

Гаврилова А. В.

ИСТОРИЯ АДВОКАТУРЫ АНГЛИИ

Адрес статьи: www.gramota.net/materials/1/2007/2/128.html

Статья опубликована в авторской редакции и отражает точку зрения автора(ов) по рассматриваемому вопросу.

Источник

Альманах современной науки и образования

Тамбов: Грамота, 2007. № 2 (2). С. 281-283. ISSN 1993-5552.

Адрес журнала: www.gramota.net/editions/1.html

Содержание данного номера журнала: www.gramota.net/materials/1/2007/2/

© Издательство "Грамота"

Информация о возможности публикации статей в журнале размещена на Интернет сайте издательства: www.gramota.net

Вопросы, связанные с публикациями научных материалов, редакция просит направлять на адрес: almanac@gramota.net

История зарождения и развития адвокатуры в зарубежных странах в последнее время практически не привлекает внимания исследователей. Учебники по истории государства и права зарубежных стран, рассматривая вопросы судебного процесса, лишь косвенно затрагивают проблему участия адвокатуры в судопроизводстве, либо вообще обходят ее стороной. Отсутствие исследований по указанному вопросу в конечном итоге способствует появлению в учебниках не соответствующих действительности фактов и искажению реального положения адвокатуры.

Так, в одном из учебных пособий по истории государства и права зарубежных стран мы можем встретить следующее утверждение: «Законом 1990 г. в Великобритании был создан новый для страны институт адвокатуры» [Вологдин, А. А. 2005: 23]. Следуя авторской логике, можно прийти к выводу либо об отсутствии ранее института адвокатуры в Англии вообще, либо о формировании адвокатуры совершенно нового образца.

В то же время, ни тот, ни другой напрашивающийся вывод не соответствует реальности. Да, действительно в 1990 г. был принят Закон о судах и юридических услугах, который лишь расширил полномочия солиситоров (одной из двух самостоятельной группы адвокатов) и в какой-то степени лишил монополии на судебную защиту барристеров (второй самостоятельной группы адвокатов). Сам же институт адвокатуры, представленный солиситорами и барристерами, не претерпел каких-либо существенных изменений.

Все вышесказанное обусловило необходимость рассмотрения вопроса об истории появления и развития адвокатуры в Великобритании в настоящей работе.

Первые упоминания об английских адвокатах прослеживаются в законах англосаксонских королей. Адвокаты назывались защитниками (*advocatus*). Так, по закону Эдмунда (X в.), человек, убивший члена другой семейной общины, избирал себе защитника, который своим посредничеством должен был предотвратить кровную месть и заменить ее выкупом. В некоторых законах установлено, что для чужеземцев, бедных и отверженных, не имеющих адвоката, защитником выступает сам король, а для духовных лиц – епископ [Васьковский Е. В. 1893: 195].

Как правило, на первоначальном этапе формирования защита осуществлялась родственниками, с течением времени адвокатской профессией стали заниматься и другие лица. В XI в. адвокатской деятельностью в Англии занималось преимущественно духовенство, но духовные соборы XII века запретили им выступать в светских судах.

Первые зачатки организации адвокатуры появились в XIII веке, когда разъездные королевские суды получили постоянное место пребывания в Вестминстере – это способствовало сплочению адвокатов (ранее тоже разъездных) при суде. Тогда же появляется первый закон, упоминающий адвокатуру, который, в частности, постановил, что при Вестминстерском суде должный состоять 140 опытных адвокатов для ведения дел частных лиц.

Кроме того, к периоду правления Эдуарда I относится возникновение первой из четырех судебных коллегий, которые выступали в качестве учреждений, готовивших опытных юристов – судей и адвокатов.

Это произошло следующим образом. Английские университеты, основанные в Оксфорде и Кембридже в XII в. отводили мало времени преподаванию юриспруденции и, как следствие, возникла потребность в соответствующих специализированных учебных заведениях. Результатом стало появление частных юридических школ, открытых юристами – практиками, а затем судебных коллегий, которые стали единственными учреждениями, подготавливающими адвокатов и судей.

Первая коллегия получила название Линкольнской, так как располагалась в здании, принадлежавшем графу Линкольну. Впоследствии возникли еще три коллегии: Грейская (названная в честь прежнего собственника здания Грея), Внутренний Темпл и Средний Темпл (расположенные в месте бывших владений ордена тамплиеров).

Помимо судебных коллегий существовала еще канцелярская коллегия, которая подготавливала исключительно поверенных (солиситоров) [в Англии адвокатская деятельность осуществлялась изначально двумя группами лиц – судебными представителями (поверенными) и правозаступниками (барристерами) - Прим. автора]. Далеко не все лица, закончившие эту коллегию, имели возможность поступить в судебную, ввиду значительной платы за содержание в последнем учреждении. Так, обучение в судебной коллегии длилось восемь лет, а плата за ежегодное содержание равнялось как минимум 28 фунтам стерлингов, т.е. довольно значительной для того времени сумме.

Первоначально судебные коллегии занимались преподаванием только юридических наук, но в XV в. они постепенно трансформируются в общеобразовательные учреждения, а их организация приобретает более стройный вид. Коллегии стали представлять собой самоуправляющиеся общины, членами которых были адвокаты (барристеры) и кандидаты в адвокаты. Во главе коллегий находились выборные старшины, которые заведовали всеми делами коллегии и отвечали за внутреннюю дисциплину. Через три года после поступления в коллегию студент получал звание «внутреннего адвоката» (*inner barristers*), что давало ему возможность практиковаться только внутри коллегии, но не в коем случае ни в судах. Через пять последующих лет обучения «внутренние» барристеры обращались во «внешних» (*outer barristers*) и получали право практиковать в суде.

Помимо барристеров (кандидатов права) в составе коллегии находились сердженты или доктора права, в звание которых по решению короны возводились наиболее успешные и талантливые барристеры, практиковавшие не менее 16 лет.

Звание серджента не только являлось почетным, но и предоставляло ряд привилегий – исключительное право вести дела в некоторых судах и по особо важным делам, исполнение обязанностей судей в ассизах, присутствие в парламенте при обсуждении петиций, право избираться в качестве судей в высшие судебные инстанции и защиты интересов народа в случае посягательства на них со стороны короны [Васьковский Е. В. 1893: 200]. Сердженты состояли в судебной коллегии, но представляя собой при этом, особую корпорацию внутри коллегии (Fayndon Inn).

Обращая внимание на адвокатскую практику, следует отметить, что английские адвокаты не могли похвастаться судебным красноречием как, например, римские и французские адвокаты. Главную роль в этом сыграло не столько косноязычие и пренебрежение самих адвокатов к ораторскому искусству, сколько господство в английском праве формализма, существование огромного количества законов, и, самое важное, недопущение адвокатов к защите обвиняемых в государственных (тризн) и важных уголовных преступлениях (фелония). Данное обстоятельство, с нашей точки зрения, является следствием действия обычного права, согласно которому судья считался первым защитником подсудимого. В юридической среде не раз возникали диспуты относительно такой несправедливости, однако первая попытка отметить древний принцип была предпринята лишь в 1695 г., с изданием Билля о допущении (в некоторых случаях) участия адвокатов в политических процессах.

С принятием статута 1747 г. легислатура английских адвокатов еще более расширилась, но только в 1836 г. защита обвиняемых по важным преступлениям была признана обязательным элементом судопроизводства.

Негативно на состоянии адвокатской профессии в Англии сказывалось отсутствие непосредственной связи адвокатов с учеными – юристами (как это было во Франции).

Английские адвокаты были чистыми практиками, причем подобное представление о собственной профессии у них формировалось изначально: с конца XVII в. в судебных коллегиях чтение лекций профессорами было ограничено: они постепенно уступили место диспутам.

В конечном итоге недостатки юридического образования, получаемого в судебных коллегиях, привели к недовольству общества, нуждающемуся в более квалифицированных специалистах. Результатом этого и явилось проведение ряда реформ, направленных на улучшение адвокатской деятельности.

Первая реформа коснулась системы подготовки адвокатов. В 1780 г. возобновилось чтение лекций в Грейской коллегии, в 1796 г. – в Линкольнской, а затем и в двух остальных [Васьковский, Е. В. 1893: 208.].

В 1852 г. был образован особый совет по юридическому образованию в судебных коллегиях, состоявший из восьми старшин коллегии. В обязанности этого учреждения вменялось наблюдение за преподаванием юриспруденции в коллегиях и материальное содержание профессоров. В 1870-х гг. ему же было предписано подвергать (в случае отсутствия университетского диплома) каждого кандидата в коллегию экзаменам по английскому и латинскому языкам и истории [Помимо этого условия от кандидатов требовалось представить свидетельство о своей добропорядочности, подписанное двумя барристерами, а также внести денежный взнос (36–40 фунтов стерлингов). В течение обучения предусматривалась сдача еще двух экзаменов: в середине курса и по окончании его - Прим. автора.].

Другая реформа была направлена на уравнивание статусов барристера и серджента. Так, в 1846 г. барристеры наравне с серджентами получили право участвовать в судах общих исков. В 1873 г. они также получили право назначаться в качестве членов высших судов, что ранее являлось привилегией серджентов.

Результатом данных реформирований звание серджента стало исключительно почетным, не сопровождающимся какими-либо привилегиями. Не уничтожая его полностью, правительство одновременно создавало институт королевских адвокатов, которые пользовались определенными преимуществами и избирались из барристеров для защиты интересов и прав короны в случае их нарушения. Это, в конечном итоге, привело к постепенному исчезновению серджентов.

Таким образом, начиная с XIII века, в Англии сложилась своеобразная сословная организация адвокатуры, обладающая своими специфическими особенностями. Английские адвокаты не составляли отдельного от магистратуры класса, а, наоборот, образовывали одно сословие, имеющее общие органы самоуправления. Как судьи, так и чины прокурорского надзора (созданные в 1879 г.) избирались из барристеров. Все адвокаты являлись членами судебной коллегии и подчинялись совету старшин, который и осуществлял, по сути, функции органа самоуправления, в том числе и дисциплинарное производство.

Отдельной характеристикой заслуживает вторая, уже упоминавшаяся нами, группа адвокатов – солиситоров или поверенных, осуществлявших судебное представительство. Если деятельность барристеров была направлена исключительно на судебную защиту, то сфера действия поверенных помимо судебного представительства были значительно шире, которая включала в себя обязанности нотариусов, маклеров, комиссионеров, а также возможность выступления в низших судах, где барристеры обычно не выступали. Еще одно отличие солиситоров от барристеров заключалось в форме получения гонорара. Если барристеры могли получить гонорар только через посредство поверенного (т.е. не имели право заключать соглашения о гонораре с клиентом), то солиситоры получали вознаграждение на основании добровольного соглашения с клиентом.

Отметим, что данный институт в Англии, в отличие от барристеров, изначально подвергался жесткой законодательной регламентации. Первоначально в Англии при господстве принципа личной явки судебное пред-

ставительство допускалось только с особого разрешения короля. Лишь с принятием официального Статута 1285 г., поверенные получили право осуществления своей деятельности без какой-либо санкции.

Как уже отмечалось, поверенные получали образование в канцелярских коллегиях. Кроме того, в 1402 г. судьям было предписано экзаменовать лиц, желавших получить звание поверенного, для дальнейшего внесения их в особый список и допущения к практике (С принятием закона 1843 г. поверенные могли быть допущены к экзамену, только после пятилетней практики в качестве клерков под патронатом действующих поверенных [Прим. автора]).

В 1827 г. был образован орган самоуправления поверенных – Юридическое общество. Целью этого мероприятия было юридическое оформление сословия и поддержания в нем дисциплины.

Примечательно, что, несмотря на обширную сферу деятельности поверенных и необходимость в юридических услугах, предоставляемых солиситорами, в обществе они не пользовались тем уважением, каким обладали барристеры. Именно барристеры в глазах обывателя являлись своего рода высшей адвокатской кастой, обладающей чертами благородного аристократического сословия. Может быть, именно поэтому поверенные не раз вносили предложение об объединении двух адвокатских корпораций, но их агитация не встретила поддержки в среде барристеров.

В XX столетии компетенция солиситоров еще более расширилась. Они по-прежнему имеют права участия в магистратском суде, кроме того, существующие инструктивные указания открывают солиситорам доступ в зал судебного заседания Суда Короны для участия в кассационном производстве по делам, которые рассматривались в магистратском суде. Солиситоры имеют право выступать в заседаниях Высокого суда по делам о банкротстве, что составляет их личную монополию. В заседаниях Европейского суда справедливости солиситоры участвуют на равных правах с барристерами.

Помимо этого, солиситоры, проработавшие не менее десяти лет, могут быть назначены рекордерами, т.е. совмещать обязанности адвоката с обязанностями судьи в Суда Короны [Романов, А. К. Правовая система Англии. – М., 2002. – С.287]. Солиситоры, имеющие стаж работы не менее пяти лет, могут быть назначены для работы судьями окружных судов одного из шести судебных округов Англии и Уэльса. Закон о судах и юридических услугах (Courts and Legal Services Act) 1990 г. предусматривает, что солиситоры могут получить мантию и перейти в разряд барристеров и назначаться лорд-канцлером старшими барристерами.

На сегодняшний день солиситорам по-прежнему принадлежит обширная сфера деятельности: работа с документами, сопровождение истребования имущества, составление завещаний, участие во внесудебных процедурах в рамках гражданско-правовых споров, юридических вопросов, связанных с заключением и расторжением браков, управлением земельной собственностью, трудовой деятельностью, иммиграцией и обслуживанием деятельности юридических лиц. Значительное число солиситоров заняты в сфере муниципального управления или работают в частных фирмах как юрисконсульты. Юридическое общество по-прежнему является руководящим и контролирующим органом их профессионального сообщества.

Что же касается современных барристеров (Отметим, при этом неоднородный состав данной категории адвокатов, в составе которых ярко выделяется своего рода элита – королевские адвокаты, из числа которых избираются судьи Высокого суда и судов графств [Прим. автора]), то их работа состоит в основном в осуществлении судебной защиты и подготовке письменных заключений в той области права, в которой они специализируются. До принятия Закона о судах и юридических услугах (1990 г.) барристеры могли работать только в контакте с солиситорами; в соответствии же с ним барристеры получили право заключать прямые договоры с клиентами, нуждающимися в их услугах, и получать плату от них.

Главным органом самоуправления адвокатов–барристеров сегодня является Сенат судебной коллегии, в современном виде учрежденный в 1974 г., отвечающий за дисциплинарное воспитание адвокатов. Органом, отвечающим за профессиональный уровень адвокатов, по-прежнему является Совет барристеров.

И в настоящий момент в Великобритании не снят с обсуждения вопрос об объединении сообществ барристеров и солиситоров в единую адвокатуру по примеру стран континентальной Европы. Однако он по-прежнему остается открытым, и, пожалуй, таковым и останется в силу приверженности английского общества к своим историческим традициям. Подтверждением нашего мнения является и само содержание уже упомянутого Закона о судах и юридических услугах (1990 г.).

Таким образом, из всего вышесказанного следует, что английская адвокатура, обладающая достаточно древней историей, в отличие от других стран Европы имеет свои специфические особенности, развивалась в условиях превалирования древних обычаев и статутов, на протяжении веков мало подвергалась преобразованиям и, самое интересное, практически не изменилась в XX столетии.

Список использованной литературы

- Васьковский, Е. В. Организация адвокатуры. – Ч. 1. – СПб., 1893.
Власов, И. С. Организация адвокатуры в зарубежных странах / И. С. Власов, В. З. Пулянов. – М., 1972.
Вологдин, А. А. История государства и права зарубежных стран / А. А. Вологдин, Е. В. Шагдурова. – Рабочий учебник СГА. – Юнита 4. – М., 2005. – С. 23
Романов, А. К. Правовая система Англии. – М., 2002.
Уолкер, Р. Английская судебная система. – М., 1980.