

Міністерства юстиції України, які руйнують повагу суспільства до інституту адвокатури в державі».

2 липня КДКА прийняла рішення про відкриття дисциплінарного провадження. Висновок лінгвістичної експертизи, КДКА встановила, що мало місце грубе разове порушення Правил адвокатської етики, що підриває авторитет адвокатури, що згідно з пунктом 4 частини 2 статті 32 Закону України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність» є підставою для застосування до адвоката дисциплінарного стягнення у вигляді позбавлення права на заняття адвокатською діяльністю.

Тоді Андрій Вишневський опублікував заяву у зв'язку з відкритим проти нього дисциплінарним провадженням. Адвокат запевнив: «Метою мого виступу не були ані підрив авторитету адвокатури України, ані образа моїх колег – сумлінних і доброчесних адвокатів. Навпаки, я прагнув привернути увагу до загальновизнаних проблем в адвокатурі».

31 серпня 2015 року окружний адміністративний суд міста Києва у справі за позовом до КДКА Київської області скасував рішення про порушення дисциплінарного провадження, але НААУ вже у вересні заочно винесла рішення про припинення права Андрія Вишневського на зайняття адвокатською діяльністю.

Засудили переслідування адвоката за критику НААУ і його колеги з Асоціації юристів України, зазначивши, що «використання дисциплінарного провадження в якості способу тиску на адвоката, а також будь переслідування за публічні висловлювання адвокатами своїх поглядів і переконань, є неприпустимими».

З самого початку подія з переслідуванням Андрія Вишневського за некоректний, на думку НААУ вислів, викликала обговорення більш широкої теми – конфлікт інтересів НААУ і системи безоплатної вторинної правової допомоги. Суть конфлікту зокрема сформулював голова Української Гельсінської спілки з прав людини (УГСПЛ), адвокат Аркадій Бущенко: «НААУ просто побачила, що існує досить успішна система безоплатної правової допомоги і подумала, що непогано було би таку систему отримати. Тобто підкорити собі фінансові потоки і взагалі керування цією системою».

Як бачимо, дана подія викликала досить гостру негативну реакцію як і з боку колег адвоката, так і з боку представників інших правозахисних організацій. Це свідчить про різке неприйняття обмеження діяльності адвоката через критику існуючих нагальних проблем в адвокатурі. Виступ, сприйнятий як «підрив авторитету, образа адвокатури», став причиною відриву адвоката від здійснюваної ним діяльності. Постає питання, про яку незалежність можна говорити, якщо сама лиш вказівка на необхідність реформування адвокатури мала такі наслідки?

Цедилина Е.С.

студентка 4-го курсу факультета адвокатури

Національного університету «Одесская юридическая академия»

ОСОБЕННОСТИ ФИДУЦИАРНЫХ УСЛУГ АДВОКАТА В ПЕРСПЕКТИВЕ РЕФОРМИРОВАНИЯ АДВОКАТСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В УКРАИНЕ

Судьба правовых основ организации и деятельности адвокатуры и осуществления адвокатской деятельности в Украине, на сегодняшний день, является одним из наиболее существенных вопросов правового света государства, ответ на который представлен проектом Закона Украины «О внесении изменений в Закон Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности». В случае принятия законопроекта об адвокатуре, который является частью судебной реформы, защита в судах должна стать более профессиональной, а адвокаты получат больше возможностей.

Данный законопроект имеет целью расширение профессиональных прав и обязанностей адвокатов, гарантий осуществления адвокатской деятельности, а также видов такой деятельности, которая совершенствует процедуру допуска к профессии, вносит изменения в систему органов адвокатского самоуправления и т.п., - пишет Яна Собко, корреспондент Судебно-юридической газеты.

Законопроектом о реформировании адвокатуры, внесенным на рассмотрение Верховной Рады, впервые представится возможность фидуциарной деятельности. Предоставленный относительно новый вид деятельности, ранее не был прописан в украинском законодательстве.

Согласно п. 12 ст. 1 «Определение основных терминов» Закона, фидуциарная деятельность — это деятельность адвоката, адвокатского бюро или объединения, которая заключается в получении и управлении имуществом (денежными средствами, ценными бумагами, валютными ценностями и т. п.) клиента от его имени в связи с предоставлением клиенту правовой помощи. Как правило, отношения адвоката с клиентом возникают из заключенного ими соглашения об оказании правовой помощи. И договор, согласно которому адвокат обязуется представлять интересы доверителя, изначально является фидуциарным, ведь он основан на особых, лично-доверительных отношениях сторон. (Адвокат: навыки профессионального мастерства // под ред. Л.А. Воскобитовой, И.Н. Лукьяновой, Л.П. Михайловой).

Понятие «фидуция» возникло в древнем Риме и означало акт, основанный на доверии: передачу собственности другому лицу под видом продажи с правом обратного требования (Парфенов Д.И. К вопросу о доверительном характере договора поручения// "Право и политика").

Позже в странах англосаксонской системы права оно было расширено и доработано применительно, прежде всего, к доверительному управляющему (Trustee) (Andrew Hiks, S.H. Goo. Cases and Materials on Company Law. 6th edition. Oxford University Press Ins., New York). В Украине нет законодательного понятия траста, поэтому и устоявшейся судебной практики по данному вопросу нет, и вряд ли она появится в ближайшем будущем, - цитирует замечания Анны Вронской, управляющего партнера юридической фирмы «Вронский, Вронская и партнеры», корреспондент газеты «Ліга:Закон», Юлия Шешуряк.

Доверительными отношениями, связанными с управлением чужим имуществом, любыми отношениями, которые предусматривают делегирование или осуществление полномочий владельца управителем чужого имущества на условиях, определенных правовой сделкой или законом, можно признать отношения, возникающие на основании договора доверительного управления имуществом, права полного хозяйственного ведения и права оперативного управления.

Имея одинаковые предмет регулирования правоотношений и цель их установления, институт доверительного управления имуществом и институт траста оперируют разными методами и правовыми средствами для достижения этой цели, а также существенно отличаются один от другого по юридическому содержанию. Однако, институт доверительного управления, которому присущий ряд специфических признаков, тем ни менее имеет фидуциарный характер (Договор доверительного управления имуществом как форма реализации правового института доверительного управления имуществом Украины [Текст] : автореф. дис. . канд. юрид. наук (Спец. 12.00.03) / І.В. Венедиктова).

Наиболее часто доверительные отношения возникают на основании сделок, специфической разновидностью которых является договор доверительного управления имуществом. Конструкция договора доверительного управления имуществом базируется на общих для гражданских договоров принципах свободы договора, равенства сторон, возмездности договора, недопустимости произвольного вмешательства в частные дела и т. п.. В соответствии со ст. 1048 ГК Украины под договором доверительного управления имуществом понимается такой договор, по которому одна сторона (учредитель управления) передает другой стороне (доверительному управляющему) на определенный срок имущество в доверительное управление, а другая сторона обязуется за вознаграждение совершать от своего имени управление этим имуществом в интересах учредителя управления или указанного им лица (выгодоприобретателя).

В общем виде, целью договора доверительного управления имуществом является получение соответствующего эффекта от профессионального управления доверенным имуществом в интересах установщика управления без перехода к доверительному управителю права собственности на него путем возникновения у последнего правомочностей владения, распоряжения и пользования этим имуществом.

Таким образом, фидуциарность отношений между адвокатом и клиентом, согласно новому закону, утверждение которого, затаив дыхание, ожидает вся юридическая плеяда Украины, теперь обусловлена не только тем, что между ними складываются доверительные отношения, в силу которых обе стороны предполагают, что другая сторона действует разумно и добросовестно. Цель адвоката при исполнении соглашения с доверителем будет состоять в оказании юридической помощи и совершении действий в интересах доверителя в отношении имущества второго от его имени, что в значительной мере расширит круг полномочий адвоката и предоставит частным лицам возможность получить квалифицированную помощь в отношении управления своим имуществом.