

УДК 347.965

Е.Т. Нурмаганбет

Казахский национальный университет имени аль-Фараби, кандидат юридических наук,
старший преподаватель кафедры уголовного права, уголовного процесса и криминалистики
юридического факультета, Казахстан, г. Алматы
E-mail: ermek004@mail.ru

Этика адвоката – составная часть юридической этики

Аннотация. Статья предусматривает повышения качества юридического образования, в том числе учение о требованиях к морально-нравственным качествам работников юридического профиля, о правовой культуре правоприменительной деятельности.

Ключевые слова: адвокат, этика, мораль, право, совесть, ответственность.

Невозможно рассматривать этику адвоката в отрыве от юридической этики, а юридическая этика, в свою очередь, – часть общей этики.

С провозглашением Конституцией РК человека высшей ценностью, на первый план выдвигаются гарантии его прав и свобод. Профессия юриста, и тем более адвоката, имеет своим объектом именно человека и касается его интересов, сферы его прав, личной жизни и вообще всей его судьбы [1].

Изучение нравственных аспектов и проблем профессии приобретает первостепенное значение особенно в современных условиях гуманизации общественной и государственной жизни, где иногда свобода принимается за вседозволенность и ведет к дестабилизации общества.

В ходе изучения этических норм и правил поведения мы будем сталкиваться с понятиями – этика, мораль, право, добро, зло, справедливость, долг, совесть, ответственность, честь, достоинство, гуманизм. Все это категории этики. Вкратце остановимся на них.

Мораль – это один из способов регулирования поведения людей в обществе во всех сферах жизни. Принципы морали охватывают всех людей. Моральные нормы поведения исполняются в силу традиций, общественного мнения, и их выполнение контролируется всем обществом. За их нарушение наступает ответственность духовного характера. Функции морали различны:

регулятивная, воспитательная, познавательная, ориентирующая, мотивационная и др.

Право, в отличие от морали, регулирует лишь общественно значимое поведение. Способ правового регулирования – правовой акт, создаваемый государственной властью, а соблюдение правовых норм обеспечивается государственным аппаратом и всей мощью государства.

Этика – наука, изучающая мораль как важную сторону жизнедеятельности общества. Рассмотрим ее категории.

Добро – категория этики, объединяющая все положительное в нравственном плане, соответствующее духу времени, обычаям и традициям.

Зло – объединяет все, противоположное добру.

Справедливость – этическая и правовая категория, пронизывающая законодательство современного демократического общества и в правовом выражении определенная во Всеобщей декларации прав человека применительно к деятельности суда. Ст. 10 Декларации гласит: «Каждый человек для определения его прав и обязанностей и для установления обоснованности предъявленного ему уголовного обвинения имеет право на основе полного равенства на то, чтобы его дело было рассмотрено гласно и с соблюдением всех требований справедливости независимым и беспристрастным судом».

Долг – категория этики, означающая отношение личности к обществу, другим людям, выражающееся в нравственной обязанности по отношению к ним в конкретных условиях.

Совесть – способность человека осуществлять нравственный самоконтроль и внутреннюю самооценку своей деятельности и требовать от себя выполнения правовых норм.

Ответственность – обязанность и необходимость отдавать отчет в своих действиях и поступках, а также отвечать за последствия своих действий.

Достоинство – особое моральное отношение человека к самому себе и отношение к нему со стороны общества, основанное на признании его ценности как личности. В нашей стране достоинство личности гарантируется Конституцией РФ. В ст. 21 записано: «Достоинство личности охраняется государством. Ничто не может быть основанием для его умаления».

Честь – также особое моральное отношение человека к самому себе, но честь оценивает людей дифференцированно.

Гуманизм – принцип, означающий признание человека высшей ценностью, веру в человека, права человека как высшую цель общества [2, с.28].

Рассмотрев эти категории, мы отметим, что составная часть этики, юридическая этика, – научная дисциплина, предмет которой составляет проявление морали в правосудии и правоприменительной деятельности.

Значение юридической этики состоит в том, что она придает нравственный характер деятельности по осуществлению правосудия, выполнению прокурорских функций, следственной работе, а также другим видам деятельности, осуществляемой юристами-профессионалами.

Нравственные нормы наполняют правосудие и юридическую деятельность в целом гуманистическим содержанием.

Юридическая этика, раскрывая и пропагандируя гуманные начала правоотношений, складывающихся в различных областях жизни, оказывает позитивное воздействие как на законодательство, так и на всеобщее правоприменение.

Юридическая этика способствует правильному формированию сознания, взглядов работников юридической профессии, ориентируя их на неукоснительное соблюдение нравственных норм, обеспечение подлинной справедливости,

защиту прав, свобод, чести и достоинства людей, охрану собственной чести и репутации.

При этом разбросе юридических профессий и их направленном расширении, судебная власть стала одной из ветвей власти государственной и выделилась в самостоятельный институт. Совершенно разные задачи у следствия, прокуратуры, адвокатуры.

Настало время говорить отдельно об этике судей, следственной этике, этике адвоката. Правда, пока для ряда юридических специальностей научная разработка их нравственных принципов находится лишь на начальной стадии, нормы профессий стихийно складываются и соблюдаются на основании единых для всех нравственных норм.

Поэтому мы переходим к рассмотрению этических начал деятельности адвокатов, так как они сформулированы на настоящий период времени наукой, сложившейся практикой и перспективой развития [3].

Понятие и содержание адвокатской этики

Как мы уже отметили, адвокатская этика – составная часть юридической этики.

Предметом адвокатской этики является поведение адвоката в обстоятельствах, где он выступает по профессиональному долгу либо представляет адвокатуру, т.е. речь идет о поведении в процессе, будь то уголовный, гражданский или какой-либо другой, или представительстве самой адвокатуры в административных и иных органах.

Когда адвокат находится в обстоятельствах, при которых он никого не представляет, он может придерживаться такого этического поведения, как и обычный человек.

Все вышеперечисленное не касается тех моментов, когда аспекты деятельности адвоката определяются общеправовыми нормами (правилами поведения в процессе) и действуют одновременно этические нормы и нормы права.

Таким образом, можно вывести правило, что адвокатская этика – это предписываемое корпоративными правилами должное поведение члена адвокатского сообщества в тех случаях, когда правовые нормы не устанавливают для него конкретных правил поведения.

Формирование системы этических норм не должно помешать адвокатам профессионально исполнять свой долг и профессиональные обязанности. Этические нормы призваны ока-

зывать адвокату помощь в его деятельности, определяя не столько то, что нужно делать, а то, как это сделать более качественно и с большим успехом, т.к. поведение, нарушающее нормы этики, отражается на репутации и самого адвоката, и всего адвокатского сообщества, ведет к утрате доверия, уменьшению количества обращений за защитой и в целом к нарушению прав граждан.

Этические правила поведения адвоката

Адвокатская этика призвана обеспечивать исполнение адвокатом своих обязанностей честно, компетентно и добросовестно, чтобы формировать должный уровень общественного доверия к адвокату как представителю гражданского общества и лично к адвокатам. У населения должна быть уверенность, что честно исполняющий свой долг адвокат способен оказать реальную помощь в критической ситуации.

Поддержка адвокатуры обществом усиливает адвокатуру и позволяет ей эффективно выполнять свои функции.

В то же время, утрата доверия к адвокату усиливает вмешательство государства в дела адвокатуры, что влечет утрату независимости адвокатских объединений и, как следствие этого, неспособность адвокатуры противостоять государству и невозможность защищать интересы граждан, если они не совпадают с государственными в том понимании, которое характерно для государства.

Демократические страны понимают опасность такого положения и иногда на государственном уровне стараются поднять престиж адвокатуры.

Достаточно вспомнить нашу историю. Судебными уставами 1864 г. предоставлялось право отказать соискателю званию присяжного поверенного, который формально удовлетворял требованиям закона о возрастном, образовательном цензе, стаже работы, однако не имел нравственных качеств, необходимых для правильного исполнения обязанностей адвоката. Более того, определения о непринятии, основанные на нравственной оценке личности, обжалованию в суд не подлежали.

Правительство Александра II понимало, что необходимо предъявить к адвокату высокие моральные требования, чтобы поднять ее престиж, чтобы она могла эффективно действовать [4, с.226-234].

Мы уже определили, что международная и казахстанская практики, накопленные адвокатурами за все время своего существования, оперируют понятиями «честность», «компетентность», «добросовестность».

Рассмотрим эти категории более подробно.

Честность – понятие нравственное, включающее в себя правдивость, принципиальность и искренность.

Правдивость заключается в том, чтобы говорить клиенту правду. Это иногда очень тяжело, иногда кажется ужасно невыгодным, но это лучшее, что нужно делать. Любая ложь может рано или поздно обнаружиться, и это навредит репутации адвоката намного больше, чем десятки проигранных дел. Честность позволяет хорошо помнить события, свои собственные слова и поступки. Она помогает клиенту реально оценивать ситуацию и не испытывать иллюзий. Разочарование может оказаться непереносимым.

Компетентность адвоката основывается на глубоких знаниях о праве, жизненном опыте, умении грамотно и быстро разбираться в сложившихся ситуациях и правильно применять нормы права. Все это налагает на адвоката обязанность следить за изменением законодательства, отслеживать судебную практику, знакомиться с научными публикациями по тем отраслям права, в которых он специализируется. Нет необходимости корчить из себя «всезнающего и всепонимающего».

В случае, если адвокат недостаточно компетентен в правовой проблеме, он должен прямо предупредить клиента об этом. При этом адвокат может порекомендовать клиенту конкретного специалиста в соответствующей области права или с согласия клиента привлечь такого специалиста к совместной работе, т.к. закон не запрещает иметь более одного адвоката. И очень многое зависит от добросовестного выполнения адвокатом своих обязанностей. Взявшись за ведение дела, он должен выполнить все, что положено по данному делу, точно в срок. Адвокат должен оказать юридическую помощь своему клиенту, используя все известные ему законные способы для решения поставленной задачи, проявлять выдержку, настойчивость. У клиента должно быть чувство уверенности, что адвокат делает все, что может, и делает это хорошо.

В ходе исполнения своих обязанностей адвокат не должен унижать человеческое достоинство кого бы то ни было, а должен проявлять чуткость, внимательность и уважение к людям, уметь их слушать. Все это очень непросто, но без этого лучше адвокатом не быть. На наш взгляд, девиз медицинских работников «Не навреди!» в полной мере относится и к адвокатам.

Этические правила поведения адвоката при работе с клиентом

Основу взаимоотношений адвоката с клиентом составляет доверие. С первых минут общения с адвокатом клиент должен понять, что перед ним не судья, а помощник, и у него нет оснований не быть откровенным с адвокатом.

В доверии отражается не только правовая природа отношений адвоката с обращающимися к нему лицами, но и нравственная сторона адвокатской деятельности, ее направленность на обеспечение субъективных прав граждан.

Консультируя клиента, адвокат должен помнить, что его задача – не только дать правильный совет, но и убедиться, что этот совет правильно понят. Совет адвоката должен быть понятным и четким, ясно выражающим то, что адвокат откровенно думает по поводу плюсов и минусов рассматриваемой ситуации, а также возможных результатов судебного рассмотрения спора [5, с.2-5].

Нельзя заискивать перед клиентом, стараясь говорить ему вещи, которые он хочет услышать, а затем мучительно выбираться из создавшейся ситуации.

Адвокат должен честно высказывать клиенту свое мнение о вероятном исходе дела, беспристрастно и, ссылаясь на известные по делу обстоятельства, необходимо объявить клиенту правовое значение возможных проблем и дать совет по их разрешению, причем советы не должны выходить за рамки закона. И особенно опасна выдача каких-либо гарантий об исходе дела. Единственное, что адвокат может гарантировать клиенту, – это свое добросовестное отношение к делу.

В случае, если адвокат выполняет поручение по обязательному назначению, он должен разъяснить клиенту о наличии у него права пригласить адвоката по соглашению.

Адвокат не вправе иметь свою позицию защиты, не согласовав ее с клиентом, какой бы правильной она ни была, и не может признавать вину своего подзащитного, если он ее отрицает.

Если подзащитный признает вину, а материалы дела ее не доказывают, адвокат должен выяснить причины подобного поведения, и тогда по согласованию с клиентом он может занять независимую позицию. А если признание вины подзащитным вызвано незаконными действиями со стороны обвинения, адвокат обязан принять все зависящие от него меры к устранению этого обстоятельства.

Адвокату следует проявлять повышенное внимание к подзащитному, который находится под стражей, поскольку арестованный пребывает в состоянии не только социальной, но и физической изоляции, лишен обычной обстановки, связей, изменен его привычный уклад жизни, он испытывает нравственные и физические страдания, связанные с лишением свободы, что несомненно влияет на его психику и оценку реальной действительности.

В том случае, если требования клиента противоречат закону, или когда для защиты своих интересов он требует использовать незаконные средства и способы, или когда клиент для отстаивания своих интересов предлагает использовать нравственно сомнительные средства, а поддержание позиции клиента другими способами и средствами невозможно, необходимо отказаться от принятия поручения на защиту.

Немаловажную с этической точки зрения сторону имеет гонорарная практика адвоката. В настоящее время она определяется соглашением сторон. При определении размера гонорара за свою работу адвокат должен исходить из следующего:

- сложности дела;
- необходимых затрат времени (длительности процесса или соответствующих консультаций) и вероятности того, что согласие вести данное дело заставит адвоката отказаться от ведения других дел;
- материального положения клиента;
- традиции (гонорар, обычно выплачиваемый в данном регионе за подобную юридическую помощь);
- опыта и собственной юридической репутации.

Размер гонорара должен быть разумным, и если клиент попросит, адвокат должен разъяснить ему принцип определения гонорара.

Если адвокат участвует в деле по определению суда или постановлению следствия, то размер его оплаты устанавливается государством.

В случае возникновения конфликта интересов между клиентами или с самим адвокатом, необходимо отказаться от защиты.

Этические правила общения с клиентами также требуют соблюдения конфиденциальности и адвокатской тайны [6].

Этические правила поведения при общении с правоохранительными органами

Вступая в дело в качестве защитника на любой стадии процесса или представителя во время проверок налоговыми органами, адвокат должен прежде всего представиться и засвидетельствовать свои полномочия. Чиновник точно должен знать, с кем он имеет дело. Адвокат обязан вести себя так, чтобы его действия, процессуальные документы (объяснения, ходатайства, заявления и т.д.), а также задаваемые вопросы не подрывали авторитет правоохранительных органов, не дискредитировали коллег и не унижали достоинства участников процесса.

Нельзя иронизировать над участниками процесса или проверки, нельзя показывать им перед клиентом как немного значат их действия для адвоката и что производящие их люди по своим деловым качествам не соответствуют занимаемым должностям. Это сразу вызывает негативную реакцию и ведет к ухудшению взаимоотношений во вред клиенту.

Все процессуальные действия адвокат должен согласовывать со своим клиентом, разъясняя их значение и возможные последствия.

Представляя доказательства, адвокат должен проявлять необходимую требовательность к их достоверности, не нарушая правил об их допустимости. При этом указанное требование не ограничивает прав адвоката по собиранию фактических данных, которые могут иметь значение для дела, тем более, что, в соответствии со ст. УПК РК, защитник (адвокат) имеет право сам собирать доказательства в форме опросов (с согласия лиц), получения предметов, документов и др., истребования справок, характеристик, иных документов и т.п.

Вежливость адвоката не должна переходить в терпимость к нарушениям закона, и адвокат должен быть непримиримым к нарушениям процессуального закона, ущемляющего права клиента, особенно, если это касается незаконных методов ведения следствия или проверки.

В случае, если при рассмотрении дела проявляется тенденциозность, ущемляющая права

обвиняемого, адвокат обязан использовать все предусмотренные законом средства для пресечения таких нарушений закона. Свои возражения против неправильных действий следователя или органов дознания адвокат обязан облекать в форму, предусмотренную законом, причем обязательно в письменной форме, чтобы процессуально зафиксировать данный факт.

При посещении мест содержания под стражей адвокат не должен передавать подзащитному, который находится в таких местах, записки, вещи, продукты, алкогольные напитки, наркотики, иные запрещенные предметы, равно как и от него другим лицам.

Адвокат должен вежливо выполнять все законные требования охраны, относясь к этому, как к должному.

Особое отношение адвоката должно быть к суду, т.к. по существу только суд окончательно разрешает дело. Адвокат должен способствовать формированию в обществе уважительного отношения к суду, как к ветви власти, тогда ему самому будет проще работать.

В процессе необходимо проявлять сдержанность и такт, возражая в установленном законом порядке против действий председательствующего. Являются недопустимыми пререкания адвоката с судом; непозволительны оскорбления или нетактичные высказывания в адрес участников процесса. Адвокат в суде должен беспрекословно подчиняться распоряжениям председательствующего, соблюдать установленный порядок судебного заседания. Как участник судебного разбирательства, адвокат должен уважительно относиться к своим оппонентам.

Это не значит, что адвокат должен молчаливо переносить грубость, необоснованные замечания в свою сторону со стороны других участников процесса (судьи, прокурора и др.).

Необходимо спокойно ходатайствовать о занесении их в протокол судебного заседания и добиваться возможности вести аудиозапись судебного заседания. Это оказывает отрезвляющее действие на всех участников процесса, заставляя их вести себя и говорить строго в рамках закона. К грубым нарушениям профессиональной этики, в частности, относятся факты неявки адвоката в суд без уважительной причины, систематические опоздания на судебные заседания, в которых дела должны были слушаться с его участием.

К подобным действиям члены адвокатского сообщества должны относиться резко отрицательно, т.к. это накладывает негативный отпечаток на всех адвокатов [7, с.48].

Этические правила поведения адвоката при общении с коллегами

Очень важно, чтобы нравственно-психологический климат в коллективе (юридической консультации, адвокатской фирме и т.п.) был здоровым. Отношения адвоката с коллегами по профессии должны строиться на нормах порядочности и уважения.

Адвокат не должен отказывать в консультации коллеге, если он обратился за помощью. Лучше всего это сделать в виде разбора дела, чем в виде поучения.

Особо внимательно следует относиться к просьбам молодых адвокатов. Они, как никто другой, подвержены риску совершить ошибку. Представленные в таких случаях знания и опыт более старших товарищей помогут им избежать ошибок, что создаст традиции и преемственность в поведении, т.к. когда начинающий адвокат перестанет таковым являться, его нравственным долгом также будет внимательное отношение к своим молодым коллегам. Это способствует сплочению корпорации. Но особенно следует помнить, что адвокат не должен в беседах с клиентом, публичных выступлениях, в документах, в ходе переговоров допускать бестактных высказываний в отношении деловых или личных качеств другого адвоката, он обязан относиться к нему уважительно.

Адвокат не имеет права, ссылаясь на свою деловую репутацию, принижать достоинство, авторитет и деловую репутацию других адвокатов.

Реализуя свои услуги, адвокат может дать информацию о месте нахождения, видах оказываемых услуг, телефонных номерах.

В регионах нельзя размещать сообщения, что данная фирма или бюро – лучшая или единственная и т.п. Сами дела адвоката или адвокатского объединения лучше любой информации будут рекламировать их действия, и доверие клиентов обеспечит успех.

Литература

1 Конституция Республики Казахстан: Принята на республиканском референдуме 30 авгу-

ста 1995 г. // Ведомости Парламента Республики Казахстан. – 1996. – № 4. – Ст. 217.

2 Бачинин В. А. Этика. Энциклопедический словарь. – М.: Издательство Михайлова В.А., 2005. – 28 с.

3 Бойков А.Д. Проблемы профессиональной этики адвоката // Адвокат. – N 2. – 2004.

4 Ляшенко Л.В. Исторические аспекты развития и закрепления в российском законодательстве понятия «адвокатская деятельность» // Образование и право. – 2009. – № 10 (2). – С. 226-234.

5 Трунов И. Л. Юридическая профессиональная этика // Адвокатская практика. 2008. – № 2. – С. 2-5.

6 Lerman, L. G. (Lisa), Schrag, P.G. (Philip). Ethical problems in the practice of law. – New York: Aspen publishers, 2005. – 738 p. – ISBN 0735529140.

7 Строгович М. С., Корневский Ю. В., Зайцев Е. А., Киселев Я. С. Проблемы судебной этики / под ред. М. С. Строговича. – М.: Наука, 1974. – 272 с.

References

1 Constitutione, Reipublicae Kazakhstan: adoptatusque a nationalibus referendum XXX August MCMXCV // Bulletin de Parlamento, Reipublicae Kazakhstan. – 1996. – № IV. – Art. CCXVII.

2 Bachinin VA Ethicorum. Encyclopediam Dictionary. Publisher Mikhailov VA, MMV – XXVIII p.

3 Boykov AD Professional ethics legisperitum / / postremo iurisconsultus. N II. MMIV.

4 Liashenko LV Historica de aspectibus progressionis et consolidationis Russian legislationis vocabulo 'patrocinio «/ / Educationis et legis. MMIX. Number X (II). Pp. 226-234.

5 Trunov L. Legal professionalem ethics // legis exercitationis. MMVIII. – № II. – Pp. 2-5.

6 Lerman, L. G. (Lisa), Schrag, P. G. (Philippus). Ethica problems sunt in usu iuris. – Romae: Aspen Editores, MMV. – DCCXXXVIII p. – ISBN 0735529140.

7 Strogovich MS, Korenevsky V., Zaitsev, EA, Kiselev Canonicum Problematum iudicalis ethicae / Ed. MS Strogovich. – Moscua: Nauka, MCMLXXIV. – CCLXXII.

Е.Т. Нурмағанбет
Адвокат этикасы – заң этикасының бір бөлігі ретінде

Бұл мақалада адвокаттың негізгі этикасы және құқық қорғау органдарымен байланыстағы кәсіби біліктілігі көрініс табады.

Түйін сөздер: адвокат, әдет, ар, намыс, ұят, жауапкершілік.

E. T. Nurmaganbet
Ethics of advocate is component part of legal ethics

The article envisages upgrading of legal education, including studies about requirements to morally – to moral qualities of workers of legal profile, about a legal culture right for activity.

Keywords: advocate, ethics, moral, right, conscience, responsibility.