

«УТВЕРЖДЕНО»

Советом Адвокатской палаты
Республики Хакасия
Протокол заседания № 18 от
04.09.2017

Председатель Совета

/А.В. Марушан/



**ПОЛОЖЕНИЕ СОВЕТА АДВОКАТСКОЙ ПАЛАТЫ
РЕСПУБЛИКИ ХАКАСИЯ
«О ПРЕДСТАВИТЕЛЯХ АДВОКАТСКОЙ ПАЛАТЫ
ПРИ ПРОВЕДЕНИИ ОБЫСКОВ, ВЫЕМКИ, ОСМОТРА
У АДВОКАТОВ»**

г. Абакан

2017 год

Частью 1 статьи 450.1 Уголовно процессуального кодекса Российской Федерации предусмотрено обязательное присутствие «обеспечивающего неприкосновенность предметов и сведений, составляющих адвокатскую тайну, члена совета адвокатской палаты субъекта Российской Федерации, на территории которого производится указанные следственные действия, или иного представителя, уполномоченного президентом этой адвокатской палаты» при производстве обыска, осмотра и выемки в отношении адвоката (в том числе в жилых и служебных помещениях, используемых им для осуществления адвокатской деятельности).

Правовая природа статуса независимого наблюдателя от адвокатского сообщества при производстве поисковых следственных действий в отношении адвоката основывается на позициях Европейского суда по правам человека. Европейский суд по правам человека требует, чтобы при проведении обыска существовал «эффективный и всесторонний контроль за соблюдением рамок производимых обысков» (Постановление ЕСПЧ от 09 декабря 2004 года по делу «Ван Россем против Бельгии», жалоба № 41872/98) Применительно к обыску в адвокатских помещениях ЕСПЧ указывал, что он «должен быть предметом особенно тщательного контроля» (Постановление ЕСПЧ от 13 ноября 2003 года по делу «Элджи и другие против Турции», жалоба № 23145 /93 и № 25091/94). При этом обязательным способом проведения обыска в адвокатской конторе должно быть «присутствие независимого наблюдателя, обеспечивающего неприкосновенность предметов, относящихся к профессиональной тайне».

Конституционный суд Российской Федерации в Постановлении от 17 декабря 2015 года № 33-П « По делу проверки конституционности п. 7 ч. 2 ст. 29, ч. 4 ст. 165 и ч. 1. ст. 182 УПК РФ в связи с жалобами граждан Баляна М.С., Дзюбы и других» отметил, что «исследованию органами осуществляющими уголовное преследование, и принудительному изъятию в ходе обыска не подлежат такие материалы адвокатского производства в отношении доверителя адвоката, которые содержат сведения, не выходящие за рамки оказания собственно профессиональной юридической помощи как по уголовному делу, в котором адвокат является защитником, так и по каким-либо другим делам, находящимся в производстве адвоката, то есть материалы, не связанные непосредственно с нарушениями со стороны, как адвоката, так и его доверителя, совершенными в ходе производства по данному делу, которые имеют уголовно-противоправный характер, либо с другими преступлениями, совершенными третьими лицами, либо состоят в хранении орудий преступления или предметов, которые запрещены к обращению или оборот которых ограничен на основании закона».

Изложенные правовые позиции позволяют определить правовой статус представителя адвокатской палаты при производстве следственных действий (обыска, выемки, осмотра) в отношении адвоката и конкретизировать его полномочия. Представитель адвокатской палаты в ходе производства следственных действий (обыска, выемки, осмотра) в отношении адвоката вправе:

1. Знакомиться с постановлением суда о проведении в жилых и служебных помещениях, используемых адвокатом для осуществления

адвокатской деятельности, обыска, выемки, осмотра, а также снимать с него копии своими техническими средствами и выписывать необходимые сведения. Представитель адвокатской палаты обязан провести беседу наедине с адвокатом по факту проведения в отношении него следственного действия. Ходатайствовать о предоставлении адвокату, в помещении которого проводится следственное действие, возможности до его начала указать на предметы, материалы и документы, защищенные адвокатской тайной.

Без ознакомления с соответствующим постановлением суда представитель адвокатской палаты не сможет реализовать основную функцию участия в следственных действиях, обеспечить неприкосновенность сведений, относящихся к профессиональной тайне и неуказанных в резолютивной части постановления суда в качестве искомых предметов, документов.

2. Приносить свои возражения на действия следователя как в ходе производства следственных действий (обыска, выемки, осмотра), так и по его окончанию в протоколе следственных действий.

УПК РФ позволяет любому участнику судебного разбирательства приносить свои возражения против действий председательствующего ч. 3 ст. 243 УПК РФ. Нет никаких оснований для лишения права представителя адвокатской палаты возражать против действий следователя на стадии предварительного следствия. Особенно в ситуации, когда адвокатом добровольно выдаются указанные в постановлении суда вещи, не составляющие адвокатскую тайну, что исключает необходимость их поиска. Однако, несмотря на это следователь принял решение о продолжении производства обыска (выемки).

3. Общаться с адвокатом, в жилом или служебном помещении которого производится обыск, выемка, осмотр в целях определения защищаемых адвокатской тайной предметов и документов и недопущения их разглашения.

Ч. 8 ст. 182 УПК РФ позволяет следователю запретить лицам, находящимся при производстве следственного действия, общаться друг с другом до окончания обыска. Данная норма закона не может быть распространена на представителя адвокатской палаты, поскольку ограничит процессуальные возможности реализовать функцию участия в следственном действии, обеспечить неприкосновенность сведений, составляющих адвокатскую тайну.

4. Знакомиться с предметами, документами и сведениями, которые могут содержать адвокатскую тайну, до того как следователь ознакомится с ними, с целью отсеивания явно не относимых к предмету обыска (выемки, осмотра) и обеспечения конфиденциальности сведений, составляющих адвокатскую тайну, а также высказывать позицию по вопросу о возможности или невозможности их изъятия.

Это же касается и изъятия сведений, находящихся на электронных носителях. Постановлением Конституционного суда Российской Федерации от 17 декабря 2015 года отмечено: «конкретизация судом предмета обыска (отыскиваемого объекта) предопределяет недопустимость изъятия следователем адвокатских производств в целом, применение видео, фото и иной фиксации

данных просматриваемых материалов адвокатских производств, а также недопустимость изучения (тем более оглашения) содержимого документов, имеющих реквизиты создания адвокатом и адвокатским образованием и не включенных судом, санкционировавшим обыск, в число объектов данного следственного действия». Конституционный суд прямо указал на недопустимость изучения следователем содержимого документа, не являющегося предметом обыска (выемки, осмотра), а функции представителя адвокатской палаты заключаются в обеспечении неприкосновенности предметов и документов, составляющих адвокатскую тайну, которую невозможно реализовать без изучения документов, то представитель адвокатской палаты должен обладать правом приоритетного ознакомления с документами для определения – является ли документ предметом обыска (выемки, осмотра) или нет. Представитель адвокатской палаты должен определить относимость изучаемого документа к предмету обыска (выемки, осмотра) и сообщить о своем решении следователю.

5. Знакомиться с протоколом следственного действия и приносить на него свои замечания.

Представитель адвокатской палаты, как участник следственного действия, должен быть внесен в протокол следственного действия, должен обладать правом на ознакомления с протоколом следственного действия, приносить на него свои замечания, как в части несоответствия сведений реально произошедшим событиям, так и в части фиксации действий следователя, которые нарушили адвокатскую тайну, являлись незаконными и т. п.

6. Обжаловать действия (бездействия) и решения следователя, которые ограничили или сделали невозможным реализацию представителем адвокатской палаты своих функций по обеспечению неприкосновенности предметов и документов, составляющих адвокатскую тайну, а также в случаях, когда в нарушении законодательства запрета (ч. 2 ст. 450. 1 УПК РФ) следователь допустил видео, фото или иную фиксацию материалов адвокатских производств в той части, которая составляет адвокатскую тайну. Представитель адвокатской палаты должен потребовать выдачи ему копии протокола.

**Уведомление Адвокатской палаты Республики Хакасия
следственными органами о необходимости предоставления представителя
палаты при производстве обыска (выемки, осмотра)**

Ч. 2 ст. 29 УПК РФ «Полномочия суда» дополнена п. 5.2, который гласит: «только суд, в том числе в ходе досудебного производства, правомочен принимать решения о производстве обыска, осмотра и выемки в отношении адвоката в соответствии с новой ст. 450.1 «Особенности производства обыска, осмотра и выемки в отношении адвоката».

Следователь, в производстве которого находится уголовное дело, возбужденное в отношении конкретного адвоката, после получения соответствующего постановления суда о проведении обыска (выемки, осмотра) уведомляет (письменно, посредством телефонной, сотовой, факсимильной связи) Совет адвокатской палаты Республики Хакасия о получении постановления, дающего право на проведение обыска (выемки, осмотра), в котором указывается необходимость предоставления представителя адвокатской палаты для проведения обыска (выемки, осмотра), Ф.И.О. адвоката, у которого запланировано следственное действие, регистрационный номер реестра адвокатов Республики Хакасия, адрес, по которому запланировано следственное действие и время его проведения. Кроме того, в уведомлении следователь указывает свою должность, звание, принадлежность к следственному органу Российской Федерации, суд которым вынесено постановление о производстве следственного действия.

Совет адвокатской палаты по получении соответствующего уведомления направляет представителя адвокатской палаты, наделив его соответствующим предписанием или доверенностью. Представителем адвокатской палаты Республики Хакасия могут быть члены Совета Адвокатской палаты Республики Хакасия, а также адвокаты Республики Хакасия, уполномоченные президентом Адвокатской палаты.

В случае невозможности личного вручения представителю Адвокатской палаты предписания или доверенности, предписание (доверенность) будет отправлено адвокату посредством электронной почты, системы мгновенного обмена текстовыми сообщениями для мобильных платформ (приложения WhatsApp, Viber), факса, с последующим досылком оригинала по почте следственному органу Российской Федерации.