

УДК 340

***К ВОПРОСУ О ВОЗНИКНОВЕНИИ И РАЗВИТИИ АДВОКАТУРЫ В
ЕВРОПЕЙСКИХ СТРАНАХ***

Магомедова Е.А.

к.ю.н., доцент.

*Калужский государственный университет им. К.Э. Циолковского, доцент
кафедры юриспруденции*

Калуга, Россия

Зайцева М.А.

преподаватель

*Калужский институт (филиал) АНО ВО Московского гуманитарно-
экономического университета,*

Калуга, Россия

Воробьева М.О.

Студентка

Калужский государственный университет им. К.Э. Циолковского,

Калуга, Россия

Аннотация: Данная статья посвящена исследованию вопросов становления и развития института адвокатуры в европейских странах. Материал статьи в историческом ключе раскрывает процесс возникновения и оформления адвокатуры в Древней Греции, Древнем Риме. Кроме того, предметное внимание уделено характеристике процесса возникновения, становления и развития института адвокатуры в Германии, Англии и Франции. При рассмотрении заявленного вопроса в историческом контексте в разных странах показано влияние специфики государственно-правового развития на оформление института адвокатуры.

Ключевые слова: адвокатура, история, адвокат, защита прав человека, оратор, право, юстинианство.

***ON THE ISSUE OF THE EMERGENCE AND DEVELOPMENT OF
ADVOCACY IN EUROPEAN COUNTRIES***

Magomedova E. A.

Candidate of Law, Associate Professor.

*Kaluga State University named after K. E. Tsiolkovsky, Associate Professor of the
Department of Jurisprudence*

Kaluga, Russia

Zaitseva M.A.

teacher

*Kaluga Institute (branch) of the ANO VPO of the Moscow University of Humanities
and Economics,*

Kaluga, Russia

Vorobyova M.O.

Student

Kaluga State University named after K.E. Tsiolkovsky,

Kaluga, Russia

Annotation: This article is devoted to the study of the formation and development of the Institute of advocacy in European countries. The material of the article in a historical way reveals the process of the emergence and registration of the bar in Ancient Greece, Ancient Rome. In addition, substantive attention is paid to the characteristics of the process of the emergence, formation and development of the institute of advocacy in Germany, England and France. When considering the stated

issue in the historical context in different countries, the influence of the specifics of state-legal development on the design of the institute of advocacy is shown.

Keywords: advocacy, history, lawyer, human rights protection, speaker, law, Justinianism.

Принцип историзма является одним из элементов методологии научных исследований, проводимых в формате юридической науки. В связи с чем для понимания природы адвокатуры и её роли в защите прав и свобод человека и гражданина представляется целесообразным обратиться к вопросу истории становления и развития данного института. Первой цивилизацией, в которой возникла адвокатура, является Древняя Греция. В Афинском полисе в судебном органе под названием ареопаг происходили первые известные человечеству публичные судебные процессы. И первый вид адвокатов, называемый логографами (писателями речей), существовал в Афинском полисе начиная с VI в. до н.э. Работа логографа сводилась к тому, чтобы написать речь либо лицу, обвиняющему другое лицо в совершении каких-либо противоправных деяний, либо лицу, обвиняемому в совершении каких-либо противоправных деяний. Логографа можно назвать первым видом адвоката, потому что ему было свойственно заниматься юридической деятельностью: логограф в Древней Греции знал виды судебных исков, систему доказательств, а также получал плату за оказание услуг [4]. Антифонт Афинский, живший с 479 по 409 гг. до н.э., считается первым логографом, ставшим брать плату за составление речей. Текст, составленный для защиты лиц в ареопаге, носил название «апология».

Проблемой логографии была работа в письменной форме. В ранние периоды существования Древней Греции в суде вместо конкретного лица не мог выступать представитель. И это препятствовало возникновению адвокатуры в более продвинутой форме – устной адвокатуры. Но постепенно, с развитием греческого права, в рамках правозащитной традиции того времени стали появляться «синегоры». Условным переводом термина «синегор» можно

Дневник науки | www.dnevniknauki.ru | СМИ Эл № ФС 77-68405 ISSN 2541-8327

считать следующую конструкцию: «помогающий оратор». В Афинах синегоры выполняли функцию профессиональных адвокатов, защитников и обвинителей. В их обязанности входило как написание логографий, так и их прочтение их в судах.

Речь, которую произносил синегор, называлась дефтерология. Для синегоров существовало два вида судебного процесса: с водой и без воды. Процесс с водой использовался, чтобы слушатели не утомлялись. Для этого рядом с синегором ставилась клепсидра, которая отмеряла время говорящего. Если процесс был без воды, в таком случае синегор не был ограничен во времени. К числу самых известных ораторов Древней Греции относились: Ликург, Лисий, Демосфен.

В Древнем Риме было три вида юридической помощи: агаре, кавере и респондере. Самым близким к современному пониманию адвокатуры из названных видов юридической помощи было агаре. В соответствии с Римским правом агаре – это представительство в суде. В уголовном суде в качестве представителя в Древнем Риме выступал адвокат.

Адвокат происходит от латинского «advocatus» - приглашаю, призываю. Изначально в Риме адвокатами были родственники, которые шли на процесс (форум) и всячески помогали обвиняемому лицу. Только в период Римской Империи адвокаты стали профессиональными представителями и именовались патронами. Патрон – это лицо, бравшее то или иное лицо под опеку. Это могла быть имущественная или судебная опека. В частности патроны занимались защитой взятых под опеку лиц (клиентов) в судах. Патроны не брали оплату за свои услуги, но получали подарок за то дело, которое они выигрывали – такой подарок на латыни назывался «honorarium». Эта традиция сохранилась и поныне: в современной России доход адвоката за осуществление адвокатской деятельности называется – гонорар. Самыми известными патронами Римской Империи были Цицерон, Сенека и Красс.

Древнеримская цивилизация подарила миру лиц, профессионально занимающихся адвокатской деятельностью. Также в этот период произошло разделение адвокатов на два вида, причем пока что эти виды адвокатов выделялись не по сферам юридической деятельности, а по форме реализации функций: написание речей и ораторское искусство.

Юстинианово право послужило основой для законодательств почти всех цивилизаций в странах западной Европы, в том числе организация адвокатуры, которая была разработана в римском праве, оказала большее или меньшее влияние, сообразно с условием времени и страны, на устройства этого института. Но и традиции республиканского Рима не исчезли бесследно в истории. Они, прежде всего, проявились в организации деятельности адвокатуры во Франции и Англии. Влияние этих форм организации адвокатуры можно проследить в большинстве стран Западной цивилизации, в том числе и в России [3, С. 272].

Галлы – племена, которые образовали Французское государство, расселялись на территории современной Франции и с I в до н. э. по V в. н. э. являлись частью Римской империи. Галлия переняла римское право и на продолжительном этапе своего развития сообразно с институтом римской адвокатуры выстраивала адвокатуру собственную. Так продолжалось вплоть до распада империи Каролингов в IX веке. С этого времени началось развитие феодализма и «темные времена». Судебный процесс основывался на поединках и Божьих судах, а адвокатура стала увядать, оставаясь необходимой лишь для обсуждения вопроса о целесообразности назначения того или иного судебного поединка. Адвокат называл суду причины, по которым либо следовало, либо не следовало назначать поединок, и в первом случае адвокат изъяслял жест вызова противника своего клиента на поединок, бросая к его ногам перчатку.

Только в 1270 году, с появлением акта «Учреждения Людовика Святого» были ограничены в применении беспощадные и жестокие судебные поединки. Людовик этими учреждениями постарался восстановить институт адвокатуры, Дневник науки | www.dnevniknauki.ru | СМЭ Эл № ФС 77-68405 ISSN 2541-8327

существовавший прежде, и установил следующие директивы для адвокатов: «не защищать в суде незаконных дел», «являться защитниками бедных, вдов, сирот», «в прениях быть вежливыми по отношению к оппоненту», «не заключать сделки со своими клиентами относительно гонорара в момент производства по делу». Филипп Смелый, являвшийся сыном Людовика I продолжил политику отца и в 1274 году издал указ, в соответствии с которым адвокаты при поступлении в свое сословие были обязаны приносить присягу и такую присягу необходимо давать ежегодно. Также указом была установлена верхняя граница гонорара адвоката, и указывалось, что гонорар должен быть соразмерен работе и знаниям адвоката. В 1302 году во Франции учреждаются Генеральные штаты (парламент), на который Филипп Красивый и налагает полномочия по судебным спорам. С 1302 года в Генеральных штатах начинают выступать адвокаты.

В средневековой Европе адвокатура продолжала свое развитие. Так на территории современной Франции в XIII-XIV в. сложились известные адвокатские школы Марселя, Лиона, Руана, Тура, Рейма, Безансона, Бордо, Норбонны и др. В обязанности средневекового адвоката входило: оказание юридических консультаций; устная защита дел; формулирование судебных документов.

При этом в суде средневековой Франции никто кроме адвоката не мог выступать с устной речью по чужому делу. В XIV-XV вв. адвокатскую монополию на судебное выступление утвердили следующим образом: парламент Франции постановил, что сам клиент вообще не имеет права выступать в суде, а за него во всех случаях это должен делать адвокат.

Французская адвокатура XVII-XVIII вв. представляла самостоятельные сословные учреждения адвокатов. Французская адвокатура базировалась на пяти основополагающих принципах: разделении правозаступничества и представительства; тесной связи адвокатуры с магистратурой; свободе профессии; относительной безвозмездности профессии, сословной организации

Дневник науки | www.dnevniknauki.ru | СМИ Эл № ФС 77-68405 ISSN 2541-8327

(лишь член сословной самоуправляемой организации мог быть признан адвокатом).

После великой французской Революции, произошедшей в 1789 году, наступило неблагоприятное время для всего адвокатского сообщества. Количество адвокатов было велико, а изданный в 1790 году Закон Шапелье и вовсе упразднил профессиональный Орден адвокатов.

В период правления Наполеона, несмотря на личное негативное отношение к адвокатуре императора, в 1810 году принимается указ, восстанавливающий профессиональный Орден адвокатов. К 1822 году восстанавливается монополия адвокатов на выступление в судах, а общеполитическое влияние института и независимость адвокатуры усиливаются вплоть до конца века. Уже в 1900 году в судебных процессах в качестве адвокатов участвовали женщины, первой из которых стала Жанн Шовэн. В период Второй мировой войны в 1941 году во Франции вводятся Свидетельства о пригодности к адвокатской профессии.

Адвокатура современной Франции – это одна из самых крупнейших адвокатур Европы, что выражено как в большом количестве представителей данной профессии, так и в наличии большого количества институтов, обучающих будущих адвокатов, центров, помогающих осуществлению исследований и экспертиз. Сейчас адвокатура Франции – один из главнейших институтов гражданского общества, связывающий государство и население посредством квалифицированной юридической деятельности и практики судебной защиты.

В Англии – классической стране обычного права – адвокатура, подобно многим другим учреждениям, развивалась почти без всякого содействия законодательной власти. Ее организация не была определена законом, а основывалась на выработанных веками обычаях [1, с. 8].

В Англии, а также в Северной Ирландии, лица, принадлежащие к адвокатам, делились на три вида: барристеров, атторнеев и солиситоров. Дневник науки | www.dnevniknauki.ru | СМИ Эл № ФС 77-68405 ISSN 2541-8327

История же Английской адвокатуры берет свое начало с 1285 года, когда Эдуард I принял Второй Вестминстерский статут. Барристеры были уполномочены выступать в судах и вести дела. Барристер – высший адвокатский чин. Атторнеи и солиситоры были уполномочены составлять документы и передавать их в соответствующие инстанции.

Сама система судопроизводства в Англии не располагала к демонстрации ораторского искусства адвоката в отличие от французской системы. Основой выступления английского адвоката должна была являться фактологическая основа. Речь в судебном процессе во Франции основывалась оценивалась по её лирической форме и эстетическому окрасу, а в Англии по её строго логическому наполнению.

В Англии адвокатура, как и другие учреждения юстиции, формировалась на протяжении столетий и в настоящее время основывается на весьма расплывчатой базе королевских хартий, отдельных парламентских актов, правительственных постановлений, правил, принимаемых руководящими органами адвокатских организаций, судебных решений, традиций и обычаев

Первые упоминания адвокатуры в германском государстве относятся к VI в н.э. В Германии изначально происходило разделение деятельности правозаступнической и представительской. Первую – выполняли адвокаты, вторую – правозащитники. Изначально по немецкому праву правозаступниками не имели права быть рабы, дети и женщины. С течением времени этот список расширялся, пополняясь немymi, глухими, еретиками, иудеями и т.д.

Любое лицо в немецком суде, которое выступало с иском, либо являлось обвиняемым, могло назвать имя своего правозаступника, и суд был обязан согласиться с этим. Редко, когда в Германии такие требования встречались отказом и не были удовлетворены. Отказаться от правозаступничества можно было только по уважительным причинам:

- если приглашенный адвокат заявил под присягой, что он поклялся не брать на себя защиты данного дела;

- если с тех пор он не вел столь важных дел и не обладает нужными для этого познаниями;
- если судья удостоверился, что приглашенный адвокат вызван в суд для другой цели (в качестве свидетеля по другому делу);
- если он находился с противной стороной в родственных, соседних или вассальных отношениях.

Судебная защита в Германии вплоть до Нового времени профессией не являлась. В большей степени она оказывалась институтом проявления гражданского долга по отношению к лицу, нуждающемуся в помощи.

В 1532 году в Священной Римской империи германской нации появляется Уголовно-судебное уложение «Каролина», которая допускала формальную защиту в уголовном процессе в ограниченном виде, относительно предшествовавших актов и правил. Судебный процесс из устного, гласного и состязательно поступательно превращается в письменный, тайный и следственный.

Фридрих Вильгельм I, являвшийся королем Пруссии с 25 февраля 1713 года по 31 мая 1740 года и вовсе пытался упразднить институт адвокатуры.

Фридрих II ввел государственную адвокатуру, сделав адвокатов государственными чиновниками и выплачивая гонорар из казны.

Австрийские законы 1788 и 1803 гг. полностью запретили адвокатуру в судах первой инстанции. Такое отношение к адвокатуре было вызвано тем, что адвокаты в Германии подорвали к себе доверие постоянными затягиваниями процессов и стремлением к сугубо личной выгоде.

На различных территориях Германского государства адвокаты назначались по-разному: где-то за назначение адвоката был ответственен король, в ином месте – герцог, министерство юстиции или апелляционный суд.

В XIX в. в Германии отказались от письменного порядка судопроизводства. А 1 октября 1879 года вступил в силу «Устав адвокатуры».

Основные положения этого устава гласили следующее: адвокатом могло быть только такое лицо, которое имело право на занятие судейской должности; допуск в адвокаты решается местным судом в распорядительном заседании, которое, однако, предварительно справляется с мнением главы адвокатской камеры; отказ к допущению может быть мотивирован лишь причинами, указанными в законе (неспособность к занятию общественных должностей, несовместные со званием и достоинством адвокатского занятия, недостойный образ жизни, физическая или умственная слабость и т. п.); адвокат должен иметь своё местопребывание при том суде, к которому он приписан; допущенные к практике в пределах судебного округа образуют «адвокатскую камеру», находящуюся при оберландсгерихте; допуск и запрет адвокатской практики при имперском суде зависит от президента имперского суда; совмещение практики в имперском суде и иных судах запрещено.

В XX в. профессия адвоката стала общественно значимой в большинстве стран Западной Европы. В 70-е г. XX в. произошло слияние юридических профессий в одну профессию – адвоката. В 90-е г. произошло дополнительное объединение адвокатов с консультантами по юридическим вопросам. Тем не менее, в профессию адвоката не попали нотариус, судебный исполнитель, юрист предприятия [4].

Таким образом, как видно из исторического анализа, одним из главных принципов существования адвокатуры в странах Западной Европы, является ее независимость. В качестве определяющего фактора, влияющего на развитие адвокатуры, является специфика государственно-правового строительства на определенном историческом этапе в конкретной стране.

Библиографический список:

1. Васьковский Е.В. Организация адвокатуры. Том 1. Очерк всеобщей истории адвокатуры. - СПб., 1893. – 396 с.

2. Геродот История в девяти книгах. Пер. и прим. Г.А. Стратановского. - Л.: 1972. – 600 с.

3. Соломатин Е.Н. Доктрина, рассматривающая адвокатуру как институт защиты гражданского общества // Известия Тульского государственного университета. Экономические и юридические науки № 2-2, 2012. С. 270-287.

4. Advocats et Barreaux en France, Gilles Le Beguec. Presses Univ/ de Nancy, 1994. URL: <https://lawcat.berkeley.edu/record/149161> (Дата обращения: 11.10.2021).

Оригинальность 87%