



РФ) и Государственная Дума (ст. 97 Конституции РФ).

Демократическое волеизъявление на федеральном уровне в первую очередь осуществляется через представительство: решения по насущным вопросам государства и изменения законодательства принимаются избранными представителями народа через Государственную Думу, представителями субъектов Федерации через Совет Федерации, а также Президентом РФ.

В науке конституционного права различают избирательное право в объективном и субъективном смысле слова.

Объективное избирательное право – это совокупность юридических норм, регулирующих фактические отношения по выборам представительных органов и должностных лиц.

Субъективное избирательное право – это конституционное право граждан (например, в России – достигших 18 лет) избирать (так называемое активное избирательное право) главу государства, депутатов представительных органов государственной власти и органов местного самоуправления и право (возможность) быть избранным (так называемое пассивное избирательное право) на соответствующий пост или в органы государственной власти и местного самоуправления. Такое разграничение, если рассматривать российское избирательное законодательство, содержится в ст. 2 Федерального закона от 12 июня 2002 г. № 67-ФЗ «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации»². Однако для реализации пассивной избирательной правосубъектности гражданами Российской Федерации устанавливаются дополнительные условия:

- достижение определенного возраста;
- обязательный срок проживания на соответствующей территории;

² См.: СЗ РФ. 2002. № 24. Ст. 2253; Федеральный закон от 20 декабря 2002 г. № 175-ФЗ «О выборах депутатов Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации» (ст. 48) // СЗ РФ. 2002. № 51. Ст. 4982.

- состояние здоровья, личная свобода.

Экономические преобразования должны сопровождаться демократизацией политической жизни общества. В первую очередь речь идет о переустройстве всей системы представительной власти, исходя из базового принципа, закрепленного в Основном законе страны, который гласит, что вся власть в Китайской Народной Республике принадлежит народу, который осуществляет государственную власть через Всекитайское собрание народных представителей и местные собрания народных представителей, а также, используя различные формы, управляет государственными, хозяйственными, культурными и общественными делами (ст. 2). Именно в этом направлении предполагается развивать активность населения, о чем свидетельствуют предпринимаемые в Китае усилия по совершенствованию партиципативной демократии, партийной системы, внедрению в повседневную жизнь практики обсуждения важных для населения вопросов, принятие решений на собраниях территориальных коллективов и др.³ Конечно же, первостепенное значение придается реформированию избирательной системы.

По существу, результаты пересмотра законодательства о выборах за последние тридцать лет можно подытожить следующим образом. Во-первых, сфера прямых выборов расширялась от села до уезда и города, в результате чего граждане получили возможность прямого участия в политической жизни. Во-вторых, выборы стали альтернативными, что отразилось на конкурентной борьбе кандидатов за мандаты в органах представительной власти. В-третьих, в выдвижении кандидатов стали принимать участие непосредственно избиратели, чьи решения рассматриваются наравне с предложениями о кандидатах, выставленных президиумами⁴.

³ См.: Хе Цин куй. Исследование системы конституционализма и строительство системы СНП // Новые взгляды. 2005. № 1. С. 49 - 52.

⁴ См.: Хе Цин куй. Интеграция системы СНП и конституционного строя // Исследования СНП. 2006. № 1. С. 12-15.



Вместе с тем остаются нерешенными многие задачи, связанные с приведением избирательной системы в соответствие с запросами общества, а также с международными стандартами. Анализ законодательства о выборах и практики его реализации показывает, что в нем имеются не четко изложенные нормы, что приводит к возможности их толкования в пользу представителей власти, позволяет чиновникам толковать их смысл в свою пользу. Нуждается в законодательном закреплении многое из того, что касается избирательного процесса, в частности участия партий в выборах. В целом проблема заключается в углублении содержания конституционных принципов народного представительства и представительного правления. Это связано с тем, что в современном законодательстве Китая о выборах очевидны серьезные недостатки, которые заключаются в следующем.

Во-первых, актуален вопрос об установлении равного избирательного права. В Законе о выборах закреплена такая гарантия равного избирательного права, как предоставление каждому избирателю только одного голоса. Однако в КНР установлена избирательная системы с неравным весом каждого голоса. Сложившиеся нормы представительства выглядят следующим образом: при выборах в ВСНП депутат от сельской местности представляет в восемь раз больше избирателей, чем депутат от города; при выборах в собрания народных представителей провинций, автономных районов и городов центрального подчинения – в пять раз больше; а при выборах народных представителей собраний автономных округов, уездов и автономных уездов – в четыре раза⁵.

⁵ Например, при избрании депутатов ВСНП собраниями народных представителей провинций, автономных районов, городов центрального подчинения (Пекин, Шанхай, Тянь-цзинь) один депутат избирается от каждых 1040 тыс. жителей, в городах и поселках – от каждых 130 тыс. жителей. От провинций и автономных районов с особенно малочисленным населением должно избираться не менее 15 депутатов. Доля депутатов от национальных меньшинств должна состав-

В целом по стране при проведении выборов в представительные органы государственной власти учитывается абсолютное преобладание сельских жителей. Это объясняется, во-первых, тем, что такой подход обеспечивает диктатуру пролетариата и руководящую роль рабочего класса и, во-вторых, необходимостью обеспечения интересов разных социальных слоев и национальных меньшинств. По нашему мнению, существующее положение можно рассматривать как устаревшее, потому что создание преимущества для городского населения перед сельским в настоящее время уже не отвечает реалиям китайского общества. Фактически это противоречит принципу равенства прав граждан, что находит выражение, в частности, в неравном характере избирательного права – в сочетании увеличения норм представительства для сельского населения по сравнению с городским и понижения норм представительства для национальных меньшинств (которые также могут относиться к сельскому населению).

Во-вторых, для КНР характерно сочетание прямых и многостепенных выборов. Прямые выборы применяются при избрании собраний народных представителей городов без районного деления, городских районов, уездов, автономных уездов, волостей, национальных волостей и поселков. Все остальные представительные органы власти формируются путем многостепенных выборов, причем депутаты нижестоящих собраний народных представителей избирают вышестоящие собрания народных. Естественно, не утрачивает своей актуальности вопрос о целесообразности перехода к прямым выборам на всех уровнях государственной власти, включая ВСНП и руководителей государства⁶.

лять около 12%. При избрании депутатов собраний народных представителей провинций и автономных районов соотношение числа городских и сельских жителей, приходящихся на одного депутата, в среднем составляет 1:5.

⁶ См.: Чжоу Ци мин. Доклад об исследовании изменения избирательного права КНР // <http://www.law-thinker.com/news.php?id=742>



В-третьих, очевидно наличие несоответствий между Законом о выборах народных представителей ВСНП и местных СНП, принятым в 1979 г., и законами, посредством которых были внесены изменения (1982, 1986, 1995, 2004 гг.), а также положениями правового акта 1983 г., установившего прямые выборы при избрании представителей СНП на уровнях уезда и ниже.

Библиографический список:

1. Премьер Госсовета Вэн ЦзяБао в ответе вопросов корреспондентов // http://www.eeo.com.cn/2012/0314/222685_2.shtml (14.03.2012 г.).

2. Хе Цин куй. Интеграция системы СНП и конституционного строя // Исследования СНП. 2006. № 1. С. 12–15.

3. Хе Цин куй. Исследование системы конституционализма и строительство системы СНП // Новые взгляды. 2005. № 1. С. 49 – 52.

4. Чжоу Ци мин. Доклад об исследовании изменения избирательного права КНР // <http://www.law-thinker.com/news.php?id=742>

References (transliteration):

1. Prem'er Gossoveta Vjen CzjaBao v otvete voprosov korrespondentov // http://www.eeo.com.cn/2012/0314/222685_2.shtml (14.03.2012 g.).

2. He Cin kuj. Integracija sistemy SNP i konstitucionnogo stroja // Issledovanija SNP. 2006. № 1. S. 12–15.

3. He Cin kuj. Issledovanie sistemy konstitucionalizma i stroitel'stvo sistemy SNP // Novye vzgljady. 2005. № 1. S. 49 – 52.

4. Chzhou Ci min. Doklad ob issledovanii izmenenija izbiratel'nogo prava KNR // <http://www.law-thinker.com/news.php?id=742>



Л.Ю. ГРУДЦЫНА,
доктор юридических наук,
доцент,
профессор Финансового университета
при Правительстве
Российской Федерации,
Почетный адвокат России

L.YU. GRUDTSYNA,
the doctor of jurisprudence,
the senior lecturer,
the professor Financial university
at the Government
of the Russian Federation,
Honourable lawyer of Russia

ДИАЛОГ МЕЖДУ
ГОСУДАРСТВОМ
И АДВОКАТУРОЙ:
ОТ КОНФРОНТАЦИИ
К ФОРМИРОВАНИЯ
ГРАЖДАНСКОГО ОБЩЕСТВА

DIALOGUE BETWEEN
THE STATE
AND LEGAL PROFESSION:
FROM CONFRONTATION
TO FORMATION
OF CIVIL SOCIETY

Адвокатура действует на основе принципов законности, независимости, самоуправления, корпоративности, равноправия адвокатов. Обеспечивать соблюдение данных принципов, безусловно, призвано государство с помощью применения государственно-властного механизма ограничения и принуждения. К основным направлениям реализации государственно-правового механизма формирования и поддержки института адвокатуры и адвокатской деятельности следует относить: принятие необходимой законодательной базы для деятельности адвокатуры в качестве самостоятельного независимого и самоуправляемого института гражданского общества; установление специальной процедуры получения статуса адвоката; провозглашение государственных гарантий независимости и защиты адвоката и членов его семьи в случае нарушения их прав и свобод; установление механизма и государственных гарантий компенсации адвокатам расходов, понесенных ими в ходе оказания бесплатной юридической помощи; формирование механизма государственного контроля над формами и сроками компенсации адвокатам понесенных расходов; принятие специального налогового законодательства об организационно-правовых

The legal profession operates on the basis of principles of legality, independence, self-management, corporatism, equality of lawyers. To provide observance of the given principles, certainly, the state by means of application of the state-imperious mechanism of restriction and compulsion is called. The main areas of implementation of the state-legal mechanism of formation and support of the Institute of advocacy and legal practice should include: the adoption of the necessary legislative base for the activities of the bar as an independent and self-governing institution of civil society; establishment of a special procedure of obtaining the status of the lawyer; the proclamation of the state guarantees of the independence and protection of the lawyer and his family members in case of violation of their rights and freedoms; to establish a mechanism of state guarantees of compensation lawyers expenses incurred during the provision of free legal aid; creation of the mechanism of state control over the forms and terms of compensation lawyers incurred costs; adoption of special tax legislation on organizational and legal forms of activities of bar associations; material-technical and methodical equipment of legal advice in the form of



формах деятельности адвокатских образований; материально-техническое и методическое оснащение юридических консультаций, созданных в форме учреждений в случае, если на территории одного судебного района общее число адвокатов во всех адвокатских образованиях, расположенных на данной территории, составляет менее двух на одного федерального судью.

Государственно-правовой механизм формирования и поддержки адвокатуры как важнейшего института гражданского общества в сфере оказания квалифицированной юридической помощи реализуется в трех основных направлениях: повсеместное качественное оказание юридической помощи населению России; прием в члены коллегии адвокатов; создание нормальных условий для деятельности адвокатуры в России.

Ключевые слова: защита гражданского общества, цивилизованные общественные системы, адвокатура, конституционное право на квалифицированную юридическую помощь.

institutions in case if within the same judicial district of the total number of lawyers from all legal entities located on this territory, is less than two to one Federal judge.

The state-legal mechanism of formation and support of the bar as the most important institution of civil society in the provision of qualified legal assistance is implemented in three main areas: universal quality legal assistance to the population of Russia; the membership in the bar Association; create conditions for activity of legal profession in Russia.

Key words: protection of a civil society, civilized public systems, legal profession, a constitutional law on the qualified legal aid.



Законодательство об адвокатской деятельности и адвокатуре основывается на Конституции РФ и состоит из Федерального закона от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»¹ (далее – Закон об адвокатуре), других федеральных законов, Кодекса профессиональной этики адвоката (принят Всероссийским съездом адвокатов 31 января 2003 г.)², нормативных правовых актов Правительства РФ и федеральных органов исполнительной власти, регулирующих указанную деятельность, а также из законов и иных нормативных правовых актов субъектов Федерации (ст. 4 Закона об адвокатуре).

Вместе с тем, необходимо заметить, что в основе правового регулирования адвокатской деятельности и адвокатуры в России лежат не только принципы, закрепленные отечественным законодательством, но и общепризнанные стандарты, принятые в международном сообществе. Так, в соответствии с международным принципом добросовестного выполнения международных обязательств после официального признания, ратификации и одобрения международные договоры и общепризнанные нормы и принципы международного права имеют обязательную силу на территории России.

Согласно ч. 4 ст. 15 Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры России являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

Тем самым государство, используя государственно-правовой механизм в сфере законодательного регулирования института адвокатуры и адвокатской деятельности, признает приоритет и необходимость ориентироваться на нормы

международного права, чем «поднимает» нормы и стандарты деятельности российских адвокатов до международно-правовых норм и стандартов.

Государство, с помощью легитимных направлений реализации государственно-правового механизма создавая благоприятный правовой режим (путем принятия национального законодательства, ратификации международных договоров и др.) для адвокатов, формирует и поддерживает российскую адвокатуру как важнейший институт гражданского общества. Более того, данная норма обеспечивает взаимодействие сообщества правовых государств на основе универсальных принципов и норм международного общения, обязательных для всех государств и иных субъектов международного права.

Отметим, что весь ряд международных правовых актов, так или иначе участвующих в регулировании деятельности адвокатуры, можно разделить на три четко выраженные категории:

- международные нормативно-правовые акты, обеспечивающие реализацию прав и свобод человека и гражданина, общего характера (например, Устав ООН 1945 г.³);
- международные нормативно-правовые акты, обеспечивающие реализацию прав и свобод человека и гражданина, специального характера;
- международные нормативно-правовые акты, устанавливающие общие принципы оказания юридической помощи и деятельности адвокатов.

Закон об адвокатуре призван обеспечить в ходе осуществления в России судебной реформы правовое регулирование вопросов деятельности адвокатуры, взаимодействия органов самоуправления адвокатов с государственными органами, должностными лицами и гражданами. Таким образом, цель данного Федерального закона – расширение правовых и организационных возможностей адвокатов по оказанию квалифицированной юридичес-

¹ См.: СЗ РФ. 2002. № 23. Ст. 2102.

² См.: Бюллетень Минюста России. 2004. № 3.

³ См.: Устав Организации Объединенных Наций (г. Сан-Франциско, 26 июня 1945 г.). Текст Устава официально опубликован не был.



кой помощи физическим и юридическим лицам⁴.

Закон об адвокатуре лишь частично оправдал надежды, которые возлагали на подобный акт теоретики и практики института адвокатуры. Как замечает по этому поводу Г.М. Резник, «когда после принятия Закона об адвокатуре тут же выясняется необходимость его корректировки, трудно избежать реакции в виде саркастических усмешек. Между тем подобную ситуацию не стоит драматизировать. Встречается она не столь редко и обычно обязана своим появлением стремлению примирить непримиримое, достичь компромисса там, где он объективно невозможен. Бывает, что огрехи допускаются на последней стадии шлифовки законопроекта – уже после того, как он прошел второе чтение: известно, что стилистическое «улучшение» часто меняет юридический смысл»⁵. Данные обстоятельства имели место и в процессе разработки, прохождения и принятия Закона об адвокатуре. В этой связи сразу же после его принятия многие ученые заговорили о необходимости внесения в данный Федеральный закон поправок и изменений⁶.

Наиболее серьезные изменения в Закон об адвокатуре были внесены спустя два с половиной года после его вступления в законную силу Федеральным законом от 20 декабря 2004 г. № 163-ФЗ

«О внесении изменений в Федеральный закон “Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации”»⁷. Как отмечает А. Шаров, «поправки касаются не только уточнения некоторых терминов, но и таких принципиальных вопросов, как прекращение адвокатского статуса, а также изменение членства в адвокатских палатах»⁸.

Ряд нормативно-правовых актов процессуального характера обоснованно можно включить в состав законодательства, регулирующего правоотношения в области адвокатской деятельности. Так, конкретные права и обязанности адвокатов при выполнении поручений по гражданским, уголовным делам и делам об административных правонарушениях регламентируются процессуальными кодексами: Уголовно-процессуальным кодексом РФ 2001 г. (в ред. ФЗ от 2 октября 2007 г. № 225-ФЗ)⁹, Гражданским процессуальным кодексом РФ 2002 г. (в ред. ФЗ от 2 октября 2007 г. № 225-ФЗ)¹⁰, Кодексом РФ об административных правонарушениях 2001 г. (в ред. ФЗ от 2 октября 2007 г. № 225-ФЗ)¹¹, Арбитражным процессуальным кодексом РФ 2002 г. (в ред. ФЗ от 2 октября 2007 г. № 225-ФЗ)¹², Налоговым кодексом РФ¹³.

Здесь необходимо отметить, что в последнее время Конституционный Суд РФ неоднократно рассматривал различные процессуальные нормы, в соответствии с которыми адвокаты имели преимущественное право перед другими категориями юристов в области защиты интере-

⁴ См.: Адвокатская деятельность: Учеб.-практ. пос. / Под общ. ред. В.Н. Буробина. Изд. 2-е, перераб. и допол. М.: ИКФ «ЭКМОС», 2003. С. 61.

⁵ Резник Г.М. «Настройка» Закона об адвокатуре: от правовой концепции к непротиворечивой практике // Росс. юстиция. 2002. № 10.

⁶ См., например: Обсуждаем Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»: кто же вправе представлять интересы сторон? Судьи арбитражных судов и юристы высказывают свою точку зрения // Арбитражная практика. 2002. № 9; Бардин Л.Н., Мاستинский Я.М., Минаков А.И. О недостатках Закона об адвокатской деятельности и адвокатуре по вопросу оказания адвокатом юридической помощи // Адвокатская практика. 2003. № 4.

⁷ См.: СЗ РФ. 2004. № 52 (Ч. 1). Ст. 5267.

⁸ Шаров Г.А. Адвокат без статуса. Приняты изменения к Закону об адвокатуре // Росс. газ. 2004. 23 дек.

⁹ См.: СЗ РФ. 2001. № 52 (Ч. 1). Ст. 4921.

¹⁰ См.: СЗ РФ. 2002. № 46. Ст. 5432.

¹¹ См.: СЗ РФ. 2002. № 1 (Ч. 1). Ст. 1.

¹² См.: СЗ РФ. 2002. № 30. Ст. 3012.

¹³ См.: Налоговый кодекс РФ (Часть первая) от 31 июля 1998 г. № 146-ФЗ (в ред. ФЗ от 17 мая 2007 г. № 84-ФЗ) // СЗ РФ. 1998. № 31. Ст. 3824; Часть вторая от 5 августа 2000 г. № 117-ФЗ (в ред. ФЗ от 24 июля 2007 г. № 216-ФЗ) // СЗ РФ. 2000. № 32. Ст. 3340.



сов граждан в судах различных уровней¹⁴. В частности, Суд отметил, что ч. 5 ст. 59 АПК РФ – в системной связи с п. 4 ст. 2 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» – лишает возможности организации и частнопрактикующих юристов выполнять взятые по договору обязательства представлять интересы клиента в арбитражном суде в случаях, когда клиентом является не гражданин, а организация.

При этом Конституционный Суд РФ, указывая на то, что в данном случае законодатель избрал критерием для ограничения допуска к участию в качестве представителей в арбитражном процессе не квалификационные требования, связанные с качеством юридической помощи и необходимостью защиты публичных интересов, а лишь организационно-правовую форму, в которой выступает участник судопроизводства, нуждающийся в юридической помощи, постановил: признать ч. 5 ст. 59 АПК РФ не соответствующей Конституции РФ, ее статьям 19 (ч. 1 и 2), 46 (ч. 1), 55 (ч. 3) и 123 (ч. 3), в той мере, в какой она в системной связи с п. 4 ст. 2 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» в действующей системе правового регулирования исключает для выбранных организациями лиц,

оказывающих юридическую помощь, возможность выступать в арбитражном суде в качестве представителей, если они не относятся к числу адвокатов или лиц, состоящих в штате этих организаций¹⁵.

Кроме процессуальных кодексов адвокатская деятельность регулируется и некоторыми другими федеральными законами. Например, в ч. 3 ст. 22 Федерального закона от 27 мая 1998 г. № 76-ФЗ (в ред. ФЗ от 24 июля 2007 г. № 214-ФЗ) «О статусе военнослужащих»¹⁶ предусматриваются дополнительные случаи оказания адвокатами юридической помощи бесплатно, в частности, военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, по вопросам, связанным с прохождением военной службы.

Другой пример – положения ст. 7 Закона РФ от 2 июля 1992 г. № 3185-1 «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании»¹⁷, в которой устанавливаются дополнительные гарантии прав гражданина при оказании ему психиатрической помощи: право на помощь адвоката, встречи с адвокатом наедине, гарантия обеспечения администрацией лечебного учреждения возможности приглашения адвоката, гарантия тайны переписки с адвокатом.

Правительство России и федеральные органы исполнительной власти также могут принимать нормативные правовые акты по вопросам, регулирующим адвокатскую деятельность. В частности, в ст. 14 Закона об адвокатуре предусмотрено создание региональных реестров адвокатов, порядок ведения которых определяется федеральным органом юстиции. Приказом министра юстиции РФ от 29 июля 2002 г. № 211 был утвержден Порядок ведения реестров адвокатов субъектов Российской Федерации, регламентирующий вопросы внесения сведений о лицах, получивших статус адвоката, о приостановлении, возобновлении или прекращении статуса адвоката, оформления,

¹⁴ См., например: Определение Конституционного Суда РФ от 22 апреля 2004 г. 160-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Попова Михаила Евгеньевича на нарушение его конституционных прав положением части второй статьи 49 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации». Текст официально опубликован не был. Постановление Конституционного Суда РФ от 16 июля 2004 г. № 15-П «По делу о проверке конституционности части 5 статьи 59 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в связи с запросами Государственного Собрания – Курултая Республики Башкортостан, Губернатора Ярославской области, Арбитражного суда Красноярского края, жалобами ряда организаций и граждан» // СЗ РФ. 2004. № 31. Ст. 3282.

¹⁵ См.: там же.

¹⁶ См.: СЗ РФ. № 22. 1998. Ст. 2331.

¹⁷ См.: Ведомости СНД и ВС РФ. 1992. № 33. Ст. 1913.



выдачи, учета, хранения и уничтожения удостоверений адвоката¹⁸.

В целях обеспечения доступности для населения юридической помощи Правительство РФ может принимать нормативные акты о финансировании деятельности труда адвокатов за счет государства и выделении адвокатским образованиям служебных помещений и средств связи. Во исполнение ст. 25 Закона об адвокатуре было принято постановление Правительства РФ от 4 июля 2003 г. № 400 «О размере оплаты труда адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия, прокурора или суда»¹⁹, в соответствии с которым устанавливается не только размер вознаграждения адвоката, но и порядок компенсации адвокату, оказывающему бесплатную юридическую помощь гражданам России.

Отметим, что в формировании законодательства об адвокатской деятельности существенную роль играет такой орган исполнительной власти, как Министерство юстиции РФ, нормативные акты которого в данной области регулируют и формальные стороны адвокатской деятельности, и существенные вопросы, касающиеся, например, оплаты услуг адвокатов²⁰ или осуществления на территории России деятельности адвокатов иностранных государств²¹.

¹⁸ См.: БНА. 2002. № 37.

¹⁹ См.: СЗ РФ. 2003. № 28. Ст. 2925.

²⁰ См.: Приказ Минюста России № 257, Минфина России № 89н от 6 октября 2003 г. «Об утверждении Порядка расчета оплаты труда адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия, прокурора или суда, в зависимости от сложности уголовного дела» // Росс. газ. 2003. № 211.

²¹ См.: Приказ Минюста России от 12 января 2004 г. № 2 «Об утверждении формы и порядка предоставления выписки из реестра адвокатов иностранных государств, осуществляющих деятельность на территории Российской Федерации» // БНА. 2004. № 6.

Обозревая федеральное законодательство, принятое в развитие норм Закона об адвокатуре, заметим, что данный сегмент всего российского законодательства об адвокатуре является наиболее «молодым» и самым перспективным. Представляется, что в дальнейшем вполне обоснованно осуществлять регулирование на основе указанного Федерального закона посредством принятия Министерством юстиции РФ федеральных актов. При этом необходимо заметить, что подобное законотворчество никоим образом не должно означать постановку адвокатуры под юрисдикцию того же Минюста России: данное министерство по своему профилю вполне может создавать адекватную реакцию федерального законодателя на любые изменения в области адвокатской деятельности.

Особенно подробно следует остановиться на реализуемом в форме принятия нормативных правовых актов государственно-правовом механизме организации компенсационных выплат адвокатам за оказанную ими в порядке ч. 2 ст. 48 Конституции РФ бесплатную юридическую помощь. В соответствии со ст. 50 УПК РФ и во исполнение ст. 25 Закона об адвокатуре было принято постановление Правительства РФ от 4 июля 2003 г. № 400 (в ред. Постановления Правительства РФ от 28 сентября 2007 г. № 625) «О размере оплаты труда адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия или суда»²². Согласно п. 1 этого постановления размер оплаты труда адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия или суда, составляет за один день участия не менее 275 руб. и не более 1100 руб., а за один день участия, являющийся нерабочим праздничным или выходным днем, а также в ночное время – не менее 550 руб. и не более 2200 руб.

²² См.: СЗ РФ. 2003. № 28. Ст. 2925.



Таким образом, государство посредством нормы Закона обязывая адвокатов в определенных случаях оказывать населению бесплатную юридическую помощь, берет на себя обязательство компенсировать адвокатам понесенные ими в процессе такой работы расходы. Иными словами, государство, возлагая на адвокатуру определенные обязательства, накладывает и на себя обязательство – оказывать финансовую поддержку адвокатам.

В соответствии с постановлением Правительства РФ от 23 июля 2005 г. № 445 «О порядке оказания адвокатами юридической помощи военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, по вопросам, связанным с прохождением военной службы, а также по иным основаниям, установленным федеральными законами», был принят приказ ФСО РФ от 23 января 2006 г. № 28 (в ред. Приказа ФСО РФ от 12 ноября 2007 г. № 530) «О порядке осуществления выплат адвокатам в качестве вознаграждения и (или) компенсации расходов при оказании ими юридической помощи военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, по вопросам, связанным с прохождением военной службы, а также по иным основаниям, установленным федеральными законами»²³.

Согласно п. 1 данного Приказа выплаты адвокатам в качестве вознаграждения и (или) компенсации расходов при оказании ими юридической помощи военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, по вопросам, связанным с прохождением военной службы, установленным федеральными законами, осуществляются в соответствии с Правилами оказания адвокатами юридической помощи военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, по вопросам, связанным с прохождением военной службы, а также по иным основаниям, установленным федеральными законами, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 23 июля 2005 г. № 445.

Решение о выплате принимает командир (начальник) воинской части, в кото-

рой военнослужащий проходит военную службу, на основании соглашения (гражданско-правового договора, заключенного в простой письменной форме между военнослужащим (уполномоченным им лицом) и адвокатом (адвокатами), об оказании юридической помощи военнослужащему), подписанных сторонами актов о выполнении в соответствии с этим соглашением работ, которые прилагаются к сопроводительному письму, оформленному на бланке адвокатского образования и заверенному печатью.

Согласно п. 3 Приказа ФСО РФ от 23 января 2006 г. № 28 выплаты производят финансовые аппараты федеральных органов государственной охраны, в которых военнослужащие состоят на денежном довольствии, в размерах, указанных в соглашении, но не свыше установленных Правилами, на основании документов и решения командира (начальника) воинской части, в которой военнослужащий проходит военную службу, путем перечисления денежных средств на текущий (расчетный) счет адвокатского образования в течение 30 дней со дня получения воинской частью документов.

В соответствии с приказом Министра обороны РФ от 13 октября 2005 г. № 430 (в ред. от 22 октября 2007 г. № 439) «Об утверждении Инструкции о порядке осуществления выплат адвокатам в качестве вознаграждения и (или) компенсации расходов при оказании ими юридической помощи военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, по вопросам, связанным с прохождением военной службы, а также по иным основаниям, установленным федеральными законами»²⁴ заместители Министра обороны РФ, начальники служб Министерства обороны РФ, главнокомандующие видами Вооруженных Сил РФ, командующие войсками военных округов, флотах, родами войск Вооруженных Сил РФ, начальники главных и центральных управлений Министерства обороны РФ, командующие объединениями, командиры соединений и воинских частей, начальники организаций

²³ См.: Росс. газ. 2006. № 42.

²⁴ См.: Российская газета. 2005. № 268.



Вооруженных Сил РФ, военные комиссары обязаны обеспечить с 4 августа 2005 г.²⁵ выплату адвокатам в качестве вознаграждения и (или) компенсации расходов при оказании ими юридической помощи военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, по вопросам, связанным с прохождением военной службы, а также по иным основаниям, установленным федеральными законами.

На основании п. 3 приказа от 15 октября 2007 г. Министерства юстиции РФ № 199, Министерства финансов РФ № 87н «Об утверждении Порядка расчета оплаты труда адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия или суда, в зависимости от сложности уголовного дела»²⁶ время занятости адвоката исчисляется в днях, в которые адвокат был фактически занят выполнением поручения по соответствующему уголовному делу независимо от длительности работы в течение дня по данному уголовному делу, в том числе в течение нерабочего праздничного или выходного дня, ночного времени.

Рассмотрим особенности механизма налогообложения адвокатских образований в России как одного из основных направлений реализации государственно-правового механизма формирования и поддержки института адвокатуры и адвокатской деятельности. В соответствии с п. 6 ст. 244 гл. 24 «Единый социальный налог» НК РФ²⁷ был принят приказ Министерства финансов РФ от 6 февраля 2006 г. № 23н «Об утверждении формы «Данные об исчисленных суммах единого социального налога с доходов адвокатов» и рекомендаций по ее заполнению»²⁸.

Согласно п. 2 Рекомендаций по заполнению данных об исчисленных суммах

единого социального налога с доходов адвокатов (приложение № 2 к Приказу Министерства финансов РФ от 6 февраля 2006 г. № 23н) данные за налоговый период представляются коллегиями адвокатов, адвокатскими бюро, юридическими консультациями в налоговый орган лично или направляются в виде почтового отправления с описью вложения, или передаются по телекоммуникационным каналам связи.

В соответствии с п. 7 ст. 244 НК РФ приказом ФНС от 22 ноября 2007 г. № мм-3-05/645@ «Об утверждении формы справки о суммах единого социального налога, уплаченных за истекший налоговый период коллегией адвокатов, адвокатским бюро или юридической консультацией за адвоката»²⁹ была утверждена форма Справки о суммах единого социального налога, уплаченных за истекший налоговый период коллегией адвокатов, адвокатским бюро или юридической консультацией за адвоката³⁰.

Согласно письму ФНС от 30 мая 2007 г. № 04-2-03/000487 «О профессиональных налоговых вычетах адвокатов, учредивших адвокатские кабинеты»³¹ право на получение профессиональных налоговых вычетов, предусмотренных в ст. 221 НК РФ, имеют налогоплательщики, зарегистрированные в установленном порядке и ведущие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, а также адвокаты, учредившие адвокатские кабинеты, частнопрактикующие нотариусы и другие лица, занимающиеся в установленном законодательством порядке частной практикой³².

Профессиональные налоговые вычеты указанным лицам предоставляются в сумме фактически произведенных ими и документально подтвержденных расходов, непосредственно связанных с извлечени-

²⁵ Дата вступления в силу Постановления Правительства РФ от 23 июля 2005 г. № 445.

²⁶ См.: Росс. газ. 2007. № 241.

²⁷ См.: СЗ РФ. 2000. № 32. Ст. 3340; 2001. № 1. Ст. 18; 2002. № 1. Ст. 4; № 22. Ст. 2026; 2003. № 1. Ст. 2; 2004. № 30. Ст. 3088.

²⁸ См.: Росс. газ. 2006. № 42.

²⁹ См.: там же. 2007. № 530.

³⁰ Настоящий Приказ вступил в силу с 1 января 2008 г.

³¹ Документ опубликован не был.

³² См.: Баренбойм П., Резник Г., Мозолин В. Правовая реформа XXI века и адвокатура. М.: Юстицинформ, 2007. С. 29.



ем доходов от осуществляемой деятельности. Если налогоплательщики не в состоянии документально подтвердить свои расходы, связанные с деятельностью в качестве индивидуальных предпринимателей, профессиональный налоговый вычет производится в размере 20% от общей суммы доходов, полученной от предпринимательской деятельности.

Вместе с тем в соответствии с п. 2 ст. 1 Закона об адвокатуре адвокатская деятельность не является предпринимательской, при этом в п. 1 ст. 2 данного Федерального закона установлено, что адвокат не вправе заниматься другой оплачиваемой деятельностью, за исключением научной, преподавательской и иной творческой деятельности. Аналогичные ограничения установлены и в отношении нотариальной деятельности, которая не является предпринимательством и не преследует цели извлечения прибыли.

Следовательно, вышеуказанная норма о применении профессионального налогового вычета в размере 20% от общей суммы доходов, полученной от предпринимательской деятельности, не распространяется на адвокатов, учредивших адвокатские кабинеты, частнопрактикующих нотариусов и других лиц, занимающихся в установленном законодательством порядке частной практикой, но не имеющих статуса индивидуального предпринимателя и не внесенных в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей. Таким образом, указанные налогоплательщики могут получить профессиональные налоговые вычеты в сумме фактически произведенных и документально подтвержденных расходов, непосредственно связанных с получением доходов от занятия частной практикой.

В письме ФНС от 19 апреля 2006 г. № 04-2-02/306@ «Налогообложение доходов адвокатов, полученных за работу в адвокатской палате»³³ разъясняется, что в ст. 226 НК РФ определено, что российские организации (включая адвокатские

палаты), от которых или в результате отношений с которыми налогоплательщик получил доходы, признаются налоговыми агентами, на которых возложены обязанности по исчислению, удержанию из доходов налогоплательщика и перечислению в соответствующий бюджет удержанных сумм налога на доходы физических лиц. Исчисление сумм и уплата налога на доходы производятся в отношении всех доходов налогоплательщика, источником которых выступает налоговый агент, за исключением доходов, исчисление и уплата налога на которые осуществляются в соответствии со ст. 214.1, 227 и 228 НК РФ с зачетом ранее удержанных сумм налога.

Исчисление сумм налога производят налоговые агенты нарастающим итогом с начала налогового периода по итогам каждого месяца применительно ко всем доходам, в отношении которых применяется налоговая ставка в размере 13%, начисленным налогоплательщику за данный период, с зачетом удержанной в предыдущие месяцы текущего налогового периода суммы налога.

Налоговые агенты обязаны удержать начисленную сумму налога из доходов налогоплательщика при их фактической выплате. Удержание у налогоплательщика начисленной суммы налога производится налоговым агентом за счет любых денежных средств, выплачиваемых налоговым агентом налогоплательщику, при фактической выплате указанных денежных средств налогоплательщику либо по его поручению третьим лицам. Таким образом, адвокатские палаты субъектов Федерации признаются налоговыми агентами в отношении вознаграждений, выплачиваемых ими адвокатам за работу на выборных должностях в совете адвокатской палаты субъекта Федерации за счет средств, предусмотренных сметой расходов на содержание адвокатской палаты.

В письме ФНС от 20 февраля 2006 г. № гв-6-05/186@ «О налогообложении единым социальным налогом доходов адвокатов, осуществляющих профессиональную деятельность в адвокатском ка-

³³ Документ официально опубликован не был.