похожа ни на одну другую, несмотря на некоторые схожие критерии. Развивается авторское право очень стремительно, и нет гарантий, что «завтра» законодатель не определит иные основания для идентификации правовой природы авторского права.

1. Беляцкий С.А. Новое авторское право в его основных принципах. СПб.: Право, 1912. 151 с.
2. Блинец И.А. Авторское право и смежные права: учебник. М.: Проспект, 2010. 416 с.
3. Дозорцев В.А. Интеллектуальные права: Понятие. Система. Задачи кодификации: сборник статей. М.: Статут, 2003. 416 с.
4. Липчик Д. Авторское право и смежные права = Droit d'auteur et droits voisins. Пер. с фр.; Предисл. М.А. Федотова. М.: Ладомир; Изд-во ЮНЕСКО, 2002. 788 с.

Аратулы К., Абитаева А.К.

Роль и значение адвокатуры в становлении правового государства и гражданского общества

*Казахский Национальный университет имени аль-Фараби
(Казахстан, Алматы)*

doi:10.18411/lj-31-03-2018-56

idsp: 000001:lj-31-03-2018-56

Научный руководитель – Ефремов Е.Н.

Аннотация

В данной статье отражены исторические предпосылки научно-аналитического рассуждения о значении института адвокатуры к современным реалиям. Также обозначены семантическое определение и толкование понятия адвокатуры и роль фактора правовой (юридической) помощи и правозащитника в развитии современного правового общества и государства. Кроме того обсуждены некоторые актуальные для авторов вопросы адвокатской деятельности.

Ключевые слова: адвокат, адвокатура, правовое государство, история адвокатуры, юридическая помощь, защита прав и законных интересов, правовая защита.

*Quodcunque aliquis obtulit
corporis sui fecerit jure id fecisse videtur
(Все, что человек делает для защиты
самого себя, считается законным)*

Как нам известно из истории и теории государства и права из многочисленных теории обуславливающих появления институтов как государства так и права, самой приемлемой для нас теорией, по нашему мнению, считается теория появления государства и права в одновременный цивилизационный период. Данная точка зрения близка приверженцам современного научного сообщества, которое является медиативным позиционным мышлением и постмодернизированной дефиницией точки зрения государственного права или правового государства. По такой стезе развития правового государства институт правозащиты, то есть в нашем случае адвокатуры, можно рассматривать с самых примитивных и первозданных общественных и правовых отношениях человечества и общества.

И так приведем в качестве примера, некоторые исторические события из мировой истории судебной практики начиная с Древних цивилизаций как Египет, Рим, Афины и т.д., заканчивая резонансными, а то и шумными делами известных квалифицированных адвокатов современности.

Для начала попытаемся определить что же такое адвокатура и что из себя представляет сам адвокат. Слово адвокатура происходит от латинского *advocatus*, что значит призванный, приглашенный, ну или назначенный для советов. Разные интерпретации и парадигмы этого термина применяются во всем мире по схожим дефинициям и понятиям. К примеру английское слово *advice* – означает советовать или консультировать, либо просто дать совет. Более нам, лицам работающим в образовательной сфере, знакомое слово *адвайзер* (*adviser*) с английского переводится как советник, куратор и означает консультанта, советника либо наставника в разных сферах жизнедеятельности человека.

Адвокатура – социально-правовой институт, занимающийся защитой прав, свобод и законных интересов доверителя в суде всеми незапрещенными законом способами. История адвокатуры насчитывает не одну тысячу лет: адвокатская практика была распространена еще в Древнем Риме и Древней Греции. Профессия эта была популярна не только по причине баснословных вознаграждений защитников, но также благодаря тому, что обеспечивала большую популярность людям и востребованность в социуме лицам, занимающимся адвокатской деятельностью. Все судебные процессы сопровождалось ведением протоколов, что практикуется и по сей день. Сегодня предназначение профессии адвоката мало чем отличается от древних времен – она необходима прежде всего для отстаивания интересов граждан и организаций в суде.

Есть старая древнеримская притча «*Lex semper dabit remedium*» - закон всегда предусматривает способ защиты, и один из способов такой защиты есть адвокат, то есть защитник прав, свобод и интересов каждого индивида современного правового общества.

Подобно судейской, адвокат есть общественная должность, задача которой заключается в том, чтобы оберегать права частного лица. Но в то время, когда судья оберегает эти права в силу своей государственной власти, адвокат может помочь только тем, что он предоставляет свое знание законов в распоряжение клиента и старается дать тяжбе благоприятное для последнего направление. Отсюда понятно, что везде, где знание права перестает быть общим достоянием и для этого образуется особое сословие юристов, там и адвокатура должна сомкнуться в тесный кружок юридически образованных защитников [1].

По мнению ученого юриста и известного адвоката Г.М. Резника, «Адвокат – это человек, профессиональная деятельность которого заключается в оказании юридической помощи гражданам и организациям. Адвокат должен выявлять и устранять нарушения законов, защищать права и законные интересы своих подзащитных, выполняя тем самым нравственный долг перед обществом» [2]. С его мнением полностью можно согласиться, но на наш взгляд, помимо вышесказанных детерминантов к адвокату есть и другие негласные требования. К примеру, адвокат кроме защитных функции должен или по крайней мере имеет возможность независимо вести расследование, в пределах своей компетенции проводить следственные действия, обращаться ко всем законным услугам по раскрытию преступления, например, проводить следственный эксперимент или воспользоваться услугами экспертизы и т.д.

Адвокат должен быть независимым в своих оценках, при этом не забывая, что цель не должна оправдывать средства. По закону РК «Об адвокатской деятельности» адвокат не может занимать должности в государственных учреждениях и предприятиях, а также заниматься предпринимательской деятельностью, кроме занятия преподавательской, научной и творческой деятельностью, что вполне лояльно для такой высокопоставленной и ответственной профессии [3].

Социальная значимость профессии в обществе очень высока. Профессия адвоката очень востребована в нынешнее непростое время рыночной экономики.

Профессиональный адвокат должен хорошо разбираться в законах страны, уметь четко и грамотно выстраивать линию защиты своего клиента, быть независимым и неподкупным. Кстати происхождение слова «клиент» тоже имеет древнеримское происхождение, и означает плебей, отдавший под покровительство патрона-патриция, и находящийся от него в зависимости.

Кроме того адвокат должен иметь трезвый ум и железную логику, вместе с тем должен быть хорошо развит в красноречивости и смекалке, должен выражаться складно, цельно, доступно и понятно, а также доходчиво, уметь склонять к себе аудиторию, и что немаловажно выглядеть хорошо и опрятно. Все эти негласные правила, выражающие специфические черты адвоката, зародились и выторговались самой историей адвокатской деятельности и закрепились временем и практикой.

Профессиональная деятельность адвоката довольно сложная и многогранная, при рассмотрении любого судебного дела требуется умение выделять ряд процессов, необходимых для установления истины. Массовость и уникальность профессии диктуется сегодняшней правовой практикой, весьма популярной и распространенной в современном правовом обществе любой страны. Порой даже очень сложно оценить значимость адвокатской услуги, так как свобода и права человека не имеют цены. По роду своей деятельности, как ни раз уже говорилось, адвокатство, если так можно выразиться, всегда почиталось в обществе, особенно в высшем обществе, поэтому профессия адвоката по сей день престижна, уважаема и востребована. В связи с таким высоким почетом в обществе адвокат в своей работе должен быть непреклонен своим принципам и независим в борьбе за правосудие, так как зачастую раскрытие преступления либо отстаивание справедливого гуманного решения выглядит как схватка между личностями, а иногда даже как испытание твердости характера. Адвокат как защитник прав и свобод, а также интересов каждого человека поневоле в совершенстве должен знать нормативную базу той или иной страны, по законам которой он защищает или отстаивает интересы своего подзащитного, особенно судебно-процессуальные законы. Профессиональная и не только грамотность имеет первую и важную роль в процессе отстаивания интересов клиента в суде.

По мнению А.Б. Богачева, некоторые исследователи приписывали адвокатской профессии даже божественное происхождение. Конечно же теория имеет место быть, но это больше всего связано с тем, что при судебных днях перед богом либо перед монархами некоторые праведные личности приходили к грехам дабы защитить своих подопечных. Такие истории есть и у христиан, и у мусульман, и у иудеев. Не будем приводить точные примеры, вот один из них, «Когда книжники и фарисеи привели к Мусе женщину, уличенную в прелюбодеянии для того чтобы принять решение побить ее камнями, находившийся поблизости пророк Иса поневоле стал участником данного судебного процесса. Услышав и поняв суть дела, а также пожалев обреченную на муки истязания обществом мученицу, пока люди не растерзали женщину как псы озлобленные, Иса в ее защиту лаконично сказал: Кто из Вас без греха, первый бросьте в нее камень». И эта фраза сыграла важную роль в защите и отстаивании прав подсудимой, так как никто не был безгрешен, и все по одному развернулись и ушли прочь. С такими примерами и не только, можно ознакомиться в трудах самого адвоката А.Б. Богачева [4].

У древних иудеев и мусульман право напрямую отождествляется с религией. Где то судьями считались монархи либо священнослужители, где то наместники Иеговы, где то муфтий либо бий, а где то специально назначенные для такой должности лица (например, Кадий, Казий (Казы) или Судьи). Но всех их объединяло одно, все они играли роль, иногда выполняли функцию и защитника и судьи, иными словами были всем во время судопроизводства. И качество отправления правосудия полностью зависело от этих лиц. Но и этот период праворазвития был неотъемлемой частью развития и становления будущего правового государства и общества, что мы имеем сегодня. Тогда еще самого

правительства, как правового института, не существовало. В то время действовали лишь морально-этические нормы. Например нормы морали играли важную роль во всех направлениях жизни людей, «Учитесь творить добро, стремитесь к справедливости, помогайте угнетенным, воздавайте право сиротам и защищайте вдов» гласили принципы морали и нравственности общества тех времен, что по сути явились основополагающими идеями и фундаментом нынешних правовых систем и культур.

С годами институт правозащиты набирал обороты на западе, на востоке и в Азии и по всему миру. В Европе судебные процессы католической церкви регулировались нормами и порядком инквизиции, на ближнем востоке и в некоторых странах Центральной Азии правилами Шариата, в более современный период в Центральных и Северных регионах Европы пострелигиозный период имела популяризацию практика англо-саксонской системы правосудия наряду с романо-германской концепцией правоприменительной системы. И с этого колоссального временного момента резкого развития адвокатуры и начинается безостановочный процесс, можно сказать неистовый прогресс всей правозащитной практики к будущему состоянию адвокатство и юридической помощи.

На сегодняшний день практика юридической (правовой) помощи сохранила в нашей памяти немало лиц с успешной карьерой по данной стези, начиная с таких известных древнеримских и древнегреческих личностей как Цицерон и Демосфен и более позднего времени как Стасов Д.В., Спасович В.Д., Урусов А.И., Добровинский А.А., Кони А.Ф., Карабчевский Н.П., Плевако Ф.Н. и заканчивая современниками российской и отечественной адвокатуры как Астахов П.А., Мирзоев Г.Б., Барщевский М.Ю., Маркелов С.Ю., Макаров А.М., Мусаев М.А., Резник Г.М., Собчак А.А., Кленчин М.А. и др. Также можно отметить зарубежных адвокатов – Джозефа Дара Джеймела, Глорию Р. Оллред, Роберта Дж. Кардашяна, Марка Герагоса, Жака Вержеса, Алана Дершовица и многих других.

Сегодня юридическая помощь и защита прав и законных интересов человека обеспечены и гарантированы в полной мере в первую очередь Конституцией каждой развитой страны и цивилизованного общества, а также нормативно-правовой базой и судебной системой. Например, в Конституции Республики Казахстан расписаны и гарантированы все возможные законные права, свободы, а также обязанности гражданина и человека, так в ст. 13 говорится, что каждый имеет право на получение квалифицированной юридической помощи, и что каждый имеет право на судебную защиту своих прав и свобод. А Конституция это наивысший и основной закон, имеющий многогодовую, а то и многовековую перманентную правовую силу того или иного государства в мире и в обществе. Тем более любая республика, включая Казахстан, гарантирует своим гражданам защиту и покровительство конституционных прав в своей стране и за ее пределами [5].

А в будущем данная отрасль гуманитарного развития будет лишь рационально развиваться в положительную сторону, отвечая футуристичным требованиям современной научной и прикладной потребности гражданского общества.

1. <https://ru.wikipedia.org/wiki/> - Адвокатура.
2. Резник Г.М. Закон об адвокатуре как жертва конфликтов интересов. СПС Консультант Плюс: Российская юстиция, 1998 - №3.
3. Закон Об адвокатской деятельности от 5 декабря 1997 года №195-І - www.online.zakon.kz/
4. Богачев А.Б. <http://advocate-bogachev.com.ua/istoriya-advokatury/>
5. Конституция Республики Казахстан от 30 августа 1995 года с изменениями и дополнениями – Алматы: Юрист, 2017.