

УДК 347.9

Е.М. Стоун,

старший преподаватель

кафедры уголовного права и уголовного процесса

Северо-Восточного государственного университета (г. Магадан),

адвокат Магаданской областной коллегии адвокатов

АДВОКАТУРА В ОБЩЕСТВЕ И ГОСУДАРСТВЕ (СОЦИАЛЬНЫЙ АСПЕКТ)

Advocacy plays an important social role in the society and the state. Therefore moral, professional and organizational requirements for this profession are rather high. Nevertheless lawyers are the most socially unprotected among segment of Russian society. The article examines social problems of lawyers in Russia and the ways of their solution.

Keywords: *advocacy, social, compulsory insurance, independence.*

Из содержания ст. 3 Федерального закона от 31 мая 2002 г. № 63 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» следует, что адвокатура не относится к органам государства и является институтом гражданского общества. Отсюда следует, что по отношению к государству адвокатура обретает независимость, а по отношению к обществу она превращается в инструмент защиты его интересов.

Подобное положение адвокатуры является итогом многолетних попыток обрести независимость от государственной власти как до революции, так и в советский период. Самостоятельность и независимость адвокатуры долгое время были условными. Справедливо отмечает Ю.И. Стецовский, что история адвокатуры является историей её борьбы за корпоративную независимость.

Исторически, отвергая одну форму и вводя другую, законодатель пытался утвердить коллективную, поставленную под контроль государства форму дея-

тельности защитников. Адвокатуре потребовалось немало усилий для самодтверждения и получения независимости.

В настоящее время адвокатура приобрела большую самостоятельность. Однако в Федеральном законе от 31 мая 2002 г. № 63 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» заметно присутствие представителей государства в квалификационной комиссии, у которых имеется право влиять на кадровую политику в процессе приёма квалификационного экзамена и рассмотрения дисциплинарных проступков. Органы юстиции ведут реестры адвокатов.

Адвокатура стремится к независимости от государства и суда. Это право закреплено в ч. 2 ст. 3 Федерального закона от 31 мая 2002 г. № 63 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации». Независимость необходима для равноправного состязательного судебного процесса и справедливого осуществления правосудия. Однако жить в государстве и быть независимым от гос-

ударства нельзя. В любом случае, представители адвокатского сообщества контактируют с представителями власти, работниками органов прокуратуры и внутренних дел, ежедневно работают с клиентами и защищают или представляют их интересы в суде и т.д.

Влияние государства на адвокатуру осуществляется в разных формах: путём издания нормативных актов, касающихся деятельности адвокатов, путём участия в квалификационной комиссии, обязательства регистрации адвокатов в реестрах, которые ведёт орган юстиции. При ведении реестра орган Федеральной регистрационной службы осуществляет внесение в региональный реестр сведений об адвокатах в связи с присвоением статуса адвоката, изменением адвокатом членства в адвокатской палате одного субъекта Российской Федерации на членство в адвокатской палате другого субъекта Российской Федерации, приостановлением, возобновлением, прекращением статуса адвоката, изменением фамилии, имени и (или) отчества адвоката, а также исключение сведений об адвокате из регионального реестра в связи с изменением им членства в адвокатской палате.

При этом Российская Федерация как социальное и правовое государство гарантирует каждому право на получение квалифицированной юридической помощи. Много трудов посвящено проблеме оказания юридической помощи гражданам РФ бесплатно и размерам компенсаций за оказанную квалифицированную юридическую помощь, которую считают несоразмерной оказываемым адвокатами-профессионалами услугам. Предлага-

ем рассмотреть социальный аспект отношений адвокатуры и государства. Положение адвокатуры в обществе определяется ст. 48 Конституции РФ, в которой поставлены важнейшие задачи перед адвокатурой – оказывать юридическую помощь в различных формах всем, кто в ней нуждается. Из смысла Закона следует, что оказание квалифицированной юридической помощи является основным видом деятельности адвокатов. Законом об адвокатуре государство установило достаточно серьёзные профессиональные требования к адвокатам. Для оказания квалифицированной юридической помощи адвокату не только необходимо иметь высшее юридическое образование и юридический стаж работы, он обязан честно, разумно, добросовестно, квалифицированно исполнять обязанности, активно защищать права, свободы и интересы доверителей всеми не запрещенными законодательством способами, руководствуясь Конституцией РФ и законом. Ведь для отстаивания и защиты конституционно закреплённых прав, свобод и законных интересов граждан Российской Федерации необходимо иметь квалифицированную юридическую помощь.

Для того чтобы эта задача успешно решалась адвокатами, необходимо создание условий, гарантирующих независимость адвокатуры. Они указываются в ст. 18 Федерального закона от 31 мая 2002 г. № 63 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», в ст. 50 УПК РФ, проявляются в создании условий социальной защищённости адвокатов.

Размер и порядок оплаты труда адвоката по назначению регулируется Поста-

новлением Правительства Российской Федерации от 1 декабря 2012 г. № 1240 «О порядке и размере возмещения процессуальных издержек, связанных с производством по уголовному делу, издержек в связи с рассмотрением гражданского дела, а также расходов в связи с выполнением требований Конституционного Суда Российской Федерации и о признании утратившими силу некоторых актов Совета Министров РСФСР и Правительства Российской Федерации», Положением «О возмещении процессуальных издержек, связанных с производством по уголовному делу, издержек в связи с рассмотрением гражданского дела, а также расходов в связи с выполнением требований Конституционного Суда Российской Федерации». По существу, минимальный размер оплаты труда адвоката составляет 550 руб., максимальный – 2 400 рублей. Труд адвокатов в 85 % судебных заседаний оплачивается именно по минимальному фиксированному пределу. Верхний предел оплаты труда применяется не более чем в 3 – 5 % и в силу этого, по существу, носит декларативный характер. Экономические реалии таковы, что большая часть населения России не может позволить себе адвоката по соглашению (60 % – 80 %), и логично, что и большая часть адвокатов работает по назначению органов следствия и суда, а не по соглашениям. Следовательно, и оплата труда таким адвокатам производится государством.

Предлагаем просчитать примерный уровень дохода адвокатов по назначению. Умножим 550 – минимальный уровень оплаты труда адвоката по назначению на среднее количество рабочих дней в месяце –

22, получим 12 100 руб. в месяц. Из этой суммы вычтем обязательные платежи в государственные фонды (ОМС РФ, ПФ РФ) – 1 728 руб., обязательные взносы на общие нужды региональной и Федеральной палаты адвокатов – 800 руб. и 170 руб. соответственно, отчисления в коллегия адвокатов, нижний предел которых в России составляет около 3 000 руб. в месяц и подоходный налог – 13 %, получим 5 570 руб. в месяц. Несмотря на то, что адвокатура выполняет большую задачу государственной важности – обеспечивает квалифицированной юридической помощью всех нуждающихся, материальное положение адвокатов на сегодняшний день оставляет желать лучшего.

Установленный Правительством РФ размер оплаты услуг защитника по назначению носит в большей мере символический характер и не соответствует реальной стоимости адвокатских услуг. В связи с этим, многие адвокаты не хотят принимать участие в качестве защитников по назначению органов следствия и суда. Для решения данной проблемы некоторые адвокатские палаты устанавливают дополнительные выплаты адвокатам за участие по назначению. Источником финансирования указанных выплат является специальный фонд адвокатской палаты, формируемый из поступивших отчислений адвокатов, не проводящих защиту в порядке ст. 51 УПК РФ.

Например, если адвокат, числящийся в реестре адвокатской палаты г. Москвы, не имеет намерения лично участвовать в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению, то он компенсирует своё личное неучастие материальным участием – обязательными отчислениями в сумме 700 руб. в месяц.

Согласно ч. 1 ст. 7 Конституции Российской Федерации, «Российская Федерация – социальное государство, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека».

Адвокат – член российского общества и на него распространяются законодательные нормы о пенсионном, медицинском и социальном страховании.

Статьей 39 Конституции Российской Федерации, регулируется право всех граждан Российской Федерации на социальное обеспечение по возрасту, в случае болезни, инвалидности, потери кормильца, для воспитания детей и в иных случаях, установленных законом. При этом государственные пенсии и социальные пособия устанавливаются законом.

В соответствии с действующим законодательством адвокаты являются страхователями по обязательному пенсионному страхованию (пп. 2 п. 1 ст. 6 Федерального закона «О страховых взносах в Пенсионный фонд РФ»). Поскольку они являются самозанятыми гражданами, то обязаны сами перечислять средства на своё пенсионное страхование. При этом страховые взносы уплачиваются в размере, определяемом исходя из стоимости страхового года.

В соответствии со ст. 13 Федерального закона от 24 июля 2009 г. № 212-ФЗ «О страховых взносах в Пенсионный фонд Российской Федерации, Фонд социального страхования Российской Федерации, Федеральный фонд обязательного медицинского страхования и территориальные фонды обязательного медицинского страхования» сумма обязательных стра-

ховых взносов в Пенсионный фонд составляет 17 328 руб. в год. Этот размер минимального платежа достаточен для предоставления адвокату обязательного страхового пенсионного обеспечения в размере 4 938 руб. в месяц.

По желанию адвокат может увеличить уровень своего пенсионного обеспечения путём добровольного участия в отношениях по обязательному пенсионному страхованию. Для этого необходимо обратиться с заявлением установленной формы в Пенсионный фонд Российской Федерации. Размер дополнительного страхового взноса на накопительную часть пенсии определяется адвокатом самостоятельно. Однако сегодня, в период финансовой нестабильности, мало кто из адвокатов вступает в отношения по добровольному пенсионному страхованию. Поэтому размер пенсионного обеспечения большинства адвокатов небольшой.

С 1 января 2011 г. вступил в силу Федеральный закон от 29 ноября 2010 г. № 326 об обязательном медицинском страховании в Российской Федерации. Настоящий Федеральный закон регулирует отношения, возникающие в связи с осуществлением обязательного медицинского страхования, в том числе определяет правовое положение субъектов обязательного медицинского страхования и участников обязательного медицинского страхования, основания возникновения их прав и обязанностей, гарантии их реализации, отношения и ответственность, связанные с уплатой страховых взносов на обязательное медицинское страхование неработающего населения. В соответствии со ст. 10 настоящего Федерального

закона адвокаты относятся к застрахованным лицам и обязаны перечислять фиксированные суммы в Федеральный фонд ОМС в размере 3 399 руб. в год.

Адвокаты не подлежат обязательному социальному страхованию. Федеральный закон от 29 декабря 2006 г. № 255-ФЗ «Об обеспечении пособиями по временной нетрудоспособности, по беременности и родам граждан, подлежащих обязательному социальному страхованию» и Федеральный закон от 19 мая 1995 г. № 81-ФЗ «О государственных пособиях гражданам, имеющим детей» являются основными законами, регулирующими отношения адвокатов в данной сфере.

Адвокаты вправе добровольно вступить в правоотношения по обязательному социальному страхованию на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством при условии уплаты взносов в ФСС РФ в размере от 1 933 руб. в год. При этом пособие по временной нетрудоспособности выплачивается из расчёта среднего заработка, приравняемого к минимальному размеру оплаты труда, законодательно установленному на день наступления страхового случая.

Отметим, что и в данный вид добровольного страхования вступает меньшинство адвокатов. Это обусловлено наличием законодательного закрепления максимального размера выплаты пособий. Так, если уровень дохода адвоката превышает установленный максимальный размер выплаты пособия, то его смысл – компенсация утраченного дохода теряется. Надо отметить, что максимальный размер данных пособий утверждается Федеральным законом о бюджете ФСС РФ

на очередной финансовый год, и этот размер невелик. Например, максимальный размер дневного пособия по нетрудоспособности в 2014 г. ограничен 1 480 рублей.

Т.А. Банькина обратилась в Конституционный Суд РФ с жалобой на нарушение конституционных прав законоположением, устанавливающим фиксированный максимальный размер пособия по беременности и родам. Конституционный Суд РФ признал норму, которая ограничивает размер пособия по беременности и родам для застрахованных женщин, чей средний заработок превышает предусмотренную в ней предельную сумму, не соответствующей Конституции РФ. Однако на практике это до сих пор не действует. На сегодняшний день адвокаты относятся к социально незащищённым слоям населения. При осуществлении профессиональной деятельности адвокаты подвержены социально страховым рискам, от которых они не защищены.

Обратимся к некоторым зарубежным пенсионным системам. В США в среднем пенсия составляет от 50 до 80 % от зарплаты. Для адвокатов гарантия выплата пенсии в таком размере обеспечивается отчислениями в пенсионный фонд 15 % от своего дохода. Во Франции ежемесячные выплаты адвокатов в пенсионный фонд составляют 16,35 %, там пенсия составляет 50 % от средней зарплаты и рассчитывается за последние 11 лет трудового стажа. В Германии текущие средства, которые переводятся в Пенсионный фонд, обеспечивают безбедную старость нынешним пенсионерам. Там пенсионные отчисления составляют 20,3 %. В мире очень популярны негосударственные

пенсионные фонды, позволяющие пенсионерам чувствовать себя социально защищёнными. Например, многие американские адвокатские образования отчисляют в негосударственные пенсионные фонды часть средств, тем самым создавая свой корпоративный фонд пенсионных накоплений. Это стимулирует адвокатов держаться за своё место. Приведённые примеры свидетельствуют о том, что проблема социальной защищённости адвокатов вполне может быть решена самим адвокатским сообществом без потери той независимости от государства, которая очень ценна для адвокатуры.

Список использованных источников

1. Стецовский Ю. И. Становление адвокатуры в России. М., 2010. С. 3.
2. Об утверждении Административного регламента исполнения территориальными органами Федеральной регистрационной службы государственной функции по ведению реестра адвокатов субъекта РФ и выдаче адвокатам удостоверений» : приказ Минюста от 05.02. 2008 г. № 20. Ст. 5.
3. Научно-практический комментарий к Федеральному закону от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» / под ред. А. Г. Кучерены. М. : Деловой двор, 2009.
4. О порядке выплаты адвокатской палатой г. Москвы (из специального фонда) дополнительного вознаграждения адвокатам, участвующим в качестве защитников в уголовном судопроизводстве по назначению в порядке ст. 51 УПК РФ и в гражданском судопроизводстве в порядке ст. 50 ГПК РФ; при оказании юридической помощи бесплатно в порядке ст. 26 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре РФ» и закона г. Москвы № 49 от 04.10.2006 г., а также по поручению Адвокатской палаты : решение совета адвокатской палаты г. Москвы от 16.03.2010 г. № 22. П. 1 – 6.
4. Вестник адвокатской палаты Санкт-Петербурга. 2008. № 2. С. 7.
5. О порядке участия адвокатов в качестве защитников в уголовном судопроизводстве по назначению и о порядке оказания гражданам РФ юридической помощи бесплатно : решение совета адвокатской палаты г. Москвы.
6. Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации : ФЗ от 31.05.2002 г. № 63-ФЗ. Ст. 3.
7. О дополнительных взносах на накопительную часть трудовой пенсии и государственной поддержке формирования пенсионных накоплений : ФЗ от 30.04.2008 г. № 56-ФЗ.
8. О страховых взносах в Пенсионный фонд Российской Федерации, Фонд социального страхования Российской Федерации, Федеральный фонд обязательного медицинского страхования и территориальные фонды обязательного медицинского страхования : ФЗ от 24.07.2009 г. № 212-ФЗ.
9. О бюджете Фонда социального страхования Российской Федерации на 2002 год : ФЗ от 11.02.2002 г.
10. Постановление Конституционного Суда РФ от 22.03.2007 г. № 4-П.
11. По делу о проверке конституционности положения части первой статьи 15 Федерального закона «О бюджете Фонда социального страхования Российской Федерации на 2002 год» в связи с жалобой гражданки Т.А. Баныкиной.