

В НАШЕЙ СФЕРЕ ЮРУСЛУГ НЕ ПОЙМЕШЬ, КТО ВРАГ, КТО ДРУГ

Практика показывает, что даже юристы, профессиональная принадлежность которых, казалось бы, дает им преимущество в бизнес-среде в силу знания законов, особенностей правоприменения, судебной практики, сталкиваются с трудностями при ведении бизнеса в России. Проанализируем тенденции развития юридического бизнеса в России и необходимость его реформирования, проблемы деятельности адвокатуры и частнопрактикующих юристов.

Игорь ТРУНОВ,

академик РАЕН, д. ю. н., к. э. н., профессор, заместитель председателя Международного союза юристов, национальный президент Всемирной ассоциации юристов

Пороки и реалии юридической помощи

В России в сфере оказания юридических услуг существуют две крайности: выстроенная полугосударственная вертикаль системы адвокатуры и «дикая дивизия» желающих и оказывающих юридические услуги.

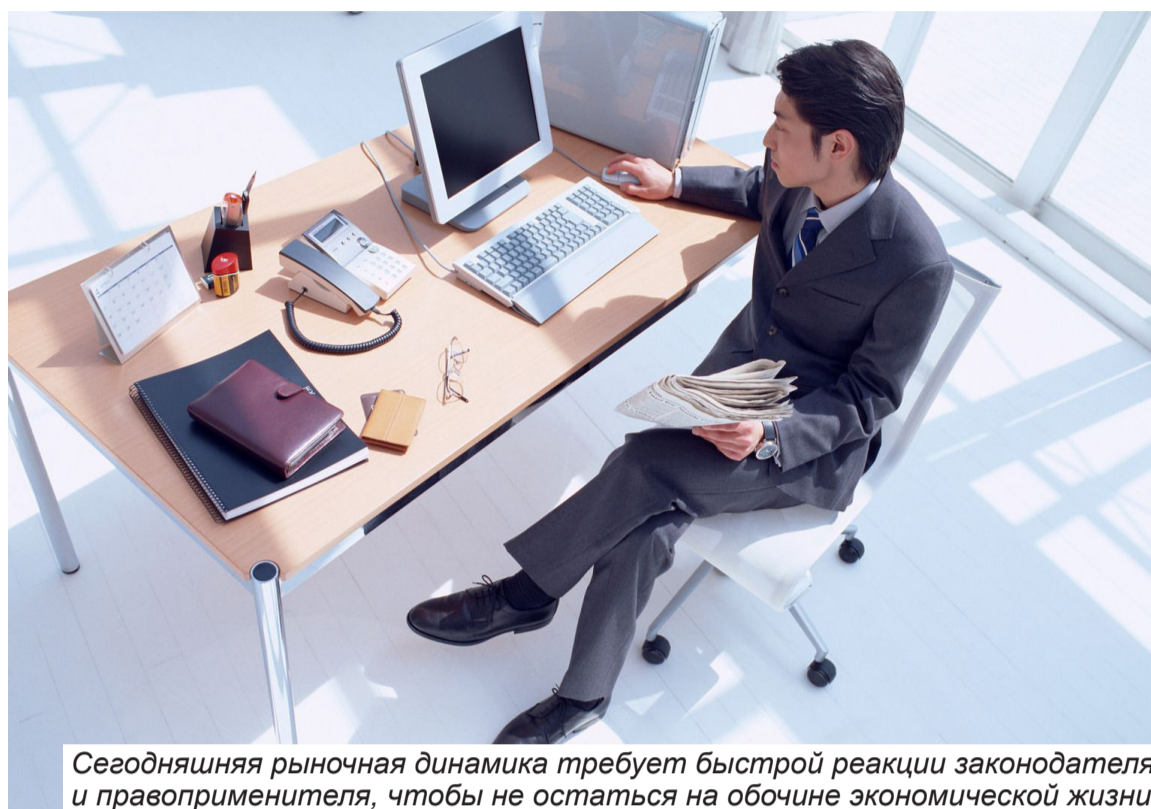
По нашему мнению, Закон № 63-ФЗ, который мощное адвокатское лобби писало, что называется, под себя, не удовлетворяет потребностям организации современного юридического бизнеса. То же можно сказать и о системе адвокатуры, которая в силу своей косности, дефектности, ущербности не способна стать той средой, куда будут стремиться существующие юридические фирмы.

Кроме того, система адвокатуры в России коррупционна. На практике существуют дополнительные экзамены как форма контроля государственной системы высшего образования. Заметим, что Прокуратура, МВД, ФСБ и другие профессиональные юридические ведомства не устраивают дополнительных экзаменов при приеме сотрудников, а адвокатура и судебное сообщество – обязательно. Причем судебная система делает акцент не на взятку, а на контроль и зависимость. Сдать подобные экзамены при отсутствии заинтересованности или договоренности порой не могут даже доктора юридических наук.

Деятельность адвокатов по уголовным делам по назначению органов следствия или суда является одной из форм юридического монополизма. Объем такой помощи, оплачиваемой государством, составляет в разных регионах от 60 до 90%. Распределение финансов на рынке юридических услуг, по данным журнала «Форбс», – 2 млрд долл. – оценивается и постоянно растет, где 30% – деньги, расходуемые на помощь по уголовным делам, и 70% – на юридические услуги бизнесу. Завуалированно адвокатура России представляет собой форму государственной службы со всеми ее пороками.

Юристы-предприниматели

Развитая во всем мире идея регулирования сферы оказания платных юридических услуг была дискредитирована в России неудавшейся попыткой государственного лицензирования 1995–1998 годов. С 1998 года заниматься юридическим бизнесом можно любым юридическим и физическим лицам без какого-либо образования, без опыта и практики, с наличием судимости, психического заболевания. Эти лица не связаны никакими этическими или профессиональными стандартами оказания услуг. Неквалифицированная юридическая помощь ведет к



Сегодняшняя рыночная динамика требует быстрой реакции законодателя и правоприменителя, чтобы не остаться на обочине экономической жизни

валу судебных дел, не имеющих юридической перспективы, – необоснованных и неквалифицированных. Что, в свою очередь, сказывается на сроках рассмотрения и неприязненным отношении к судебной системе.

При этом привлечь таких лиц к ответственности гораздо сложнее, нежели адвокатов, нотариусов, аудиторов или патентных поверенных. Адвокатура с удовольствием принимает бывших, в особенности провинциальных, но есть период, пока судимость не погашена. В это время осуществляется работа без статуса, основным занятием таких лиц является коррупционное посредничество с бывшими коллегами либо мошенничество под решение вопросов.

Последнее время в крупных городах получила развитие практика сращивания обеих систем – адвокатуры и вольных юристов. Адвокатам не запрещено учреждать коммерческие структуры. Адвокаты учреждают и фактически руководят такими направлениями, как аудиторские фирмы, бухгалтерское сопровождение, регистрация фирм, подготовка финансовой отчетности, услуги с налоговообложением, коллекторские услуги по взысканию долгов и т. п. Часто «маячат» адвокаты и за серыми фирмами, выполняющими грязную работу чужими руками, минимизируя налоговообложение и уходя от материальной ответственности, где проводят основной гонорар через фирму с минимальным уставным капиталом. И обманутому клиенту вернуть свои деньги или взыскать ущерб за причиненный вред не удастся.

Претендовать на возможность лидерства или равного участия на международном рынке юридического бизнеса при блокирующем законодательном регламентировании и смутном представлении об организации финансов и финансового планирования, управлении персоналом, маркетингом, клиентской службой, рекламой и PR в юридической фирме как минимум невозможно, а как максимум мы проигрываем свой рынок.

Полагаем, что изменить ситуацию в принципе возможно: для улучшения качества юридических услуг необходимо введение материальной ответственности, профессионального контроля и разделения труда – специализации.

Кроме того, чтобы успешно конкурировать, российским юристам как на внутреннем, так и на международном рынке необходим ряд изменений. Прежде всего расширение видов деятельности: от решения уже возникших проблем

к участию в разработках бизнес-стратегий, реализации и сопровождении проектов, готовности принятия проектных юридических рисков.

Отметим еще один аспект. Государство оплачивает участие адвокатов в 90% уголовных дел, надеясь на соблюдение конституционного принципа состязательности и, как следствие, торжество справедливости. При этом российские суды выносят 99,6% обвинительных приговоров – по приблизительным экспертным оценкам, 30% невиновных отбывают наказание за бюджетные деньги. Пора пересмотреть неэффективные финансовые отношения, приносящие государству необоснованные затраты. Как вариант, возможно введение такого механизма, который позволит предоставлять беспроцентный кредит обвиняемому на оплату юридической помощи. Вместе с тем необходимо снять адвокатуру «с иглы» государственной материальной зависимости. Адвокатура России должна стать подлинно рыночным институтом гражданского общества, а не государственным придатком.

На негативный опыт юридической помощи, оплачиваемой государством, обратили внимание и в США, отметив, что большинство судебных решений по делам с участием госзащитника изобилует нарушениями прав и интересов подсудимых. Бюро трудовой статистики США (The Bureau of Labor Statistics) обнародовало свой отчет за период с декабря 2007 года по декабрь 2008 года в сфере юридической службы. В течение 2008 года сокращение около 7000 рабочих мест, произошло снижение финансирования государственных программ поддержки неимущих обвиняемых. Приоритетным направлением является деятельность общественных неправительственных организаций, активно защищающих права человека и предоставляющих юридическую помощь социально незащищенным (к примеру, в США, Американский союз гражданских свобод более 400 адвокатов, Общество правовой защиты, Центр содействия общественным переменам, Лига защиты детей и т. д.), развитие юридических клиник при вузах и т. п.

В Закон № 63-ФЗ необходимо внести поправки, снимающие ограничение на участие адвокатов и адвокатских образований в предпринимательской деятельности, регламентировать возможность совместных трудовых отношений не только с другими адвокатами, но и специалистами иных профессий. Конкуренционные услуги бизнесу требуют иного подхода и иных финансовых возможностей. По-

правки в законе должны упростить внедрение новых технологий управления в том числе привлечением внешнего финансирования.

При наличии качественного высшего юридического образования международного уровня дополнительные квалификационные экзамены теряют смысл. Самоорганизующуюся деятельность адвоката оценивает клиент. И если адвокат успешен, но узкоспециализирован, не имеет смысла заставлять его становиться всезнайкой по всем отраслям права. Юридическое образование значительно отстает от нужд рыночного спроса, курс предпринимательского права международного уровня (корпоративного, банковского, финансового), в особенности практическая часть правоприменения, отсутствует в вузах России. Ассоциация юристов России должна реально контролировать качество высшего юридического образования через систему аккредитации, чтобы оно не требовало дополнительной перепроверки в виде повторных экзаменов.

Перемены!

Ни одна развитая страна мира не разрешает, чтобы юридические услуги предоставлялись любыми лицами и без соблюдения профессиональных стандартов. Ассоциация юристов России, организация, объединяющая как адвокатов, так и иных лиц, занимающихся консультированием по вопросам права, должна создать палату частнопрактикующих юристов и взять на себя функции допуска (лицензирования) к оказанию платных юридических услуг. Необходимо сформировать в России самостоятельную группу лиц, профессионально оказывающих юридические услуги, подчиненных единым профессиональным правилам и требованиям к квалификации юриста.

При этом для них должна быть разработана система оплаты и льгот; предусмотрена обязанность страхования риска ответственности, регламентирована их деятельность в соответствии с последними международными тенденциями. Впоследствии возможно введение обязательного участия профессиональных юристов и адвокатов по отдельным категориям гражданских дел для обеспечения конституционного права на квалифицированную юридическую помощь и разгрузки судов от необоснованных исков.

Отметим, что требуют законодательного урегулирования договоры об оказании юридических услуг: должны быть определены понятие юридических услуг, правила их оказания, страхование ответственности, критерии по форме и содержанию договоров.

Необходимо прийти к единому налоговообложению: сейчас юридические фирмы имеют возможность по упрощенной системе налогообложения платить налоги 6% от прибыли, а адвокаты – 21%.

Ассоциация юристов России должна иметь представительства во всех странах СНГ совместно с Международным союзом юристов, сформировав единую информационно-правовую базу как минимум в рамках правового пространства СНГ, облегчая рыночные связи и укрепляя единство.

Требуется активизация и наполнение конкретной работой профессионального объединения Ассоциации юристов – то, ради чего вступают в эту организацию. К сожалению, пока во многом это закрытый клуб очень важных и очень занятых начальников в юриспруденции.

Право написано для бодрствующих, сегодняшняя рыночная динамика мировых изменений требует быстрой реакции законодателя и правоприменителя, чтобы не остаться на обочине экономической жизни. Наша общая цель – построение экономически эффективного правового государства для социально защищенного человека и гражданина.

К СВЕДЕНИЮ

Российские власти не осознают важность и значение становления отечественного юридического бизнеса. По мнению западных аналитиков, в самых доходных частях рынка российские юридические фирмы замещены иностранными... Впрочем, в этом вопросе Россия не одинока.

Франция в связи с непродуманными действиями властей 15 лет назад потеряла 70% рынка юридических услуг в пользу транснациональных юридических компаний. Сегодня до 80% крупных сделок во Франции сопровождаются английскими и американскими юридическими фирмами.

Юридические фирмы из США продолжают завоевывать рынок Германии. Немецкое консервативное право по-прежнему ограничивает возможность свободно устанавливать гонорарную политику, запрещен гонорар успеха, длительный запрет Конституционного суда на осуществление практики в нескольких городах одновременно, немецкие юридические фирмы не рекламируют свои услуги и не позиционируют себя как бизнес.

А вот Китай и Индия, например, осознавая опасность потерять рынок юридических услуг, протекционистскими мерами не дают возможности доминировать в сфере оказания юридических услуг иностранным компаниям.

Российские же власти не просто не понимают значения развития отечественного юридического бизнеса, но и повсеместно способствуют в том числе из коррупционных мотивов экспансии иностранных юридических фирм. Пробельность законодательства служит питательной средой для этого.

Россия ратифицировала ряд международных конвенций, в том числе Европейскую конвенцию об уголовной ответственности за коррупцию. В Уголовном кодексе должны появиться новые составы преступлений, относящихся к коррупционным проявлениям: преступный лоббизм, фаворитизм, протекционизм, кикбэккинг (откат, выплата части незаконных денег участнику сделки), nepotizm (покровительство на основе личных связей). Но пока региональные власти безнаказанно списывают

значительные бюджетные средства под юридическое обслуживание западными фирмами по «откатной системе». Федеральные власти не отстают.

Счетная палата обнародовала результаты проверки расходов, только Министерство финансов РФ израсходовало на иностранных юридических консультантов 72 млн долл. бюджетных средств.

Свою негативную лепту внес Конституционный Суд РФ. Оценив конституционность положений п. 1 ст. 779 и п. 1 ст. 781 ГК РФ, он запретил определять вознаграждение исходя из результатов рассмотрения дела, закрепив позицию ВАС РФ, в соответствии с которой адвокатам запрещен «гонорар успеха».

Иностранные адвокаты и фирмы имеют право оказывать в России все виды юридических услуг по любым вопросам за исключением дел, связанных с государственной тайной. Адвокаты иностранного государства могут оказывать юридическую помощь на территории РФ по вопросам права данного иностранного государства (п. 5 ст. 2 Федерального закона от 31.05.2002 № 63-ФЗ «Об ад-

вокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»). В этой норме перед словами «по вопросам права» отсутствует слово «только», и этого с юридической точки зрения достаточно для того, чтобы признать такую попытку ограничения провалившейся.

УПК РФ также не содержит ограничений в отношении права иностранных адвокатов являться участниками уголовного судопроизводства. Существует еще одна декларативная норма, в случае нарушения которой наказание не предусматривается. Адвокаты иностранных государств, осуществляющие адвокатскую деятельность на территории России, регистрируются федеральным органом исполнительной власти в области юстиции в специальном реестре. Без регистрации в указанном реестре осуществление адвокатской деятельности адвокатами иностранных государств на территории РФ запрещается (п. 5 ст. 2 Федерального закона от 31.05.2002 № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»). В соответствии с подп. 10 п. 6 Положения о Федеральной регистрационной службе,

утвержденного Указом Президента РФ от 13.10.2004 № 1315, надзирает и осуществляет регистрацию Федеральная регистрационная служба. Работники Федеральной регистрационной службы России периодически сталкиваются с ситуацией, когда иностранный адвокат оказывает юридическую помощь в качестве защитника в уголовном судопроизводстве. Основная масса иностранных юристов приезжает по туристической визе, работает, не оформляя надлежащей процедуры, и, как следствие, не платит налоги.

Международные юридические компании на рынке юридических услуг России в стоимостном выражении зарабатывают 70%, российским юристам остается 30%. Осознание происходящего в России и на международном уровне, анализ последних, наиболее прогрессивных тенденций успешных юридических компаний и последующие законодательные изменения позволяют создать условия для успешной конкуренции на международных рынках и отразятся на экономическом росте России.