

«Правовые и организационные аспекты обеспечения безопасности личности и профессиональной деятельности адвоката»

АННОТАЦИЯ. В статье рассматривается действующее российское законодательство направленное на обеспечение охраны личных и профессиональных прав адвоката. На основе проведенного анализа нормативных актов, автором даются основные направления совершенствования действующего законодательства, а также даются практические рекомендации, направленные на обеспечения безопасности личности и профессиональной деятельности адвоката.

Ключевые слова: адвокат, охрана прав адвоката, гарантии независимости адвоката, обеспечение безопасности адвоката.

Петров Дмитрий Вячеславович - научный сотрудник центра исследования проблем организации и деятельности адвокатуры Евразийского научно-исследовательского института проблем права, соискатель (dmitriy_petrov@bk.ru).

На первый взгляд, действующим российским законодательством адвокат обеспечен широким спектром прав и гарантий независимости, с помощью которых он имеет возможность содействовать осуществлению права каждого человека на квалифицированную юридическую помощь.

Так, в соответствии с Федеральным законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре»¹ (далее – ФЗ «Об адвокатуре») гарантии независимости адвоката и сохранности адвокатской тайны заключаются:

- в запрещении вмешиваться в адвокатскую деятельность, либо препятствовать ей каким бы то ни было образом (ч.1 ст. 18 ФЗ «Об адвокатуре»);

¹ Об адвокатской деятельности и адвокатуре: федеральный закон от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ (ред. от 21 ноября 2011 г. № 326-ФЗ) [Электронный ресурс] / СПС «Гарант».

- запрещении истребовать от адвокатов и работников адвокатских образований, адвокатских палат или Федеральной палаты адвокатов сведений, связанных с оказанием юридической помощи по конкретным делам (ч. 3 ст. 18 ФЗ «Об адвокатуре»);

- в запрещении привлечения адвоката к какой-либо ответственности за выраженное им в при осуществлении адвокатской деятельности мнение, в том числе после приостановления или прекращения статуса адвоката (ч. 2 ст. 18 ФЗ «Об адвокатуре»);²

- в нахождении адвоката, членов его семьи и их имущества под защитой государства и обязанности органов внутренних дел принимать меры по обеспечению их безопасности (ч. 4 ст. 18 ФЗ «Об адвокатуре»);³

- в установлении особого процессуального порядка уголовного преследования адвоката (ч. 5 ст. 18 ФЗ «Об адвокатуре»);

- в запрете проведения оперативно-розыскных мероприятий и следственных действий в отношении адвоката иначе как на основании судебного решения (ч. 3 ст. 8 ФЗ «Об адвокатуре»);

- в запрете на использование полученных в ходе оперативно-розыскных мероприятий или следственных действий (в том числе после приостановления или прекращения статуса адвоката) сведений, предметов и документов в качестве доказательств обвинения в тех случаях, когда они входят в производство адвоката по делам его доверителей (ч. 3 ст. 8 ФЗ «Об адвокатуре»);⁴

- в запрете негласного сотрудничества адвоката с органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность (ч. 5 ст. 6 ФЗ «Об адвокатуре»);

² Исключением из данного правила является вступивший в законную силу приговор суда, устанавливающий вину адвоката в преступном действии (бездействии).

³ Отметим, что при этом не определено, какие конкретные действия должно предпринять государство во исполнение данной нормы и кто из должностных лиц должен их осуществлять.

⁴ Указанные ограничения не распространяются на орудия преступления, а также на предметы, которые запрещены к обращению или оборот которых ограничен в соответствии с законодательством Российской Федерации.

- в запрете допроса адвоката в качестве свидетеля, а также иного истребования сведений об обстоятельствах в связи с обращением за юридической помощью или в связи с её оказанием (ч. 2 ст. 8 ФЗ «Об адвокатуре»).

Эти положения Закона находят свое отражение и в процессуальном законодательстве и заключаются:

- в установлении особого процессуального порядка уголовного преследования адвоката (ст. 447-448, 450-451 УПК РФ)⁵;

- в запрете допроса адвоката в качестве свидетеля, а также иного истребования сведений об обстоятельствах в связи с обращением за юридической помощью или в связи с её оказанием (п. 2 и 3 ч.3 ст. 56 УПК РФ, п.1 ч.3 ст. 69 ГПК РФ⁶, ч.5 ст. 56 АПК РФ⁷).

Кроме того, в силу ч. 3 ст. 11 УПК РФ, в отношении адвоката, как участника уголовного судопроизводства и его близких родственников, родственников или близких лиц, при наличии достаточных данных о том, что им угрожают убийством, применением насилия, уничтожением или повреждением их имущества либо иными опасными противоправными деяниями, суд, прокурор, руководитель следственного органа, следователь, орган дознания и дознаватель принимают в пределах своей компетенции в отношении указанных лиц меры безопасности.

К данным мерам безопасности в соответствии со ст. 6 Федерального закона «О государственной защите потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства» относятся:

- 1) личная охрана, охрана жилища и имущества;
- 2) выдача специальных средств индивидуальной защиты, связи и оповещения об опасности;

⁵ Уголовно-процессуальный кодекс РФ: федеральный закон от 18 декабря 2001 г. № 174-ФЗ (ред. от 1 марта 2012 г. № 18-ФЗ) [Электронный ресурс] / СПС «Гарант».

⁶ Гражданский процессуальный кодекс РФ: федеральный закон от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ (ред. от 23 апреля 2012 г. № 35-ФЗ) [Электронный ресурс] / СПС «Гарант».

⁷ Арбитражный процессуальный кодекс РФ: федеральный закон от 24 июля 2002 г. № 95-ФЗ (ред. от 8 декабря 2011 г. № 422-ФЗ) [Электронный ресурс] / СПС «Гарант».

- 3) обеспечение конфиденциальности сведений о защищаемом лице;
- 4) переселение на другое место жительства;
- 5) замена документов;
- 6) изменение внешности;
- 7) изменение места работы (службы) или учебы;
- 8) временное помещение в безопасное место;
- 9) применение дополнительных мер безопасности в отношении защищаемого лица, содержащегося под стражей или находящегося в месте отбывания наказания, в том числе перевод из одного места содержания под стражей или отбывания наказания в другое.⁸

В уголовном законодательстве РФ имеются специальные составы, предусматривающие уголовно-правовую охрану жизни, здоровья и имущественных прав адвоката-защитника и его близких (ст. 295, 296 УК РФ).⁹

Вместе с тем, как показывает практика, действующих законодательных мер явно не достаточно для обеспечения безопасности личности и профессиональной деятельности адвокатов. Как следует из официальной статистики Федеральной палаты адвокатов РФ, количество нарушений профессиональных прав адвокатов и незаконного вмешательства в их деятельность год от года продолжает оставаться высоким. В 2005 г. зафиксировано 458 фактов нарушения профессиональных и социальных прав адвокатов со стороны органов дознания и предварительного следствия, в 2006 г. – 611, в 2007 г. – 222, в 2008 г. – 230, в 2009 г. – 1010, в 2010 г. – 2029 и в 2011 - 868.¹⁰

⁸ О государственной защите потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства: федеральный закон от 20 августа 2004 г. № 119-ФЗ (ред. от 30 ноября 2011 г. № 352-ФЗ) [Электронный ресурс] / СПС «Гарант»;

⁹ Уголовный кодекс РФ: федеральный закон от 13 июня 1996 г. N 63-ФЗ (ред. от 1 марта 2012 г. № 18-ФЗ) [Электронный ресурс] / СПС «Гарант»;

¹⁰ См.: официальный сайт Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации www.fparf.ru.

Продолжает оставаться высоким незаконное воздействие в отношении адвокатов и со стороны иных лиц, в том числе и представителей криминалитета, которое проявляется в высказывании угроз, требованиях отказаться от представления интересов доверителя, оговоре адвокатов, мести за профессиональную деятельность различными способами, начиная от повреждения и уничтожения имущества адвокатов или их близких, заканчивая их физическим устранением. Только за 2011 год от рук преступников погибло 5 адвокатов, кроме того, зафиксировано 5 случаев причинения вреда здоровью адвокатов.¹¹

Об остроте рассматриваемой проблемы свидетельствует и тот факт, что в своих решениях Совет Федеральной палаты адвокатов РФ неоднократно обращался и обращается к этой злободневной проблеме всего адвокатского сообщества.

В связи с этим, адвокатским палатам субъектов РФ было рекомендовано создавать специальные комиссии по защите профессиональных и социальных прав адвокатов, Советом Федеральной палаты адвокатов РФ были разработаны рекомендации по обеспечению адвокатской тайны и гарантий независимости адвоката при осуществлении адвокатами профессиональной деятельности,¹² а также меры по защите профессиональных прав адвоката.¹³

В то же время, как видно из приведенной выше статистики, количество нарушений прав адвокатов только растет. Таким образом, можно прийти к выводу о том, что действующих законодательных и практических механизмов недостаточно для обеспечения личной и профессиональной безопасности адвокатов.

¹¹ См.: www.fparf.ru.

¹² Решение Совета Федеральной палаты адвокатов РФ от 10 декабря 2003 г. (протокол № 4) / www.fparf.ru.

¹³ Одобрено Советом Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации (Протокол № 5 от 22 апреля 2004 года) / www.fparf.ru.

В этой связи нам представляется наиболее эффективным комплексный подход к решению данной проблемы, включающий в себя помимо совершенствования действующих правовых механизмов, так же и разработку организационных мероприятий по обеспечению безопасности адвокатов.

В связи с этим нами предложены следующие рекомендации:

1) Для минимизации фактов незаконного воспрепятствования адвокатской деятельности и незаконного вмешательства в нее, а также для обеспечения возможности применения действенных мер государственного принуждения к лицам, допускающим подобные деяния, представляется необходимым введение в УК РФ статьи 294.1, предусматривающей ответственность за незаконное воспрепятствование деятельности адвоката и вмешательство в его деятельность. Данная правовая норма могла бы выглядеть следующим образом:

«Незаконное воспрепятствование профессиональной деятельности адвоката либо незаконное вмешательство в эту деятельность.

1. Незаконное воспрепятствование профессиональной деятельности адвоката, либо незаконное вмешательство в такую деятельность, в связи с его участием в представлении интересов физических и юридических лиц, -

2. Те же деяния, совершенные в связи с участием адвоката в уголовном, гражданском, арбитражном, конституционном судопроизводстве, либо в производстве по делам об административном правонарушении -

3. Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, совершенные лицом с использованием своего служебного положения,-».¹⁴

2) В силу неточности законодательной конструкции ч.1 ст. 295 УК РФ, ч. 2 ст. 296 УК РФ из сферы уголовно-правовой охраны на наш взгляд необоснованно исключается деятельность адвокатов, являющихся представителями потерпевшего, гражданского истца, гражданского

¹⁴ Рагулин А.В. Право адвоката-защитника требовать запрета на вмешательство в адвокатскую деятельность либо препятствование ей каким-либо образом: проблемы законодательной регламентации и практической реализации // Евразийский юридический журнал. – 2012. - №4 (47). С.142.

ответчика, представителями сторон в гражданском, административном, арбитражных процессах. В связи с этим предлагаем включить адвокатов, являющихся представителями потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика, представителями стороны, в число потерпевших указанных в диспозиции ч.1 ст. 295 УК РФ, ч. 2 ст. 296 УК РФ.

3) В силу того, что действие Федерального закона от 20 августа 2004 г. № 119-ФЗ «О государственной защите потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства» распространяется только на адвокатов - участников уголовного судопроизводства, что не в полной мере соответствует буквальному толкованию гарантии предусмотренной ч.4 ст.18 ФЗ «Об адвокатуре», которая предусматривает государственную защиту адвокатов и членов их семей не связывая эти гарантии с участием адвоката в каком-либо процессе, предлагаем включить в ФЗ «О государственной защите судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов» в перечень защищаемых лиц адвокатов и членов их семей.

4) К организационным мероприятиям по обеспечению безопасности адвокатов можно отнести следующие:

Мероприятия по непосредственному обеспечению личной безопасности адвоката от преступных посягательств:

- застраховать жизнь и здоровье адвоката в заслуживающей доверия страховой компании;

- установить исключаящий угон и (или) взлом с целью проникновения и хищения (оставления в салоне) каких-либо предметов и документов, современный противоугонный комплекс на автомобиль. По возможности оставлять автомобиль на охраняемой стоянке и (или) в сфере действия постоянно записывающей видеокамеры;

- оборудовать квартиру охранной сигнализацией и системой внутреннего видеонаблюдения с целью исключить проникновение в нее посторонних лиц и хищения (оставления в квартире) каких-либо предметов и документов.

- приобрести лицензию на средства самообороны и сами средства самообороны (наиболее действенное в настоящее время - травматическое оружие), либо приобрести средства самообороны, не подлежащие лицензированию (газовый баллончик, электрошоковое устройство);

- в случае поступления угроз, связанных с профессиональной деятельностью, незамедлительно обращаться в органы внутренних дел, на которые в соответствии с ч.4 ст. 18 ФЗ «Об адвокатуре» возложена обязанность принимать необходимые меры по обеспечению безопасности адвоката, членов его семьи, сохранности принадлежащего им имущества. При этом, в случае поступления угроз по телефону рекомендовать сотрудникам ОВД на основании ст. 8 ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности», согласно которой в случае возникновения угрозы жизни, здоровью, собственности отдельных лиц по их заявлению или с их согласия в письменной форме разрешается прослушивание переговоров, ведущихся с их телефонов, на основании постановления, утвержденного руководителем органа, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность, с обязательным уведомлением соответствующего суда (судьи) в течение 48 часов, произвести прослушивание и запись переговоров с целью установления лиц, оказывающих давление на адвоката;

- целесообразно обратиться в частные охранные службы и заключить договор на оказание услуг по обеспечению личной безопасности адвоката в виде постоянного нахождения рядом с ним сотрудника (сотрудников) ЧОА;

- приобрести так называемую «тревожную кнопку», подключенную к централизованному пультау вневедомственной охраны ОВД или частных охранных предприятий в целях обеспечения возможности подачи сигнала о помощи и выезда группы быстрого реагирования на место подачи сигнала;

- иметь в мобильном телефоне номера дежурных частей органов внутренних дел и других экстренных служб для обеспечения быстрого вызова на место происшествия их сотрудников;

Мероприятия по обеспечению личной безопасности адвоката при общении с доверителями и осуществлении отдельных профессиональных прав:

- при проведении мероприятий направленных на опрос лиц с их согласия в рамках ст. 6 ФЗ «Об адвокатуре» наряду с оформлением «Акта опроса лица с его согласия» использовать с согласия опрашиваемого лица аудио и (или) видеозапись с отметкой об этом в акте;

- при конфликтности доверителя принимать и передавать ему обратно все документы под расписку;

- при предположении о возможном создании конфликтной ситуации в общении с сотрудниками правоохранительных органов, в ходе выполнения конкретного поручения, фиксировать ход бесед с помощью диктофона и (или) скрытой видеокамеры;

- все переданные соответствующим лицам ходатайства и жалобы составлять в двух экземплярах и требовать поставить на 2-м экземпляре отметку о дате и времени их вручения;

- при отказе доверителя от обжалования судебного решения (приговора), в первую очередь того, который первоначально не устраивал доверителя, попросить его зафиксировать отказ в письменной форме;

- строго соблюдать закон и нормы кодекса профессиональной этики адвоката, в первую очередь, в части финансовой дисциплины. Особо следует обратить внимание на то, что не следует принимать от доверителя денежные средства

- производить фиксацию следственных действий и судебного заседания с помощью диктофона (видеокамеры).

Таким образом, только принятие правовых и организационных мер в комплексе будет способствовать полноценному обеспечению безопасности личности и профессиональной деятельности адвоката. В конечном итоге только независимый адвокат, уверенный в своей безопасности права и профессиональные гарантии, которого действительно реализуются, может

полноценно осуществлять возложенную на него Конституцией РФ и международными документами миссию по оказанию квалифицированной юридической помощи.

Пристатейный библиографический список

1. Рагулин А.В. Право адвоката-защитника требовать запрета на вмешательство в адвокатскую деятельность либо препятствование ей каким-либо образом: проблемы законодательной регламентации и практической реализации // Евразийский юридический журнал. – 2012. - №4 (47). С.142.

D.V. Petrov

Legal and institutional aspects of the safety of the individual and the profession

Annotation. The article considers the current Russian legislation aimed at ensuring the protection of personal and professional rights lawyer. Based on the analysis of regulations, the author gives guidelines to improve existing legislation and provides practical recommendations to ensure the safety of the individual and the profession.

Keywords: lawyer, protection of the rights lawyer, guarantee the independence of the lawyer, the security counsel.

Dmitry Vyacheslavovich Petrov - Researcher Research Center and the Organization of the Bar of the Eurasian Research Institute for Law, applicant (dmitriy_petrov@bk.ru).