

18 июня 2013 года

**Дисциплинарное производство в отношении адвокатов в странах СНГ: анализ международного права и стандартов**

**Введение**

Международная комиссия юристов (МКЮ)<sup>1</sup> публикует настоящий краткий анализ международных стандартов, касающихся оснований и порядка привлечения к дисциплинарной ответственности адвокатов в ответ на практику лишения или приостановления адвокатского статуса на основе ненадлежащих оснований в странах СНГ. В анализе изложены международные стандарты, касающиеся роли юристов; гарантии функционирования юридической профессии; а также принципы, регулирующие дисциплинарное производство. Данные стандарты укрепляют независимость юридической профессии и отдельно взятых адвокатов; они направлены на обеспечение возможности адвокатов содействовать справедливому отправлению правосудия в соответствии с принципом верховенства права. Рекомендации, предлагаемые в конце документа, основываются на правовом анализе. Они призваны быть руководством для национальных ассоциаций адвокатов и компетентных государственных органов.

Настоящее заключение подготовлено ввиду обеспокоенности МКЮ сложившейся в странах СНГ ситуацией, при которой адвокаты все чаще подвергаются устрашению и преследованию в ходе осуществления профессиональной деятельности. В некоторых случаях устрашение и преследование проявляются в виде привлечения адвокатов к дисциплинарной ответственности и применения таких дисциплинарных взысканий, как лишение или приостановление адвокатского статуса на фиктивных основаниях. К данным случаям относится лишение адвокатов статуса за защиту интересов своих доверителей в суде или за выполнение иных профессиональных обязательств способом, соответствующим Основным принципам ООН, касающимся роли юристов.<sup>2</sup> Кроме того, это может иметь форму лишения адвокатского статуса по несущественным основаниям, которые не представляют собой достаточно серьезных нарушений профессиональной этики, чтобы оправдать применение дисциплинарного взыскания в виде лишения адвокатского статуса.

МКЮ отмечала, что в некоторых странах данного региона ассоциации адвокатов не всегда способны защитить своих членов от произвольного лишения статуса или иного ненадлежащего вмешательства в независимое осуществление ими профессиональной деятельности со стороны органов исполнительной власти и частных лиц. Кроме того, МКЮ обеспокоена тем, что в других странах региона ассоциации адвокатов не являются независимыми; они превратились в инструмент исполнительной власти и могут сами налагать произвольные и несправедливые дисциплинарные взыскания на адвокатов.

---

<sup>1</sup> Международная комиссия юристов, в состав которой входят 60 видных судей и юристов со всего мира, способствует поощрению и защите прав человека посредством соблюдения принципа Верховенства закона, используя свой уникальный юридический опыт в целях развития и укрепления национальных и международной систем правосудия. Основанная в 1952 г. и осуществляющая свою деятельность на пяти континентах, МКЮ стремится обеспечить поступательное развитие и эффективную имплементацию международного права прав человека и международного гуманитарного права; обеспечить реализацию гражданских, культурных, экономических, политических и социальных прав; а также гарантировать независимость судебной власти и юридической профессии.

<sup>2</sup> Приняты Восьмым конгрессом ООН по предотвращению преступности и обращению с правонарушителями, Гавана (Куба), 27 августа – 7 сентября 1990 г.

Лишение адвоката статуса за действия, которые соответствуют международным стандартам юридической профессии, в случаях, когда такое лишение не является мерой взыскания, установленной за совершение определённых действий, либо в случаях, когда оно несоразмерно обстоятельствам конкретного дела, не только нарушает права адвоката. Оно подрывает независимость юридической профессии и имеет самые пагубные последствия для защиты прав человека и принципа верховенства права в отдельно взятой стране. Поэтому настоящее заключение направлено на прояснение международных стандартов в области защиты прав человека, применимых к основаниям и порядку привлечения к дисциплинарной ответственности, ведущего к лишению или приостановлению адвокатского статуса.

### **Роль и обязанности адвокатов**

Адвокаты играют ключевую роль в поддержании принципа верховенства права и обеспечении соблюдения прав человека, содействуя доступу к правосудию и защищая права своих клиентов.<sup>3</sup> Именно адвокаты, судьи и прокуроры совместно формируют фундамент, на котором зиждется система справедливого суда. В преамбуле Основных принципов ООН, касающихся роли юристов, подтверждена центральная роль адвокатов в обеспечении защиты прав человека посредством справедливого отправления правосудия: «для обеспечения надлежащей защиты прав и основных свобод человека, пользоваться которыми должны все люди, [...] необходимо, чтобы все люди действительно имели доступ к юридическим услугам, предоставляемым независимыми профессиональными юристами».<sup>4</sup>

В функции адвокатов входит консультирование клиентов в отношении их прав и обязанностей,<sup>5</sup> а также оказание клиентам помощи любыми доступными средствами,<sup>6</sup> в том числе в судах и иных органах.<sup>7</sup> Следовательно, «[н]е следует ожидать, что беспристрастность адвокатов будет аналогичной беспристрастности судей; однако они как и судьи должны быть свободны от внешнего давления и вмешательства».<sup>8</sup>

Ввиду важности функций, осуществляемых адвокатами в рамках судебной системы, они наделены рядом обязанностей. В соответствии с Основными принципами ООН, касающимися роли юристов, одной из основных обязанностей адвокатов является обязанность «всегда строго соблюда[ть] интересы своих клиентов».<sup>9</sup> Они должны осуществлять свои профессиональные функции в полную меру своих способностей, тщательно, честно и независимо. При защите прав клиентов, отстаивании прав человека и интересов правосудия адвокаты должны действовать свободно, в соответствии с законом и признанными нормами профессиональной этики, в том числе оспаривая положения законодательства и практику.<sup>10</sup> Адвокаты должны «сохраня[ть] честь и достоинство, присущие их профессии, как ответственные сотрудники в области отправления правосудия».<sup>11</sup>

---

<sup>3</sup> Основные принципы, касающиеся роли юристов, принципы 13-14.

<sup>4</sup> Там же, преамбула, п. 9.

<sup>5</sup> Там же, принцип 13(а).

<sup>6</sup> Там же, принцип 13(б).

<sup>7</sup> Там же, принцип 13(с).

<sup>8</sup> Доклад Специального докладчика по вопросу о независимости судей и адвокатов, 28 июля 2009 г., А/64/181, п. 12. Специальный докладчик по вопросу о независимости судей и адвокатов является независимым экспертом, который назначается и получает свои полномочия от Совета по правам человека ООН, с целью проведения исследований и опубликования докладов по жалобам о посягательствах на независимость судей, адвокатов и судебных должностных лиц, а также предоставления отчётов о результатах, достигнутых при защите указанной независимости, см.: <http://www.ohchr.org/EN/Issues/Judiciary/Pages/IDPIndex.aspx>.

<sup>9</sup> Основные принципы, касающиеся роли юристов, принцип 15.

<sup>10</sup> Там же, принцип 14; Проект Всеобщих принципов независимости правосудия, п. 83, подготовлен Специальным докладчиком ООН по исследованию вопроса о независимости судей в 1989 г. В 1980 г. Подкомитет ООН по предупреждению дискриминации и защите меньшинств поручил Специальному докладчику подготовить доклад по вопросу о независимости и беспристрастности судей и независимости адвокатов. Своей резолюцией № 1989/32 Комиссия ООН по правам человека призвала правительство принять во внимание данные принципы при имплементации Принципов независимости судей ООН; E/CN.4/Sub.2/1985/18/Add.5/Rev.1; <http://icj.wplengine.netdna-cdn.com/wp-content/uploads/2013/05/International-Principles-on-the-Independence-and-Accountability-of-Judges-Lawyers-and-Prosecutors-No.1-Practitioners-Guide-2013-Rus.pdf>, page 105.

<sup>11</sup> Основные принципы, касающиеся роли юристов, принцип 12.

### **Права адвокатов**

Адвокаты, как и другие граждане, пользуются правами и свободами, которые, в том числе, включают в себя право на свободу выражения мнения, свободу убеждений и свободу собраний и ассоциаций.<sup>12</sup> Кроме того, адвокаты имеют право создавать и являться членами профессиональных ассоциаций, представляющих их интересы, исполнительный орган которых избирается членами таких ассоциаций.<sup>13</sup>

### **Обязательства государства по отношению к адвокатам**

Международные стандарты закрепляют минимальные требования к действиям властей, направленным на содействие функционированию юридической профессии, а также соблюдению и защите прав адвокатов и их клиентов.

Для того чтобы адвокаты могли эффективно выполнять свою роль и обязанности, органы власти и система отправления правосудия должны обеспечить возможность выполнения ими своих функций «без ограничений и влияния, прямого или косвенного, с какой бы то ни было стороны и по каким бы то ни было основаниям», а также в обстановке, свободной от препятствий и запугивания.<sup>14</sup>

Власти должны обеспечить, чтобы адвокаты пользовались средствами, правами и привилегиями, необходимыми для их работы. Помимо прочего, власти должны обеспечить свободное общение между адвокатами и их клиентами. Они должны признавать и обеспечивать конфиденциальный характер любых сношений и консультаций между адвокатами и их клиентами в рамках их профессиональных отношений.<sup>15</sup>

Адвокаты должны иметь право доступа к информации, досье и документам, необходимым для оказания эффективной юридической помощи,<sup>16</sup> а также право отстаивать интересы своего клиента в суде.<sup>17</sup>

Адвокаты не должны отождествляться со своими клиентами или интересами своих клиентов в результате выполнения ими своих функций.<sup>18</sup> Для того, чтобы адвокаты могли эффективно выполнять свои обязанности, крайне важно, чтобы они не подвергались угрозе судебного преследования или любых видов санкций за действия, совершенные в соответствии с их профессиональными обязанностями или стандартами и этикой.<sup>19</sup>

В тех случаях, когда возникает угроза безопасности адвокатов со стороны органов власти или частных лиц в результате выполнения ими своих функций, власти должны обеспечить адвокатам надлежащую защиту,<sup>20</sup> достаточную для того, чтобы они «могли выполнять все свои профессиональные обязанности в обстановке, свободной от угроз, препятствий, запугивания или неоправданного вмешательства»,<sup>21</sup> откуда бы они ни исходили. Кроме того, правительства должны обеспечить недопустимость злоупотреблений законодательством или нормативной базой в целях запугивания или преследования адвокатов, за счёт введения в действие достаточных гарантий предупреждения таких злоупотреблений, в том числе в рамках дисциплинарной системы.<sup>22</sup>

---

<sup>12</sup> Там же, принцип 23.

<sup>13</sup> Там же, принцип 24.

<sup>14</sup> Проект Всеобщих принципов независимости правосудия, п. 75; Основные принципы, касающиеся роли юристов, принцип 16.

<sup>15</sup> Основные принципы, касающиеся роли юристов, принцип 16(b); принцип 22.

<sup>16</sup> Там же, принцип 21.

<sup>17</sup> Там же, принцип 19.

<sup>18</sup> Там же, принцип 18.

<sup>19</sup> Там же, принцип 16(c).

<sup>20</sup> Там же, принцип 17.

<sup>21</sup> Там же, принцип 16(a).

<sup>22</sup> Там же, принципы 16 и 29.

### **Подотчётность адвокатов: дисциплинарное производство и взыскания**

Справедливая дисциплинарная система, которая обеспечивает ответственность адвокатов за нарушение профессиональной этики, является важным и необходимым средством поддержания высоких этических принципов деятельности юридической профессии, укрепления её независимости и обеспечения принципа верховенства права.

В случаях невыполнения адвокатами своих профессиональных обязанностей, предусмотренных Кодексом поведения или законодательством, соответствующим международным стандартам, в частности, таких как верность интересам своих клиентов, оказание всяческого содействия своим клиентам или поддержание достоинства профессии, в их отношении может быть возбуждено справедливое дисциплинарное производство, по итогам которого к адвокатам могут быть применены соразмерные санкции.

Международные принципы, касающиеся роли юристов, предусматривают обязанность государства обеспечить, чтобы ни дисциплинарные взыскания, ни иные санкции, такие как уголовное наказание, не применялись к адвокатам несправедливо и произвольно за какие-либо действия, совершенные в соответствии с профессиональными обязанностями, а также в соответствии с признанными нормами профессионального поведения, включая нормы, закреплённые в Основных принципах, касающихся роли юристов.<sup>23</sup>

Следовательно, необходимо гарантировать, чтобы определённое поведение являлось нарушением действующих норм, прежде чем оно сможет повлечь наложение дисциплинарного взыскания.<sup>24</sup> В соответствии с принципом 29 Основных принципов ООН, касающихся роли юристов,

«Все дисциплинарные меры определяются в соответствии с кодексом профессионального поведения и другими признанными стандартами и профессиональной этикой юриста и в свете настоящих принципов».

Обязательства государства по защите адвокатов от несправедливого или произвольного дисциплинарного преследования и взыскания берут своё начало в международном праве прав человека. Обязательство обеспечить справедливое судебное разбирательство, закреплённое, в частности, в статье 14 Международного пакта о гражданских и политических правах (МПГПП) и в статье 6 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод (ЕКПЧ), предусматривает, что как законодательство, так и правоприменительная практика должны обеспечивать соблюдение процессуальных гарантий в рамках дисциплинарного производства, в том числе при обжаловании в вышестоящий орган.<sup>25</sup>

Кроме того, ограничения доступа к профессии и возможностей её осуществления могут затрагивать целый ряд прав, защищаемых международным правом прав человека, таких как право на уважение частной жизни (закреплённое, в частности, в статье 17 МПГПП и в статье 8 ЕКПЧ),<sup>26</sup> право на свободу выражения мнения (статья 19 МПГПП, статья 10 ЕКПЧ), право на свободу собраний (статья 22 МПГПП, статья 11 ЕКПЧ). К примеру, смещение с должности или лишение статуса затрагивают право на уважение частной жизни,<sup>27</sup> оказывая влияние на профессиональные отношения, материальное благосостояние

---

<sup>23</sup> Там же, , принцип 16(с).

<sup>24</sup> Международная ассоциация адвокатов (IBA), Руководство по учреждению и функционированию процедур обжалования и дисциплинарных процедур, <http://www.ibanet.org/Document/Default.aspx?DocumentUid=2A17AA40-79A9-4B99-90A6-D0A7825FD76F>, п. 1.

<sup>25</sup> См. также: Основные принципы, касающиеся роли юристов, принципы 27 и 28. См. также: IBA, Руководство по учреждению и функционированию процедур обжалования и дисциплинарных процедур, п. 18.

<sup>26</sup> *Sidabras and Dziutas v Lithuania* , ЕСПЧ, жалобы №№. 55480/00 и 59330/00, постановление от 27 июля 2004 г., п. 47, и *Bigaeva v. Greece*, ЕСПЧ, жалоба № 26713/05, постановление от 28 мая 2009 г., пп. 22-25.

<sup>27</sup> *Ozpinar v Turkey*, ЕСПЧ, жалоба №20999/04, пп.43-48, постановление от 19 октября 2010 г.

адвокатов и их семей,<sup>28</sup> а также на репутацию данного адвоката, тогда как каждый из этих аспектов пользуется защитой права на уважение частной жизни.<sup>29</sup>

Поскольку указанные права не являются абсолютными, их ограничение – как в случае лишения статуса – не всегда приводит к нарушению прав, которые гарантируются нормами международного права. Тем не менее, международное право предусматривает, что ограничение указанных прав – как в случае лишения статуса – не может быть произвольным или незаконным. Соответственно, привлечение к дисциплинарной ответственности с точки зрения как самого производства, так и взыскания должно:

- соответствовать закону (принцип законности),
- преследовать цель, совместимую с соблюдением прав человека, быть необходимым и соразмерным для достижения правомерной цели с учётом обстоятельств дела и конкретного лица; и
- применяться исключительно в рамках и по итогам проведения справедливой процедуры.<sup>30</sup>

Ниже каждое из этих требований будут рассмотрены отдельно.

### **1. Дисциплинарное производство и взыскания в соответствии с законом: кодексы этики и их применение в рамках дисциплинарного производства**

В случаях привлечения адвокатов к дисциплинарной ответственности международные стандарты предусматривают, что «[в]се дисциплинарные меры определяются в соответствии с кодексом профессионального поведения и другими признанными стандартами и профессиональной этикой юриста и в свете [Основных принципов ООН, касающихся роли юристов]».<sup>31</sup>

Следовательно, адвокаты могут привлекаться к дисциплинарной ответственности исключительно на основании кодекса профессионального поведения, соответствующего признанным этическим и профессиональным стандартам, включая Основные принципы, касающиеся роли юристов, а решение о возбуждении дисциплинарного производства не может быть произвольным. Кодекс должен быть составлен в письменной форме в соответствии с принципом законности и должен применяться в соответствии с принципом соразмерности, в рамках системы последовательного толкования со стороны компетентных органов власти, в ходе справедливой процедуры. Как вменяемый проступок, так и сама процедура должны соответствовать духу и букве закона.

Данные стандарты отражают международное право в области защиты прав человек. Принцип законности предусматривает, что любое вмешательство в права – такие как права, закреплённые в статьях 17, 19 и 22 МПГПП, – должно быть чётко предусмотрено законом. В данном контексте понятие «закон» охватывает не только законодательство, но и подзаконные акты или кодексы профессионального поведения, при условии что они опубликованы и доступны лицам, на которых распространяется их действие.<sup>32</sup> Требование, в соответствии с которым отдельно взятая мера должна соответствовать закону, отсылает не только к факту существования закона, но и к его качеству, которое должно соответствовать принципу верховенства права, в том числе принципу правовой защиты от произвольного вмешательства.<sup>33</sup> В частности, закон должен быть предсказуемым, так как «норма права не может считаться «законом», если она не сформулирована достаточно

<sup>28</sup> *Oleksandr Volkov v Ukraine*, ЕСПЧ, жалоба №55480/00, постановление от 9 января 2013 г., п. 166.

<sup>29</sup> *Pfeifer v. Austria*, ЕСПЧ, жалоба №12556/03, постановление от 15 ноября 2007 г., п. 35; *A. v. Norway*, ЕСПЧ, жалоба №28070/06, постановление от 9 апреля 2009 г., пп. 63 и 64; *Ozpinar v Turkey*, ЕСПЧ, жалоба №20999/04, постановление от 19 октября 2010 г., п.47.

<sup>30</sup> См. общие соображения относительно произвольности в контексте статьи 17 МПГПП, Новак, Комментарий МПГПП, 2-ое изд., стр. 383, 384; Комитет по правам человека, Замечание общего порядка №16, *Право на уважение частной и семейной жизни, жилища и корреспонденции, а также на защиту чести и репутации (Статья 17)*, 4 августа 1988 г., пп. 3-4. Согласно статье 8.2 ЕСПЧ, любое вмешательство в право на уважение частной жизни должно быть предусмотрено законом и необходимо в демократическом обществе для защиты одной из правомерных целей, перечисленных в указанной статье.

<sup>31</sup> Основные принципы, касающиеся роли юристов, принцип 29.

<sup>32</sup> *Barthold v Germany*, ЕСПЧ, жалоба №8734/79, постановление от 25 марта 1985 г., пп. 46-49

<sup>33</sup> *Malone v United Kingdom*, ЕСПЧ, жалоба №8619/79, постановление от 2 августа 1984 г., п. 67.

чётко, чтобы позволить гражданину регулировать свои действия: он [или она] должен [должна] иметь возможность – при необходимости, получив консультацию специалиста – предвидеть, в пределах, разумных с учётом конкретных обстоятельств, возможные последствия данного действия».<sup>34</sup>

Необходимо учитывать, что во избежание чрезмерной жёсткости формулировка многих законов по необходимости является несколько расплывчатой.<sup>35</sup> В случае широкой формулировки нормативно-правовых актов их толкование и применение зависят от соответствующей практики.<sup>36</sup> Данные ограничения точности формулировки закона особенно актуальны в области дисциплинарных стандартов, формулировка которых может быть весьма общей.<sup>37</sup>

Следовательно, кодекс профессионального поведения может не содержать подробного описания каждой конкретной ситуации, которая может повлечь за собой наступление дисциплинарной ответственности и применение дисциплинарных санкций, однако в целом кодекс должен устанавливать стандарты профессионального и этического поведения в свете поддержания независимости профессии, честности, высоких этических принципов адвокатов, предупреждения конфликта интересов, соблюдения конфиденциальности, совершения действий в интересах клиента и т.д.<sup>38</sup>

Следует подчеркнуть, что в случаях, когда дисциплинарный проступок, предусмотренный законом или кодексом, преследует цель «общего и неограниченного применения», скорее всего, это не будет соответствовать требованию предсказуемости.<sup>39</sup> Далее, нормативно-правовые акты не являются предсказуемыми, если они наделяют «неограниченными дискреционными полномочиями лиц, которым поручено их осуществление».<sup>40</sup>

В случае если общей является формулировка самого закона, его применение зависит от «наличия конкретной и последовательной практики толкования соответствующего нормативно-правового акта».<sup>41</sup> Данный принцип, касающийся роли органов, осуществляющих толкование, в процессе обеспечения предсказуемости нормативно-правовых актов, применяется к странам как системы общего права, так и континентального права.<sup>42</sup>

Нарушение прав адвоката будет иметь место в случае, когда «практически любой проступок [...] при желании дисциплинарного органа может быть истолкован как достаточное фактическое основание для привлечения к дисциплинарной ответственности» и привести к смещению лица с должности или лишению права осуществлять профессиональную деятельность.<sup>43</sup> Следовательно, для целей качества соответствующего закона и его применения принципиально важно обеспечить чёткое руководство относительно границ этического и неэтического поведения, применение которых должно быть последовательным.

Лишение или приостановление адвокатского статуса, а также иное дисциплинарное взыскание затрагивает права, закреплённые в стандартах в области защиты прав человека, таких как МПГПП и ЕКПЧ. Следовательно, дисциплинарное взыскание будет соответствовать принципу законности и правам данного адвоката только в том случае, если оно является соразмерным и предсказуемым наказанием, определённым в соответствии с законом или кодексом этики, разработанным юридической профессией в качестве руководства для адвокатов по поддержанию чести и достоинства своей профессией,<sup>44</sup> по итогам проведения справедливой процедуры.

---

<sup>34</sup> Там же, п. 66.

<sup>35</sup> *Gorzelik and Others v. Poland*, ЕСПЧ [БП], жалоба №44158/98, п. 64.

<sup>36</sup> См. *Gorzelik and Others v. Poland* [БП], жалоба №44158/98, п. 64.

<sup>37</sup> *Oleksandr Volkov v Ukraine*, цит. выше, п. 176.

<sup>38</sup> См.: Международные принципы поведения адвокатуры IBA, приняты 28 мая 2011 г.

<sup>39</sup> *Oleksandr Volkov v Ukraine*, цит. выше, п. 178.

<sup>40</sup> КПЧ, Замечание общего порядка №27, *Статья 12: Свобода передвижения*, п. 13.

<sup>41</sup> *Goodwin v. the United Kingdom*, ЕСПЧ, жалоба №17488/90, постановление от 27 марта 1996 г., п.33.

<sup>42</sup> *Oleksandr Volkov v Ukraine*, цит. выше, п. 179.

<sup>43</sup> Там же, п. 185.

<sup>44</sup> Основные принципы, касающиеся роли юристов, принцип 26.

## **2. Запрет произвольности: обоснованность и соразмерность**

Кроме того, дисциплинарное производство и взыскание в отношении адвоката, надлежащим образом предусмотренные законом или кодексом профессионального поведения, должны быть обоснованными и соразмерными – т.е. не должны быть произвольными.

Международное право в области защиты прав человека предусматривает, что действие, соответствующее закону, может все же нарушать права, закреплённые в статьях 17, 19 и 22 МПГПП, если действие или взыскание является произвольным.<sup>45</sup> Таким образом, любое ограничение указанных прав должно быть обоснованным и соразмерным законной цели с учётом конкретных обстоятельств дела.<sup>46</sup> Аналогичные принципы действуют в отношении статей 8, 9, 10 и 11 ЕКПЧ.<sup>47</sup>

Следовательно, во избежание произвольности должна существовать разумная связь между дисциплинарными обвинениями и правомерными целями законодательства или кодекса этики (которые должны соответствовать международным стандартам) по укреплению высоких этических принципов юридической профессии, а также дисциплинарные обвинения должны быть необходимы для указанных целей.

Ни один адвокат не должен подвергаться более суровому взысканию, чем мера ответственности, установленная законом в отношении конкретного вида проступка. Кроме того, любое взыскание, наложенное в результате дисциплинарного производства, в том числе лишение статуса, должно соответствовать принципу соразмерности.<sup>48</sup> Данный принцип предусматривает, что взыскание должно соответствовать предполагаемому нарушению установленных профессиональных стандартов и не должно быть чрезмерным с учётом совершенного проступка, обстоятельств дела и личности адвоката. Таким образом, необходимо разработать и закрепить надлежащий спектр санкций за совершение профессионального проступка.<sup>49</sup> Взыскание за совершение проступка может быть чрезмерным, если не рассматривался вопрос о применении иных, более мягких санкций, или если такие альтернативные санкции были бы достаточными для защиты общественного интереса по защите честности и неподкупности профессии.

## **3. Процессуальные права в дисциплинарном производстве**

Международные стандарты, касающиеся роли юристов, предусматривают, что дисциплинарное производство и жалобы в отношении юристов, выступающих в своём профессиональном качестве, подлежат скорейшему и объективному рассмотрению,<sup>50</sup> в соответствии с правом на справедливое судебное разбирательство, закреплённое, в частности, в статье 14 МПГПП и статье 6 ЕКПЧ.

Адвокат, привлекаемый к дисциплинарной ответственности, имеет право на помощь юриста по своему выбору.<sup>51</sup>

Дело должно быть рассмотрено независимым и беспристрастным органом или судом.<sup>52</sup> Это предполагает отсутствие любого прямого или непрямого влияния, давления или запугивания или вмешательства любой из сторон по любым мотивам.<sup>53</sup>

<sup>45</sup> КПЧ ООН, Замечание общего порядка №16, цит. выше, п.4

<sup>46</sup> Комитет по правам человека ООН отметил по этому поводу: «[в]ведение понятия произвольности призвано обеспечить, чтобы даже вмешательство, допускаемое законом, соответствовало положениям, целям и задачам Пакта и в любом случае являлось обоснованным в конкретных обстоятельствах». КПЧ, Замечание общего порядка №16, цит. выше, п. 4.

<sup>47</sup> *Olsson v Sweden*, ЕСПЧ, жалоба №10465/83, постановление от 24 марта 1988 г., п, 67; *Campbell v UK*, ЕСПЧ, жалоба №13590/88, постановление от 25 марта 1992 г., пп. 42-54.

<sup>48</sup> Рекомендация №R(2000)21 Комитета министров – государствам-членам Совета Европы «О свободе осуществления профессии адвоката», принцип VI.4.

<sup>49</sup> ИВА, Руководство по учреждению и функционированию процедур обжалования и дисциплинарных процедур, п. 19.

<sup>50</sup> Основные принципы ООН, касающиеся роли юристов, принцип 27; Проект Всеобщих принципов независимости правосудия, п.106.

<sup>51</sup> Основные принципы, касающиеся роли юристов, принцип 27.

<sup>52</sup> Там же, принцип 28

Дисциплинарное производство в отношении адвокатов должно соблюдать право на равенство сторон.<sup>54</sup> В соответствии с данным принципом, адвокаты должны быть уведомлены о характере и основании предъявленных им обвинений; у адвокатов и их юридических представителей должно быть достаточное время и возможности для подготовки своей защиты и изложения своей позиции; они должны иметь возможность оспорить утверждения и доказательства своей виновности, в том числе посредством допроса свидетелей, и должны иметь возможность представить свои доказательства, в том числе посредством вызова свидетелей.<sup>55</sup>

Решение должно быть письменным и мотивированным на основании законодательства и кодекса профессиональной этики, соответствующих международным стандартам, с учетом их применения к представленным допустимым доказательствам.<sup>56</sup>

Адвокат должен иметь право на обжалование дисциплинарного решения и взыскания в независимый и беспристрастный орган, а также на получение мотивированного решения в разумный срок.<sup>57</sup>

### **Рекомендации**

Дисциплинарное производство и взыскание в отношении адвокатов должны быть направлены исключительно на поддержание профессиональных стандартов адвокатов, защиту интересов, прав и обязанностей их клиентов, а также на обеспечение независимости, чести и достоинства юридической профессии.

При осуществлении профессиональной деятельности адвокаты должны быть свободны от запугиваний, преследований, страха или ненадлежащего вмешательства в виде произвольного дисциплинарного преследования и взысканий, таких как лишение статуса. МКЮ подчёркивает, что в случае, если адвокаты не защищены от такого рода злоупотреблений, это дискредитирует независимость адвокатов, и система правосудия утрачивает возможность эффективного функционирования в соответствии с принципом верховенства права.

Нормативно-правовые акты и правоприменительная практика должны обеспечивать адвокатов руководством относительно этического поведения и высоких принципов, которых должна придерживаться юридическая профессия.

Законы и кодексы поведения адвокатов, на которых основывается дисциплинарное производство и в соответствии с которыми налагаются дисциплинарные взыскания, включая лишение статуса, должны быть сформулированы с достаточной точностью, так чтобы адвокаты могли ими руководствоваться при регулировании своего поведения, в том числе таким способом, который позволит исключить возможность возникновения оснований для привлечения к дисциплинарной ответственности. Должен быть разработан и закреплён необходимый спектр соразмерных дисциплинарных санкций.

Кодексы поведения адвокатов должны толковаться, а дисциплинарное взыскание – применяться таким способом, который является последовательным, достаточно предсказуемым, прогнозируемым для адвокатов, а также соответствующим международным стандартам, касающимся роли юристов.

Во избежание произвольности дисциплинарное производство в отношении адвокатов должно основываться на чётких обвинениях в нарушении закона или кодекса этики. Любая дисциплинарная санкция должна быть предусмотрена законом. Она должна быть тесно связана с правомерной целью таких санкций – поддержанием профессиональных стандартов адвокатов и защитой независимости, высоких этических принципов и

---

<sup>53</sup> КПЧ ООН, Замечание общего порядка №32, *Статья 14: Право на равенство перед судами и трибуналами и право на справедливое судебное разбирательство*, ССРР/С/ГС/32, 23 августа 2007 г., п. 25.

<sup>54</sup> КПЧ ООН, Замечание общего порядка №32, *цит. выше*, п. 13.

<sup>55</sup> См. ИВА, Руководство по учреждению и функционированию процедур обжалования и дисциплинарных процедур, пп. 7 и 8.

<sup>56</sup> Там же, п. 17; Основные принципы, касающиеся роли юристов, принцип 29.

<sup>57</sup> Основные принципы, касающиеся роли юристов, принципы 28 и 27.



достоинства юридической профессии. Дисциплинарное производство, включая налагаемое взыскание, должны быть необходимым и соразмерным с учётом конкретных обстоятельств и целей, а также должно иметь определённую связь с вменяемым проступком. Ни один адвокат не должен подвергаться более суровым санкциям, чем санкции, предусмотренные законом за конкретный вид проступка.

Органы, рассматривающие дисциплинарные дела в отношении адвокатов, должны быть независимыми и беспристрастными. Процедура дисциплинарного производства в отношении адвокатов должна быть безотлагательной и справедливой, с предоставлением всех необходимых гарантий, которые обеспечат возможности надлежащей подготовки адвокатом своей защиты и отстаивания своей позиции, оспаривания доказательств его или её виновности в условиях полного равенства, а также право адвоката на обжалование решений и взыскания в независимом и беспристрастном органе.

Соблюдение данных стандартов необходимо, чтобы обеспечить, что адвокаты не будут вынуждены действовать в условиях непредсказуемости, при которых нормальное выполнение ими своих профессиональных функций может быть истолковано как непрофессиональное или неэтичное и может привести к наложению дисциплинарного взыскания, самой крайней формой которого является лишение статуса.

Произвольные и несоразмерные взыскания в отношении адвокатов, в том числе наложение несоразмерного взыскания на адвоката, привлечённого к ответственности за добросовестные действия, составившие профессиональный проступок, могут стать проявлением репрессалий, запугивания, воспрепятствования, давления, преследования, ненадлежащего вмешательства или иных нападков на отдельно взятого адвоката. Такое взыскание может составить нарушение прав адвоката и будет противоречить Основным принципам ООН, касающимся роли юристов. Кроме того, оно может оказать эффект запугивания на других представителей юридической профессии. Напротив, справедливое, соразмерное и последовательное применение дисциплинарных санкций может поддержать и благоприятствовать эффективной и независимой юридической профессии, которая, в свою очередь, сможет способствовать надлежащему отправлению правосудия и укреплению принципа верховенства права.