

Центр исследования правовой политики

Юридическая профессия в Таджикистане

1. Организация и структура юридической профессии

В Таджикистане правовые основы юридической помощи, деятельность адвокатуры регламентируются Законом, который первоначально имел высшую правовую форму – «Конституционный Закон». В научной классификации конституционных законов он отнесен к третьей группе как закон, издание которого прямо предусмотрено в Конституции. Статья 92 Конституции Республики Таджикистан от 6 ноября 1994 г. гласила «Юридическая помощь гарантируется на всех стадиях следствия и суда. Организация и порядок деятельности адвокатуры и другие формы оказания юридической помощи определяются Конституционным законом». Таджикистан являлся единственным государством СНГ, придавшим Закону об адвокатуре такой статус.

Конституционный Закон «Об адвокатуре» был принят 4 ноября 1995 г. и был прогрессивным для адвокатуры Таджикистана, т.к. он предусматривал самостоятельность адвокатуры, независимость от государственных органов, в т.ч. от Министерства юстиции, содержал гарантии обеспечения независимости деятельности адвокатуры государством, нормы о запрете вмешательства в адвокатскую деятельность, создание незаконных препятствий для адвокатской деятельности, а также регламентировал сотрудничество государственных органов с органами адвокатского самоуправления в деле обеспечения защиты прав, свобод и законных интересов граждан, оказание правовой помощи физическим и юридическим лицам.

Впервые независимость адвокатуры в Таджикистане была закреплена законодательно и адвокатура стала правовым институтом гражданского общества, что соответствовало международно-правовым стандартам о роли адвокатов в обществе и назначению института адвокатуры.

22 июля 2003 года после проведенного всенародного Референдума в ст.92 Конституции РТ были внесены изменения и дополнения: слово «Конституционный Закон» было заменено словом «Закон».

В последующем в Закон «Об адвокатуре» вносились изменения и дополнения, в результате чего не только независимость адвокатуры, но и ее целостность оказывались под угрозой. В настоящее время Институт адвокатуры в Таджикистане является профессиональным общественным образованием, не имеющим единой системы. Таджикистан является страной с разделением адвокатов. Помимо так называемых «традиционных» адвокатских формирований – коллегий адвокатов, существуют разрозненные группы «одиноких» адвокатов и отдельных адвокатских формирований.

В последнее время в стране значительно увеличилось количество юристов, называющих

себя адвокатами, а также появились сомнительные общественные объединения, провозглашающие себя «Адвокатурами», хотя фактически не являющиеся таковыми в соответствии с требованиями Закона РТ «Об адвокатуре». Разобщенность адвокатов, отсутствие единого профессионального органа, появление адвокатов и адвокатских формирований с «пониженной планкой» доступа к адвокатской деятельности перестали отвечать назначению института адвокатуры и ожиданиям общества.

Задачи адвокатуры в Таджикистане вытекают из положений Конституции Республики Таджикистан:

Статья 19: «...Лицо вправе с момента задержания пользоваться услугами адвоката».

Статья 92: «Юридическая помощь гарантируется на всех стадиях следствия и суда.

Организация и порядок деятельности адвокатуры и другие формы оказания юридической помощи определяются Законом».

Статья 1 Закона «Об адвокатуре» разъясняет, что «Адвокатура в Республике Таджикистан является независимым профессиональным объединением, обеспечивающим в соответствии с Конституцией Республики Таджикистан оказание юридической помощи физическим и юридическим лицам».

Закон предусматривает вопросы образования Коллегии адвокатов, его руководящих органов, допуск к адвокатской деятельности, права и обязанности адвокатов, дисциплинарную ответственность адвокатов. До 1998 года допуск к адвокатской деятельности осуществлялся путем приобретения членства в Коллегии адвокатов. В Республике существовали 2 самостоятельные Коллегии адвокатов: Коллегия адвокатов Республики Таджикистан с центром в г. Душанбе и Региональная Согдийская областная Коллегия адвокатов с центром в г. Худжанде. Коллегия адвокатов Республики Таджикистан, называемая Республиканской Коллегией адвокатов, является правопреемницей Советской Коллегии адвокатов. Коллегия адвокатов северного региона Таджикистана – Согдийская областная Коллегия адвокатов входила в состав Республиканской Коллегии. Действовала единая Коллегия адвокатов Таджикистана.

15 января 1973 года Согдийская (Ленинабадская) областная Коллегия адвокатов была выделена из состава Республиканской и стала самостоятельной Коллегией адвокатов. Республиканская Коллегия адвокатов насчитывала около 250 адвокатов и имела 40 юридических консультаций. Согдийская областная Коллегия адвокатов насчитывала 130 адвокатов и имела 19 юридических консультаций. Такое положение существовало до 1998 года.

18 февраля 1998 года было принято Постановление Правительства Республики Таджикистан № 42 и утверждено Положение о порядке лицензирования деятельности по оказанию юридической помощи в качестве адвоката – поверенного. Таким образом, появилась возможность стать адвокатом путем получения лицензии в Министерстве юстиции после сдачи Квалификационного экзамена. В связи с этим в Закон РТ «Об адвокатуре» были внесены изменения и дополнения:

Раздел 5 стал называться «Лицензирование деятельности адвокатов-поверенных».

Статья 29 Закона гласила: «Оказание юридической помощи профессиональными юристами, не состоящими в Коллегии адвокатов, осуществляется на основании лицензии в порядке, установленном для предпринимательской деятельности».

Статья 2 Закона разъясняла: «...Адвокат-поверенный – предприниматель, оказывающий юридическую помощь на основании лицензии...»

29 марта 2003 года при поддержке международных организаций была создана Ассоциация Адвокатов Республики Таджикистан, которая была зарегистрирована в Министерстве Юстиции в июле 2003 года. В тот период насчитывалось около 100 адвокатов-поверенных. Целью создания Ассоциации было объединение членов Коллегии адвокатов и адвокатов-поверенных в единую профессиональную организацию на основе добровольного членства.

Ассоциация адвокатов в тот период объединила половину адвокатов 2-х Коллегий и 20 адвокатов-поверенных.

17 мая 2004 года был принят Закон РТ № 37 «О лицензировании отдельных видов деятельности». Статья 17 Закона включила в Перечень видов деятельности, на осуществление которых требуется лицензия, оказание платных юридических услуг.

Сложилась ситуация, когда все адвокаты, оказывающие платные юридические услуги, должны были получать лицензию в Министерстве юстиции. Был подготовлен Законопроект «О внесении изменений и дополнений» в Закон РТ «Об адвокатуре». В разделе 5 предусматривалось «Лицензирование деятельности адвокатов по оказанию юридических услуг». В ст.29 предусматривалось осуществление платных юридических услуг на основании лицензий.

Министерству юстиции предоставлялись исключительные полномочия по допуску к адвокатской деятельности, что противоречило статьям 12, 13, 14 Закона «Об адвокатуре», предусматривающим независимость адвокатской профессии и запрет вмешательства в адвокатскую деятельность, а также ст.19 Закона, предусматривающей обязанность членов Коллегии адвокатов оказывать бесплатную юридическую помощь и участвовать по уголовным делам по назначению органов следствия и суда. В стране складывалась неопределенная ситуация. Обе Коллегии адвокатов обратились с Письмами в Аппарат Президента и в Министерство юстиции, в котором выразили несогласие с лицензированием адвокатской деятельности и приняли участие в работе Круглого стола 24 мая 2005 г. в г. Душанбе, на котором было принято Обращение против принятия Законопроекта о внесении изменений и дополнений в действующий Закон «Об адвокатуре». Постановлением Правительства Республики Таджикистан № 337 от 1 сентября 2005 года было утверждено «Положение об особенностях лицензирования отдельных видов деятельности». Глава 49 предусматривала «Особенности лицензирования деятельности по оказанию платных юридических услуг», к которым были отнесены:

- Оказание платных юридических услуг посредством адвокатской деятельности (адвокат-поверенный);
- предоставление других платных юридических услуг, за исключением представительства интересов физических и юридических лиц в правоохранительных органах и судах.

Лицензирующий орган – Министерство юстиции РТ. Это привело к неопределенности в вопросе о разрешении на адвокатскую деятельность. Неясным оставался вопрос о том, какая профессиональная деятельность должна составлять адвокатскую практику. Не было точного понимания того, как следует понимать требования Закона «Об адвокатуре» и Закона «О лицензировании...»

В результате сложилась непонятная ситуация. Согласно Закона «Об адвокатуре» для принятия в члены Коллегии адвокатов требуется наличие стажа работы по юридической специальности не менее двух лет или прохождение стажировки от 6 месяцев до 1 года и обязательная сдача Квалификационного экзамена, как при наличии двухгодичного стажа работы, так и после прохождения стажировки (ст.18) Для получения лицензии адвокатом-поверенным необходимый стаж работы по юридической специальности был сокращен до одного года и не требовалось ни сдачи экзамена, ни прохождения стажировки. Министерство юстиции не проводило экзаменов при выдаче лицензий адвокатам-поверенным. Оставался неясным механизм контроля оказываемой правовой помощи адвокатом-поверенным.

3 марта 2006 года был принят Закон № 161 «О внесении изменений и дополнений в Закон РТ «Об адвокатуре». Раздел 5 Закона претерпел существенные изменения и теперь называется «Лицензирование деятельности по оказанию платных юридических услуг поверенным адвокатом».

Ст.29 Закона предусматривает, что оказание платных юридических услуг поверенным адвокатом осуществляется на основании лицензии в порядке, предусмотренном Законом РТ «О лицензировании отдельных видов деятельности». Ст. ст. 30,31, 32 исключены. 28 июля 2006 года в Закон РТ «О лицензировании отдельных видов деятельности» в ст.17 внесены изменения и «оказание платных юридических услуг» заменено на деятельность адвокатов-поверенных».

3 апреля 2007 г. Постановлением Правительства РТ за № 172 Утверждено новое Положение «Об особенностях лицензирования отдельных видов деятельности». Глава 47 предусматривает «Особенности лицензирования деятельности поверенных адвокатов». В новой редакции предусмотрено наличие двухгодичного стажа работы по юридической специальности и сдача квалификационного экзамена. Таким образом, в настоящее время статус адвокатов в Таджикистане разделен на адвокатов Коллегий и адвокатов – поверенных. Закон РТ «Об адвокатуре» регулирует только деятельность адвокатов коллегий и адвокатов-поверенных. Другие юристы, оказывающие юридическую помощь, обычно работают в НПО, зарегистрированных на основании Закона РТ «Об общественных объединениях» от 12 мая 2007 г. Статья 2 Закона «Об адвокатуре» содержит следующие определения: Адвокатская деятельность – деятельность адвокатов по оказанию юридической помощи.

Адвокат – член Коллегии адвокатов, адвокат – поверенный – предприниматель, оказывающий юридическую помощь. Различие между ними заключается в следующем:

- По допуску к адвокатской профессии. Решение о допуске в коллегия адвокатов принимается самой коллегией адвокатов (ее исполнительным органом – Президиумом коллегии адвокатов после сдачи квалификационного экзамена квалификационной комиссии коллегии, состоящей из адвокатов). Решение о допуске к работе в качестве адвоката-поверенного принимается Министерством Юстиции РТ на основании лицензии, выдаваемой Министерством Юстиции РТ в порядке, предусмотренном Законом РТ «О лицензировании отдельных видов деятельности» от 17 мая 2004 г. после сдачи квалификационного экзамена квалификационной комиссии Министерства Юстиции РТ.
- Исключение адвокатов из коллегий адвокатов осуществляется также самими коллегиями. Решение о приостановлении действия лицензии адвокатов-поверенных принимается Министерством юстиции РТ.
- Адвокаты – члены коллегий обязаны оказывать бесплатную юридическую помощь в случаях, предусмотренных законом (ст. 19 Закона РТ «Об адвокатуре»), а также по требованию органов следствия и суда. (ст. 49 Уголовно-процессуального кодекса РТ). В то время, как на адвокатов-поверенных требования по оказанию бесплатной юридической помощи не распространяются.
- Адвокаты-поверенные имеют статус предпринимателей, оказывающих юридическую помощь (ст. 2 Закона РТ «Об адвокатуре») и для осуществления своей деятельности получают специальное разрешение – лицензию, выдаваемую Министерством Юстиции РТ и подконтрольны данному государственному органу.
- В коллегиях адвокатов имеются Уставы, Правила профессиональной этики адвокатов, Правила внутреннего трудового распорядка и другие внутренние документы. Министерство юстиции РТ не разрабатывало правила профессиональной этики для адвокатов-поверенных.

Коллегия адвокатов – независимая организация профессиональных юристов, объединившихся в целях оказания квалифицированной юридической помощи физическим и юридическим лицам». В настоящее время в Таджикистане действуют три самостоятельные Коллегии адвокатов: Республиканская Коллегия адвокатов с центром в г.Душанбе, Коллегия адвокатов г.Душанбе с центром в г.Душанбе, Коллегия адвокатов Согдийской области с центром в г.Худжанде. Коллегия адвокатов г.Душанбе зарегистрирована в Министерстве юстиции в сентябре 2007 года. В Республиканской Коллегии адвокатов работают 250

адвокатов, функционируют 42 юридические консультации, из них 5 – в г. Душанбе, 1-филиал в г. Худжанде, и в других регионах Согдийской области, а также в районах Республиканского подчинения, Хатлонской области, Горно-Бадахшанской автономной области. В Коллегии адвокатов Согдийской области работают 143 адвоката, функционируют 20 юридических консультаций во всех городах и районах Согдийской области. В городе Худжанде – 2 юридические консультации. В Коллегии адвокатов г. Душанбе по неофициальным данным работают около 130 адвокатов. Имеются представительства (Приемные) в городах и районах Согдийской области, а также открываются в других регионах страны. В Министерстве юстиции официально зарегистрированы 322 поверенных адвоката.

7 июля 2007 г. в Министерстве юстиции зарегистрирована Общественная организация «Адвокаты-поверенные Республики Таджикистан». В данную организацию входит более 50 поверенных адвокатов. Члены Коллегий адвокатов составляют большинство адвокатов в стране. Точное количество адвокатов в Таджикистане неизвестно, т.к. не ведется Единый Реестр адвокатов.

На данный момент население страны составляет 7 млн. 215.700 человек (7.215,7). Если считать, что адвокатами согласно Закону могут быть либо члены Коллегий адвокатов, либо адвокаты-поверенные, то общее количество адвокатов в стране составляет примерно чуть более 800 адвокатов. Исходя из количества населения страны, примерно на 9.000 населения в Таджикистане приходится 1- адвокат (соответственно на 10.000 человек – менее 1 адвоката).

Это показатель острой нехватки адвокатов в стране. Количество адвокатов значительно различается в разных регионах страны. В отдельных регионах Таджикистана ощущается явная нехватка адвокатов. Например, в Горно-Бадахшанской Автономной Области (ГБАО), территория которой составляет 43% территории Таджикистана, а население страны составляет 221.441 человек, работают всего 2 адвоката: 1- от Республиканской Коллегии адвокатов, 1-адвокат-поверенный, а также: 3 юриста – от НПО «Общество и право», 2 – от филиала «Республиканского Бюро по правам человека и соблюдению законности». Концентрация адвокатов только в центре – в столице ГБАО гор. Хороге. Всего в состав ГБАО входят 7 районов. В остальных районах адвокатов нет. Количество адвокатов в Районах Республиканского подчинения (РРП) и в Хатлонской области намного меньше, чем в г. Душанбе и Согдийской области. Закон РТ «Об адвокатуре» не предусматривает никаких других форм адвокатских формирований, кроме как Коллегий адвокатов. Статья 15 Закона предусматривает, что «Коллегии адвокатов образуются по инициативе не менее чем сорока адвокатов. Специального разрешения на создание Коллегии адвокатов не требуется...»

Уставы Республиканской Коллегии адвокатов и Коллегии адвокатов Согдийской области предусматривают для организации работы адвокатов по оказанию юридической помощи создание Президиумами Коллегий адвокатов в городах и районах юридических консультаций, бюро, контор, кабинетов. Фактически все адвокаты, являющиеся членами Коллегий адвокатов, ведут свою практику в одной из юридических консультаций своих Коллегий.

Частные адвокаты – поверенные ведут свою практическую деятельность самостоятельно или в качестве работников либо собственников юридических лиц. Юристы могут работать в организации любой формы, признаваемой Гражданским кодексом РТ. Юристы, не являющиеся адвокатами, также могут заниматься юридической практикой в качестве сотрудников таких юридических лиц. К ним относятся: Лига женщин-юристов РТ, Республиканское Бюро по правам человека и соблюдению законности, Центр по правам человека и др. Это все НПО. Адвокаты коллегий привлекаются к работе в НПО на основании соглашений с Коллегией адвокатов. Международная юридическая фирма «Контракт», зарегистрированная как юридическое лицо, также оказывает населению правовую помощь,

а также «принимает на себя обязанности по защите в суде, милиции, прокуратуре и других правоохранительных и административных органах по уголовным, гражданским и хозяйственным делам..., дает юридические консультации и составляет правовые документы различного характера...» В этой фирме работают адвокаты-поверенные. Согласно ответу Управления Юстиции Согдийской области от 27 августа 2008 года за № 1180 на территории Согдийской области Республики Таджикистан зарегистрировано на основании Закона РТ «Об общественных объединениях» от 12 мая 2007 года общественное объединение «Адвокаты-поверенные». Информация о количестве юридических фирм недоступна. Министерство Юстиции Республики Таджикистан и Управление юстиции Согдийской области не отвечают на запросы. Данные о точном количестве юристов, занимающихся юридической практикой, а также о количестве юридических фирм, недоступны. Известно, что по состоянию на 2005 г. в стране насчитывалось 30 юридических фирм различных форм собственности (главным образом общества с ограниченной ответственностью и акционерные общества).

2. Допуск к юридической практике

В соответствии с Законом «Об адвокатуре» допуск к адвокатской деятельности осуществляется путем вступления в члены Коллегии адвокатов и путем получения лицензии в Министерстве юстиции в порядке, предусмотренном Законом РТ «О лицензировании отдельных видов деятельности».

В первом случае адвокат приобретает статус адвоката Коллегии адвокатов, во втором – статус поверенного адвоката. В связи с этим различается порядок допуска к адвокатской деятельности. Для приёма в члены Коллегии адвокатов статья 18 Закона «Об адвокатуре» предусматривает следующие требования:

- гражданство Таджикистана;
- наличие Высшего юридического образования;
- наличие двухлетнего стажа работы по юридической специальности;
- при отсутствии необходимого стажа – прохождение стажировки от 6 месяцев до 1 года;
- сдача квалификационного экзамена Квалификационной комиссии Коллегии адвокатов.

Уставами Коллегий адвокатов (Республиканской и Согдийской) предусмотрены ограничения в приеме для лиц, имеющих судимость за совершение умышленных преступлений и для лиц, признанных недееспособными.

Квалификационная комиссия состоит из адвокатов-членов Коллегии адвокатов. Комиссия готовит Билеты с вопросами, затрагивающими все отрасли права. Экзамен проводится устно. Кандидат выбирает Билет с несколькими вопросами и устно отвечает на них. Квалификационная комиссия дает Заключение о возможности приема кандидата, а Президиум Коллегии адвокатов путем голосования членов Президиума с учетом профессиональных и моральных качеств кандидата решает вопрос о приёме. Лица, успешно прошедшие стажировку от 6 месяцев до 1 года, также сдают квалификационный экзамен. Не сдавшим экзамена кандидатам предоставляется возможность еще раз пройти стажировку в течение 6 месяцев и вновь сдать экзамен. В соответствии с Главой 47 Положения «Об особенностях лицензирования деятельности поверенных адвокатов» предъявляются следующие требования для выдачи лицензии:

- наличие гражданства Республики Таджикистан;
- наличие Высшего юридического образования;
- не менее двухгодичный стаж работы по юридической специальности;
- погашение или снятие судимости за умышленно совершенное преступление;
- положительное решение Квалификационной аттестационной комиссии.

Квалификационная комиссия при Министерстве юстиции РТ в составе 7 человек из числа

руководителей и специалистов структур Министерства Юстиции утверждается Приказом Министра юстиции. Квалификационная аттестация проводится на основании разработанных вопросников, включающих все отрасли права РТ. Решение о приеме кандидата принимается большинством членов Квалификационной комиссии и сразу оглашается.

В соответствии со ст.16 Закона «О лицензировании отдельных видов деятельности» предусмотрены следующие лицензионные сборы:

- за рассмотрение заявления о выдаче лицензии поверенному адвокату взимается лицензионный сбор в размере четырех минимальных заработных плат;
- за выдачу лицензии поверенному адвокату взимается лицензионный сбор в размере десяти минимальных заработных плат. (С 1 июля 2008 года минимальная заработная плата в Таджикистане установлена в размере 60 сомони, что эквивалентно 17,5 долларов США.) Суммы лицензионных сборов зачисляются в Государственный бюджет. При продлении срока действия лицензии взимается плата, равная сбору за выдачу лицензии. В случае сокращения срока действия лицензии размер лицензионных сборов сокращается соответственно сроку действия лицензии.

Уставами Коллегий адвокатов (Республиканской и Согдийской) предусмотрены Вступительные взносы. При поступлении в Коллегии адвокатов взимаются вступительные взносы:-

- В Республиканской Коллегии адвокатов – в размере 400 сомони.
- В Коллегии адвокатов Согдийской области – в размере 500 сомони.

Вступительный взнос вносится на расчетный счет Президиума. В случаях не сдачи квалификационного экзамена вступительный взнос подлежит возврату. При увольнении из Коллегии адвокатов вступительный взнос не возвращается. Закон «Об адвокатуре» позволяет стать адвокатами только гражданам Таджикистана. Однако, ст. 33 Закона предусматривает, что «Республика Таджикистан на основе взаимности признает право адвокатов иностранных государств и стран Содружества Независимых Государств на оказание юридической помощи на своей территории, без права на открытие юридических предприятий»: В соответствии с Законом адвокаты имеют право выступать в суде по уголовным, гражданским, хозяйственным делам, по делам об административных правонарушениях, а также в Конституционном суде. (ст.4) В соответствии со ст.49 УПК РТ «В качестве защитника допускаются приглашенные подозреваемым, обвиняемым, подсудимым или его представителем члены Коллегии адвокатов, адвокат – поверенный, а также представители профессиональных союзов и общественных организаций по делам их членов. По постановлению лица, производящего дознание, следователя, прокурора, определению суда или постановлению судьи в качестве защитника могут быть допущены родственники и представители подозреваемого, обвиняемого, подсудимого. (Закон РТ №27 от 29.11.2000 г.) В случае отказа подсудимого или его представителя от приглашения защитника по своему усмотрению судом обеспечивается в установленных законом случаях участие защитника через юридическую консультацию». (Закон РТ № 27 от 27.06.1991 г.) Согласно Гражданско-процессуальному кодексу (ГПК) РТ «Право адвоката на участие в суде, как представителя, удостоверяется Ордером либо Лицензией, выданной уполномоченным законом органом» (ст.55). В соответствии со ст.52 ГПК РТ «Суд назначает стороне адвоката в качестве представителя в случаях:

- отсутствия представителя у ответчика, место жительства которого неизвестно;
- в других случаях, предусмотренных законом».

Помимо адвокатов согласно ГПК РТ представителями в суде могут выступать работники органов государственной власти и органов местного самоуправления, других общественных организаций с правом защиты своих членов или других лиц. (ст.ст.49-50). Лица, не имеющие юридического образования, в соответствии с законодательством Таджикистана могут также

представлять интересы клиентов в суде по гражданским делам и в Экономическом суде. Согласно ГПК РТ представителем в суде по гражданским делам может быть дееспособное лицо, имеющее доверенность на ведение дела, выданную и оформленную в соответствии с законом (ст.ст.51,55 ГПК РТ). В Экономическом суде представителем может быть любое физическое лицо, имеющее доверенность, выданную и оформленную в соответствии с законом (ст.ст.60-61 Кодекса РТ «Об экономическом судопроизводстве»). Полномочия адвоката на ведение дела в Экономическом суде определяются законом. (ст.60 п.3) Обычно интересы предприятий в Экономическом суде представляют юристы, являющиеся работниками этого предприятия. (ст.58)

3.Стоимость юридических услуг

Статья 20 Закона «Об адвокатуре» предусматривает, что «Труд адвокатов оплачивается из средств, поступающих за оказанную юридическую помощь от клиентов. Размер гонорара определяется соглашением сторон. При отсутствии соглашения размер гонорара определяется в соответствии с Инструкцией, утверждаемой Президиумом Коллегии адвокатов по согласованию с Министерством финансов Республики Таджикистан». 11 августа 2007 года Президиум Коллегии адвокатов Республики Таджикистан утвердил Инструкцию «Об оказании юридической помощи, оказываемой адвокатами физическим и юридическим лицам», согласованную с Министерством финансов Республики Таджикистан 28 сентября 2007 года. Данная Инструкция используется и адвокатами Коллегии адвокатов Согдийской области. Инструкцией предусмотрена оплата труда адвокатов в процентном отношении к ставке минимальной заработной платы. При отсутствии соглашения Инструкцией предусмотрены следующие размеры оплаты труда членов Коллегий адвокатов:

- юридические консультации (советы) не менее 15% ставки минимальной заработной платы;
- составление правовых документов – не менее 25%;
- составление запросов, справок – не менее 25%;
- за вызов адвоката на дом клиента или места лишения свободы – не менее 50% без учета транспортных расходов;
- за составление проектов Уставов, Договоров и других сложных документов в размере не менее однократной ставки минимальной заработной платы;
- за участие на предварительном следствии и в судах первой инстанции – не менее 50% в день. При продолжительности следствия или судебного процесса – не менее 50% за каждый день;
- за защиту двух и более лиц – не менее 50%;
- за изучение, подготовку и ведение дела в суде – не менее 50%;
- за участие по гражданскому делу - не менее 60%;
- за участие в кассационной инстанции – не менее 50% суммы, подлежащей оплате в суде первой инстанции;
- за ведение дела в кассационной и надзорной инстанциях, не принимавшим участия в суде первой инстанции – не менее 60%.

Дополнительно взимаются расходы, связанные с командировками. При отсутствии соглашения сторон размер командировочных расходов определяется заведующим юридической консультацией или Президиумом Коллегии адвокатов. Достоверной информации о стоимости юридических услуг, оказываемой членами Коллегий адвокатов по соглашению, а также оказываемой поверенными адвокатами, в т.ч. о почасовой оплате, не имеется.

Есть публикация о том, что Представители фокусной группы при одной из юридических консультаций г.Душанбе сообщили, что обычно с клиентов взимается плата в размере 5 сомони (менее 1,75 долларов США) за первоначальную консультацию и гонорар в размере приблизительно 33 долларов США (100 сомони) за юридическое представительство.

Чаще всего адвокаты договариваются с клиентами о фиксированном размере оплаты. Все респонденты согласились, что большинство адвокатов получают недостаточную оплату за свои услуги. А адвокаты, оказывающие юридические услуги «бесплатно», редко получают оплату за свои услуги от государства. Поверенные адвокаты обычно зарабатывают больше, чем адвокаты Коллегий и на них не распространяется требование оказывать «бесплатную» юридическую помощь.

4. Бесплатная юридическая помощь

Конституционная гарантия, содержащаяся в ст.92, об оказании юридической помощи на всех стадиях следствия и суда, закреплена также Законом «Об адвокатуре». В соответствии со ст.5 Закона «...Государство гарантирует реальный и равный доступ к юридической помощи всем лицам, иностранным гражданам, проживающим или имеющим место нахождения на его территории.

...Государство гарантирует необходимое финансирование для обеспечения юридической помощи несостоятельным гражданам, а также для оплаты юридической помощи, оказываемой в соответствии с законом бесплатно...»

Данные гарантии реализуются через членов Коллегии адвокатов, но не поверенных адвокатов, т.к. ст.19 Закона возлагает оказание юридической помощи бесплатно на членов Коллегии:

«Члены Коллегии адвокатов оказывают бесплатно юридическую помощь:
-Истцам в судах первой инстанции при ведении дел о взыскании алиментов, о восстановлении на работе, участникам Великой Отечественной и афганской войн, инвалидам и лицам, потерявшим кормильца во время гражданской войны в Таджикистане, беженцам; -гражданам по жалобам на неправильности в списках избирателей; -народным депутатам при даче консультаций по вопросам законодательства, связанным с осуществлением ими депутатских полномочий. Кроме того, Президиум Коллегии адвокатов, а также орган предварительного расследования, прокурор и суд, в производстве которого находится дело, вправе освободить физическое лицо полностью или частично от оплаты юридической помощи...»

Ст.20 Закона также предусматривает, что «При освобождении лица от оплаты юридической помощи органом предварительного расследования, прокурором или судом, в случае оказания помощи по их требованию, помимо свободно заключаемого с клиентом договора, а также если юридическая помощь оказывалась бесплатно, в соответствии с законом расходы по оплате труда адвокатов относятся в установленном порядке на счет местного бюджета.» В соответствии с действующим Постановлением Кабинета Министров Республики Таджикистан № 206 от 04.06.1992 г. «О порядке отнесения на счет государства расходов по оказанию адвокатами юридической помощи гражданам». «Основанием для отнесения расходов по оказанию юридической помощи адвокатами подозреваемому и подсудимому на счет Местного бюджета является Постановление лица, производящего дознание, следователя, прокурора, определение суда... Размер выплачиваемых сумм устанавливается в соответствии с Инструкцией об оплате юридической помощи, оказываемой адвокатами...» Уголовно-процессуальный кодекс РТ также предусматривает нормы о бесплатной юридической помощи.

Статья 49 УПК РТ предусматривает, что заведующий юридической консультацией и Президиум Коллегии адвокатов, а также орган дознания, предварительного следствия, прокурор, суд, в производстве которых находится, дело вправе освободить подозреваемого, обвиняемого, подсудимого полностью или частично от оплаты юридической помощи. В случае освобождения от оплаты юридической помощи органом следствия или судом оплата труда защитника производится за счет государства.

Статья 49 УПК РТ также содержит норму о том, что «заведующий юридической консультацией и Президиум Коллегии адвокатов обязаны выделять адвоката для осуществления защиты подозреваемого, обвиняемого, подсудимого». В соответствии со ст.53 УПК РТ «Адвокат не вправе отказываться от принятой на себя защиты подозреваемого, обвиняемого или подсудимого...»

Статья 51 УПК РТ предусматривает обязательное участие защитника при судебном разбирательстве по делам, в которых участвует государственный обвинитель; по делам несовершеннолетних; лиц с психическими недостатками или инвалидов; лиц, не владеющих языком, на котором ведется судопроизводство; лиц, преданных суду за преступления, за которые в качестве меры наказания может быть применена смертная казнь; лиц, между интересами которых имеются противоречия и хотя бы один из них имеет защитника. Если защитник не приглашен самим обвиняемым, следователь или суд обязаны обеспечить защитника в суде (ст.51 УПК РТ).

Статья 326 УПК РТ предусматривает выплату вознаграждения юридической консультации, когда адвокат, участвовал в деле по назначению. Проблема оказания бесплатной юридической помощи в Таджикистане является серьезной проблемой. Государство взяло на себя обязательство по обеспечению юридической помощью каждого, кто не в состоянии оплатить услуги адвоката. Несмотря на гарантии государства об оплате адвокатам за юридическую помощь малоимущим гражданам и другим лицам, имеющим право на получение бесплатной юридической помощи за счет средств местных бюджетов, на практике этого не происходит. В Таджикистане не имеется самостоятельного бюджета для оплаты адвокатам за оказанную правовую помощь. В связи с чем адвокаты редко получают оплату за свою работу. Существует огромная задолженность по выплате гонораров по делам по назначению. Помимо адвокатов бесплатную юридическую помощь оказывают юристы неправительственных организаций при финансовой поддержке международных организаций.

Таковыми НПО являются: Республиканское Бюро по правам человека и соблюдению законности, Центр по правам человека, Лига женщин – юристов и др., которые имеют свои филиалы в регионах Республики.

Несмотря на это, во многих районах страны бесплатная юридическая помощь отсутствует и адвокаты неохотно берутся за ведение таких дел.

5. Реформирование адвокатуры

Вопросы реформирования Адвокатуры в Таджикистане начали активно обсуждаться с 2006 года. Созданная в 2003 году Ассоциация Адвокатов Республики Таджикистан не смогла объединить членов Коллегий и поверенных адвокатов в единый самостоятельный орган адвокатов.

Актуальность реформирования Института адвокатуры в Таджикистане в настоящее время является очевидной. Необходимо прежде всего внесение изменений в действующее законодательство, регулирующее адвокатскую деятельность. Законодательство об адвокатуре перестало отвечать происходящим переменам в политической, экономической, в правовой сферах. Являясь институтом гражданского общества и выполняя важную роль в осуществлении правосудия и защиты прав физических и юридических лиц, Адвокатура Таджикистана является в настоящее время частично подконтрольной Министерству юстиции в области лицензирования деятельности поверенных адвокатов. Институциональная независимость адвокатуры от государственных органов диктуется задачей обеспечения защиты прав и свобод человека, возложенной на нее. В соответствии с международной практикой только сами адвокаты должны решать вопросы

самоорганизации и деятельности, включая формирование органов самоуправления. Такого же мнения придерживается Специальный докладчик ООН по вопросу о независимости судей и адвокатов г-н Леонардо Деспуй. В пункте 87 Рекомендаций по итогам миссии в Таджикистан отмечается, что «важной проблемой в стране является уязвимое положение адвокатов, вызванное трудностями, которые они испытывают при исполнении своих профессиональных обязанностей, в частности в том, что касается беспрепятственного оказания правовой помощи своим клиентам. Отсутствие единого профессионального органа, основанного на принципах самоуправления и независимости, ведающего всеми вопросами касательно юридической профессии (в том числе и профессии адвоката) становится особенно очевидным».

Законодательство двояко определяет адвокатскую деятельность: если Коллегия адвокатов признается в качестве общественной организации, то есть некоммерческой, то поверенный адвокат признан предпринимателем. Отсутствие единых правил профессиональной этики, единой дисциплинарной практики, разобщенность адвокатских формирований не отвечает предъявляемым требованиям. В Основных Положениях ООН о роли адвокатов предусматривается необходимость принятия норм профессионального поведения для адвокатов.

«Кодексы профессионального поведения адвокатов должны устанавливаться профессией через свои соответствующие органы или в соответствии с законодательством, отвечающим положениям национального права и обычая и признаваемым международными стандартами и нормами». (п.26).

В настоящее время в Таджикистане не существует Единых Правил профессионального поведения для юридических профессий, в том числе, для адвокатов. Ни в Законе «Об адвокатуре», ни в Законе «О лицензировании отдельных видов деятельности», ни в Положении об особенностях лицензирования деятельности поверенных адвокатов нет достаточного регулирования вопроса о правилах профессионального поведения для всех адвокатов.

Закон «Об адвокатуре» содержит некоторые нормы профессиональной этики и поведения, которые обязательны для всех адвокатов.

Статья 7 Закона содержит положение о том, что «Адвокат должен неукоснительно следовать этическим требованиям профессионального сообщества, постоянно совершенствовать свои знания, деловую квалификацию и хранить адвокатскую тайну».

В статье 8 Закона содержатся нормы, запрещающие адвокату принимать поручение об оказании юридической помощи в случаях:

- если он ее оказывает или ранее оказывал лицам, интересы которых противоречат интересам лица, обратившегося с просьбой о ведении дела;
- если он участвовал в деле в качестве судьи, прокурора, следователя, лица, производившего дознание, эксперта, специалиста, переводчика, свидетеля или понятого, а равно если в расследовании или рассмотрении дела принимает участие должностное лицо, с которым адвокат состоит в родственных отношениях.

Адвокат не вправе отказаться от защиты. В соответствии со ст. 9 Закона «Адвокат не вправе разглашать, а также использовать в своих интересах или интересах третьих лиц какие-либо сведения, составляющие предмет адвокатской тайны». Статья 11 Закона также предусматривает, что «...Адвокат должен постоянно поддерживать престиж своей профессии в качестве участника осуществления правосудия и общественного деятеля». В этой же статье содержится запрет адвокату покупать или иным способом приобретать являющиеся предметом спора имущество и права физических и юридических лиц, обратившихся к нему за правовой помощью, как на свое имя, так и под видом приобретения для других лиц».

Уголовно-процессуальный кодекс РТ также предусматривает нормы профессиональной этики и поведения адвокатов. В соответствии со ст. 49 УПК РТ «...Одно и то же лицо не может быть защитником двух подозреваемых, обвиняемых и подсудимых, если интересы одного из них противоречат интересам защиты другого». Согласно ст. 52.1 УПК РТ «Адвокат, представитель профессионального союза и другой общественной организации не вправе участвовать в деле в качестве защитника или представителя потерпевшего, гражданского истца и гражданского ответчика, если он по данному делу оказывает или ранее оказывал юридическую помощь лицу, интересы которого противоречат интересам лица, обратившегося с просьбой о ведении дела, или если он ранее участвовал в качестве судьи, прокурора, следователя, лица, производившего дознание, эксперта, специалиста, переводчика, свидетеля или понятого, а также если в расследовании или рассмотрении дела принимает участие должностное лицо, с которым адвокат, представитель профессионального союза и другой общественной организации состоит в родственных отношениях».

Статья 53 УПК РТ также предусматривает, что «Защитник обязан использовать все указанные в законе средства и способы защиты в целях выявления обстоятельств, оправдывающих подозреваемого, обвиняемого или подсудимого, смягчающих их ответственность, и оказывать им необходимую юридическую помощь».

В 1999 году Республиканская Коллегия адвокатов приняла Правила профессионального поведения адвокатов Республики Таджикистан, которые до 2006 года использовала Коллегия адвокатов Согдийской области.

26 января 2006 Коллегия адвокатов Согдийской области также приняла Правила профессиональной этики адвокатов.

Министерство Юстиции РТ не разрабатывало Правил профессионального поведения для поверенных адвокатов. Принятые Республиканской и Согдийской Коллегией адвокатов Правила профессионального поведения адвокатов не распространяются на поверенных адвокатов, и тем самым они не обязаны соблюдать установленные в них нормы профессиональной этики, за исключением тех, которые изложены в Законе «Об адвокатуре». Таким образом, не существует единого свода этических правил, применимых ко всем, кто представляет юридические услуги.

Отсутствует и единая дисциплинарная практика для адвокатов. Предусмотренный Законом «Об адвокатуре» Раздел IV «Дисциплинарная ответственность адвокатов» (ст.ст. 23-28) применим только для адвокатов Коллегий. Взыскания налагаются Президиумом Коллегии адвокатов.

В Положении об особенностях лицензирования отдельных видов деятельности от 3 апреля 2007 г. (в главе 47) указано, что в отношении поверенных адвокатов «В случае поступления в Министерство юстиции более двух раз жалоб о халатности лицензиата, лицензия приостанавливается. Информация о том, какова процедура рассмотрения жалоб, и какое решение принимается в том случае, если жалобы не подтвердились не является доступной. Согласно Закону «О лицензировании отдельных видов деятельности» от 17 мая 2004 г. (статья 14 п.1) «Лицензирующий орган вправе приостановить действие лицензии в случае выявления неоднократных нарушений или грубого нарушения лицензиатом лицензионных требований и условий. Приостановление действия лицензии также может быть применено только в исключительных случаях, если это необходимо для предотвращения непосредственной угрозы жизни и здоровью людей, наступления техногенной катастрофы, причинения невосполнимого вреда природным объектам или состоянию окружающей среды и предотвращение указанных обстоятельств другими способами невозможно». В соответствии с указанным Законом (статья 14 п. 4) аннулирование лицензии производится на основании решения суда, за исключением случая неуплаты лицензиатом в течение 15-ти

дней лицензионного сбора за предоставление лицензии, когда аннулировать лицензию может сам лицензирующий орган.

Налогообложение адвокатов – членов Коллегий и поверенных адвокатов также значительно различается как по видам налогов, так и по налоговым ставкам. В 2006 году была предпринята попытка провести реформу адвокатуры в аспекте судебно-правовой реформы.

Был подготовлен Проект Концепции Реформирования адвокатуры Республики Таджикистан. Концепция была разработана при финансовой поддержке Таджикского отделения Института Открытого Общества – Фонд содействия в 2006 г. В состав рабочей группы по разработке Концепции входили представители Республиканской коллегии адвокатов, Согдийской коллегии адвокатов, поверенные адвокаты, преподаватель ТГНУ. В некоторых странах адвокаты состоят в одном из адвокатских объединений (Россия, Нидерланды, Германия, США, Франция). Например, в Германии и во Франции – в коллегии адвокатов, в США – в Ассоциации адвокатов, в России – в Федеральной палате адвокатов РФ. В связи с этим в Концепции подчеркивалась необходимость учреждения единого национального объединения (например, Союза) адвокатов РТ. Модельным вариантом может стать создание Федеральной Палаты адвокатов в Российской Федерации. Члены Рабочей группы по разработке Концепции реформирования адвокатуры РТ перед началом работы над Концепцией посетили г. Москву и Ивановскую область Российской Федерации, где ознакомились с опытом реформирования адвокатуры РФ. Поскольку опыт РФ показался приемлемым для Таджикистана, членами Рабочей группы было предложено создание единого адвокатского органа наподобие Федеральной Палаты РФ. В Концепции предлагается создать единую организацию адвокатов, которая будет некоммерческим, негосударственным объединением, основанным на обязательном членстве всех адвокатов Таджикистана, объединившихся для совместного обеспечения корпоративных интересов.

Эта организация должна будет осуществлять представительство и защиту интересов адвокатов в органах государственной власти, органах местного самоуправления, общественных объединениях и иных организациях, координировать деятельность адвокатских органов на местах, принимать меры, направленные на обеспечение высокого уровня оказываемой адвокатами юридической помощи. В рамках этой организации предусматривается создание региональных отделений во всех регионах страны. Учреждение единого национального органа адвокатов необходимо для целей:

- гарантирования единообразия профессионального поведения и этики адвокатов на всей территории Таджикистана;
- гарантирования предоставления адвокатами квалифицированной юридической помощи, обеспечения высоких стандартов профессии;
- защиты профессиональных прав и интересов адвокатов;
- представления интересов адвокатского сообщества.

Обязательность членства необходима для обеспечения:

- контроля за доступом к профессии адвоката;
- контроля за квалификацией адвоката;
- дисциплинарного контроля.

Для устранения противоречий в законодательстве и неопределенности положения адвокатов в Республике Таджикистан, а также в целях поддержания высочайшего стандарта профессиональной деятельности адвокатов и оказания ими квалифицированной юридической помощи необходимо именно создание единой профессиональной организации адвокатов.

На наш взгляд, без такого объединения в Республике Таджикистан невозможна реальная независимость адвокатуры как необходимого условия адвокатской

деятельности. Специальный Докладчик ООН по вопросу независимости судей и адвокатов в Республике Таджикистан Леонардо Деспуй в своем докладе от 30 декабря (по итогам посещения Таджикистана с 23 по 30 сентября 2005 г.) также рекомендовал «Создать единый, основанный на принципах самоуправления орган с обязательным членством, который ведал бы всеми связанными с адвокатурой вопросами, такими, как доступ к юридической профессии, отрешение от профессии, принятие дисциплинарных мер, соблюдение этических норм и непрерывное юридическое образование. Этот орган должен быть независим от исполнительной власти». К, сожалению, в Программе судебно-правовой реформы реформированию системы Адвокатуры не было уделено никакого внимания. В настоящее время в Таджикистане во всех регионах проходят Круглые столы, где презентуются отчет по «Индексу независимости правовой профессии в Таджикистане», «Рекомендации по реформе адвокатуры Таджикистана», а также проект Концепции реформы адвокатуры РТ. С 2004 по 2005 годы в Таджикистане Американской Ассоциацией юристов (ABA| CEELI) при поддержке Таджикского филиала Института «Открытое общество» Фонд Содействия проведено исследование «Индекс Реформы Правовой Профессии для Таджикистана» (ИРПП). В основе Индекса лежат 24 фактора, вытекающих из международно-признанных стандартов для правовой профессии юристов, определенных такими организациями как ООН и Совет Европы. В Индексе перечисляются как положительные, так и отрицательные факторы, которые наблюдаются в деятельности адвокатов Таджикистана.

Из 24 факторов – 13 оценены как отрицательные , 8-как нейтральные и только 3-как положительные.

Положительными факторами отмечается то, что адекватно представлены этнические и религиозные меньшинства, а также представители обоих полов; отсутствует дискриминация в процессе допуска к адвокатской деятельности; адвокаты имеют возможность заниматься юридической деятельностью, как по отдельности, так и объединяясь с другими юристами. Отрицательными факторами указаны, в частности, следующие моменты:

- коллегии адвокатов не получают адекватного финансирования и не имеют достаточных финансовых Ресурсов для предоставления необходимых услуг своим членам;
- не существует Центров повышения юридической квалификации для адвокатов;
- большинство адвокатов не имеют адекватного доступа к юридической информации и другим ресурсам;
- адвокаты получают неадекватную оплату за свои услуги;
- недостаточное количество адвокатов в отдельных регионах Таджикистана, качество предоставляемых юридических услуг не соответствует необходимым требованиям;
- отсутствие достаточных знаний и практических навыков;
- ограниченный доступ к задержанным лицам и другие.

С 1 июля 2008 года Таджикское Отделение Американской Ассоциации Юристов /Программа Верховенства Права («АБА / Роли») в Рамках Программы Уголовного права в Таджикистане начала реализацию Программы укрепления текущих реформ уголовного права посредством обеспечения трех Коллегий: Согдийской Коллегии в г. Худжанде, Республиканской Коллегии в г. Душанбе и Душанбинской (городской) Коллегии адвокатов электронной правовой базой данных – «Адлия», обновляемой на ежемесячной основе. В этих целях в головных офисах Коллегий созданы Ресурсные центры. АБА/ Роли предоставила Центрам оборудование, установила электронную правовую базу данных на каждом компьютере и обеспечила доступ к Интернету для ежемесячного обновления базы данных, а также предоставила одного юриста в качестве штатного сотрудника на полный рабочий день для работы в Центре. Программа рассчитана на 1 год. В конце года, начиная с установки базы данных в Коллегиях, Коллегии приобретают право собственности на оборудование, мебель и оставшиеся офисные принадлежности и сами будут нести ответственность за расходы и функционирование системы.

Заключение

Существование поверенных адвокатов, являющихся предпринимателями, противоречит независимости адвокатской профессии, поскольку адвокатская деятельность не является коммерческой и не может регулироваться Законом РТ «О лицензировании отдельных видов деятельности». В соответствии со ст. 13 Закона РТ «Об адвокатуре» специальное разрешение на осуществление адвокатской деятельности не требуется. Лицензия, выдаваемая исполнительным органом власти - Министерством Юстиции РТ означает выдачу разрешения на осуществление адвокатской деятельности и подконтрольность органу исполнительной власти. Лицензии могут выдаваться только самими адвокатскими формированиями, но не государственным органом. К сожалению, в настоящее время в Таджикистане не существует единства мнений относительно будущего профессии адвоката. Позиции представителей существующих адвокатских формирований различны.

Первостепенной задачей на данном этапе является достижение компромисса между существующими коллегиями адвокатов и поверенными адвокатами относительно создания единого органа адвокатского самоуправления. Председателем Республиканской коллегии адвокатов Амирбековым Н.А. было высказано мнение, что таким объединяющим всех адвокатов страны органом могла бы стать уже существующая Ассоциация Адвокатов Республики Таджикистан (прим. автора – в настоящее время Ассоциация Адвокатов РТ состоит исключительно из членов Республиканской Коллегии адвокатов). В Концепции реформирования адвокатуры РТ предлагается создание органа, который бы состоял из Центрального республиканского органа и независимых органов адвокатского самоуправления в виде региональных организаций, например, Союза адвокатов Республики Таджикистан и региональных отделений Союза адвокатов областей и г. Душанбе.

Предполагается, что Союз адвокатов РТ должен представлять собой некоммерческое негосударственное объединение, основанное на обязательном членстве всех адвокатов Республики Таджикистан. Высшим органом Союза адвокатов будет Республиканский Съезд Адвокатов, созываемый не реже одного раза в 4 года, а в период между съездами – ежегодная Конференция адвокатов. Постоянно исполнительным органом будет Правление Союза адвокатов, которое будет подотчетно Республиканскому Съезду. Предполагается, что региональные отделения Союза адвокатов (на уровне областей и г. Душанбе) станут адвокатскими организациями, объединяющими адвокатов на территории соответствующих регионов РТ. Высшим органом регионального отделения будет Общее собрание адвокатов соответствующего региона, которое созывается ежегодно. Адвокаты могут осуществлять свою деятельность в различных организационных формах по своему выбору: единолично – Адвокатский кабинет, а коллегиально – в составе адвокатских бюро, коллегий адвокатов, юридических консультаций.

Допуск к профессии будет осуществляться квалификационной комиссией, возглавляемой представителем адвокатуры. В квалификационную комиссию будут входить также представители судебной власти, Министерства Юстиции, ученые. В настоящее время достичь соглашения по указанным аспектам Концепции реформирования адвокатуры Республики Таджикистан между всеми существующими формированиями не удастся. Закон РТ «Об адвокатуре», принятый еще в 1994 году, уже устарел. Создание единого профессионального органа адвокатов путем безотлагательного принятия нового Закона «Об адвокатуре» является очевидным.

Октябрь 2008 г.