

ЗАКОРДОННІ ПІДХОДИ ДО АДВОКАТСЬКОЇ ДІЯЛЬНОСТІ: АНАЛІЗ ТА МОЖЛИВОСТІ ВИКОРИСТАННЯ В УКРАЇНІ

Іммілейла Хаганіївна АДАМОВА,

*Науково-дослідний інститут
публічного права, м. Київ*

На сьогоднішній день постає необхідним вивчати та запозичувати досвід адвокатської діяльності країн, які вже збудували успішні демократичні моделі органів державної влади, сформували належні правові процедури, і нормативно-правову базу загалом, яка дозволяє реалізувати судочинство та правоохоронну діяльність належним чином, так, щоб винні були притягнуті до справедливої, співмірної вчиненому діянню, юридичної відповідальності, і в такий спосіб, щоб не порушувалися права і свободи людини і громадянина, а покарання було рівнозначне скоєному діянню. Тому вивчення міжнародного досвіду здійснення адвокатської діяльності з метою запозичення його кращих аспектів та впровадження їх в українське законодавство, враховуючи особливості реалій нашої країни, є необхідністю обумовленою сьогоденням.

В межах наукової праці слушним є розгляд досвіду США щодо роботи даної інституції. «У Сполучених Штатах Америки, організація та діяльність адвокатури вимагає складання відповідних екзаменів, умови яких встановлюються Верховним судом кожного окремого штату. Адвокати мають право здійснювати свою діяльність лише в межах власного штату. Цікаво, що для представлення інтересів клієнта в судах іншого штату потрібно або скласти новий іспит, або отримати спеціальний дозвіл. Самі ж асоціації адвокатури в США можуть бути декількох видів: 1) асоціації адвокатів штату – офіційне об'єднання всіх адвокатів штату, що займається ліцензуванням, контролює дотримання адвокатами професійної етики та накладає дисциплінарні стягнення; 2) добровільні асоціації – об'єднання адвокатів, що діють на рівні міста, штату, країни в цілому, які займаються підвищенням кваліфікації своїх членів, наданням безкоштовної юридичної допомоги на добровільних засадах» [1, с. 157; 2]. Враховуючи особливості американського законодавства, яке переважно спирається на прецедентне право дуже важливою виглядає співпраця в рамках обміну досвідом українських та їх заокеанських колег. В США корпоративна культура правників знаходиться на іншому рівні, впорядкованість і системність системи правосуддя викликають захоплення. Українські адвокати змогли б перейняти цей прекрасний досвід саме шляхом безпосереднього стажування, прийняття участі в різного роду правничій діяльності в США. Також варто відзначити важливість впливу адвокатів на законотворчу діяльність. Оскільки рушійною силою змін в країні є органи законодавчої влади, то очевидно є важливість взаємодії представників даної гілки влади та адвокатури, напрацювання спільних змін та доповнень в чинне законодавство, які були б спрямовані на демократизацію органів державної влади, процесуальних процедур, до-

мінації верховенства права над корупційними схемами. Участь адвокатів в формуванні правового поля автоматично означає його демократизацію, врахування більшої кількості інтересів громади а також зменшення простору для можливих маніпуляцій. Водночас іноземний досвід адвокатури був би безцінним та конче необхідним задля створення дійсно якісних перетворень в країні. Тому поглиблення взаємодії по вищеописаному типу є безальтернативним вектором розвитку як адвокатури, так і всього правового поля в країні.

При детальному вивченні діяльності адвокатів у провідних демократичних та економічно успішних країнах світу, можна прийти до висновку, що вона спирається на схожі базові організаційно-регулятивні патерни. Варто виділити, що «в багатьох країнах світу існують так звані адвокатські палати – некомерційні та недержавні організації, засновані на обов'язковому членстві адвокатів чи палат адвокатів. Такою в Україні є Національна асоціація адвокатів України. В США також є схожа організація, що має назву Американської асоціації адвокатів [2]. Обов'язковою умовою для зайняття адвокатською діяльністю в 32 штатах та Вашингтоні, окрузі Колумбія, є членство саме в цій організації. Отже, історія американської адвокатури мусить розглядатися крізь призму розвитку Американської асоціації юристів, адже, таким чином, можна помітити в певній мірі схожість між організацією адвокатури в Україні та Сполучених Штатах Америки. У своїй діяльності адвокати США керуються звичаями, положеннями прецедентного права та корпоративних норм. Законодавством більшості штатів передбачені іспити претендентам, які бажають вести адвокатську діяльність. Зобов'язання, щодо організації та проведення подібних іспитів покладено на суди. Юристи, допущені до адвокатської практики на підставі складеного іспиту, отримують патент, що дає право на виступ у судових засіданнях у всіх судах на території штату, де отримано патент. Для того, щоб отримати право виступати в судах інших штатів, адвокату необхідно скласти новий іспит і отримати ще один патент. В іншому випадку він може виступати на судовому засіданні лише у присутності адвоката з патентом на практику в цьому штаті та лише з дозволу голови суду» [3, с.74; 4]. Така особливість викликана тим, що законодавство в США різниться в залежності від штату, де відбулася подія, тому абсолютно логічною є вимога володіти законодавством того штату де відбувається розгляд справи по суті. Якщо розглядати американську адвокатуру, як модель для перейняття позитивного досвіду та найкращих надбань, то варто виділити наступні напрямки: адвокатська етика та культура поведінки, цифровізація діяльності адвокатури та всієї судової системи загалом, до того ж можливість впровадження прецедентного права в Україні є досить цікавою, але дискусійною, і за своєю глибиною і ступенем важливості заслуговує розгляду в рамках окремої наукової праці.

Активний розвиток технологій неминуче призведе до адаптації нормативно-правової бази на якій ґрунтується діяльність адвокатури під нові реалії сьогодення. В рамках нової реальності, невпинної глобалізації процесів особливо важливим стає співвідношення стратегії розвитку правового поля, що імплементується державою, до потреб народу обумовлених такими

чинниками як війна, економічні проблеми, можливі сценарії нових глобальних воєн та пандемій, що неминуче можуть вплинути і на Україну. В таких умовах найбільш гостро стоїть запит на збереження законності, втримання порядку, не допущенні анархії та зловживань, в тому числі з боку державно-владних інституцій. Нові виклики потребують і нових методів реагування задля успішного нівелювання існуючих загроз. Тому важливо успішно рухатися вперед в ногу з часом. Прикладом такого руху є впровадження штучного інтелекту в діяльність системи судочинства, і не тільки, що зменшить вплив «людського фактору» на результати розгляду справи, зменшить можливості потенційних зловживань. Загалом цифровізація органів державної влади зменшує вплив людського фактору на прийняття тих чи інших рішень, а значить зменшує простір для можливих зловживань, створює сувору процедуру, яку не можливо порушити, ігнорувати чи нівелювати. Повний контроль та гласність діяльності судової системи – це шлях в тому числі до прозорості і ефективної адвокатської діяльності, так, як ці речі взаємопов'язані і являються структурними складовими всеохоплюючої правової системи країни. В рамках воєнного стану українське правове поле частково втратило свою синхронізованість з його світовим аналогом, через відступ України від дотримання певних прав і свобод людини і громадянина. Тому адаптація світового досвіду, саме в таких реаліях є досить проблемною, але можливою, при правильному розподілі пріоритетів та професійно вибудованій стратегії реалізації.

Вагомим фактором на шляху до використання зарубіжного досвіду в реформуванні адвокатури є дослідження співпраці між адвокатськими об'єднаннями та судами, в тих же США та Європейському союзі. Одним з базових аспектів, який варто було б перейняти в наших зарубіжних партнерів є прийняття суддями участі в підготовці адвокатів, залучення їх до викладання предметів в академії адвокатури. Такий підхід обумовлений тим, що вони є професіоналами практиками, які на регулярній основі працюють з діючим законодавством, знають його переваги та недоліки.

Задля більш предметного аналізу правил адвокатської діяльності Європейського союзу розглянемо особливості функціонування адвокатури в Німеччині, як провідної Європейської економіки та лідеру союзу в багатьох напрямках діяльності. «В Німеччині колегії адвокатів утворюються за територіальним принципом і об'єднують правників, приписаних до суду однієї й тієї землі. Виконавчим органом колегії є правління, що зазвичай складається із семи осіб. Якщо при виборі членів правління не подано більшості голосів за того чи іншого кандидата, вирішальним є не голос голови, а жеребкування. Цікавим аспектом є те, що в Німеччині адвокати можуть займатись і нотаріальною справою, якщо у них є досвід більше 5-ти років, з яких щонайменше три роки – у конкретному регіоні країни, в якому вони планують отримати ліцензію на право провадження нотаріальної діяльності» [2].

Велика Британія, як найближчий та один з найпотужніших партнерів Європейського союзу має значний досвід в формуванні системи адвокатів та правничої діяльності. «У Сполученому Королівстві Великобританії та Північної Ірландії адвокатський стан ділиться на барристерів, солісіторів і

атторнеїв. Історично склалося, що Велика Британія «поділена на 2 юридичні полюса. Кожен штат формує асоціацію юристів, що складається з адвокатів, корпоративних юристів та державних аторнеїв. Правила більшості штатів передбачають обов'язкове членство всіх юристів-практиків в асоціації, про що вже йшлося вище. У США поняття адвокатури та асоціації адвокатів тотожні. У вигляді добровільних організацій асоціації існують лише в деяких штатах та великих містах. Добровільною організацією загальнонаціонального масштабу є Американська асоціація адвокатів, про яку вже багато разів згадувалося». Якщо Англія і Уельс користуються послугами солісitorів і барристерів, то судові системи Північної Ірландії та Шотландії мають деякі відмінності [2; 5, с. 265]. Правовий статус солісitorа передбачає самостійне виконання особою, віднесеним до цієї групи професійних юристів, своїх обов'язків. Барристери, як друга категорія професійних адвокатів в Англії, являє собою сукупність осіб, правовий статус яких ближчий до прав та обов'язків адвокатів в умовах національних правових систем континентальної правової сім'ї. У свою чергу, з числа барристерів зазвичай призначається Генеральний атторней – вище адвокатське звання в Великобританії, що присуджується адвокату, який представляє Британську Корону. Наявність у Британії двоступінчастої системи надання правової допомоги значно збільшують витрати на ведення справи, а також у ряді випадків робить процес вирішення правового спору досить тривалим» [2]. Вузька специфікація британських правників є однією з особливостей адвокатури даного регіону, але необхідність її запозичення і впровадження в Україні є вкрай дискусійною, і справедливо заслуговує проведення окремого дослідження цієї проблематики. Враховуючи, що об'єднане королівство включає Англію, Ірландію, Британію і Уельс, можна прийти до висновку, що дана система стала історичним надбанням, що з'явилося на перетині різних правових культур країн членів об'єданого королівства. Загалом системність і впорядкованість діяльності адвокатів Великої Британії є надбанням однієї з найстаріших світових демократій, яка шляхом природного багатовічного розвитку перетворилася в гармонійну структуровану систему з пріоритетом на підтримання правого ладу в країні, встановлення істини та справедливості, в кожного окремому випадку, який розглядається в її рамках, домінації верховенства права над будь-якими можливими негативними факторами.

Серед найближчих та найвідданіших партнерів України в Європейському союзі є Польща. Реформування економіки та правової системи шляхом синхронізації з Європейською нормативно-правовою базою викликає захоплення, та обумовлює практичний інтерес до особливостей законів та правил, що діють на території цієї країни. Варто виділити, що «Польща є однією з перших країн, яка створила умови для працевлаштування українських адвокатів. Національна асоціація адвокатів України оприлюднила відповідну інформацію, яка описує процедуру доступу для заняття адвокатською діяльністю в Польщі. Зокрема, для внесення до списку адвокатів необхідна довідка про те, що іноземний адвокат зареєстрований в Україні як особа, уповноважена на здійснення адвокатської діяльності. До заяви також має додаватися завірена копія документа, що підтверджує грома-

дянство заявника» [6]. Така можливість для українських правників є абсолютним кроком вперед, який дає змогу вивчити особливості адвокатури Польщі, що базуються на правилах діяльності адвокатів ЄС, прийняти участь в судочинстві Європейського зразка, оцінити його переваги та недоліки, сформувані прекрасний практичний досвід інтернаціональної правничої діяльності. Також таким чином можна дослідити та зрозуміти базові аспекти функціонування Європейської адвокатури в цілому. Збільшення інтеграції українських адвокатів в правове поле Польщі та Європейського союзу – це значний крок вперед для української держави в напрямку її демократизації та зближення з цивілізованим світом.

Адвокатура – це той елемент, що слугує запорукою внутрішнього балансу правової системи країни, який також зберігає демократичність держави, є базовою фундаментальною підвалиною верховенства права та людської моралі. Тому успіх в створенні по справжньому людино-орієнтованої демократичної адвокатури реалізується в першу чергу шляхом вивчення та запозичення найкращих алгоритмів діяльності правників, що існують в демократичному світі, а також переформатування та впровадження даного досвіду в Україні спираючись на її особливості.

Список використаних джерел

1. Личенко І. Загальні засади організації та функціонування адвокатури зарубіжних країн. *Вісник Національного університету «Львівська З політехніка». Серія: «Юридичні науки»*. 2020. № 1. С. 153–159.
2. Котелевська В. Р. Зарубіжний досвід організації та діяльності адвокатури. URL: <https://dspace.onua.edu.ua/server/api/core/bitstreams/21dfed1e-6685-4fbc-831a-229921834574/content>.
3. ABA Timeline: About the American Bar Association. URL: https://www.americanbar.org/about_the_aba/timeline/?q=&wt=json&start=0
4. Касаткін В.В. Генезис та сучасний стан адвокатури в США. *Адвокатура: минуле, сучасність та майбутнє* : матеріали XII Міжнар. наук.-практ. конф. (м. Одеса, 11 листопада 2022 р.) / редкол.: Н. М. Бакаянова (гол.) ; НУ «Одеська юридична академія». Одеса : Фенікс, 2022. С. 457–460.
5. Рибкіна Ю. Є. Особливості адвокатури Сполученого Королівства Великої Британії та Північної Ірландії. *Адвокатура: минуле та сучасність* : матеріали III Міжнар. наук. конференції молодих вчених, аспірантів та студентів. Одеса : Видавничий дім «Гельветика», 2014. С. 264–266.
6. Здійснення адвокатської діяльності: досвід Польщі. URL: <https://www.hsa.org.ua/blog/zdijsnennya-advokatskoyi-diyalnosti-dosvid-polshhi>.