



**КОМИССИЯ
ПО ЗАЩИТЕ ПРАВ АДВОКАТОВ-ЧЛЕНОВ АДВОКАТСКИХ ОБРАЗОВАНИЙ
ГИЛЬДИИ РОССИЙСКИХ АДВОКАТОВ**

Россия, 105120, г. Москва, Малый Полуярославский пер., д.3/5, стр.1.
Тел. +7-495-917-36-60, + 7-917-40-61-340

Президенту ГРА Г.Б. Мирзоеву

г. Москва

«27» июля 2015 г.

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ
о нарушении профессиональных прав адвоката-члена адвокатского
образования Гильдии российских адвокатов**

Комиссией по защите профессиональных прав адвокатов - членов адвокатских образований Гильдии российских адвокатов изучено поступившее обращение адвоката С. коллегии адвокатов А.

В своем обращении адвокат А. указывает на незаконные действия следователя СЧ ГСУ ГУ МВД России по С. области Щ., которая при производстве предварительного расследования по уголовному делу № в отношении бывшего председателя правления ТСЖ "С." Н., допустила нарушения адвокатской тайны и вмешательство в адвокатскую деятельность заявителя путем производства допроса адвоката А. в качестве свидетеля и назначения экспертизы по вопросам, затрагивающим адвокатскую тайну.

Анализ текста обращения и приложенных к нему копий материалов (соглашения об оказании юридической помощи, выдержки из заключения эксперта) показывает, что следователем СЧ ГСУ ГУ МВД России по С. области Щ. допущены грубые нарушения профессиональных прав адвоката.

В ст. 16 «Основных принципов, касающихся роли адвокатов», принятых Восьмым конгрессом ООН по предупреждению преступности отмечается, в частности что: «Правительства обеспечивают, чтобы адвокаты:

а) могли выполнять все свои профессиональные обязанности в обстановке, свободной от угроз, препятствий, запугивания или неоправданного вмешательства;

с) не подвергались судебному преследованию и судебным, административным, экономическим или другим санкциям за любые действия, совершенные в соответствии с признанными профессиональными обязанностями, нормами и этикой, а также угрозами такого преследования и санкций».

Данная международно-правовая норма на основе ч.4 ст. 15 Конституции РФ является составной частью правовой системы Российской Федерации.

Согласно ч. 1 ст. 18 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» вмешательство в адвокатскую деятельность, осуществляемую в соответствии с законодательством, либо препятствование этой деятельности каким бы то ни было образом запрещаются.

На основании положений ч.2 ст. 8 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» адвокат не может быть вызван и допрошен в качестве свидетеля об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с обращением к нему за юридической помощью или в связи с ее оказанием.

Согласно п. 2 и 3 ч.3 ст. 56 УПК РФ не подлежат допросу в качестве свидетелей: адвокат, защитник подозреваемого, обвиняемого - об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с обращением к нему за юридической помощью или в связи с ее оказанием, а также адвокат - об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с оказанием юридической помощи.

Таким образом, адвокат - защитник и адвокат обладают свидетельским иммунитетом (п. 40 ст. 5 УПК РФ).

В силу действия вышеуказанных правовых норм вызов адвоката А. на допрос в отношении обстоятельств, ставших ей известными в связи с оказанием юридической помощи ТСЖ "С." является незаконным.

Наряду с этим, в п. 6 ст. 6 Кодекса профессиональной этики адвоката закрепляется положение о том, что адвокат не вправе давать свидетельские показания об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с исполнением профессиональных обязанностей. В соответствии со статьей 6 Кодекса профессиональной этики адвокатов к предмету адвокатской тайны относятся факт обращения к адвокату, включая имена и названия доверителей; все доказательства и документы, собранные адвокатом в ходе подготовки к делу; сведения, полученные адвокатом от доверителей; информация о доверителе, ставшая известной адвокату в процессе оказания юридической помощи; содержание правовых советов, данных непосредственно доверителю или ему предназначенных; все адвокатское производство по делу; условия соглашения об оказании юридической помощи, включая денежные расчеты между адвокатом и доверителем; любые другие сведения, связанные с оказанием адвокатом юридической помощи.

Адвокатская тайна является неперемным условием эффективной деятельности адвокатуры и важной гарантией обеспечения конституционного права граждан на получение квалифицированной юридической помощи. С учетом специфики тех правовых ситуаций, в которых у граждан возникает необходимость обратиться за юридической помощью к адвокату, в отсутствие адвокатской тайны трудно было бы рассчитывать на доверительность отношений между адвокатом и его доверителем, а, следовательно, и на то, что адвокат сможет эффективно осуществлять свою деятельность. Кроме того, сведения, составляющие адвокатскую тайну в соответствии с указом Президента РФ от 6 марта 1997 г. относятся к сведениям конфиденциального характера.

За нарушение положений Кодекса профессиональной этики адвоката, адвокат привлекается к дисциплинарной ответственности и может быть лишен статуса адвоката.

Наряду с этим, на основании ч.3 ст. 8 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» проведение следственных действий в отношении адвоката допускается только на основании судебного решения, что также исключает возможность допроса адвоката в качестве свидетеля при отсутствии подобного решения и указывает на явную незаконность действий следователя Щ.

Относительно возможности использования в доказывании по уголовному делу заключения эксперта, содержащего ответы по вопросам, составляющим адвокатскую тайну, следует отметить, что в соответствии с ч. 2 ст. 50 Конституции РФ при осуществлении правосудия не допускается использование доказательств, полученных с нарушением федерального закона. На основании п. 16 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 31 октября 1995 г. N 8 "О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия" "... при осуществлении правосудия не допускается использование доказательств, полученных с нарушением федерального закона (ч. 2 ст. 50 Конституции Российской Федерации), а также выполнения требований ст. 75 УПК РФ, в силу которой доказа-

тельства, полученные с нарушением уголовно-процессуального законодательства, не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу обвинения. Разъяснить, что доказательства должны признаваться полученными с нарушением закона, если при их собирании и закреплении были нарушены гарантированные Конституцией Российской Федерации права человека и гражданина или установленный уголовно-процессуальным законодательством порядок их собирания и закрепления, а также если собирание и закрепление доказательств осуществлено ненадлежащим лицом или органом либо в результате действий, не предусмотренных процессуальными нормами."

При таких обстоятельствах, учитывая положения ч.3 ст. 8 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», имеются правовые основания для заявления ходатайства о признании полученного следователем экспертного заключения недопустимым доказательством.

В связи с изложенными обстоятельствами в качестве мер реагирования на обращение адвоката А. предлагаю:

1. Рекомендовать адвокату А. в рамках ст. 125 УПК РФ обжаловать проведение ее допроса в судебном порядке.

2. Рекомендовать адвокату А. обратиться к Прокурору С. области с требованием о привлечении следователя СЧ ГСУ ГУ МВД России по С. области Щ. к предусмотренной законом ответственности.

3. Рекомендовать адвокату А. сообщить представителям доверителя о наличии у них права на заявление ходатайства о признании недопустимым доказательств, полученных с нарушениями положений федерального закона - ч.3 ст. 8 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации».

4. Обратиться от имени Гильдии российских адвокатов к Прокурору С. области с требованием о привлечении следователя СЧ ГСУ ГУ МВД России по С. области Щ., допустившей нарушение законодательства об адвокатской деятельности и адвокатуре, к предусмотренной законом ответственности.

5. Сообщить о фактах незаконного вмешательства в деятельность адвоката А. в Совет при Президенте Российской Федерации по развитию гражданского общества и правам человека.

6. Копию заключения направить в адрес заявителя - адвоката А. для сведения.

Председатель комиссии по защите прав
адвокатов- членов адвокатских образований ГРА
кандидат юридических наук, доцент



А.В. Рагулин