

ISSN: 2450-8160

Herald pedagogiki. Nauka i Praktyka

wydanie specjalne



Warszawa
2021

Editorial Team

Editor-in-chief: *Gontarenko N.*

EDITORIAL COLLEGE:

W. Okulicz-Kozaryn, *dr. hab, MBA, Institute of Law, Administration and Economics of Pedagogical University of Cracow, Poland;*

L. Nechaeva, *PhD, PNPUI Institute K.D. Ushinskogo, Ukraine.*

K. Fedorova, *PhD in Political Science, International political scientist, Ukraine.*

ARCHIVING

Sciendo archives the contents of this journal in ejournals.id - digital long-term preservation service of scholarly books, journals and collections.

PLAGIARISM POLICY

The editorial board is participating in a growing community of [Similarity Check System's](#) users in order to ensure that the content published is original and trustworthy. Similarity Check is a medium that allows for comprehensive manuscripts screening, aimed to eliminate plagiarism and provide a high standard and quality peer-review process.

About the Journal

Herald pedagogiki. Nauka i Praktyka (HP) publishes outstanding educational research from a wide range of conceptual, theoretical, and empirical traditions. Diverse perspectives, critiques, and theories related to pedagogy – broadly conceptualized as intentional and political teaching and learning across many spaces, disciplines, and discourses – are welcome, from authors seeking a critical, international audience for their work. All manuscripts of sufficient complexity and rigor will be given full review. In particular, HP seeks to publish scholarship that is critical of oppressive systems and the ways in which traditional and/or “commonsensical” pedagogical practices function to reproduce oppressive conditions and outcomes. Scholarship focused on macro, micro and meso level educational phenomena are welcome. JoP encourages authors to analyse and create alternative spaces within which such phenomena impact on and influence pedagogical practice in many different ways, from classrooms to forms of public pedagogy, and the myriad spaces in between. Manuscripts should be written for a broad, diverse, international audience of either researchers and/or practitioners. Accepted manuscripts will be available free to the public through HPs open-access policies, as well as we planed to index our journal in Elsevier's Scopus indexing service, ERIC, and others.

HP publishes two issues per year, including Themed Issues. To propose a Special Themed Issue, please contact the Lead Editor Dr. Gontarenko N (info@ejournals.id). All submissions deemed of sufficient quality by the Executive Editors are reviewed using a double-blind peer-review process. Scholars interested in serving as reviewers are encouraged to contact the Executive Editors with a list of areas in which they are qualified to review manuscripts.

ПРАВОВАЯ ПРИРОДА ЮРИДИЧЕСКОЙ ПОМОЩИ ОКАЗЫВАЕМЫЕ ПРОФЕССИОНАЛЬНЫМИ ЮРИСТАМИ - АДВОКАТАМИ

Хамидова Лазокат Тохтасиновна,

Магистрант Ташкентского государственного юридического университета

E-mail: khlazokat@gmail.com

Аннотация. Вопрос о юридической природе института адвокатуры сохраняет актуальность на протяжении всей ее истории. Адвокатура - это институт гражданского общества, профессиональное объединение юристов, созданное на добровольной основе с целью оказания квалифицированной юридической помощи. Укрепление законности и обеспечение правопорядка - функция государства, для которой оно создает соответствующий аппарат и правоохранительные органы. Все граждане Республики Узбекистан имеют одинаковые права и свободы и равны перед законом без различия пола, расы, национальности, языка, религии, социального происхождения, убеждений, личного и общественного положения, утверждается в Конституции Республики Узбекистан. В укреплении законности особую роль имеет адвокатура. Отношения между государством и адвокатурой должны строиться на принципе равноправных субъектов. В рамках данной магистерской диссертации изучается деятельность адвокатов. В работе обсуждаются проблемы, возникающие при осуществлении своих профессиональных обязанностей по оказанию юридической помощи физическим и юридическим лицам, в улучшении участия в судопроизводствах. Постановка темы в таком аспекте потребовала формулирования принципов изучения профессиональных навыков, в том числе и через образовательные институции. Поэтому часть магистерской диссертации посвящена изучению становления и функционирования адвокатов. В исследовании акцент сделан на выявлении причин правового воспитания гражданского общества, а также определении специфики их взгляда, обусловленного получением правовой помощи.

Ключевые слова: адвокатура, права человека, верховенство права, правопорядок, независимость адвоката, адвокатское сообщество.

Каждый гражданин (лицо) из-за жизненной ситуации хотя-бы раз обращается за консультацией юристу, а квалифицированную юридическую (правовую) помощь оказывает адвокат, путем заключения соглашения с доверителем.

Соглашение об оказании юридической помощи представляет собой гражданско-правовой договор, заключаемый в простой письменной форме между доверителем и адвокатом (адвокатами), на оказание юридической помощи самому доверителю или назначенному им лицу. Соглашение с доверителем обязательно заключается адвокатским формированием, где указывается кем (фамилия, имя, номер удостоверения адвоката) осуществляется данная правовая помощь.

До принятия Закона Республики Узбекистан "Об адвокатуре", единая

утвержденная форма договора (соглашение) отсутствовала. Каждое адвокатское формирование на оказание юридической (правовой) помощи предоставляло собственный договор, но с обязательным предоставлением счета-фактуры (для оплаты) и акта выполненных работ (для отчетности). Законом Республики Узбекистан от 31 декабря 2008 года № ЗРУ-198 в Закон Республики Узбекистан "Об адвокатуре" была введена статья 91 Соглашение (договор) об оказании юридической помощи. Соглашение (договор) об оказании юридической помощи представляет собой гражданско-правовой договор, заключаемый в простой письменной форме между доверителем (подзащитным) и адвокатом, на оказание юридической помощи самому доверителю (подзащитному) или назначенному им лицу. Соглашение зависит от характера услуг адвоката, и оно не имеет конкретного вида, т.е. это самостоятельный документ или гражданско-правовой договор. Вопросы о заключении и расторжении данного договора (соглашения) регулируется Законом "Об адвокатуре" и Гражданским Кодексом Республики Узбекистан.

В юридической литературе правовая природа соглашения (договора) об оказании юридической помощи адвокатом, а также вопросы о соотношении понятий "помощь" и "услуга", "услуга" и "работа" не до конца изучены.

Общественная роль адвокатуры и ее правозащитные функции обуславливают комплексное правовое регулирование данного вида услуг, сочетающее частноправовые институты (договор, имущественная ответственность), публично-правовые гарантии (независимость адвоката) и даже общественные средства воздействия (профессиональные правила поведения, дисциплинарная ответственность).

Категории "квалифицированная юридическая помощь" и "юридические услуги" имеют различную правовую и социальную природу. Однако это разграничение не в полной мере отражено в гражданском законодательстве. Восполнить этот пробел можно было бы путем включения в Гражданский кодекс отдельной главы "Юридическая помощь" или включить в Закон Республики Узбекистан "Об адвокатуре" специальную статью, где отражаются рассмотрение споров, выполнение принятых на себя обязательств по соглашению между доверителем и адвокатом. При исследовании института адвокатуры, как института правовых (юридических) услуг физическим и юридическим лицам, гражданское законодательство не предусматривает точных определений видов услуг. До сих пор не разработана и не включена в норму положения, регулирующие особенности оказываемых услуг.

Как верно отмечает А.В. Орлов, "...современное состояние гражданского законодательства в сфере оказания юридических и правовых услуг не отвечает всем необходимым требованиям в силу его противоречивости и пробельности" [5]. Примером можно привести спор, вытекающий из заключенного соглашения между юридическим лицом - доверителем и адвокатом. При возникновении такого

рода спора, адвокат может подать иск на несвоевременную выплату доверителем вознаграждения согласно соглашению об оказании юридических услуг, по простому соглашению по юридическому сопровождению финансово-хозяйственной деятельности юридического лица, предусмотрев заранее претензионный порядок. Данная категория споров по подведомственности относится к рассмотрению в соответствующем (по подсудности) межрайонным экономическим судом. В практике в большинстве случаев, при предъявлении искового заявления, адвокат ссылается на Закон Республики Узбекистан "О договорно-правовой базе хозяйствующих субъектов", а не на Закон "Об адвокатуре". При рассмотрении данного спора судом удовлетворяется только часть требований, в части обязательной выплаты по оказанным юридическим (правовым) услугам, а в части возмещения уплаты неустойки (штрафа, пени) удовлетворению в данных требованиях отказывают, ссылаясь на требования, предусмотренные в статье 5 этого закона, а именно что бы удовлетворить иск в полном объеме сторонами должны быть хозяйствующие субъекты. Хотя, согласно статье 20 данного закона предусмотрено юридическое обслуживание субъектов хозяйственного договора осуществляется их юридическими службами или привлеченными в этих целях на договорной основе адвокатами. Если, при заключении хозяйственного договора, так необходима услуга адвоката (юриста), значит есть необходимость данную отрасль рассмотреть в ином контексте. На сегодняшний день, расторжение соглашения об оказании юридической помощи регулируется положениями главы 28 Гражданского Кодекса Республики Узбекистан и Законом Республики Узбекистан "Об адвокатуре".

Так, как адвокатура является негосударственной некоммерческой организацией (ННО - самоуправляемая организация, созданная на добровольной основе физическими и (или) юридическими лицами, не преследующая извлечение дохода (прибыли) в качестве основной цели своей деятельности и не распределяющая полученные доходы (прибыль) между ее участниками (членами)) [1], ее целью не является извлечение из своей деятельности прибыли.

Юридическая (правовая) помощь - услуга, по своему своеобразна и многогранна. Данная услуга представляет собой юридические и фактические действия как в отдельности, так и в целом.

Вопрос о том, в каком виде оказывается юридическая помощь, в виде услуг или работ до сих пор не конкретизирован и необходимо отличать от понятия "работа". Понятие "услуга", по Гражданскому Кодексу Республики Узбекистан, относится к объектам гражданских прав, а понятие "работа" приведена в Трудовом Кодексе Республики Узбекистан как трудовая функция работника - специальность, квалификация, должность, по которой он будет работать [2]. Поэтому, в первую очередь нам нужно различить понятия "услуга" и "работа". Услуги оказывают только на договорной основе, тем более услугу правового характера, в то же время на договорной основе для выполнения определенных видов работ, так же

можно заключить на договорной основе, например, как заключение с работником договора гражданско-правового характера, т.е. выполнение определенной работы на определенный срок, с определенной оплатой, а так же определенной квалификацией.

Одни ученые придерживаются точки зрения, согласно которой это тождественные понятия и их разграничение и определение как услуг разного вида приводит к излишней дифференциации и путанице на практике. Так, например, Д.В. Музюкин определяет юридические услуги как "совокупность действий специалиста в области права, направленные на удовлетворение потребностей юридического характера получателя услуг, либо неразрывное единство таких действий и их результатов" [6], а по мнению Ю.В. Романца под юридическими услугами понимается "юридически значимые действия, влекущие за собой возникновение, изменение или прекращение прав и обязанностей" [7].

Оказание правовой (юридической) услуги физическим и юридическим лицам можно назвать как "услуги правового характера", в котором указываются следующие виды услуг:

- устные консультации (советы) в соответствии с действующим законодательством;
- составление документов правового характера (заявлений, справок по законодательству, запросов, жалоб);
- ведение, в качестве представителя, административных дел в государственных органах, в суде по административным делам;
- ведение, в качестве представителя по гражданским делам в судах первой, апелляционной, кассационной и надзорной инстанциях, в данном случае в соглашении необходимо конкретизировать стадию своего участия), досудебная подготовка гражданских дел;
- представительство интересов граждан в государственных органах, в учреждениях и организациях;
- участие в качестве представителя, адвоката или защитника по ведению дел на предварительном следствии, ведение уголовных дел в судах первой, апелляционной и кассационной инстанциях, посещение лица, содержащегося в местах лишения свободы и вызов адвоката на дом.

Данный перечень не является исчерпывающим, и круг правовых и юридических услуг, оказываемых физическим и юридическим лицам в реальности намного шире и каждое участие или каждая оказываемая услуга оказывается на основании заключенного соглашения на оказание юридических услуг с доверителем (кроме случаев, предусмотренных в требованиях статьи 50 Уголовно-процессуального Кодекса Республики Узбекистан) соглашения.

Существенные условия соглашения определены в части пятой ст. 91 Закона "Об адвокатуре". Такими условиями являются:

- сведения об адвокате, принявшем исполнение поручения в качестве

поверенного (Ф.И.О. полностью, с указанием реквизитов его удостоверения);

- предмет поручения (защита прав и законных интересов в суде, государственном или правоохранительном органе и т.д., а так же стадии, т.е. досудебное участие или представительство или защитник в суде);
- условия выплаты доверителем (подзащитным) вознаграждения за оказываемую юридическую помощь (размер и сроки оплаты);
- порядок и размер компенсации расходов адвоката, связанных с исполнением поручения (выезд в командировку и т.д.);
- размер и характер ответственности адвоката, принявшего исполнение поручения (отстаивание законных прав и интересов в определенной стадии в зависимости от характера оказываемой помощи) [3].

Надлежащее исполнение адвокатом своих обязанностей перед доверителями предполагает оформление договорных отношений с доверителями в соответствии с Законом Республики Узбекистан "Об адвокатуре".

Обязательная письменная форма соглашения адвоката с доверителем предусмотрена п. 2 ст. 91 Закона Республики Узбекистан "Об адвокатуре".

Адвокат, руководствуясь в своей деятельности Законом Республики Узбекистан "Об адвокатуре", "Правилами профессиональной этики адвоката", не имеет права заключать с обратившимся лицом соглашение, сущность которого противоречит действующему законодательству - например, когда на адвоката возлагаются обязанности по осуществлению действий, явно нарушающих нормы закона. Кроме того, адвокат не вправе оказывать юридическую помощь в случае, если он заинтересован в результате, отличном от желаемого результата его доверителя, и если интерес доверителя противоречит целям по ранее заключенному соглашению с другим доверителем.

В соответствии пунктом 11 Правил профессиональной этики адвоката адвокат не вправе давать лицу, обратившемуся за оказанием юридической помощи, обещания положительного результата выполнения поручения, которые могут свидетельствовать о том, что адвокат для достижения этой цели намерен воспользоваться другими средствами, кроме добросовестного выполнения своих обязанностей [8].

Следует также отметить, что адвокат не должен принимать поручения на оказание юридической помощи в количестве, заведомо большем, чем адвокат в состоянии выполнить, и если исполнение поручения будет препятствовать исполнению другого, ранее принятого поручения. Нарушение адвокатом требований Закона Республики Узбекистан "Об адвокатуре", Правил профессиональной этики адвоката влечет за собой применение мер дисциплинарной ответственности.

Правовая природа юридической помощи - это помощь, т.е. результат осуществления своей профессиональной деятельности юриста, целью которой является оказание правовой поддержки при нарушении прав, свобод и законных интересов гражданина (конкретного лица, обратившегося за помощью к юристу),

восстановление его прав в соответствии с действующим законодательством.

Под квалифицированной юридической помощью понимается деятельность лиц со специальными знаниями в области юриспруденции по оказанию качественных правовых услуг. К квалифицированной юридической помощи относятся следующие:

- в основном это оказание юридической помощи;
- юридическая помощь оказывается только определенной группой лиц (субъектами), имеющими высшее юридическое образование, имеющая необходимый уровень профессионализма, опыта, имеющая особый статус, квалификация и т. д. и отвечающая квалификационным требованиям;
- это не только оказание юридических услуг квалифицированным специалистом, но и оказание именно качественной юридической помощи.

Анализ правовой природы оказания юридической помощи позволяет сформулировать квалификацию юридической помощи по следующим признакам: предмет помощи; оплата за оказание помощи; сфера области; этап, на котором он находится; содержание; форма оказания помощи.

Квалифицированная юридическая помощь предоставляется в следующих основных формах: правовая информация (информация о нормативно-правовых актах из области соответствующего вопроса), юридические консультации (устная консультация и письменный ответ по интересующему вопросу обратившегося лица), подготовка и составление юридических документов (заявление в государственный орган, претензия по спорному вопросу в адрес юридического лица, исковое заявление, заявление в суд по административным делам), профессиональное юридическое представительство.

Адвокатские полномочия в сфере оказания юридической помощи можно классифицировать на три группы: консультативно-претензионная деятельность; представительская деятельность в суде (представительство интересов доверителя в судебных органах); представительская деятельность в иных государственных и негосударственных органах. В ходе осуществления вышеупомянутой помощи, адвокат вправе оказывать иную юридическую помощь, не запрещенную действующим законодательством и является субъектом оказания юридической помощи.

По мнению ученого А.Г. Кучерена субъекты оказания юридической помощи физическим и юридическим лицам классифицируются по следующим группам: а) органы государственной власти (Министерство юстиции, органы юстиции); б) организации, осуществляющие оказание квалифицированной юридической помощи в качестве основной и исключительной своей деятельности (адвокатура, нотариат); в) лица, избравшие оказание юридической помощи населению в качестве своей профессиональной деятельности (юридические фирмы и частнопрактикующие юристы; работники специализированных организаций, занимающихся оказанием юридической помощи, начальники и юрисконсульты

юридических отделов министерств, ведомств, учреждений и организаций); г) общественные объединения, оказывающие юридическую помощь населению наряду с иной деятельностью (правозащитные организации) [9]. В целом можно согласиться с такой классификацией и взять ее за основу. Конечно, широкий подход углубляет понимание юридической помощи как деятельности многих органов и организаций. Однако, как уже было сказано, многие юридические лица фактически считаются такими, их система выстраивается без необходимых аргументов, которые должны исходить из специфики рассматриваемой деятельности. Круг лиц (субъектов), которые могут оказывать профессиональную, но неорганизованную, неформальную юридическую помощь, чрезвычайно широк и включает всех юристов, готовых разъяснить содержание той или иной правовой нормы, проконсультировать, передать дело в суд и т.д. [10]

Любое лицо, нуждающееся в юридической помощи из-за проблемной правовой ситуации (правонарушение или составление соответствующей документации), должно иметь возможность ее получить, независимо от наличия или отсутствия неформальных отношений с адвокатами и их желания или нежелания оказать такую помощь.

Это означает, что в рамках государства оказание юридических консультационных услуг может осуществляться коммерческими организациями без получения лицензии, в порядке, определяемом Кабинетом Министров Республики Узбекистан. При этом, указанные организации не вправе заниматься представительством по гражданским, уголовным, экономическим и административным делам в судах [4]. В систему (инфраструктуру) юридической помощи включены государственные органы, институты, которые оказывают профессиональную юридическую помощь на официальной основе. Юридическая помощь может считаться организованной только в том случае, если ее осуществление возложено непосредственно на заинтересованное лицо законом, иными нормативными актами, в том числе локальными (уставы коммерческих и некоммерческих организаций и т.д.) либо по своему характеру юридическая помощь возложена непосредственно на субъекта, хотя и не именуется таковыми в нормативных актах. Таким образом, основным содержательным критерием включения или исключения определенных лиц в круг субъектов, оказывающих юридическую помощь, должно быть соотношение функций, возложенных на данное лицо, с понятием юридической (правовой) помощи, выражающим наиболее важные особенности этой деятельности. Различие между организованной и неорганизованной юридической помощью также может проводиться на основании наличия информации о предмете юридической помощи: только юридические лица, действующие в рамках установленных законом организационно-правовых форм, могут быть включены в инфраструктуру юридической помощи (адвокатура, коммерческие и некоммерческие организации, юридическая консультация), а информация о том (кто, в каком порядке и на

каких условиях может обращаться за юридической помощью, на каких основаниях производится отказ в ее предоставлении и т. д.) может быть получена из официальных источников (СМИ, различные каталоги, официальные и социальные сети интернет).

Юристы, которые имеют соответствующие документы об образовании (диплом), но не действующие в адвокатских формированиях, предусмотренных законодательными актами, не могут информировать общественность о своей деятельности, а следовательно не могут считаться субъектами оказания юридической (правовой) помощи.

Например, лица, имеющие ученую степень по юридической специальности, которые в соответствии со статьей 19 Закона Республики Узбекистан "О Конституционном Суде Республики Узбекистан" имеют высшее юридическое образование, но не могут включаться в инфраструктуру юридической помощи. В связи с этим, осуществление профессиональной правовой защиты и представительства в суде возложено на адвоката.

Оказание адвокатами юридической помощи физическим и юридическим лицам регулируется специальными нормами.

Список использованной литературы.

1. Закон Республики Узбекистан "О негосударственной некоммерческой организации" (Law of the Republic of Uzbekistan "On non-governmental non-profit organization");
2. Трудовой Кодекс Республики Узбекистан |(Labor Code of the Republic of Uzbekistan);
3. Закон Республики Узбекистан "Об адвокатуре" (Law of the Republic of Uzbekistan "On the Bar");
4. Указ Президента Республики Узбекистан № УП-5441 от 12.05.2018г. (Decree of the President of the Republic of Uzbekistan No. UP-5441 dated 05/12/2018)
5. Орлов А.В. Гражданско-правовое регулирование отношений в сфере оказания юридических услуг: сравнительно-правовое исследование: автореферат дис. канд. юрид. наук - Москва, 2009. С-8 (Orlov A.V. Civil law regulation of relations in the provision of legal services: comparative legal research: abstract of thesis. Cand. jurid. Sciences - Moscow, 2009, P-8);
6. Музюкин Д.В. Правовое обеспечение рынка юридических услуг: дис. ... к.ю.н. - Новосибирск, 2007 (Muzyukin D.V. Legal support of the legal services market: dis. ... Ph.D. - Novosibirsk, 2007);
7. Романец Ю.В. Система договоров в гражданском праве России: Монография - Москва, 2013. С.410. (Romanets Yu.V. The system of contracts in the civil law of Russia: Monograph - Moscow, 2013. С.410);
8. Правила профессиональной этики адвокатов Республики Узбекистан (Rules of professional ethics of lawyers of the Republic of Uzbekistan);
9. Кучерена А.Н. Роль адвокатуры в становлении гражданского общества в России: автореферат дис. д.ю.н. М: 2002. - С.34-35 (Kucherena A.N. The role of the legal profession in the formation of civil society in Russia: author's abstract of the dissertation of jurisprudence M: 2002. - P.34-35)
10. Панченко Ю.В. - Актуальные проблемы права: материалы I Международной научной конференции М: Ваш полиграфический партнер, 2011. - С. 13-15. (Panchenko Yu.V. - Actual problems of law: materials of the I International scientific conference M: Your printing partner, 2011. - pp. 13-15).