

УДК 347.965

Т. В. Веташкова

Учреждение образования «Витебский государственный университет имени П. М. Машерова», Министерство образования Республики Беларусь, Московский пр., 33, 210038 Витебск, Республика Беларусь, 8 (0212) 58 49 59, cruelangel120@yandex.by

ИСТОРИЧЕСКИЕ АСПЕКТЫ РАЗВИТИЯ ИНСТИТУТА БЕСПЛАТНОЙ ЮРИДИЧЕСКОЙ ПОМОЩИ В ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАНАХ

Статья посвящена вопросам, связанным с возникновением и развитием института бесплатной юридической помощи. Исторический анализ юридической помощи ведётся со времён римского права, зарождения романо-германской и англосаксонской правовых систем, которые лежат в основе правовых систем большинства государств. В статье выявляются особенности развития данного института на протяжении веков.

Ключевые слова: судебное представительство; бесплатная юридическая помощь; судебное представительство в римском праве; судебное представительство в Европе; судебное представительство в Англии.

Библиогр.: 5 назв.

T. V. Vetashkova

Vitebsk State University named P. M. Masharov, Ministry of Education of the Republic of Belarus, 33, pr. Moskovskiy, 210038 Vitebsk, Belarus, 8 (0212) 58 49 59, cruelangel120@yandex.by

INSTITUTE OF FREE LEGAL AID TO FOREIGN COUNTRIES (HISTORICAL AND LEGAL ASPECTS)

The article studies the emergence and development of the legal aid institute. The historical analysis of legal aid dates back to Roman times, it originates from the Roman-German and Anglo-Saxon legal systems which are the cornerstones of the legal systems in a great number of countries. The article describes the features of this institute development over the centuries.

Key words: judicial representation; free legal aid; judicial representation in the Roman right; judicial representation in Europe; judicial representation in England.

Ref.: 5 titles.

Введение. При обращении к истории становления и совершенствования института бесплатной юридической помощи в зарубежных странах представляется целесообразным осмыслить появление её истоков, а также

обозначить социальную направленность данного института с момента его правового оформления. Исторический обзор развития института юридической помощи проведён на примере романо-германской, а также

англосаксонской правовых систем, которые распространены в большинстве государств.

Основная часть. Относительно защиты чужих прав в римском праве следует указать, что на протяжении сравнительно долгого промежутка времени стороны судебного процесса не имели права на представление собственных интересов в суде [1, с. 5].

Усложнение гражданского оборота и способов его защиты повлекли популяризацию и развитие судопроизводства, что привело к умножению количества рассматриваемых дел и появлению новых участников процесса.

Правовые нормы, запрещающие подавать иски от другого лица (*Nemo alieno nomine lege agere potest*), перестали удовлетворять интересам субъектов процесса и потребовали пересмотра. Из данного правила появилось множество исключений. Так, Юстиниан даже предложил допускать выступление представителей «от имени народа», «за свободу» и «по опеке», так как самостоятельное участие этих субъектов в процессе физически невозможно [2].

Так, самостоятельная подача иска рабом исключалась, потому что правоспособными являлись лишь свободные люди. Раб мог обратиться в суд через представителя *assertor libertatus*. Идентичным являлось представительство «по опеке». Опека вводилась над несовершеннолетними, растратчиками, женщинами. Руководствуясь идеями справедливости, законодатель придаёт правовую форму попечительству над лицами, не достигшими совершеннолетия, или с физическими недостатками (слепота, глухота и т. д.). Попечитель обязан был принимать участие от их имени в судебных процессах.

Закон Гостилия допускал представительство на суде за лиц, попавших в плен или отсутствующих по делам государства [3]. Область процессуального представительства значительно расширилась. Представительствовать в суде вскоре стало возможным от имени и в интересах любых лиц.

В Римской империи приблизительно со II века появляется институт когниторов. Участие когниторов в процессе должны были обеспечивать сами представляемые.

Институт представительства получает своё развитие при Ульпиане, который ввёл представительство гестора в силу общественного долга или личных соображений. Показательным в связи с настоящим исследованием является то, что именно дефенсоры осуществляли представительство и юридическую защиту в суде безвозмездно [4, с. 111]. Следует отметить, что каждый свободный гражданин в определённый день недели имел право на бесплатную юридическую консультацию.

Римское право различало защитников (*advocatus, patronus, causidicus*) и ораторов (*oratores*).

Защитники давали тяжущимся юридические советы, а также присутствовали в процессе для произнесения судебной речи. Адвокаты должны были пройти специальное обучение, их статус подтверждался аттестатом. Защитники состояли на государственной службе и получали за это оклад. Наиболее частым основанием для процессуального представительства являлось поручение на безвозмездной основе. Договор поручения, в случае если он не безвозмездный, являлся ничтожным. Договор обладал особыми свойствами, вытекал из общественного долга, что было несовместимо со взиманием платы.

Достаточно чётко прослеживается тенденция сохранения безвозмездного представительства в суде и в европейских государствах романо-германской правовой семьи, однако нельзя однозначно заявлять о полноценном его существовании в средневековых государствах.

Первыми итальянскими адвокатами следует считать ломбардинских *гиусперити*, которые не обладали монопольным правом на оказание юридических услуг. Помимо них право оказывать юридическую помощь имели и другие юристы, ведущее положение среди которых принадлежало юристам, имевшим учёную степень доктора права.

Это обусловлено в первую очередь появлением в Италии университетов, отвечавших духу того времени. Так же, как и в других западноевропейских странах, в Италии имелся класс поверенных [5, с. 85].

С XIII века на территории Испании действовали две группы юристов-практиков — юрисконсульты (*legistas*) и адвокаты (*abogados*). С XIV века испанские адвокаты имели сословную организацию. В 1732 году на конгрессе адвокатов был разработан и принят типовой устав коллегии. С 1838 года обязательный характер приобретает правило о принадлежности адвоката к какой-либо коллегии для осуществления своей профессиональной деятельности. В течение XVI—XVIII веков формируется понятие «адвокат» с тем содержанием, которое оно имеет в настоящее время.

До XVIII века в Швейцарии успешно использовалось традиционное германское право, при котором судебный процесс осуществлялся устно в отсутствие профессионального судьи. Юридическую помощь нуждающимся гражданам оказывали судьи-ходатаи, которые по одному и тому же делу последовательно выполняли адвокатские и судебские функции. Долгое время в обществе не было потребности в создании корпорации адвокатов. И всё же, несмотря на бесчисленные препятствия, профессия адвоката в Швейцарии состоялась. Возможность быть адвокатом была открыта для представителей знатных сословий, функции поверенных исполняли менее именитые граждане. Общественное мнение воспринимало их в качестве адвокатов второго класса, поверенные имели право выступать только в судах низшей инстанции [6].

В средневековой Франции был заимствован из римского процессуального права принцип деления представителей на два сословия. Закон 1327 года закрепил раздельность сословий защитников (*avocats*) и стряпчих (*procureurs*), а также запретил совмещать два вида деятельности одному лицу [7].

Отказ от деления произошёл только во время Великой французской революции.

Судебное представительство поручалось поверенным по судебным делам. Наполеон Бонапарт восстановил систему деления на адвокатов и стряпчих в том же виде, в котором она существовала по ордонамсам Людовика XIV.

В обязанности стряпчих входили подготовка дела к судебному разбирательству и исполнительное производство по некоторым категориям судебных актов.

Деятельность стряпчих носила скорее технический, прикладной к адвокатской деятельности характер, заключалась в составлении и подаче бумаг. Возможность получения должности стряпчего по наследству, а также приобретения места в корпорации свидетельствовала о гораздо более низком общественном статусе стряпчих, нежели адвокатов.

Адвокаты осуществляли защиту интересов тяжущихся в суде. К адвокатам предъявлялись следующие валификационные требования: наличие университетского юридического образования, трёхлетняя стажировка, а также регистрация лица в таблице адвокатов.

Адвокаты не вступали в непосредственные отношения с клиентом, в том числе не получали от него вознаграждения. Гононар адвокату выплачивал стряпчий.

Считалось, что адвокат защищает своего клиента по собственной воле из стремления к справедливости. Вплоть до реформы 1971 года часто адвокаты готовили процессуальные документы самостоятельно, а также нанимали стряпчих, состоящих при суде, только для их подписания.

Не вызывает сомнений утверждение учёных, что первые французские адвокаты принадлежали к духовенству. Косвенным подтверждением данного факта являются постановления церковных соборов. Расцвет же французской адвокатуры относится ко времени образования Парижского парламента (Верховного суда), когда адвокаты получили чёткую систему организации, а также государственное и общественное признание. К началу XIV века во Франции сфор-

мировались основные принципы организации адвокатуры.

Несмотря на обычно-правовой характер организации сословия французских адвокатов, следует подчеркнуть, что с XIV по XVI век во Франции было издано около 50 указов, регулирующих деятельность адвокатуры.

Учёными признаётся тот факт, что вплоть до XIV века для занятия адвокатурой от французского подданного требовалось соблюдение одного условия — принятия ежегодно возобновляемой (повторяемой) присяги. Начиная с XIV века, помимо принятия присяги, будущий адвокат должен быть внесён в специальные адвокатские списки, а с конца XVI века к этим условиям прибавляется ещё одно — практическая подготовка или стаж.

Организация института поверенных во Франции имела свои особенности. Обоснованием тому является факт, что средневековая Франция по отношению к источникам права разделялась на две части: южную, в которой действовало римское право и которая поэтому носила название страны писаного права, и северную, где применялось обычное право. На юге судебное представительство допускалось без всяких ограничений, такие же правила действовали и в духовных судах, вследствие того, что каноническое право следовало в этом отношении за римским правом. Однако в гражданских судах Северной Франции строго применялся принцип личной явки.

Деление лиц, оказывающих юридическую помощь, на адвокатов и поверенных существовало во Франции до 31 декабря 1971 года, когда был принят закон об адвокатуре и эти профессии были объединены.

Особый интерес представляет институт представительства в Германии, где инквизиционный письменный процесс был доведён до абсолюта.

Первое упоминание об адвокатуре в Германии относятся к VI веку. В лангобардских и вестготских законах (VI век) фигурируют адвокаты под разнообразными наименованиями.

В течение столетий организация адвокатуры в Германии оставалась почти неизменной. Адвокаты обязаны были готовить документы и подавать их в судебную канцелярию. По уставам Австрии (1781 год), Пруссии (1793 год), Баварии (1753 год), Саксонии (1622 год) вся состязательность сводилась к последовательному представлению и приобщению к делу документов, которые могли рассматриваться исключительно в суде [8]. Прусский устав вообще не предусматривал участия адвокатов в процессе и возложил на судей обязательство заботиться об интересах тяжущихся.

Реформа германского судебного процесса 1739 года в низших судах запретила участие адвокатов в гражданском процессе, заменив это участие на непосредственное общение вместе с тяжущимися. С 1793 года участие адвокатов отменялось в высших судах, где их обязанности по составлению судебных документов перешли к судебным чиновникам. После наполеоновских войн в германских государствах правосудие осуществлялось по правилам французского гражданского процесса [9].

До 1800 года в Германии (Германия как часть священной Римской империи германской нации) существовали самые разные должности, профессии, роли, лица, которые оказывали юридическую помощь: комиссары юстиции, законоведы, законосоставители, прокураторы. В 1879 году в результате принятия единого устава немецкой адвокатуры старые названия были вытеснены и заменены единым наименованием — адвокат (Rechtsanwalt). Устав 1879 года с последующими изменениями и дополнениями действовал до 1959 года, когда было принято «Положение об адвокатуре».

В истории Германии известны периоды, когда, так же, как и в императорском Риме, властями предпринимались попытки превратить профессию адвоката в государственную должность: Фридрих Великий в 1780 году отменил в Пруссии институт адвокатуры

как орган свободных защитников и создал вместо него институт так называемых ассистенцратов, приравняв их к государственным служащим.

Типичным для Германии, Швейцарии, Италии является следующее: в то время как, начиная с XVI века, значение поверенных (стряпчих, ходатаев) неуклонно падало, роль адвокатов повышалась.

Англосаксонская правовая семья, несмотря на принципиальные различия в правовых источниках, также предусматривает необходимость в делении представительских функций в зависимости от стадии правового конфликта.

Так, уже в раннее средневековье в Англии стали различать юрисконсультов и адвокатов. Юрисконсульты являлись специалистами по торговым делам и консультантами по правовым вопросам. Адвокаты или барристеры докладывали о деле устно в судебном процессе, проводили юридическую экспертизу.

В отличие от Франции, в Англии государство не пресекало и не регулировало противостояние адвокатов и барристеров. Барристеры провозглашали себя самостоятельными лицами, не вели технической работы, связанной с подготовкой к судебному процессу, предоставив это право поверенным, исключительно через которых общались с представляемым.

Принятие гонорара противоречило адвокатской этике. Представительство согласно гражданским делам в Англии осуществляли и поверенные, а также солиситоры [10]. Ведение процесса солиситором осуществлялось в суде графств, а также магистратских судах. Барристеры имели право представлять в высших судебных инстанциях.

Английскому праву известен и институт поверенных солиситоров. Исторически институт солиситоров возник вследствие слияния нескольких прежде различных профессий, а именно: атторнеев при судах общего права, солиситоров при канцлерском суде,

прокторов старых церковных судов и писмоводителей (scriveners), которые до конца XVIII века были судебными писцами высшего ранга. На основании акта о судеустройстве 1873 года все группы юристов, за исключением барристеров, слились в одно сословие и получили официальное название — солиситор высшего суда. Канцлеровские инны к концу XVIII века фактически прекратили свое существование, и их место как профессиональных организаций заняло юридическое общество.

Объединения функций солиситоров и барристеров, которое планировалось реформой процессуального права, не произошло и до настоящего времени. Королевская юридическая комиссия пришла к окончательному и единогласному решению о сохранении существующей системы, в соответствии с которой солиситор осуществляет собственно представительские функции, а барристер — процессуальные представительские функции и «защиту права» [11, с. 328].

Главное различие между адвокатом и поверенным выражалось, прежде всего, в их статусе. Адвокат относился к категории свободных профессий, а поверенный являлся государственным чиновником или должностным лицом судебного органа. По отношению к поверенным применялся принцип *numerus clausus* (ограничение по численности) [12, с. 82]. Это положение является характерным для всех рассматриваемых стран.

Право на бесплатную юридическую помощь впервые упоминалось в европейском законодательстве около 200 лет назад. Предоставление бесплатной юридической помощи в то время осуществлялось в основном по уголовным делам непосредственно в судебном заседании, и лишь в 70—80-х годах XX века в вышеуказанную помощь стали включать юридические консультации, а также помощь на досудебных стадиях.

Заключение. На основании изложенного представляется возможным сделать следующие выводы: 1) институт бесплатной

юридической помощи берёт своё начало в римском частном праве; 2) деление лиц, оказывающих юридическую помощь, на адвокатов и поверенных появилось в средние века. Если профессия адвоката повсеместно в странах Западной Европы являлась свободной и независимой, то профессия поверенного в её самых разных проявлениях находилась под полным контролем государства; 3) эволюционное развитие института адвокатуры в странах Западной Европы характеризуется тем, что в большинстве западноевропейских стран (Швейцария, Германия и др.), начиная с XVI века, значение поверенных (стряпчих) неуклонно падало, роль адвокатов возрастала, тогда как во Франции и Англии оба направления развивались самостоятельно и сохранили устойчивые позиции.

Список цитируемых источников

1. Римское частное право / под ред. И. Б. Новицкого, И. С. Перетерского. М. : Юрид. изд-во, 2012. 560 с.
2. Там же. С. 76.
3. Там же. С. 82.
4. Халатов С. А. Представительство в гражданском и арбитражном процессе. М. : НОРМА, 2002. 208 с.
5. Benson Report. The Royal Commission on Legal Services (Chairman: Sir Henry Benson). Ottawa: Ontario, 2006. 328 p.
6. Ibid. P. 28.
7. Римское частное право. С. 196.
8. Халатов С. А. Представительство в гражданском и арбитражном процессе. С. 18.
9. Там же. С. 28.
10. Там же. С. 21.
11. Цвайгерт К., Кётц Х. Введение в сравнительное правоведение в сфере частного права : в 2 т. ; пер. с нем. М. : Междунар. отношения, 2000. Т. 1. Основы. 478 с.
12. Rhudy R. Description and Analysis of Legal Aid Models / Legal Aid Models for Latin America. New York : Liberty Publishing House, 2010. 68 p.

Поступила в редакцию 30.09.2015.