

«УТВЕРЖДЕНО»
Советом Адвокатской палаты
Республики Хакасия
Протокол заседания № 18 от
04.09.2017

Председатель Совета

/А.В. Марушан/



**Разъяснения
Совета Адвокатской палаты Республики Хакасия
«О действиях адвоката при досмотрах адвокатов
судебными приставами при входе в здание суда»**

г. Абакан

2017 год

В Совет Адвокатской палаты Республики Хакасия поступают обращения адвокатов палаты, связанные с осуществлением досмотров судебными приставами при входе в здание суда, в процессе осуществления адвокатами профессиональной деятельности.

Совет Адвокатской палаты Республики Хакасия считает необходимым довести до адвокатов Республики Хакасия следующие рекомендации.

Федеральный закон от 21.07.1997 № 118 ФЗ (в редакции от 03.07.2016) «О судебных приставах» ст. 11 определяет обязанности судебных приставов обеспечивать установленный порядок деятельности судов, ч.1 указанной статьи обязывает судебных приставов обеспечивать в суде, а при выполнении отдельных процессуальных действий вне здания, помещений суда **безопасность** судей, присяжных заседателей и **иных участников** судебного процесса.

Согласно абз. 5 ч. 2 ст. 11 ФЗ «О судебных приставах» в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации, судебный пристав обязан осуществлять личный досмотр лиц, находящихся в зданиях, помещениях судов, зданиях и помещениях Федеральной службы судебных приставов, а также досмотр находящихся при них вещей **при наличии оснований полагать, что указанные лица имеют при себе оружие, боеприпасы, взрывчатые вещества, взрывные устройства, наркотические средства или психотропные вещества и иные представляющие угрозу для безопасности окружающих предметы, вещества и средства.**

Наличие таких оснований является оценочной категорией и устанавливается судебным приставом по обеспечению установленного порядка деятельности судов, в каждом конкретном случае, исходя из собственных профессиональных навыков и требований действующего законодательства.

В соответствии с ч. 1 ст. 14 ФЗ «О судебных приставах» законные требования судебного пристава подлежат выполнению всеми органами, организациями, должностными лицами и гражданами на территории Российской Федерации.

Исходя из изложенного, следует, что право судебного пристава на досмотр не является абсолютным, поскольку ограничено основанием полагать о наличии у досматриваемого лица запрещенных предметов.

В соответствии с Постановлением Правительства РФ «Об обеспечении боевым ручным стрелковым и иным оружием, патронами к нему, специальными средствами, оборудованием и снаряжением Федеральной службы судебных приставов» к специальным средствам, оборудованию и снаряжению Федеральной службы судебных приставов относятся, в том числе стационарные металлообнаружители и портативные металлодетекторы.

П. 2.3 Правил пребывания посетителей в Верховном суде Республики Хакасия, утвержденных председателем Верховного суда Республики Хакасия В.Н. Носовым от 21 марта 2012 года, установлено, что адвокаты, как и работники ВС РХ, работники ФСБ РФ, МВД РФ, прокуратуры пропускаются в здание суда по служебным удостоверениям.

Решением Верховного суда Российской Федерации от 14 марта 2007 года № ГКПИ 07-360 определено, что проход лиц в судебные помещения через рамку металлоискателя осуществляется в целях обеспечения безопасности судей, участников процесса и граждан, находящихся в судах. **При этом, когда не происходит срабатывание технического устройства, личный досмотр лиц явившихся в суд, не производится.**

Статус адвоката по своему содержанию отличается от статуса гражданина и в этом качестве защищается государством дополнительно. Личный досмотр адвоката,

проведенный без принятия должностным лицом мотивированного решения и без письменной фиксации хода и результатов досмотра, не может считаться законным.

На необходимость установления государством дополнительных гарантий надлежащего осуществления адвокатом его профессиональной деятельности, направленной на защиту личности, а также нематериальных благ, таких как честь, достоинство, деловая репутация, указывается в «Основных положениях о роли адвокатов» (принят Восьмым Конгрессом Организации Объединенных Наций), согласно которым, адвокату должна быть обеспечена возможность исполнять профессиональные обязанности без запугивания, препятствий, беспокойства и неуместного вмешательства (п.16).

Указанные доводы нашли свое подтверждение в Определении Конституционного Суда Российской Федерации от 06 марта 2008 года № 428 О-П. Конституционный Суд, обращаясь к вопросу о балансе между защитой публичных интересов и неприкосновенностью отдельных категорий лиц, осуществляющих публичные функции, неоднократно подчеркивал, что общество и государство, предъявляя к этим лицам, к их профессиональной деятельности высокие требования, вправе и обязаны обеспечивать им дополнительные гарантии надлежащего осуществления возложенных на них функций. Оказание квалифицированной юридической помощи важная публичная функция, благодаря которой обеспечивается как защита прав личности, так и решение задач стоящих перед правосудием.

Постановлением Конституционного суда РФ от 27 января 1997 года № 2-П, Определением Конституционного Суда РФ от 08 ноября 2005 года определено, что необходимость личного досмотра должна быть подтверждена указанием как на правовые, так и на фактические основания его проведения, а ход и результаты – письменно фиксироваться, с тем, чтобы лицу, в отношении которого проводится личный досмотр, была обеспечена возможность судебной проверки законности и обоснованности личного досмотра.

Досмотр, в случае его проведения, должен быть осуществлен в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации. Такой порядок определен ст. 27.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. В соответствии с указанной нормой досмотр вещей представляет их обследование, проводимое без нарушения конструктивной целостности. Досмотр должен исключить возможность причинения вреда жизни и здоровью физического лица, нарушение конструктивной целостности осматриваемого, проводиться лицом одного пола с досматриваемым в присутствии двух понятых того же пола, о чем составляется протокол.

Исходя из изложенного следует, что при входе в здание судов Республики Хакасия адвокатам следует учитывать, что российским и международным законодательством установлены следующие правила проверки адвокатов и их вещей:

– Права судебных приставов при проверке личности адвоката на входе в здание судов не допускают возможности произвольного проведения личного досмотра адвоката.

– Недопустим личный досмотр без достаточных фактических оснований, свидетельствующих о намерении адвоката пронести в здание суда запрещенные предметы.

– Недопустим личный досмотр без принятия должностным лицом мотивированного решения о проведении личного досмотра.

– Недопустим личный досмотр без письменной фиксации хода и результатов досмотра в соответствии с федеральным законодательством.

Совет адвокатской палаты Республики Хакасия рекомендует в случае отсутствия возможности избежать законным образом проведения личного досмотра адвокатам предпринимать следующие меры:

– При попытке проведения в отношении адвоката личного досмотра, требовать представления мотивированного решения должностного лица, с разъяснением правовых и фактических оснований его проведения.

– Потребовать приглашения двух понятых соответствующего пола, составление протокола личного досмотра, с обязательной выдачей копии протокола.

– В случае, если судебными приставами будут допущены нарушения при производстве личного досмотра адвоката, необходимо обжаловать незаконные действия в установленном законодательством Российской Федерации порядке.

– Принять меры к сохранению адвокатской тайны.

Совет адвокатской палаты Республики Хакасия отмечает, что ввиду сложности и многообразия ситуаций, касающихся личного досмотра адвоката при входе в здание суда, настоящие разъяснения не являются исчерпывающими. Действия адвоката в каждом конкретном случае должны определяться, прежде всего, интересами доверителя и стоящей перед адвокатом задачей на оказание доверителю квалифицированной юридической помощи.