного заведения (как минимум магистра права), кроме того, лицо, желающее стать членом ассоциации адвокатов, должно не иметь судимости, а также взысканий за серьезные дисциплинарные или административные проступки, а также не быть соучастником банкротства по линии какой-либо фирмы или предприятия.

Лицо, соответствующее указанным требованиям, должно пройти вступительный экзамен в Центре профессиональной подготовки (два письменных и устный), проучиться там год, пройти теоретический курс и практическую стажировку, а затем сдать выпускной экзамен (1 письменный и 3 устных).

При соблюдении этих условий юрист принимается в ассоциацию адвокатов и принимает присягу следующего содержания: «Присягаю, как адвокат исполнять свои функции с достоинством, добросовестно, независимо, честно и гуманно». После этого он уже в качестве адвоката проходит двухгодичную стажировку по специальности и получает свидетельство.

Адвокатом во Франции может стать также гражданин одного из государств общего рынка при наличии условий взаимного признания дипломов о высшем образовании. Кроме того, иностранцы должны соответствовать ряду особых требований.

Адвокаты Франции объединены в ассоциации (ордена). В каждом судебном регионе существует только одна ассоциация. Существует 181 региональный суд и соответственно столько же адвокатских ассоциаций. Ассоциации различны по своему количественному составу, так, в наименьшей насчитывается только 7 барристеров, тогда как в самой крупной - 11 тысяч барристеров. Каждая ассоциация остается независимой, самостоятельной организацией, вырабатывающей внутренний регламент своей деятельности и обладающей своим имуществом.

Главой ассоциации адвокатов является председатель, избираемый тайным голосованием членов ассоциации (включая стажеров) сроком на два года. В компетенцию председателя входит представление интересов ассоциации перед государственными органами и общественными организациями, разрешение споров между адвокатами, применение дисциплинарных взысканий к адвокатам ассоциации, руководство службами ассоциации; он является председателем Совета ассоциации.

Совет ассоциации избирается членами ассоциации (включая стажеров) также тайным голосованием на срок три года. В компетенцию Совета ассоциации входит управление различными областями деятельности ассоциации.

На национальном уровне адвокатура Франции представлена Советом ассоциаций адвокатов, которая избирается членами ассоциации.

Итак, расскажу об адвокатской тайне в ФРГ адвокат согласно Федеральному положению об адвокатах "обязан сохранять тайну (молчание), что распространяется на все, что стало известным при исполнении своей профессии". "Периодически в ФРГ возникали и возникают острые ситуации, когда адвокаты незаконными, по мнению прокуратуры, методами помогали своим доверителям, обвинявшимся в терроризме либо в организации преступной деятельности, ведутся дискуссии о сохранении адвокатской тайны при осуществлении налогообложения, осуществлении мер борьбы с отмыванием "грязных" денег"

Показательным случаем отношения германских адвокатов к сохранению адвокатской тайны в настоящее время является поведение семейного адвоката Фрица Штейнакера. Как указано в одной из публикаций, власти Германии и ряда других стран разыскивают нацистского преступника Ариберта Хейма - "доктора", проводившего изуверские медицинские эксперименты в концентрационном лагере Маутхаузен в 1941 г. Недавно следствие пришло к выводу, что преступник жив, так как в августе 2005 г. была получена информация о том, что на банковских счетах Хейма в Берлине хранится без малого миллион евро в сбережениях и других активах. И тот факт, что никто из троих детей "доктора" не предъявил претензии на эти деньги, говорит о том, что тот, вероятно, еще жив. Как следует из документов, еще в 2001 г. Хейм обращался в налоговое управление ФРГ с просьбой вернуть ему наложенный на него налог на увеличение рыночной стоимости капитала в связи с тем, что он проживает за границей. Единственный человек, который должен был бы знать о местонахождении Хейма, - его адвокат, но он отказывается предоставлять какую-либо информацию, ссылаясь на то, что это нарушит тайну контракта между клиентом и адвокатом, которая гарантирована германским законодательством.

Такие действия адвоката признаны адвокатским сообществом ФРГ правомерными.

Германия - последовательный сторонник сохранения абсолютной адвокатской тайны. Например, конверт, на котором адвокат сделал надпись "почта адвоката" или обвиняемый, находящийся под стражей, - "почта для адвоката", ни при каких обстоятельствах не может быть вскрыт правоохранительными органами.

Тем не менее на практике в Германии права и свободы граждан в части сохранения адвокатской тайны соблюдаются с рядом исключений. Согласно п. 2 ст. 148 Уголовно-процессуального кодекса Германии, если подследственный находится в предварительном заключении и обвиняется по ст. 129, а Уголовного кодекса в принадлежности к террористической организации, то письменные или другие материалы не должны приниматься, если отправитель не дал согласия на их досмотр судьей. В случае контролируемого общения следует принимать

соответствующие меры, дабы избежать передачи письменных или других материалов во время беседы заключенного со своим защитником. Следует отметить, что такое ограничение прав на сохранение адвокатской тайны было введено в закон еще в 1970-х годах, когда в Германии произошла целая серия террористических актов, совершенных организацией "Фракция Красной Армии".

Но нельзя не отметить и предусмотренные в законе гарантии, которыми сопровождается указанный выше контроль за корреспонденцией лиц, подозреваемых в терроризме. Статья 148 Уголовно-процессуального кодекса Германии предусматривает, что судьей, ответственным за реализацию названных мер наблюдения, является судья того окружного суда, где находится следственный изолятор; что этот судья не может вести и ему нельзя поручать вести следствие; что он не должен разглашать ставшие ему таким образом известными сведения, за исключением случаев, когда последние касаются серьезных и весьма серьезных преступлений, предусмотренных п. п. 1 и 2 ст. 138 Уголовного кодекса Германии.

Вопрос о правомерности контроля за перепиской подозреваемого в терроризме с адвокатом в Германии был предметом рассмотрения в Европейском суде по правам человека в 2001 г. При этом суд, исходя из опасности терроризма в любой его форме, предусмотренных гарантий, которыми сопровождался контроль за перепиской, а также права государства на защиту национальной безопасности, охрану порядка, предотвращение уголовных преступлений, пришел к выводу, что такое вмешательство допустимо и не нарушает Европейскую конвенцию о защите прав человека и основных свобод. Кроме того, суд обратил внимание на то, что речь идет об ограниченном контроле, поскольку заключенный может свободно общаться со своим защитником в устной форме.

Вместе с тем Европейский суд по правам человека подчеркнул необходимость сохранения конфиденциальности и указал, что разрешение на прочтение писем, адресованных заключенным адвокату или полученных от него, должно даваться лишь в исключительных случаях, когда у властей есть основания полагать, что имеет место злоупотребление данной привилегией и что содержание письма создает угрозу безопасности учреждений или иных лиц или является преступным в другом отношении. "Правдоподобность" мотивов зависит от совокупности обстоятельств, но она предполагает наличие фактов или сведений, способных убедить объективного наблюдателя, что имеет место злоупотребление особым правом на общение.

Говоря об адвокатской тайне в Германии, также следует отметить, что в германском уголовном законодательстве предусмотрена ответственность за незаконное вмешательство в адвокатскую тайну.

Адвокатская тайна во Франции. Французская Республика может по праву гордиться своими адвокатами, сумевшими не просто сформировать эффективно действующее адвокатское сообщество, но и создать, сохранить и неоднократно на протяжении многих столетий отстаивать свои профессиональные принципы и традиции, права и интересы доверителей. Нельзя не отметить и то, что опыт французской адвокатуры широко использовался и при формировании традиций института адвокатуры.

В настоящее время во Франции насчитывается более 43 тыс. адвокатов, объединенных в 181 адвокатскую палату. Адвокатские палаты создаются при судах большой инстанции. Палата адвокатов Парижа объединяет более 19 тыс. адвокатов, но есть палаты, состоящие из 10 адвокатов.

Адвокатуру Франции фактически представляют три организации:

) Национальный совет адвокатуры - организация, созданная в соответствии с законом около 15 лет назад в целях объединения и представления интересов всех адвокатов Франции;

) Палата адвокатов Парижа - старейшая адвокатская организация, объединяющая почти половину адвокатов Франции;

) Конференция батонье (председателей палат) - организация, созданная более 100 лет назад и объединяющая все адвокатские палаты, за исключением парижской.

Адвокаты во Франции уделяют значительное внимание вопросам профессиональной этики, в том числе и сохранению адвокатской тайны. Этические принципы адвокатской профессии содержатся в законодательстве об адвокатуре. Основные правила профессиональной этики закреплены постановлением правительства Франции. До 1990 г. каждая палата адвокатов имела свой кодекс профессиональной этики, но затем Национальным советом адвокатуры был разработан единый кодекс, который имеет обязательную силу для всех палат. Согласно ст. 2 Внутреннего регламента (унифицированного) адвокатов всех французских палат адвокатская тайна относится к числу имманентных адвокатуре образов действия и является элементом части публичного порядка, соответствующего интересам государства и общества.

Подробный и обстоятельный обзор правового режима адвокатской тайны во Франции содержится в статье адвоката СВ. Бородина "Профессиональные и этические запреты в деятельности адвокатов Франции (опыт сравнительной адвокатологии)". В связи с этим позволим себе процитировать его статью в части адвокатской тайны во Франции:

"Институт адвокатской тайны имеет во Франции ряд содержательных и нормативных особенностей. Нормативно установлено, что профессиональный секрет адвоката (адвокатская тайна) есть часть публичного порядка, имеет общий характер, абсолютен и неограничен во времени. В силу своего статуса адвокат становится доверенным лицом клиента, поэтому существование профессиональной тайны отвечает общественному интересу.

Адвокат не может быть освобожден от обязанности по хранению адвокатской тайны ни своим клиентом, ни каким-либо органом власти, ни в целом кем бы то ни было.

Пределы адвокатской тайны во французском варианте весьма обширны. Адвокатская тайна распространяется на все, что связано с консультациями адвоката либо с оказываемой им защитой, независимо от используемого технического (материального или иного) типа носителей информации (бумажные или электронные носители, телефакс и др.), и, в частности, на:

пояснения, адресованные адвокатом клиенту либо клиентом адвокату;

переписку между адвокатом и клиентом, а также между адвокатами;

внутренние записи адвоката и в целом все документы, относящиеся к адвокатскому досье по делу

все сведения и конфиденциальную информацию, собранные и полученные адвокатом в связи с осуществлением профессиональной деятельности;

имена клиентов и распорядок дня адвоката;

любое движение денежных средств, вытекающее из адвокатской деятельности;

финансовую отчетность адвоката перед уполномоченными органами (информация, которую адвокат может предоставить только своему клиенту).

Адвокат обязан следить за тем, чтобы коллеги и сотрудники его кабинета, а также другие лица, содействующие ему в его профессиональной деятельности, соблюдали профессиональную тайну.

Если адвокат ведет дело в группе адвокатов или участвует в адвокатской структуре, основанной на объединении средств, профессиональная тайна распространяется в равной мере на всех адвокатов, ведущих совместную деятельность".

Например, в 1602 г. парижские адвокаты объявили забастовку в ответ на распоряжение Парижского парламента возобновить действие ранее отмененного указа Генриха IV от 1579 г., предписавшего адвокатам указывать размер гонорара на состязательных бумагах. В результате власть была вынуждена пойти навстречу адвокатам и фактически признать, что размер гонорара относится к адвокатской тайне и не может быть разглашен. В настоящее время указанное положение является одним из принципов адвокатской этики во многих странах мира.

Как отмечает в вышеназванной статье С.В. Бородин, французская адвокатура вводит как самостоятельный элемент профессиональной деятельности помимо адвокатской тайны понятие конфиденциальности. "Любой обмен информацией между адвокатами, в устной или письменной форме, на любых носителях (на бумажных, электронных, по факсу и др.) носит конфиденциальный характер. Переписка между адвокатами, независимо от использованного носителя, ни в коем случае не подлежит изъятию и не может быть применена в судебных процедурах (в том числе как доказательство) или лишена конфиденциального характера либо направлена иным образом на преодоление ее конфиденциальности.

В своих сношениях с иностранными, не находящимися в компетенции Европейского Союза, адвокатами и до начала обмена конфиденциальной информацией адвокат должен убедиться в том, что в стране деятельности его коллеги существуют правила, направленные на обеспечение конфиденциальности переписки. При отсутствии таковых французский адвокат должен заключить с иностранным коллегой соглашение о конфиденциальности или запросить у своего клиента согласие на принятие риска, сопряженного с обменом неконфиденциальной информацией. Даже общение и переписка между адвокатом и всеми компетентными органами службами Ордена адвокатов должны соответствовать вышеизложенным правилам об адвокатской тайне и конфиденциальности".

Об опыте борьбы французских адвокатов за сохранение адвокатской тайны содержательно и интересно рассказал адвокат СВ. Бородин в своей статье "Адвокатская тайна и борьба с "отмыванием денег": опыт Франции". Позволим себе привести из нее ряд цитат, существенных, по нашему мнению, для рассматриваемой нами темы.

"Национальное законодательство стран Евросоюза, окончательно вставшее на путь унификации, приобретает вследствие этого громоздкий, аморфный характер, не лишенный местами излишнего параллелизма и дублирования правовых новелл. Между тем нередки ситуации резкого противостояния между национальными нормами и обычаями права, выдержавшими проверку временем, с одной стороны, и новейшими юридическими тенденциями общеевропейского характера - с другой. Ярким примером тому может служить активное несогласие адвокатуры Франции с попытками Парламента этой страны в феврале 2004 года принять в качестве закона одну из директив Евросоюза, которую окрестили "Закон Пербена М".

В 1991 году страны ЕС договорились поставить заслон "грязным" деньгам и повсеместно ввели в национальные законодательства соответствующие нормы, касающиеся банков, кредитных и страховых учреждений, обменных пунктов и игорных заведений.

Объективно такие нормы направлены на усиление контроля за финансовыми потоками и, в частности, на недопущение финансирования террористической деятельности и на борьбу с "отмыванием капиталов", и посему подлежат безусловному применению в валютной и кредитно-денежной сфере, а также на биржевом и инвестиционном рынке. Суть механизма проста до узнаваемости: стучать!

Любая организация или учреждение, любой организм, работающий в сфере перемещения денежной массы, обязаны обеспечивать триединую задачу: безусловная идентификация клиента до начала его обслуживания, текущий анализ и оценка платежей на предмет "грязных денег", при малейших сомнениях - обязанность направить в компетентные органы "декларацию подозрительности". Нужное дело? Без сомнения! Внезапно для широкой адвокатской общественности депутаты Европарламента в 2003 г. проголосовали за внесение изменений в свою директиву, предусмотрев отныне, что она распространяется на всех лиц, занимающихся регулируемой деятельностью в юридической сфере: адвокатов, нотариусов, судебных поверенных и судебных исполнителей.

Французское адвокатское братство встретило нововведение в штыки и приняло беспрецедентные меры к тому, чтобы не допустить 11 февраля 2004 г. положительного голосования за эту поправку в Национальном собрании.

Авторы "Закона Пербена М" пытались вменить в обязанность адвоката следующее: при всяком к нему обращении за юридической помощью по поводу покупки недвижимости, акций, долговых обязательств, иностранных контрактов и прочее на сумму, которая "должна казаться внушительной", чтобы адвокат непременно ознакомился с подлинными документами клиента, при наличии сомнений о природе сделок - сделал с них копии, затем уведомил клиента о своих обязательствах по "Закону Пербена", направил в прокуратуру "декларацию подозрительности" и, наконец (!), - известил клиента о том, что не вправе теперь вести его дело!

Долгая переписка с депутатами Национального собрания, публикации в прессе, "круглые столы" и прочие средства привлечения внимания к проблеме результата не давали. Закон был поставлен в повестку дня парламента 11 февраля 2004 г.

И тогда адвокаты Франции решились на забастовку. Очевидцы говорят, что такого не видели никогда. Многотысячная манифестация людей в черных мантиях с белыми манишками и лентами через плечо несколько часов кряду заполняла площадь перед дворцом. Законодатели дрогнули, но внесли в закон несущественные поправки.

И только Конституционный Суд Франции вынес постановление, которым поддержал незыблемость адвокатской тайны, указав, что принятый "Закон Пербена" может распространяться на адвокатов лишь тогда, когда в действиях и документах, представленных адвокату клиентом, явно (без дополнительной экспертизы и консультаций с финансовыми агентами) видны незаконные денежные операции, то есть в тех случаях, когда ни один здравомыслящий адвокат и не возьмется за такое поручение".

К вышеизложенному необходимо добавить следующее: "Закон Пербена", против которого протестовали французские адвокаты, помимо возложения на адвокатов обязанности по сообщению ряда сведений в правоохранительные органы содержит и ряд положений, направленных на ужесточение мер против преступности. В частности, Законом предусмотрено увеличение срока задержания предполагаемых опасных преступников до четырех суток, в отличие от двух суток, как было предусмотрено законодательством ранее. Кроме того, Закон предусматривает допуск адвоката к клиенту не с момента задержания, а только через двое суток на третьи. Бастующие французские адвокаты обратили внимание на то, что положения Закона противоречат принципу презумпции невиновности, и высказали предположения, что применение новых норм позволит блюстителям порядка в первые часы, а теперь и дни, задержания применять к задержанным методы психологического и физического воздействия.

В заключение хочу отметить следующее. В истории французской адвокатуры не раз случались случаи забастовок адвокатов в знак протеста против ущемления прав адвокатского сословия и интересов доверителей (забастовки 1602 г. (упоминавшаяся выше), 1720 г., целый ряд забастовок, проведенных в последние годы). На эти крайние меры адвокаты Франции идут вынужденно и только в тех редких случаях, когда происходит посягательство на основы профессии адвоката. В большинстве случаев адвокаты Франции добились признания и соблюдения своих профессиональных прав, что свидетельствует о важной социальной роли адвокатуры в жизни общества.

Глaвa 2. Законы, регулирующие aдвoкaтcкую тaйну в Кыргызской Республике

aдвoкaтcкий тaйна кoнcтитyциoнный

2.1 Взaимocвязь aдвoкaтcкoй тaйны и кoнcтитyциoннoгo прaвa нa квaлифицирoвaннyю юридичecкyю пoмoщь

Конституция Кыргызской Республики в глава вторая посвящена правам и свободам человека думаю это самая близкая к моей теме статьи конституции и так, каждый имеет неотъемлемое право на жизнь. Никто не может быть произвольно лишен жизни. Смертная казнь запрещается (статья 21). Большинство народа кыргызстана из-за своей неграмотности не знают законы от чего подчас и сами страдают.

Никто не может быть лишен свободы только на основании неисполнения гражданско-правового обязательства ( статья 24)

Никто не может быть арестован, содержаться под стражей или оказаться лишенным свободы иначе как по решению суда и только на основаниях и в порядке, установленных законом.

Никто не может быть подвергнут задержанию на срок более 48 часов без судебного решения. Каждое задержанное лицо в срочном порядке и в любом случае до истечения 48 часов с момента задержания должно быть доставлено в суд для решения вопроса о законности его задержания.

Законом в отдельных случаях могут быть установлены более короткие сроки задержания.

Задержанное лицо имеет право на проверку законности задержания в порядке и с периодичностью, установленными законом. Если отпадает основание, по которому лицо было задержано, оно должно быть немедленно освобождено. Задержанному лицу должно быть безотлагательно сообщено о мотивах задержания, разъяснены и обеспечены его права, включая право на медицинский осмотр и помощь врача.

С момента фактического лишения свободы лицу обеспечивается безопасность, предоставляется возможность защищать себя лично, пользоваться квалифицированной юридической помощью адвоката, а также иметь защитника.

Человек имеет право на неприкосновенность жилища и иных объектов, находящихся у него в собственности или ином праве. Никто не может проникать в жилище и иные объекты против воли человека, в пользовании которого они находятся.

Производство обыска, выемки, осмотра и осуществление иных действий, а также проникновение представителей власти в жилище и иные объекты, находящиеся в собственности или ином праве, допускаются лишь на основании судебного акта(статья 30)- вот здесь хочу особо отметить так как я выше приводил пример, наши службы безопасности во первых нарушили наш главный Закон Конституцию. Так как провели обыск неправомерно и произвели выемку без каких-либо провоприменитеольных актов и документов.

Я хотел бы обратиться к Конституции, которая в ст. 16 пункт 1 гласит : «Человек, его права и свободы являются высшей ценностью».

Если исходить из того, что и для адвоката нормы Конституции имеет высшую юридическую силу (а иное предположить невозможно), то нам значительно легче будет ответить на вопрос, что должен делать адвокат, если он достоверно знает о совершении его клиентом тяжкого преступления в прошлом или о подготовке такого преступления в будущем.

Без сомнения, в отношении сообщенной клиентом информации о том, что уже случилось (даже о самом тяжком преступлении, если оно уже совершено) адвокат обязан соблюдать тайну, так как человеком, чьи права и свободы в этом случае подлежат защите, является, конечно, клиент. Защите подлежит его право на получение квалифицированной юридической помощи, также гарантированное Конституцией.

А вот о готовящемся тяжком преступлении, угрожающем человеческой жизни, адвокат не только может, но и обязан сообщить в правоохранительные органы: в этом случае приоритетным предметом охраны должны быть признаны те люди, на права и свободы которых планируется преступное посягательство.

И это вовсе не противоречит обязанности адвоката хранить тайну в отношении полученной от клиента информации. Вернее, противоречие имеется, но оно должно быть разрешено именно таким образом, и, возможно, это также могло бы быть отражено в дополнениях в Кодекс профессиональной этики адвоката.

Как мы знаем, «смежным» с адвокатской тайной механизмом, обеспечивающим ее соблюдение, является адвокатский иммунитет - невозможность допрашивать адвоката по обстоятельствам, ставшим ему известными при осуществлении адвокатской деятельности.

Адвокатский иммунитет должен охранять от ответственности за недонесение о произошедшем преступлении, о совершении которого рассказал клиент, потому что получение такого рода информации представляет собой часть работы адвоката. Но он не должен охранять адвоката от ответственности за недонесение в случае, если клиент сообщил ему информацию о подготовке тяжкого преступления.

Этот вопрос должен быть решен и в Кодексе профессиональной этики адвоката, и на законодательном уровне таким образом, чтобы и для клиента, и для адвоката были четко определены границы адвокатской тайны. В этом случае клиент должен знать, что он может доверить адвокату, а что может быть истолковано как попытка вовлечения адвоката в преступную деятельность.

Адвокатское сообщество должно дополнительно разработать также те вопросы, которые находятся на стыке адвокатской тайны и тайны следствия, адвокатской тайны и врачебной тайны и т.п.

2.2 Зaкoнoдaтeльcтвo, зaкрeпляющee прaвoвoй рeжим aдвoкaтcкoй тaйны: oбщиe прoблeмы и cпocoбы их рeшeния

«Если разглашение информации допустимо, то кто должен принимать решение о ее разглашении - адвокат, президент палаты, руководитель адвокатского образования или еще кто-либо?» - ответить легче всего, потому что Кодекс профессиональной этики адвоката, по-моему, очень правильно и ясно этот вопрос урегулировал.

Адвокатская тайна - это тайна клиента. Раскрыть ее адвокат, вправе «для обоснования своей позиции при рассмотрении гражданского спора между ним и доверителем или для своей защиты по возбужденному против него дисциплинарному производству или уголовному делу», а также в случае, который я описал выше.

На всех остальных - стажерах, помощниках адвоката, сотрудниках адвокатского образования, членах Совета и даже президенте адвокатской палаты лежит только обязанность неразглашения сведений, составляющих адвокатскую тайну. Это точно не их тайна. Можно утверждать, что обязанность этих лиц хранить тайну является производной от обязанности конкретного адвоката хранить тайну. Конечно, за исключением случая получения ими сведений о предполагаемом совершении тяжкого преступления.

Основное законодательство в области адвокатуры это :

Кодекс профессиональной этики адвокатов КР от 14 июля 2014 года No 135

Закон "Об Адвокатуре и адвокатской деятельности в КР"от 14 июля 2014 года No 135

Устав Адвокатуры КР «Утвержден» Решением Съезда адвокатов Кыргызской Республики от 26.11.2014 года.

Закон «О гарантированной государством юридической помощи»от 17 июля 2009 года No 227

Постановление Правительства КР от 28 ноября 2014 года № 680 "О внесении изменений в постановление Правительства Кыргызской Республики «Об оценке эффективности деятельности государственных органов исполнительной власти и органов местного самоуправления Кыргызской Республики" от 17 февраля 2012 года № 105"

Распоряжение Правительства КР от 20 ноября 2014 года № 519-р (О защите второго Национального доклада в городе Женева (Швейцария)

Распоряжение Правительства КР от 23 октября 2014 года № 469-р (Об утверждении Плана мероприятий по противодействию пыткам и другим жестоким, бесчеловечным или унижающим достоинство видам обращений и наказаний в Кыргызской Республике)

Государственная программа по развитию юстиции для детей в Кыргызской Республике на 2014-2018 годы (утверждена постановлением Жогорку Кенеша КР от 16 октября 2014 года № 4390-V)

Распоряжение Правительства КР от 16 октября 2014 года № 458-р (Об образовании состава организационного комитета для проведения учредительного Съезда адвокатов Кыргызской Республики)

Распоряжение Правительства КР от 7 октября 2014 года № 443-р (Об одобрении проекта Договора о прекращении деятельности Евразийского экономического сообщества)

Постановление Правительства КР от 15 сентября 2014 года № 530 "О делегировании отдельных нормотворческих полномочий Правительства Кыргызской Республики ряду государственных органов исполнительной власти"

Постановление Жогорку Кенеша КР от 3 сентября 2014 года № 4290-V "Об утверждении сессионного плана деятельности Жогорку Кенеша Кыргызской Республики V созыва на 2014-2015 годы"

Постановление Правительства КР от 15 июля 2014 года № 392 "О проекте Государственной программы по развитию юстиции для детей в Кыргызской Республике на 2014-2018 годы"

Закон КР от 14 июля 2014 года № 135 "Об Адвокатуре Кыргызской Республики и адвокатской деятельности"

Распоряжение Правительства КР от 24 июня 2014 года № 235-р (О внесении изменения в распоряжение Правительства Кыргызской Республики от 30 июля 2013 года № 310-р)

Постановление Жогорку Кенеша КР от 19 июня 2014 года № 4196-V "О принятии Закона Кыргызской Республики "Об Адвокатуре Кыргызской Республики и адвокатской деятельности""

Постановление Ошского городского кенеша от 17 июня 2014 года №196 "О списке кандидатов, выдвинутых в резерв участковых избирательных комиссий города Ош"

Постановление Жогорку Кенеша КР от 11 июня 2014 года № 4134-V "О принятии во втором чтении проекта Закона Кыргызской Республики «Об адвокатуре Кыргызской Республики и адвокатской деятельности»

Постановление Правительства КР от 8 апреля 2014 года № 202 "Об Отчете Премьер-министра Кыргызской Республики о работе Правительства Кыргызской Республики за 2013 год"

Распоряжение Правительства КР от 28 марта 2014 года № 110-р (Об одобрении проектного документа Управления ООН по наркотикам и преступности "Интегрированная страновая программа содействия Управления ООН по наркотикам и преступности для Кыргызской Республики на 2014-2016 годы")

Постановление Правительства КР от 19 марта 2014 года № 174 "О проекте Государственной целевой программы «Развитие судебной системы Кыргызской Республики на 2013-2017 годы»"

Закон КР от 18 марта 2014 года № 51 "О внесении изменений и дополнений в Закон Кыргызской Республики "О порядке и условиях содержания под стражей лиц, задержанных по подозрению и обвинению в совершении преступлений"

Постановление Правительства КР от 17 марта 2014 года № 148 "О внесении изменений и дополнения в постановление Правительства Кыргызской Республики "О вопросах адвокатской деятельности" от 28 февраля 2011 года № 79"

Постановление Правительства КР от 20 января 2014 года № 33 "О внесении изменений и дополнения в постановление Правительства Кыргызской Республики "О лицензировании отдельных видов деятельности" от 31 мая 2001 года № 260"

Распоряжение Руководителя Аппарата Правительства-министра КР от 11 ноября 2013 года № 269 (О Осмоналиеве К.М.)

Закон КР от 19 октября 2013 года № 195 "О лицензионно-разрешительной системе в Кыргызской Республике"

Закон КР от 12 октября 2013 года № 191 "О внесении изминения в Закон Кыргызской Республики «Об адвокатской деятельнолсти»

Распоряжение Правительства КР от 9 сентября 2013 года № 370-р (Об одобрении проекта Финансового соглашения между Кыргызской Республикой и Европейским Союзом по проекту "Продвижение соблюдения верховенства закона в Кыргызстане с особым упором на прозрачность и подотчетность") и другие множества НПА которые регулируют адвокатскую деятельость в КР.

.3 Права и обязанности адвоката в поверенном правоотношении на примере зарубежных стран

Источники поверенного права - это те формы, в которых содержатся нормы, регулирующие адвокатскую деятельность и организацию адвокатуры в Кыргызской Рсепублике. Источники разделяют на международные и внутригосударственные.

Нормы международного права могут непосредственно регулировать отношения в сфере адвокатской деятельности. Особенность этих нормзаключается в том, что международное право устанавливает своеобразные правовые рамки, в пределах которых национальный законодатель может самостоятельно регулировать социальные отношения. При этом выходить за рамки, установленные международным законодательством, запрещено.

Вторым аспектом международно-правового регулирования адвокатской деятельности является обеспечение международных судебных процедур механизмами по обеспечению квалифицированной юридической помощи. Речь идет о предоставлении адвокатских услуг в международных судах. Так как международные судебные процедуры находятся вне юрисдикции национальных законодательств, создаются специальные международные нормы, регулирующие деятельность «международных» адвокатов.

Одним из первых международных документов, заключающим в себе один из аспектов права на получение квалифицированной юридической помощи, является Международный пакт о гражданских и политических правах (Нью-Йорк, 19 декабря 1966 г.). Согласно п. 3 ст. 14 Пакта, «каждый имеет право при рассмотрении любого предъявляемого ему уголовного обвинения как минимум на следующие гарантии на основе полного равенства: d) быть судимым в его присутствии и защищать себя лично или через посредство назначенного ему защитника в любом случае, когда интересы правосудия того требуют, безвозмездно для него в любом таком случае, когда у него нет достаточно средств для оплаты этого защитника».

Меры, гарантирующие защиту прав тех, кто приговорен к смертной казни (Резолюция 1984/50 Экономического и социального совета), закрепляют за каждым подозреваемым или обвиняемым в совершении преступления, за которое может быть вынесен смертный приговор, право на соответствующую правовую помощь. Первый конгресс ООН от 30 августа 1955 г. принял резолюцию, содержащую минимальные стандартные правила обращения с заключенными, которые, в частности, в ст. 93 предоставляют право подследственному заключенному обращаться там, где это возможно, за бесплатной юридической консультацией, а также принимать в заключении юридического советника, взявшего на себя его защиту. Руководящие принципы в области предупреждения преступности и уголовного правосудия в контексте развития и нового международного экономического порядка, принятые Седьмым конгрессом ООН (Милан, 26 августа

сентября 1985 г.), в ст. 27 предписывают государствам создавать там, где их нет, соответствующие механизмы правовой помощи.

Особо необходимо выделитьдва международных документа, непосредственно регулирующих деятельность адвокатов. Восьмой конгресс ООН утвердил основные принципы, касающиеся роли юристов, которые на сегодня наиболее полно регулируют вопросы реализации права на юридическую помощь. Кроме того, Восьмым конгрессом ООН «По предупреждению преступлений» (Нью-Йорк, август 1990 г.) были приняты «Основные положения о роли адвокатов», согласно которым «адекватное обеспечение прав человека и основных свобод, на которые все люди имеют право, предоставляется им в экономической, социальной, культурной, гражданской и политической жизни и требует, чтобы все люди имели эффективную возможность пользоваться юридической помощью, осуществляемой независимой юридической профессией».

В международных документах регионального характера указанное право также нашло свое отражение. Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод (Рим, 4 ноября 1950 г.) в ст. 6 зафиксировала: «Каждый обвиняемый в совершении уголовного преступления имеет как минимум следующие права: с) защищать себя лично или через посредство выбранного им самим защитника или, если у него нет достаточных средств для оплаты услуг защитника, иметь назначенного ему защитника бесплатно, когда того требуют интересы правосудия». Особенность этой конвенции заключается в том, что при нарушении государством права на защитника предусмотрена судебная процедура восстановления этого права.

Поверенное законодательство

К внутригосударственным источникам права на юридическую помощь в России относится российское законодательство. Под поверенным законодательствомнеобходимо понимать совокупность нормативно-правовых актов, регулирующих отношения по поводу предоставления адвокатских услуг и организации адвокатуры. На сегодняшний день можно с достаточной степенью уверенности говорить о наличии в России поверенного законодательства. Основой его выступает ст. 48 Конституции Российской Федерации: «Каждый имеет право на квалифицированную юридическую помощь». Именно для обеспечения реализации данного права и направлена деятельность лиц, оказывающих юридическую помощь.

Законы. Основной массив норм поверенного права содержится в законах. Комплексным нормативно-правовым актом, призванным урегулировать отношения, складывающиеся в процессе адвокатской деятельности, является Закон Об адвокатуре. Этот закон является основным источником поверенного права. Количество нормативных актов в виде законов, либо полностью посвященных урегулированию адвокатской деятельности, либо содержащих в себе ряд норм по данной проблематике, достаточно велико. К ним можно отнести все процессуальные кодексы: Уголовно-процессуальный кодекс, Гражданский процессуальный кодекс и т. п. В связи с тем, что в правоприменительной практике нередки случаи коллизий законов, необходимо провести иерархию законов поверенного законодательства. Высшей юридической силой при урегулировании поверенных отношений обладает Закон об адвокатуре. Например, при проведении обыска в офисе адвокатской фирмы часть норм, содержащихся в УПК КР, не будет применяться, так как они противоречат ряду положений Закона об адвокатуре.

Ряд законов вообще не могут являться источниками поверенного права. Так, в связи с тем, что адвокатская деятельность не является коммерческой, на нее не распространяется действие законодательства о защите прав потребителей, некоторых разделов налогового законодательства (например, порядок применения контрольно-кассовых машин), законов о проведении аукционов при оказании работ (услуг) за счет государства и т. п.

Подзаконные акты. К поверенному законодательству относятся нормативно правовые акты Правительства КР и органов исполнительной власти, регулирующих указанную деятельность.

Назначение подзаконных актов - раскрывать положения закона. В качестве примера подобных нормативных актов можно привести Постановление правительства КР о размере оплаты услуг адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве. Если закон устанавливает право лица на помощь адвоката за счет государства, то приведенный подзаконный акт устанавливает непосредственный размер гонорара, подлежащего выплате адвокату.

Кроме нормативно-правовых актов, в нашем праве можно выделить и иные источники, содержащие в себе нормы поверенного права. К ним можно отнести корпоративные акты, обычаи, доктрины и прецеденты.

Современная школа права относит корпоративные акты и обычаи к дополнительным, нетрадиционным или санкционированным источникам права. И это вполне естественно: не вызывает сомнения тот факт, что основным источником российского права является нормативно-правовой акт, а значит, все иные источники будут являться второстепенными. Отсюда и достаточно слабая научная проработка этих источников. Однако в некоторых правовых сферах эти второстепенные источники применяются достаточно активно и потому требуют особого к себе внимания. К этой сфере можно отнести и поверенное право.

Обычаи. Правовой обычай является формально неопределенным источником права. После формального санкционирования государством обычай становится правым. Обычай - это источник права, содержащий в себе правовые нормы или не получившие формального закрепления в законодательстве или применяемые в случае грубого нарушения законодательством иных социальных норм.

Сфера действия поверенного права так обширна, что все нормы, ее составляющие не могут быть формально закреплены ни в нормативных, ни даже в корпоративных актах. Особенно это относится к нормам адвокатской этики. Сам термин «этика» происходит от греческого ethos - обычай, нравственный характер. Часть норм, регулирующих этическое поведение адвокатов, содержатся именно в обычаях. Можно выделить несколько причин возникновения ситуаций, при которых правоприменитель, находясь в российской правовой системе (доминирующим источником здесь является нормативно-правовой акт), вынужден обращаться к обычаю.

Заполнение правового вакуума.Для нормального функционирования адвокатской деятельности требуется значительный объем регуляторов поверенных отношений. Нормативно-правовые акты не могут справиться с этой задачей. Причина заключается в их подверженности инфляции. Любое законодательство по объему закрепленных в нем норм имеет свою верхнюю границу. Превышение этой границы не дает правоприменителю возможности не только использовать, но даже ознакомиться со всем этим массивом законов и подзаконных актов. В результате они просто игнорируются, а в случае ненужности обычной нормы она просто «забывается».

Постоянно ускоряющийся научно-технический прогресс так динамично изменяет поверенные отношения, что успеть их урегулировать может только обычай. В качестве примера можно привести ситуацию, связанную с глобальной сетью Интернет и возникшие в связи с этим необходимость урегулировать вопросы адвокатской рекламы. Появление в этой системе такого негативного явления, как спам было взято некоторыми недобросовестными адвокатами как метод рекламы своей деятельности. Естественно, что оперативно отреагировать на это явление может только обычай.

Правила адвокатской вежливости - элемент внеправового регулирования поверенных отношений. Применительно к правилам общения между адвокатами можно выделить сферу отношений, которые не регулируются адвокатской этикой (которая закреплена в поверенном законодательстве и нетрадиционных источниках поверенного права), но входят в предмет регулирования так называемых правил адвокатской вежливости.

Эти правила содержаться в так называемом внеправовом обычае. Нормы адвокатской вежливости не являются правовыми нормами, но являются частью вспомогательного механизма корпоративного регулирования. Адвоката, не соблюдающего нормы адвокатской вежливости можно назвать адвокатом-невежей.

Источники поверенного права зарубежных стран. Закрепление норм поверенного права на конституционном уровне. Право на помощь адвоката является значительным социальным благом, что и предопределило его закрепление на конституционном уровне. Шестая поправка первой (и единственной) Конституции США устанавливает право обвиняемого требовать принудительного вызова своих свидетелей и пользоваться помощью

адвоката для защиты <file:///C:\Users\Т\Downloads\Адвокатская%20тайна%20теория%20и%20практика%20(3).docx>. По пути конституционного закрепления адвокатской деятельности пошли и другие государства, выбравшие конституционный путь развития. Например, Конституция Японии, согласно которой «При любых обстоятельствах обвиняемый по уголовному делу может обратиться к помощи квалифицированного адвоката; в случае, когда обвиняемый не в состоянии сделать это сам, адвокат назначается государством».

Наиболее четко и полно право на юридическую помощь прописано в конституциях, принятых уже в последнее время. Так, практически все конституции государств - бывших республик СССР принимались в одно время, но под влиянием экономических, политических, национальных, научно-правовых факторов объем и содержание закрепления права на юридическую помощь в нормах конституций, естественно, не был одинаковым. Именно поэтому представляется интересным, используя сравнительный метод научного познания, проанализировать нормы конституций данных государств, закрепляющих право на юридическую помощь.

Сразу необходимо оговорить то обстоятельство, что не во всех государствах

бывших республиках СССР конституции закрепляют право на юридическую помощь. Особняком стоит конституция Республики Узбекистан. В конституции данного государства право на защиту или юридическую помощь не нашло своего отражения. В конституциях остальных исследуемых государств право на юридическую помощь содержится: ст. 69 Конституции Азербайджанской республики, ст. 40 Конституции Армянской республики, ст. 62 Конституции Республики Беларусь, ст. 42 Конституции Республики Грузия, ст. 16 Конституции Республики Казахстан, ст. 40 Конституции Республики Кыргызстан, ст. 26 Конституции Республики Молдова, ст. 19 Конституции Республики Таджикистан, ст. 29 Конституции Украины, ст. 31 Конституции Литвы.

Анализ и классификация указанных статей конституций позволяет разделить их на два вида по объему предоставляемого права на получение юридической помощи. Основанием для классификации может служить формальный критерий - количество конституционных норм, содержащихся в статьях конституций, закрепляющих право на юридическую помощь. По данному критерию в статьях конституций содержится следующее количество норм: Конституция РФ - 5 правовых норм, Конституция Азербайджанской республики - 5 правовых норм и т. п.

То есть количество норм варьируется от одной до двадцати одной. Взятый критерий оценки является достаточно показательным, однако он не всегда дает объективную картину. Дело в том, что сама правовая норма может быть разной по объему. Так в Конституциях Азербайджанской республики и Республики Абхазия содержатся пять правовых норм, закрепляющих право на юридическую помощь. Содержание же данных норм составляет в Конституции Азербайджанской республики - 35 слов, а в Конституции Республики Абхазия - 18 слов.

Важным источником зарубежного поверенного права в континентальной правовой семье принадлежит решениям конституционных судов.

Закрепление норм поверенного права в обычаях. В англосаксонской правовой семье так же одним из основных источников права является обычай. В этих странах содержатся в обычаях и нормы поверенного права. Например, в Англии монополия барристеров на ведение дел в суде основана не на законе, а на освященной временем традиции, согласно которой каждая из сторон может участвовать в процессе лично, но в качестве поверенного имеет право выбирать только барристер.

Следует отметить, что и в других правовых семьях обычай де-факто служит источником поверенных норм. Это в полной мере относится к закреплению норм адвокатской этики. Нормы поведения адвоката при осуществлении им своей деятельности, как правило, не нуждаются в формальном закреплении. Они известны и применяемы всем адвокатским сообществом. Хотя и здесь есть исключения. Например, 1 октября 1999 года Высшая квалификационная комиссия адвокатуры при Кабинете Министров Украины утвердила «Правила адвокатской этики».

Закрепление норм поверенного права на конституционном уровне. Право на помощь адвоката является значительным социальным благом, что и предопределило его закрепление на конституционном уровне. Шестая поправка первой (и единственной) Конституции США устанавливает право обвиняемого требовать принудительного вызова своих свидетелей и пользоваться помощью

адвоката для защиты <file:///C:\Users\Т\Downloads\Адвокатская%20тайна%20теория%20и%20практика%20(3).docx>. По пути конституционного закрепления адвокатской деятельности пошли и другие государства, выбравшие конституционный путь развития. Например, Конституция Японии, согласно которой «При любых обстоятельствах обвиняемый по уголовному делу может обратиться к помощи квалифицированного адвоката; в случае, когда обвиняемый не в состоянии сделать это сам, адвокат назначается государством».

Наиболее четко и полно право на юридическую помощь прописано в конституциях, принятых уже в последнее время. Так, практически все конституции государств - бывших республик СССР принимались в одно время, но под влиянием экономических, политических, национальных, научно-правовых факторов объем и содержание закрепления права на юридическую помощь в нормах конституций, естественно, не был одинаковым. Именно поэтому представляется интересным, используя сравнительный метод научного познания, проанализировать нормы конституций данных государств, закрепляющих право на юридическую помощь.

Сразу необходимо оговорить то обстоятельство, что не во всех государствах бывших республиках СССР конституции закрепляют право на юридическую помощь. Особняком стоит конституция Республики Узбекистан. В конституции данного государства право на защиту или юридическую помощь не нашло своего отражения. В конституциях остальных исследуемых государств право на юридическую помощь содержится: ст. 69 Конституции Азербайджанской республики, ст. 40 Конституции Армянской республики, ст. 62 Конституции Республики Беларусь, ст. 42 Конституции Республики Грузия, ст. 16 Конституции Республики Казахстан, ст. 40 Конституции Республики Кыргызстан, ст. 26 Конституции Республики Молдова, ст. 19 Конституции Республики Таджикистан, ст. 29 Конституции Украины, ст. 31 Конституции Литвы.

Итак, используя два указанных выше формальных критерия все конституции можно разделить на две части.

К первому виду относятся конституции государств - бывших республик СССР лишь декларирующих право на юридическую помощь, детально не раскрывая его содержание. К ним, например, относятся: Конституция Республики Таджикистан, в ст. 19 которой закреплено, что «Лицо вправе с момента задержания пользоваться услугами адвоката», или ст. 42 Конституции Грузии, где «право защиты гарантируется».

Ко второму виду конституций государств, бывших республик СССР относятся те из них, где право на получение юридической помощи представлено более развернуто. Статья 62 Конституции Республики Беларусь закрепляет, что «каждый имеет право на юридическую помощь для осуществления и защиты прав и свобод, в том числе право пользоваться в любой момент помощью адвокатов и других своих представителей в суде, иных государственных органах, органах местного самоуправления, на предприятиях, в учреждениях, организациях, общественных объединениях и в отношении с должностными лицами и гражданами. В случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается за счет государственных средств.

Противодействие оказанию правовой помощи в Республике Беларусь запрещается».

В развернутых конституциях не только декларируется право на юридическую помощь и право на нее в отдельных случаях, безвозмездное получение, но и предусмотрен механизм его реализации, а также ответственность за нарушение права на юридическую помощь.

Различия существуют даже в определении предоставляемого блага. По Конституции Армянской республики, а также Конституциям Республики Беларусь, Республики Кыргызстан - это юридическая помощь. В других конституциях это: правовая помощь, право защиты, помощь или услуга адвоката (защитника).

Следующий объект возможного сравнения - субъект права на юридическую помощь. Согласно Конституции РФ - это «каждый», т. е. любой человек не зависимо от гражданства. Данную формулировку «каждый» восприняло большинство конституций. Однако некоторые конституции связывают предоставление данного права с наличием гражданства именно этого государства. Например, в Конституции Азербайджанской республики право на юридическую помощь закреплено в главе 4, которая называется «Свободы гражданина». А у нас в ст. 40 Конституции прямо указывается, что: «Каждому гражданину Кыргызской республики обеспечивается квалифицированная юридическая помощь и защита прав и свобод, гарантируемых конституцией».

Даже беглый анализ конституций государств, входящих в родственную правовую семью, позволяет сделать вывод, что в понятие «благо», которое можно условно назвать «правом на юридическую помощь», различные правовые системы могут вкладывать свое оригинальное содержание.

Закрепление норм поверенного права на законодательном уровне.В большинстве государств приняты отдельные законодательные акты, посвященные урегулированию вопросов адвокатуры. Например, в Армении - Закон «Об адвокатской деятельности». Азербайджане - Закон «Об адвокатах и адвокатской деятельности». В Беларусии в 1993 году был принят Закон «Об адвокатуре». В Бельгии до сегодняшнего дня действует такой источник поверенного права как Судебный кодекс 1967 г. В Болгарии - Закон об адвокатуре 1991 г. В Германии - «Федеральное положение об адвокатуре». Израиль - Закон «О коллегии адвокатов». В Казахстане установлено, что законодательство об адвокатской деятельности состоит из Закона «Об адвокатской деятельности» и иного законодательства, регулирующего адвокатскую деятельность. Однако процессуальные права и обязанности адвокатов при осуществлении ими защиты и представительства по делам физических и юридических лиц устанавливаются только законами. В Таджикистане закон об адвокатуре получил высшую юридическую форму - «Конституционный закон». Республика Узбекистан обладает двумя законами, регулирующими адвокатскую деятельность. Первый Закон об адвокатуре был принят в 1996 году. Через два года в 1998 году был принят второй Закон «О гарантиях адвокатской деятельности и социальной защите адвокатов». Украина является первым государством из состава республик бывшего СССР принявшая Закон «Об адвокатуре».

В государствах с федеративным или конфедеративным устройством вопросы поверенного права регулируются как общим законодательством, так и законодательством субъектов. Например, в Швейцарии существует общий закон «О судоустройстве», а кантоны издали по этому поводу свои нормативные акты: Закон о судоустройстве Женевы, гражданско-процессуальный кодекс кантона Базель и т. п.

Закрепление права на адвоката в подзаконных актах. Наряду с законами, некоторые вопросы зарубежного поверенного права содержатся в подзаконных нормативных актах. Так правительство Узбекистана приняло постановление «О мерах по социальной защите лиц, занимающихся адвокатской практикой в адвокатских объединениях Республики Узбекистан». Этот нормативный акт определяет особенности деятельности адвокатских формирований как добровольных профессиональных объединений лиц, занимающихся адвокатской практикой и касается вопросов социального страхования адвокатов. Декрет Президента Республики Беларуси «О некоторых мерах по совершенствованию адвокатской и нотариальной деятельности в Республике Беларусь» так же содержит в себе нормы белорусского поверенного права.

Закрепление норм поверенного права в прецедентах.В англосаксонской системе права особая роль в качестве источника поверенного права принадлежит судебному прецеденту. Так, нормы поверенного права США содержат такие прецеденты как: дело «Гидеон против Уэйнтрайта»; дело «Миранда против штата Аризона»; дело «Брюер против Вильямса» и т. д.

В других правовых семьях: континентальной, славянской и т. п., прецедент официально не является источником права, однако на практике судебные решения де-факто служат формами, содержащими в себе правовые нормы поверенного права. Например, Федеральный суд Швейцарии в своем решении установил то обстоятельство, что профессия адвоката является свободной профессией. Или решение мирового суда Тель-Авива Израиля «Пелег против „Альмаг“«(Агуда ле-маан а-гевер). Важным источником зарубежного поверенного права в континентальной правовой семье принадлежит решениям конституционных судов.

Закрепление норм поверенного права в обычаях.В англосаксонской правовой семье так же одним из основных источников права является обычай. В этих странах содержатся в обычаях и нормы поверенного права. Например, в Англии монополия барристеров на ведение дел в суде основана не на законе, а на освященной временем традиции, согласно которой каждая из сторон может участвовать в процессе лично, но в качестве поверенного имеет право выбирать только барристера…

Следует отметить, что и в других правовых семьях обычай де-факто служит источником поверенных норм. Это в полной мере относится к закреплению норм адвокатской этики. Нормы поведения адвоката при осуществлении им своей деятельности, как правило, не нуждаются в формальном закреплении. Они известны и применяемы всем адвокатским сообществом. Хотя и здесь есть исключения. Например, 1 октября 1999 года Высшая квалификационная комиссия адвокатуры при Кабинете Министров Украины утвердила «Правила адвокатской этики».

Зaключeниe

Адвокатская тайна является специфическим признаком, отличительной особенностью адвокатской деятельности. Это то, без чего адвокатская деятельность трансформируется в сугубо консультационную, тот существенный признак, без которого и само явление теряет свою суть, свою содержательную сторону. Обращению исследовательского интереса к адвокатской тайне - древнейшему этическому и правовому институту - в немалой степени способствовало обновление законодательного регулирования общественных отношений, связанных с реализацией конституционного права на получение квалифицированной юридической помощи.

Эффeктивнocть жe oкaзывaeмoй aдвoкaтyрoй юридичecкoй пoмoщи нaceлeнию зaвиcит oт мнoгих фaктoрoв. Вaжнeйшиe из них - cocтoяниe зaкoннocти и прaвoвoй кyльтyры прaвoпримeнeния, прoфeccиoнaльный yрoвeнь и нeзaвиcимocть aдвoкaтoв, взaимooтнoшeниe aдвoкaтyры c прaвooхрaнитeльными oргaнaми гocyдaрcтвa. Вce эти прoблeмы по моему мнению, нaхoдятcя в цeнтрe aктивных нayчных иccлeдoвaний в cвязи - c прoвoдимыми cyдeбнo-прaвoвыми рeфoрмaми в cтрaнe и, oбнoвлeниeм зaкoнoдaтeльcтвa, рeгyлирyющeгo вoпрocы кaк прaвocyдия, тaк и aдвoкaтyры. Тeмa моего диcceртaциoннoгo иccлeдoвaния - «aдвoкaтcкaя тaйнa: тeoрия и прaктикa ee рeaлизaции» - oднo из прoявлeний нeзaвиcимocти aдвoкaтa и нeoбхoдимoe ycлoвиe рeaлизaции им вaжнeйших прoфeccиoнaльных фyнкций cyдeбнoгo прeдcтaвитeльcтвa и зaщиты.

Ключeвoй фyнкциeй aдвoкaтa в рaмкaх yгoлoвнoгo cyдoпрoизвoдcтвa и прoизвoдcтвa пo дeлaм oб aдминиcтрaтивных прaвoнaрyшeниях являeтcя фyнкция зaщиты. Aдвoкaт-зaщитник cпocoбcтвyeт нyждaющимcя лицaм в рeaлизaции принaдлeжaщeгo и гaрaнтирoвaннoгo прaвa нa пoлyчeниe квaлифицирoвaннoй юридичecкoй пoмoщи кoтoрoe, в cвoю oчeрeдь, нeрaзрывнo cвязaнo c ecтecтвeнными прaвaми кaждoгo чeлoвeкa.

Адвокатура занимает важное место в системе правоохранительных органов и организаций. Однако она не является правоохранительным органом, т.к. у адвоката нет полномочий по принуждению за соблюдением чьих-либо прав, он действует на принципиально иной основе: он - защитник, т.е. защищает. Это орган, способствующий деятельности правоохранительных органов, обеспечивающий правовую помощь. Не смотря на то, адвокатура не входит в систему правоохранительных органов, в структуру государственной власти и органов местного самоуправления, она может и должна служить инструментом гражданского общества, с помощью которого общество сохраняет баланс между общественными и государственными интересами, и интересами отдельных граждан. В этом и состоит главная задача адвокатуры, которая достигается через определённые правовые механизмы. Также одной из задач адвокатуры в целом и адвоката в честности является обеспечение конфиденциальности той информации, которую сообщает гражданин адвокату в процессе защиты его прав и законных интересов.

Например, в Российской Федерации хотят внести в закон адвакатуру как монополистическую деятельность, последуем ли мы по той же системе. После распада СССР множество законов отнюдь схожие во всем постсоветском пространстве. Адвакатура кыргызстана только «рассветает» и хотелос б чтоб адвокаты наши были грамотны не только у нас на родине, но и за рубежом. Вопрос «адвокатской тайны» так и останется открытым и многозначным как я уже отметил ранее в Законе об адвокатской деятельности. И тот случай что произошел на юге Кыргызстана, когда обыскали и изъяли все документы по уголовному делу, тоже вызывает много вопросов и противоречит Конституции КР.

Cпиcoк иcпoльзoвaннoй литeрaтyры

Литература

1. Конституция Кыргызской Республики от 27 июня 2010 года

. Уголовный кодекс Кыргызский Республики от 1 октября 1997 года № 68 (с изменениями и дополнениями по состоянию на 16.01.2015)

. Уголовно- процессуальный кодекс Кыргызской Республики от 30 июня 1999 года № 63 (с изменениями и дополнениями по состоянию на 31.12.2014 г.)

. Закон Кыргызской Республики «Об адвокатской деятельности» 30 сентября 1999 г., утратил силу в соответствии с Законом КР от 14 июля 2014 года № 135

. Закон КР «Об Адвокатуре Кыргызской Республики и адвокатской деятельности» г. Бишкек, от 14 июля 2014 года № 135

. Международный пакт о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966г, ст. 14, Конвенция о защите прав человека и основных свобод, от 4 ноября 1950 года, ст. 5 и ст. 6.

. Закон Кыргызской Республики от 15 октября 1999 года N 111 "О некоммерческих организациях»

. Инструкция о проведении расследований по фактам нарушений, совершенных лицами, имеющими лицензию на право занятия адвокатской деятельностью

. Постановлением Правительства Кыргызской Республики от 1 марта 2011 года № 112 утверждено "Положение о порядке лицензирования адвокатской деятельности".

. Приказ Министра Юстиции Кыргызской Республики от 17.03.2011 года № 46 во исполнение закона Кыргызской Республики от 1 марта 2011 года № 112 "Об утверждении Положения порядка лицензирования адвокатское деятельности".

. Закон «О внесении изменений и дополнений в Уголовно Процессуальный Кодекс Кыргызской Республики» от 5 июня 2001 года Основные положения о роли адвокатов. Специальные гарантии в уголовной юстиции, п. 8.

. Концепции совершенствования адвокатской деятельности в Кыргызской Республике. Утверждена постановлением Правительства Кыргызской Республики от 21 апреля 2005 г. N 163 - газета «Эркин Тоо», 30.04.2005 г

Рекомендуемая литература

1. Адвокатская деятельность : учебно-практическое пособие / под общ. ред. В.Н. Буробина. Изд.: 2-е, перераб. и доп. М.: ИКФ ЭКМОС, 2003.

. Адвокатура в России: уч. пос. / под ред. Г.Б. Мирзоева и др. -3-е изд, перераб. и доп. -М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2010.

. Барщевский М.Ю. Адвокатская этика: Монография -2-е изд., спр. М.: «Профобразование», 2011.

. Барщевский М.Ю. Бизнес-адвокатура в США и Германии: учебное пособие. -М.: Белые альвы, 1995.

. Батырь В.А. Имплементация норм международного гуманитарного права в законодательстве РФ. М.: ГЕНДАЛЬФ, 2011.

. Блищенко И.П., Фисенко И.В. Международный уголовный суд. М.: Закон и право. 1998.

. Бирюков П.Н. Международное пособие. -2-е изд., перераб. и доп. М.: Юристъ, 2001.

Власов И.С., Пульянов В.З. Организация адвокатуры в зарубежных странах// М.

г.

. Ведерникова О.Н. Теория и практика борьбы с преступность в Великобритании. М.: Российская криминологическая ассоциация, 2001.

. Волева А. Г. Международный розыск, арест и конфискация полученных преступным путем денежных средств и имущества (правовые основы и методика). М.: Юрлитинформ, 2011.

. Гетьман-Павлова И.В. Международное право: краткий курс лекций: учебное пособие. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Юрайт, 2012.

. Захарова Л.Ню Международное право: учебное пособие. М.: РИОР, 2008.

. Костенко Н.И. Международный уголовный суд. М.: ПРИОР, 2002.

. Крылова Н.Е. Уголовное право зарубежных стран (Англии, США, Франции, Германии) - изд. 2-е, перераб. и доп.: учебное пособие. М.: Зерцало, 1998.

. Кучерена А.Г. Адвокатура: учебник . М.: 2004.

. Лубшев Ю.Ф. Адвокатура в России. м.: ООО «Профобразование», 2001.

. Лукашук И.И. Конституции государств и международное право. М.: Спарк, 1998.

. Лукашук И.И. Нормы международного права в правовой системе России: учебно-практическое пособие. М.: Спарк, 1997.

. Международное право: учебник под ред. Ю.М. Колосова, В.И. Кузнецова. М.: Международные отношения, 1996.

. Правила процедуры суда: учебное пособие. Саратов: ГУП «ОКЦ», 1998.

. Романов А.К. Правовая система Англии: учебное пособие. М.: Дело. 2011.

. Сергеев В.И. Адвокат и адвокатура: учебное пособие. М.: ЮНИТИ-ДАНА, Закон и право, 2003.

. Смирнова Е.М. Адвокатура: учебное пособие. СПб.: Издательство Михайлова В.А., 2002.

. Смоленский М.Б. Адвокатская деятельность и адвокатура Российской Федерации (адвокатское право). 5-е изд, испр. и доп. Ростов н/д: Феникс, 2007.

. Стецовский Ю.И. Адвокатура и государство: монография. М.: Юристъ, 2007.

. Стешенко Л.А. Адвокатура в Российской Федерации: учебник / Л.А. Стешенко, Т.М. Шамба. М.: Норма, 2001.

. Троицкий Н.А. Адвокатура в России и политические процессы 1866-1904 гг.: монография. Тула: Автограф, 2011.

. Уголовное законодательство зарубежных стран (Англии, США, Франции, Германии, Японии). Сборник законодательных материалов: цчебное пособие/ под ред. Н.Д. Козочкина. М.: Зерцало, 2001.

. Уголовный кодекс ФРГ. Пер. с нем. и предисловие А.В. Серебренникова. М.: ИКД Зерцало. М., 2001.

.Ушаков Н.А. Международное право: учебник. М.: Юрист, 2004.

. Царева Н.П. Я-адвокат: Интервью. Статьи. Беседы. Очерки. Литературные миниатюры. Высказывания. Саратов: Изд-во «Словр», 2006.

. Шумилов В.М. Введение в правовую систему ФРГ: учебное пособие. М.: Дека, 2001.

. Шумилов В.М. Международное право. М.: РГ-Пресс, 2010.

. Юджин Хаски. Российские адвокаты и Советское государство. Происхождение и развитие советской адвокатуры 1917-1939гг.: мог\нография. М.: Институт государства и права РАН. 1993.

|  |  |
| --- | --- |
| [**КНИЖНЫЙ МАГАЗИН**](http://учебники.информ2000.рф/chitai.shtml) |  |

|  |  |
| --- | --- |
| [**ТОВАРЫ для ХУДОЖНИКОВ и ДИЗАЙНЕРОВ**](http://учебники.информ2000.рф/kar.shtml) |  |

|  |  |
| --- | --- |
| [**АУДИОЛЕКЦИИ**](http://учебники.информ2000.рф/lectr.shtml) |  |

|  |  |
| --- | --- |
| [**IT-специалисты: ПОВЫШЕНИЕ КВАЛИФИКАЦИИ**](http://учебники.информ2000.рф/otu.shtml) |  |

|  |  |
| --- | --- |
| [**ФИТНЕС на ДОМУ**](http://учебники.информ2000.рф/fit1.shtml) |  |