

УДК 340.5

*Р.Г. Мельниченко, С.В. Игнатъев***БОЛОНСКАЯ СИСТЕМА ОРГАНИЗАЦИИ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
КАК ОСНОВА ОБРАЗОВАТЕЛЬНОГО ЦЕНЗА ДОПУСКА К АДВОКАТСКОЙ ПРОФЕССИИ**

Актуальность исследования вызвана, с одной стороны, унификацией подходов к содержанию высшего юридического образования в мире (связанно с Болонским процессом), а с другой – различными подходами государств при использовании результатов обучения в парадигме бакалавр/магистр/докторант при допуске к адвокатской профессии. Авторы исследовали положение в основных «цивилизованных» государствах по этому вопросу, выявив достаточно широкий диапазон подходов к требованиям о наличии соответствующего уровня высшего юридического образования к кандидатам на получение статуса адвоката: исключительно магистратура (Украина, Франция), юридический бакалавриат (Великобритания, Австралия, Канада, США, Словения), не юридический бакалавриат с условием прохождения дополнительного обучения (Великобритания, Австралия), не юридический бакалавриат с последующей юридической практикой (штат Калифорния). В результате были сделаны следующие выводы: в странах с Болонской системой получения высшего образования нет единых подходов к тому, какой уровень образования должен получить кандидат на получение статуса адвоката; не обнаружено каких-либо закономерностей, позволяющих определить, почему в одних государствах сделан выбор в сторону «магистерского», а в других – «бакалаврского» требования к кандидатам на получение статуса адвоката.

Ключевые слова: адвокатура, образовательный ценз доступа, сравнительное правоведение, бакалавриат, магистратура, зарубежное правоведение.

DOI: 10.35634/2412-9593-2019-29-5-655-660

Основным инструментом селекции кандидатов для получения статуса адвоката в современном мире является требование о наличии у них высшего юридического образования. Согласно Болонскому процессу, в большинстве исследуемых нами государств выстроена трехуровневая система высшего образования: бакалавриат, магистратура и докторантура. Если первые два уровня понятны и знакомы большинству, то докторантура – это уровень, соответствующий привычной в РФ учёной степени кандидата наук. В большинстве стран мира ученой степени доктора наук не выявлено. Это трёхуровневое разделение одновременно и упрощает нашу задачу, так как, с одной стороны, во всех исследуемых нами государственных юрисдикциях эта или похожая система уже существует не одно столетие, что позволяет нам в свою очередь производить корректные сравнения, а с другой – обобщить проблематику образовательного ценза (ограничения) доступа к адвокатской профессии в юрисдикциях, использующих Болонскую систему.

Выделим основной проблемный вопрос образовательного ценза доступа к адвокатской профессии в парадигме Болонского процесса: бакалавр или магистр? В большинстве исследованных нами русскоязычных доктринальных источников по тематике исследования при описании требований к кандидатам на получение статуса адвоката в различных государствах указывается лишь то, что «требуется высшее образование» без идентификации того, какой именно уровень высшего образования необходим [1-3; 6; 7; 9-11]. Это побудило авторов исследовать первоисточники, то есть нормативно-правовую базу ряда государств на предмет выявления требований к кандидату об уровне его высшего образования.

Как нами уже было отмечено, Болонская система высшего образования устанавливает три уровня высшего профессионального образования: бакалавриат, магистратура и докторантура. В связи с этим возникает вопрос: достаточно ли претенденту на получение адвокатского статуса обладать дипломом о высшем образовании первой ступени, то есть бакалавра, или необходимо всё же получить диплом второго уровня высшего образования, то есть магистра, так как во втором случае образовательный ценз ужесточается, а в первом – смягчается.

Для стран англо-саксонской правовой семьи наблюдаются общие подходы к требованиям, предъявляемым к кандидатам на получение статуса адвоката. Общей чертой для всех стран этой правовой системы является тот факт, что для доступа в адвокатуру необходимо закончить трехлетнюю или, крайне редко, четырехлетнюю программу обучения с присвоением степени бакалавра права или

равную ей (LL.B., B.C.L. или LL.L. это степени бакалавра права. J.D. – Juris doctor – степень, равная бакалавру права, но в университетах США).

В то же время в некоторых странах англо-саксонской правовой семьи есть свои особенности, например, в Великобритании существует два независимых пути получения необходимого для присвоения статуса адвоката образования, а именно:

- кандидат должен закончить бакалавриат по праву (LL.B., который обычно длится три года);
- получить любое образование уровня бакалавра и после этого завершить специальную программу для не-юристов, которая относится к магистерскому уровню (Common Professional Examination/Graduate Diploma in Law) и длится один год после получения степени бакалавра. То есть отметим, что в Великобритании адвокатом может стать или бакалавр-правовед, или магистр-правовед в случае, если он закончил не юридический бакалавриат.

Согласно законодательству Австралии, адвокатом также может стать любой человек со степенью бакалавр при выполнении ряда условий.

Пункт 1 ст. 2 «Свода Правил поступления в адвокатуру» Юридического совета Австралии (Law Council), который является высшим национальным представительным органом австралийской адвокатуры, для получения лицензии адвоката у кандидата есть две опции:

- 1) кандидат должен закончить очно программу обучения длительностью не менее трех лет и иметь степень бакалавра права;
- 2) кандидат, имеющий степень бакалавра, но не по юридическому направлению, должен пройти специальное обучение по программе подготовки к сдаче адвокатских (solicitor) экзаменов.

И при первом, и при втором варианте кандидат в ходе вступительного экзамена должен продемонстрировать знания по ключевым отраслям права, установленным в специально утвержденном Списке компетенций и профильных предметов. То есть в Австралии адвокатом может стать или бакалавр-правовед или бакалавр-не правовед в случае, если он прошел дополнительное обучение.

Ситуация в Канаде более жесткая, чем в Великобритании и Австралии. Для того чтобы получить формальное право на сдачу экзаменов на получение статуса адвоката в Канаде, кандидат должен сначала получить степень бакалавра по любой дисциплине (например, В.А. (бакалавр в социальных науках) за четыре года), а затем степень бакалавра права (LL.B. и / или BCL, за три-четыре года) или доктора права (J.D. – степень, достигаемая за три года учебы в юридической школе (факультете), аналогичная бакалавру юриспруденции). Важной особенностью является то, что к экзамену в адвокатуру в Канаде допускаются только лица, окончившие аккредитованные канадские юридические факультеты (law schools – юридические школы). Те из кандидатов, которые получили образование за пределами Канады, обязаны сдать специальные квалификационные экзамены для получения сертификата соответствия, который в свою очередь открывает путь к сдаче экзаменов на статус адвоката. То есть в Канаде адвокатом может стать или бакалавр-правовед, или доктор права.

Требования к образованию для получения статуса адвоката в США различаются от штата к штату, но в большинстве из них сначала требуется получить комбинацию из двух степеней: сначала получить степень бакалавра (по любой профессии), а затем окончить юридическую школу (факультет), чтобы получить степень доктора права (J.D., как уже говорили, это аналог бакалавра юриспруденции), аккредитованной Американской ассоциацией адвокатов (ABA).

Приведем наглядный пример, базируясь на требованиях, предъявляемых при поступлении в одну из самых многочисленных адвокатских ассоциаций в США – Нью-Йоркскую. Согласно п. 520 Нью-Йоркского Регламента Апелляционного суда о приеме адвокатов в ассоциацию, существует несколько способов получить статус адвоката в этом штате.

1. Обучение в одобренной АВА юридической школе в США (выпускники, имеющие степень J.D.) (п. 520.3 Регламента Апелляционного суда).
2. Обучение внутри юридической фирмы / офисные клерки (паралигалы), то есть люди, имеющие образовательную комбинацию из обучения в юридической школе, одобренной АВА, и на рабочем месте в юридической фирме (п. 520.4 Регламента Апелляционного суда).
3. Обучение в неаккредитованной юридической школе. Окончание такой не аккредитованной юридической школы в США со степенью доктора юриспруденции (J.D.) и практикой в течение пяти лет из семи, непосредственно предшествовавших подаче заявления на сдачу экзамена на адвоката в Нью-Йорке (п. 520.5 Регламента Апелляционного суда),

4. Обучение в юридической школе за рубежом. Необходимо успешное завершение программы обучения в юридической школе (факультете) за пределами США, которая как по продолжительности, так и по существу эквивалентна программе обучения в аккредитованной юридической школе в США, и, если требуется, успешное завершение дополнительной программы обучения в утвержденной юридической школе в США (разд. 520.6 Регламента Апелляционного суда).

5. Программа Pro Bono Scholars. Студенты последнего года обучения по программе Juris Doctor в юридической школе, одобренной АВА, могут сдать адвокатский экзамен в феврале, в обмен на то, чтобы посвятить последний семестр обучения предоставлению бесплатных юридических услуг в рамках утвержденной адвокатской палаты штата программы (п. 520.17 Регламента Апелляционного суда).

В двух штатах США – Висконсин и Нью-Гемпшир существует так называемая привилегия диплома для выпускников юридических школ этих штатов. Данная привилегия означает, что выпускник по окончании конкретной юридической школы данного штата автоматически получает статус адвоката в этом штате.

Также следует отметить феномен штата Калифорния (США): кандидат на получение статуса адвоката, вообще может не иметь формального юридического образования, чтобы быть допущенным к профессии. Он должен обучаться не менее двух лет в университете или отработать определенное количество часов в офисе судьи или адвоката, а затем ему необходимо сдать квалификационный экзамен в адвокатуру.

Пункт 3 подп. А ст. 4.29 разд. 4 Общих правил адвокатской ассоциации штата Калифорния (State Bar of California) посвящен обучению в адвокатской конторе или в судебных палатах.

«(А) Лицо, которое намеревается выполнить требования настоящих Правил в части получения юридического образования (в целях получения в дальнейшем лицензии адвоката. – *Р.М., С.И.*), при обучении в юридической фирме или в офисе судьи должно изучать юриспруденцию в юридической фирме или в офисе судьи в течение стандартного рабочего дня, по крайней мере, восемнадцать часов в неделю, в течение, как минимум, сорока восьми недель, чтобы получить количество кредитов (кредиты – количество учебных часов на освоение программы в учебном заведении. – *Р.М., С.И.*), за один год обучения или, по крайней мере, восемнадцать часов в неделю в течение минимум двадцать четырех недель, чтобы получить количество кредитов равное полу году обучения».

Ситуация в Европе отличается от реалий англо-саксонского мира. Так, чтобы стать адвокатом во Франции необходимо получить сначала степень бакалавра (три года учебы в университете для получения профессиональной «лицензии») и затем, как минимум, завершить первый год обучения по программе магистра права (*diplôme de maîtrise en droit*). Таким образом, необходимо всего четыре года обучения в университете. Впрочем, как пишет один из юридических французских ресурсов, «...желательно доучиться до конца второго года магистратуры. Это вам гарантирует солидные юридические знания, чтобы справиться с учебой, и к тому же этого требуют большинство кабинетов адвокатов во время найма на прохождение стажировки».

В Словении лицо может претендовать на получение статуса адвоката в случае наличия у него статуса бакалавра [10].

Для получения статуса адвоката в Украине необходимо наличие высшего юридического образования магистерского уровня: «Одновременно с заявлением о допуске к квалификационному экзамену заявитель подаёт следующие документы: 1) документ государственного образца (оригинал и нотариально заверенную копию) и приложения к нему, которые подтверждают приобретение заявителем полного высшего образования, не ниже ступени магистра (специалиста) – другой (магистерский) уровень, специальность "право", "правоведение", "правоохранительная деятельность", "международное право"» [4].

Как видим, помимо степени «магистр» здесь фигурирует понятие «специалист». Так, во времена СССР обозначалось высшее образование, и это перешло «по наследству» государствам, образовавшимся в границах его бывшей юрисдикции.

Делая предварительные обобщения, необходимо отметить, что в различных юрисдикциях выявлены следующие подходы к требованию о наличии определённого уровня высшего юридического образования для допуска к адвокатской профессии:

- исключительно магистратура (Украина, Франция);
- юридический бакалавриат (Великобритания, Австралия, Канада, США, Словения);

– неюридический бакалавриат с условием прохождения дополнительного обучения (Великобритания, Австралия);

– неюридический бакалавриат с последующей юридической практикой (штат Калифорния).

На основе полученного эмпирического материала можно сделать два заключения.

1. В странах с Болонской системой получения высшего образования нет единых подходов к уровню образования, который должен получить кандидат на получение статуса адвоката.

2. Не обнаружено каких-либо закономерностей, позволяющих определить, почему в одних государствах сделан выбор в сторону «магистерского», а в других – «бакалаврского» требования к кандидатам на получение статуса адвоката.

Ознакомившись с тем, как в странах, принявших Болонскую систему образования, подходят к вопросу: «Адвокат – это магистр или бакалавр?», мы можем сделать заключение о том, как на этот вопрос следует ответить в юрисдикции РФ. Согласно законодательству РФ, для получения статуса адвоката на территории России сегодня достаточно юридического бакалавриата. Однако это положение подвергается постоянной критике. Некоторые авторы отмечают: «Недостаточно для работы адвокатом просто изучить предмет "Адвокатура" в рамках одного семестра при наличии его в программе обучения вуза для ... утверждения студентом, будущим бакалавром, что он уже адвокат!» [8. С. 115]. Один из авторов настоящей статьи в своём ранее опубликованном исследовании по вопросу образовательного ценза допуска к профессии адвоката в России придерживался подобной же позиции [5]. Однако при подготовке настоящей статьи авторы несколько подкорректировали свою позицию.

Не существует убедительных аргументов, что степени бакалавра недостаточно для получения статуса адвоката. Восстановим логику рассуждений о примате магистратуры над бакалавриатом при решении вопроса о допуске в адвокатуру. В обществе существует пресуппозиция о том, что чем дольше обучающийся находится в образовательном учреждении, тем выше уровень его образования (чем дольше, тем лучше). В обществе выстраивается градация юридических профессий от простых к сложным: юрисконсульт, нотариус, адвокат, судья. В результате делается вывод, что чем сложнее профессия, тем выше должен быть уровень образования у лица, находящегося в этой профессии. Однако посылки, на основании которых делается этот вывод, сами по себе спорны.

Длительность нахождения лица в образовательной среде сама по себе не является гарантией того, что лицо постепенно «набирает» образование, и чем дольше оно там находится, тем больше образования оно «наберёт». Также вызывает сомнение градация юридических профессий по основанию сложности. Нам представляется, что подменяются понятия «сложные» и «престижные».

При рассмотрении вопроса: «Магистратура или бакалавриат?» необходимо учитывать двойную природу такого уровня высшего образования, как магистратура. После введения магистратуры в России она стала пониматься как предтеча аспирантуры, то есть как вид научной деятельности. Но в этом ключе магистратура не может дать что-то особенное кандидату к такому прикладному виду деятельности, как адвокатская деятельность.

Если же обратиться ко второму виду магистратуры – проектной, в идеологию которой заложена идея создания высококлассных специалистов в какой-нибудь новой профессиональной сфере, то здесь есть одна проблема. Она заключается в том, что нам не известно ни одного случая успешной реализации «проектной» магистратуры по адвокатуре в России. При этом не может существовать проектной магистратуры, например, с названием «Адвокатура», так как никакие новые знания и навыки по сравнению с тем, что предусмотрено учебными планами юридического бакалавриата для «обычной» адвокатской деятельности не требуется. Однако даже если один из опытов по созданию настоящей проектной магистратуры, например, «Адвокат в сфере Legal Tech», удастся, то она будет выпускать магистрантов просто более высокого образовательного уровня повышенной конкурентоспособности. Но это не будет означать, что бакалавр не годен для обучения профессии адвоката.

То есть сегодня в сфере образовательного ценза допуска к профессии адвоката достаточно поддерживать уже сложившуюся правоприменительную практику, одновременно разрабатывая подходы к созданию магистерских образовательных программ по обучению адвокатов иного, более высокого уровня.

Также в ходе исследования была выявлена проблема «безбакалаврной магистратуры». Так, согласно образовательному праву России, любое лицо, обладающее степенью «бакалавр», независимо от того, по какому направлению оно обучалось, может обучаться в магистратуре по юридическому направлению. И здесь необходимы исследования: может ли лицо, обучаясь только в «юридической»

магистратуре, получить знания и компетенции, достаточные для занятия адвокатской деятельностью. Изученный зарубежный опыт, в частности Австралии, показывает, что в данном случае требуется дополнительное обучение, например, специальные курсы для адаптации кандидата в юридическую среду. С другой стороны, практика введения в ряде государств института экзамена на получение статуса адвоката (в России существует экзамен на получение статуса адвоката) может оказаться достаточно эффективной мерой, которая делает излишним институт по дополнительному обучению кандидатов с неюридической бакалаврской степенью.

В контексте Болонского процесса нельзя не затронуть вопрос о *конвертации юридического образования зарубежного государства* с целью получения статуса адвоката. Как известно, одной из целей Болонского процесса является унификация высшего образования для того, чтобы дать возможность гражданам государств, включённых в этот процесс, получать образование на территории любого государства с последующим использованием этого образования на территории всех «болонских» государств. Однако именно с конвертацией высшего юридического образования возникают определённого рода сложности. Эти сложности связаны с уникальностью национального права, и получив, например, высшее образование во Франции, лицо может оказаться не готовым практиковать по германским законам. Эта проблема решается государствами различными способами. Например, в Чехии высшее юридическое образование, полученное за рубежом, если оно признаётся равноценным высшему юридическому образованию, полученному в Чешской Республике, может быть учтено при решении вопроса о допуске в адвокатуру [9. С. 63]. В Австрии к адвокатской профессии допускаются лица, обладающие высшим юридическим образованием, полученным в странах – членах ЕС, Европейской экономической зоны или Швейцарии [7. С. 28]. Представляется, что вопрос о конвертации юридического образования зарубежного государства с целью получения статуса адвоката обладает хорошим научным потенциалом. Он позволяет задуматься над тем, возможно ли унифицированное право, а значит, и унифицированное юридическое образование независимо от наличия национальных законодательств.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

1. Абовян К.Ж., Игнатов С.Д. Об организации адвокатуры и статусе адвоката в Республике Таджикистан и Российской Федерации // Вестн. Удм. ун-та. Сер. Экономика и право. 2012. Вып. 1. С. 77-81.
2. Абовян К.Ж., Игнатов С.Д. Развитие и состояние законодательства об адвокатуре и адвокатской деятельности Республики Беларусь // Вестн. Удм. ун-та. Сер. Экономика и право. 2013. Вып. 1. С. 101-106.
3. Бригадин И.И. Институт адвокатуры в Испании // Евразийская адвокатура. 2013. № 2 (3).
4. Заборовский В.В. Особенности правового статуса адвоката в Украине // Евразийская адвокатура. 2013. № 5 (6).
5. Мельниченко Р.Г. Адвокатура и высшее образование // Вестник Университета им. О.Г. Кутафина (МГЮА). 2017. № 12. С. 173-178.
6. Мудровский М.Ю. Институт адвокатуры в Швеции // Евразийская адвокатура. 2013. № 3 (4).
7. Пронин А.В. Институт адвокатуры в Австрийской Республике // Евразийская адвокатура. 2013. № 2 (3).
8. Сорокун П.В., Дудак В.Л. Проблемы соотношения высшего юридического образования и профессии адвоката в современной России // Эпоха науки. 2017. № 12. С. 113-115.
9. Тимофеева А.В. Участие адвоката в гражданском процессе Чешской Республики // Евразийская адвокатура. 2013. № 5 (6). С. 61-65.
10. Фёдорова К.С. Организация и порядок деятельности адвокатуры Республики Словения // Евразийская адвокатура. 2013. № 3 (4). С. 34-38.
11. Щеголева Н.А., Бырлэдьяну Д.В. Правовой статус адвоката по законодательству Республики Кипр // Вестник ПАГС. 2018. № 2. С. 41-47.

Поступила в редакцию 22.06.2019

Мельниченко Роман Григорьевич, кандидат юридических наук, доцент, ведущий научный сотрудник «Института права» Волгоградского государственного университета
ФГАОУ ВО «Волгоградский Государственный Университет»
400062, Россия, г. Волгоград, Университетский проспект, 100
E-mail: romanmelnichenko@yandex.ru

Игнатьев Сергей Валерьевич, кандидат исторических наук, стажер адвоката
Санкт-Петербургская Коллегия Адвокатов «Алиби»
E-mail: serge.ignatieff@gmail.com

R.G. Melnichenko, S.V. Ignatyev

THE BOLOGNA SYSTEM OF HIGHER EDUCATION AS THE BASIS OF THE EDUCATIONAL QUALIFICATION FOR ADMISSION TO THE LEGAL PROFESSION

DOI: 10.35634/2412-9593-2019-29-5-655-660

The relevance of the study is caused, on the one hand, by the unification of approaches to the content of higher legal education in the world (related to the Bologna process), and, on the other, by different approaches of states when using the results of training in the bachelor/master/doctoral student paradigm when admitted to the legal profession. The authors investigated the situation in the main “civilized” states on this issue, revealing a wide range of approaches to the requirements for having an appropriate level of higher legal education for candidates for the status of a lawyer: only master (Ukraine, France), law bachelor (UK, Australia, Canada, USA, Slovenia), not a bachelor of law with the condition of additional training (UK, Australia), not a bachelor of law with subsequent legal practice (state California). As a result, the following conclusions were made: 1. In countries with the Bologna system of higher education, there are no unified approaches to the level of education that a candidate for obtaining the status of a lawyer should receive. 2. No regularities were found to determine why in some states the choice was made in favor of the “master's degree”, and in others – the “bachelor's degree” requirements for candidates for the status of a lawyer.

Keywords: advocacy, educational qualification of access, comparative law, bachelor's degree, master's degree, foreign law.

Received 22.06.2019

Melnichenko R.G., Candidate of Law, Associate Professor, Leading Researcher at the Institute of Law
Volgograd State University
Universitetskii Prospekt, 100, Volgograd, Russia, 400062
E-mail: romanmelnichenko@yandex.ru

Ignatyev S.V., Candidate of History, Student-at-law at the
Law firm “Alibi” LLP, St-Petersburg, Russia
E-mail: serge.ignatieff@gmail.com