

*Козлов Александр Александрович - адвокат,  
председатель Комитета защиты профессиональных  
прав адвокатов и реализации гарантий адвокатской  
деятельности Совета адвокатов Одесской области*

## ДОКЛАД

на тему:

### «ЗАЩИТА ПРАВ АДВОКАТОВ»

#### **1. Нормативное регулирование профессиональных прав адвокатов и гарантий адвокатской деятельности.**

Защита профессиональных прав адвокатов и гарантий адвокатской деятельности предусмотрена, в частности:

- 1) Европейской конвенцией о защите прав человека и основоположных свобод от 04.11.1950 года (ратифицированной Украиной 17.07.1997 года, вступившей в силу для Украины 11.09.1997 года);
- 2) Рекомендацией № R (2000) 21 Комитета Министров Совета Европы о свободе профессиональной деятельности адвокатов (от 25 октября 2000 года), а также:
- 3) Актами Организации Объединенных Наций (в 1945 году Украина стала одним из государств-соучредителей ООН) (в частности **Основными положениями ООН о роли адвокатов** (приняты 01 августа 1990 года) ([http://zakon3.rada.gov.ua/laws/show/995\\_835](http://zakon3.rada.gov.ua/laws/show/995_835));
- 4) Актами Совета адвокатских и правовых сообществ Европы (ССВЕ) (основан в 1960 году (НААУ стала членом Совета адвокатских и правовых сообществ Европы (ССВЕ) 02 декабря 2016 года со статусом наблюдателя);
- 5) Актами Международной ассоциации адвокатов (ИВА) (с октября 2015 года НААУ член Международной ассоциации адвокатов (ИВА).

Стандарты Совета Европы (Украина входит в Совет Европы с 09 ноября 1995 года), а также практика Европейского суда по правам человека требуют обеспечения на национальном уровне профессиональной свободы адвокатов, поскольку их независимость и профессиональная компетентность являются инструментом утверждения и защиты прав человека. Предоставленные профессиональные права и гарантии адвокатов необходимы для надлежащей защиты прав их клиентов. Независимость адвокатуры составляет существенную гарантию для осуществления защиты прав человека и является необходимым условием для получения качественной правовой помощи. **Профессиональная свобода адвоката означает отсутствие внешнего воздействия, включая ненадлежащее влияние со стороны судьи, прокурора или работников судебной системы.**

Особенности проведения отдельных следственных действий и мер обеспечения уголовного производства в отношении адвоката определяются ч. 2 ст. 23 **Закона Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности».**

Так, при проведении обыска или осмотра жилища, другого владения адвоката, помещений, где он осуществляет адвокатскую деятельность, временного доступа к вещам и документам адвоката следственный судья, суд в своем решении **в обязательном порядке** указывает перечень вещей, документов, которые планируется отыскать, выявить или изъять во время проведения следственного действия или применения меры обеспечения уголовного производства, а также учитывает требования пунктов 2-4 части первой настоящей статьи.

Во время проведения обыска или осмотра жилища, другого владения адвоката, помещений, где он осуществляет адвокатскую деятельность, временного доступа к вещам и документам адвоката **должен присутствовать представитель совета адвокатов региона**. Для обеспечения его участия служебное лицо, которое будет проводить соответствующее следственное действие или применять меру обеспечения уголовного производства, **заблаговременно уведомляет** об этом совет адвокатов региона по месту проведения такого процессуального действия.

Для обеспечения надлежащих условий по реализации задач по защите **Уголовный процессуальный кодекс Украины** также предусматривает для адвоката (защитника, представителя) дополнительные гарантии – особый порядок во время уголовного производства в отношении адвоката.

Особенности уголовного производства в отношении адвоката предусматриваются осуществлением письменного уведомления о подозрении адвокату Генеральным прокурором Украины, его заместителем или руководителем региональной прокуратуры в пределах его полномочий (п. 1 ч. 1 ст. 481 УПК Украины), информирование соответствующих органов адвокатского самоуправления о применении меры пресечения (в том числе о задержании), о принятии приговора в отношении адвоката (п. 1 ч. 1 ст. 483 УПК Украины).

В **Уголовном кодексе Украины** закреплён институт ответственности за посягательство на гарантии адвокатской деятельности. Так, УК Украины предусматривает уголовную ответственность за:

- нарушение права на защиту через недопущение или непредоставление своевременно защитника, а также другое грубое нарушение права подозреваемого, обвиняемого, подсудимого на защиту, совершенное следователем, прокурором или судьёй (статья 374);
- вмешательство в деятельность защитника или представителя лица через совершение в любой форме препятствий к осуществлению правомерной деятельности защитника или представителя лица по оказанию правовой помощи или нарушение установленных законом гарантий их деятельности и профессиональной тайны (статья 397);
- угрозу убийством, насилием или уничтожением либо повреждением имущества в отношении защитника или представителя лица, а также в отношении их близких родственников в связи с деятельностью, связанной с предоставлением правовой помощи (статья 398);
- умышленное уничтожение или повреждение имущества, принадлежащего защитнику или представителю лица или их близким родственникам, в связи с деятельностью, связанной с предоставлением правовой помощи (статья 399);
- посягательство на жизнь защитника или представителя лица в связи с деятельностью, связанной с предоставлением правовой помощи (статья 400).

Частью 3 ст. 24 Закона Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности» предусмотрено, что отказ в предоставлении информации на адвокатский запрос, несвоевременное или неполное предоставление информации, предоставление информации, не соответствующей действительности, влекут за собой ответственность, установленную законом. Такая ответственность установлена **ч. 5 ст. 212-3 Кодекса Украины об административных правонарушениях**.

## **2. Виды нарушений прав адвокатов и гарантий адвокатской деятельности.**

Противоправный обыск, связанный с выполнением адвокатом функций по предоставлению правовой помощи клиенту, стал частой практикой правоохранительных органов.

Изъятие адвокатского досье и других информационных носителей (в том числе телефонов) недопустимо с позиции невмешательства в адвокатскую деятельность, и является преступным влиянием на правовую позицию стороны защиты в уголовном производстве. Также, указанное свидетельствует о пренебрежении к требованию конфиденциальности между адвокатом и клиентом.

Выявление клиентами того факта, что адвокатское помещение не является пространством, гарантирующим конфиденциальность, может свести на нет работу любого адвоката, а потому - серьезно повлиять на профессиональную деятельность адвокатов в целом.

Также распространенными становятся случаи, когда так называемые «активисты» общественных движений, мотивируя свои действия соображениями «патриотизма» совершают нападения на адвокатов, защищающих «плохих» по их мнению клиентов.

Ситуации с применением физической силы в отношении адвокатов вызванные также конфликтом интересов, как составной коррупции в органах прокуратуры и суда.

Государство в лице высших должностных лиц правоохранительных органов допускает в отношении представителей независимой профессиональной деятельности публично оскорбительные высказывания, используя при этом свой статус и процессуальное положение.

Согласно утвержденного Решением Совета адвокатов Украины от 26.02.2016 года № 2 «**Отчета о нарушении прав адвокатов и гарантий адвокатской деятельности в Украине (2013-2016)**», непризнание прав адвоката (виды нарушений профессиональных прав адвокатов и гарантий адвокатской деятельности в Украине в 2013- 2016) выражается в следующем:

1. Убийства и посягательство на жизнь адвокатов.
2. Уголовное преследование адвокатов.
3. Физическая расправа с адвокатами.
4. Угрозы адвокатам, совершенные в связи с их профессиональной деятельностью.
5. Уничтожение имущества адвокатов.
6. Обыски офисов адвокатов с целью извлечения информации, составляющей адвокатскую тайну.
7. Негласные следственные действия в отношении адвокатов.
8. Допросы адвокатов.
9. Нарушение адвокатской тайны через призму принятия законодательных актов.
10. Раскрытие адвокатской тайны другими лицами.
11. Вмешательство в правовую позицию адвоката (работники правоохранительных органов с целью влияния на правовую позицию адвоката обращаются с жалобами о привлечении адвоката к дисциплинарной ответственности. Такая же практика учащается и среди судей).
12. Адвокаты не равны в своих процессуальных возможностях со стороны обвинения.
13. Непредоставление ответов на адвокатские запросы.
14. Нарушение права на защиту (несмотря на законные гарантии права на защиту, должностные лица довольно часто их нарушают или создают видимость, что такая защита осуществлена, то есть совершают имитацию защиты. Задержанным лицам оперуполномоченными или следователями не разъясняется право на выбор адвоката, не

предоставляется возможности пригласить адвоката, которого он желает видеть своим защитником, а не какого назначило государство, не создается возможности связаться с адвокатом и пригласить его для получения правовой помощи. Бывают случаи, когда назначенный государством адвокат оказывает правовую помощь, а адвокат, который пришел осуществить защиту по соглашению с клиентом или его родными, не допускается к задержанному).

15. Отождествление адвоката с клиентом.

16. Право на справедливое судебное разбирательство.

### **3. Особенности защиты, а также проблемы защиты прав адвокатов и гарантий адвокатской деятельности.**

К сожалению, в настоящее время не существует комплексной системы предотвращения нарушений профессиональных прав и гарантий адвокатов, не существует комплексной системы для быстрого и эффективного реагирования на нарушения профессиональных прав. Срочная помощь адвокату, чьи права нарушаются, часто недоступна тогда, когда она нужна, и официальные жалобы часто ни к чему не приводят.

Органы государственной власти не спешат реагировать и проявлять инициативу, когда речь идет о расследовании дел о нарушении прав и гарантий адвокатов.

В Совет адвокатов Одесской области, как и в другие советы адвокатов областей Украины, неоднократно обращаются адвокаты с заявлениями о составлении протоколов о совершении административных правонарушений в связи с неправомерным отказом в предоставлении информации, несвоевременного или неполного предоставления информации, предоставление информации, не соответствующей действительности, в ответ на адвокатские запросы.

В ходе рассмотрения дел об административном правонарушении, предусмотренном ч. 5 ст. 212-3 КУоАП, суды, произвольно толкуя нормы КУоАП, принимают постановления о направлении материалов на доработку.

Правовая норма, закрепленная в ч. 1 ст. 256 КУоАП предусматривает, что в протоколе об административном правонарушении указываются сведения о лице, которое привлекается к административной ответственности. Более того, законодатель в этой норме уточнил, что такая информация о личности указывается только в случае ее обнаружения.

Однако, отмечу, что положения КУоАП не дают судам оснований выносить постановление о направлении материалов на доработку.

В тоже время, суды, не желая рассматривать дела об административных правонарушениях, предусмотренных ч. 5 ст. 212-3 КУоАП, или же с целью затягивания судебного разбирательства, для окончания установленных КУоАП сроков для привлечения к ответственности, а также для того, чтобы исключить наложение на виновное лицо административного взыскания, игнорируя нормы КУоАП, принимают постановления о возвращении на доработку материалов дела об административном правонарушении.

Что касается ранее указанной нормы ч. 1 ст. 397 УК Украины, одна из главных проблем ее применения заключается в том, что следует четко понимать способ вмешательства в деятельность защитника и представителя лица.

Знакомясь с судебной практикой привлечения к уголовной ответственности за совершение уголовного преступления, предусмотренного ст. 397 УК Украины, был обнаружен лишь один приговор суда.

Так, 10.09.2015 года приговором Сосницкого районного суда Черниговской области по делу № 738/2867/14-к (<http://www.reyestr.court.gov.ua/Review/50054995>) бывшего начальника Менской исправительной колонии № 91 было признано виновным в необеспечении права защитников на свидание с осужденным, реализации его права на правовую помощь, встречи с адвокатом, неправомерном отказе в удовлетворении таких обращений.

Судом первой инстанции по ч. 2 ст. 397 УК Украины (препятствование в осуществлении правомерной деятельности защитников) назначено наказание в виде штрафа с лишением права занимать должности, связанные с выполнением организационно-распорядительных функций, сроком на 2 года.

Коллегия судей апелляционного суда Черниговской области, рассмотрев апелляционную жалобу обвиняемого - бывшего начальника Менской исправительной колонии № 91 - на приговор Сосницкого районного суда, пришла к выводу о законности решения Сосницкого районного суда Черниговской области о виновности обвиняемого, квалификации его действий и назначенной меры наказания (<http://www.reyestr.court.gov.ua/Review/53358462>). Приговор суда первой инстанции вступил в законную силу 10.11.2015 года.

### **Выводы:**

Не признание профессиональных прав адвоката, не понимание роли адвоката в уголовном процессе носит постоянный и системный характер, приводит к нарушению прав человека, а также гарантий адвокатской деятельности.

Отмечу, что каждый адвокат может рассчитывать на поддержку коллег. Первое, что нужно сделать при нарушении профессиональных прав адвоката - это немедленно сообщить об обыске или ином противоправном действии, что препятствует работе адвоката, в Совет адвокатов региона.

Адвокаты всегда должны быть и считать себя частью системы защиты прав адвокатов и гарантий адвокатской деятельности. Необходимо чтобы все адвокаты точно знали, что делать и к кому обращаться в случае, если права и гарантии их профессиональной деятельности были нарушены. Они должны знать, что делать, если произошло нарушение, как это сделать и когда. Для этого необходимо развивать способность адвокатов действовать и поддерживать друг друга, когда их права нарушаются. Также, нужно проводить встречи с судьями относительно: 1) допустимости доказательств (собранных в ходе обысков, проведенных с нарушением установленного порядка); 2) судебных решений, предоставляющих право на проведение обысков в офисе адвоката; 3) оценки оснований для ареста адвоката и тому подобное.

На сегодняшний день идет процесс создания прочной и всеобъемлющей системы защиты прав адвокатов и реализации гарантий адвокатской деятельности. Такая система должна:

- включать в себя жизнеспособные механизмы для предупреждения, выявления, устранения, обнародования и осуждения нарушения прав адвокатов и гарантий адвокатской деятельности;

- укрепить верховенство права, состязательность процесса, а также право на надлежащую правовую процедуру;

и самое главное:

- предоставлять адвокатам возможность исполнять свои обязанности и пользоваться своими правами уверенно, без препятствий или страха.