

**Негосударственное образовательное учреждение
организация высшего образования
«Российская академия адвокатуры и нотариата»**

РЕЦЕНЗИЯ

на курсовую работу

по дисциплине Адвокатура России

студента Жандова Евгения

Предварительная оценка курсовой работы по следующим критериям:

Критерии		Баллы										
		неудолет.		удовлет.		хорошо		отлично				
ПО ФОРМЕ												
1	правильность оформления	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10	
2	библиография источников, составленная в соответствии с ГОСТ	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10	
3	оформление цитирования в соответствии с ГОСТ	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10	
4	грамотность изложения, владение научной терминологией	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10	
5	соблюдение требований объема	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10	
6	представление в срок к защите курсовой работы	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10	
ПО СОДЕРЖАНИЮ												
1	соответствие содержания заявленной теме	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10	
2	новизна и самостоятельность в постановке и раскрытии темы	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10	
3	самостоятельность изложения авторской позиции, обоснованность суждений и выводов	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10	
4	привлечение нормативных правовых актов	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10	
5	использование эмпирических, статистических и социологических исследований	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10	
6	привлечение литературных и монографических исследований	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10	
7	оригинальность текста	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10	
Предварительная оценка		<i>хорошо удовлетворительно</i>										

Вопросы и замечания, выносимые на защиту курсовой работы:

Жанна: адвокатская майна.

Получение на судьямал месисе.
Сводки + список во мекенци и во введени.
Курсирация ишраниш

~~16.12.2022~~ Кем Ошсок!

Толушсы: 1) Жакае оивеншвенмосень
предусмошрета на наррешие адвокатской
майны согласно адвокатской
практики 2021-2022 года.


2) Жакае документи неаподино есшавлен
ди неврешие согласно на размеще-
ние адвокатской майны.


Рецензент


(подпись)


(Ф.И.О.)

С рецензией ознакомлен(а)


(подпись)


(Ф.И.О.)

«09» декабря 2022 г.


Негосударственное образовательное учреждение
организация высшего образования
«Российская академия адвокатуры и нотариата»

Направление подготовки: 40.03.01 Юриспруденция

Курсовая работа бакалавра на тему
Адвокатская тайна


Работа выполнена:

Студент 4 группы очная
(форма обучения)

«16» декабря 20 22 г.  Ф.И.О.
(подпись)

Работа допущена к защите:

Научный руководитель
ученая степень, должность

«16» 12 20 22 г.  Ф.И.О.
(подпись)

Дата защиты: «16» декабря 20 22 г. Оценка


Москва, 20 22

ОГЛАВЛЕНИЕ

Введение	3
Глава 1. Правовой режим адвокатской тайны.....	6
1.1. Понятие правового режима адвокатской тайны. Содержание адвокатской тайны.....	6
1.2. Запреты, условия, ответственность за использование сведений, составляющих адвокатскую тайну для адвоката и третьих лиц.....	10
Глава 2. Деятельность адвоката по защите адвокатской тайны	18
2.1. Доступ к сведениям, составляющим адвокатскую тайну	18
2.2. Сохранение адвокатом сведений, составляющих адвокатскую тайну	22
Заключение.....	26
Список использованной литературы.....	29

ВВЕДЕНИЕ

По некоторым сведениям, еще в далеком XIV веке французские адвокаты объединились в профессиональный цех, с целью оказывать услуги заинтересованным гражданам. И первым, самым важным пунктом, который был признан всеми, было правило соблюдения тайны клиента, что базировалось на установлении доверия. Профессиональные обязанности тесно сплетены с моральным долгом (клятвой хранить тайну). Потеряешь доверие, останешься без профессии. С тех пор профессиональная тайна почитается как одна из базовых основ адвокатуры.

Адвокатскую тайну можно рассматривать как гарантию доверия к адвокату, как специальную форму, процедуру, посредством которой

происходит придание любым сведениям, сообщенным доверителем адвокату по время обращения за юридической помощью, статуса конфиденциальной.

Также стоит учитывать, что адвокатская тайна имеет значение, как для эффективности решения отдельного запроса доверителя, так и в целом для реализации его конституционного права на личную тайну, на неприкосновенность частной жизни. Последнее следует из общего назначения деятельности адвокатуры – своей деятельностью защищать права свободы и интересы граждан и юридических лиц.

Несмотря на наличие в законе об адвокатуре гарантий сохранения адвокатской тайны, на практике встречаются случаи, когда должностные лица следственных органов, применяя давление и незаконные способы (например, принудительный привод), подвергают адвоката допросу, на предмет сведений, интересующих сторону обвинения, чтобы в дальнейшем использовать их в тактических целях. Проблема состоит в нарушении прав доверителя, в наличии глобального недоверия, как адвокату, так и всей адвокатской системе. Законные доказательства невиновности адвоката по факту не способны компенсировать этот этический и правовой урон. Правоприменительной практике известны случаи, когда не сам адвокат, а его помощник, владея информацией, раскрывал ее стороне, имеющей с доверителем противоположные интересы. Сохранение конфиденциальной информации в виде адвокатской тайны может присутствовать в различных видах правоотношений: в налоговых, гражданско-правовых (хозяйственных), уголовно-, административно-, гражданско-процессуальных. Зачастую имеют место нарушения условий законности, объективности и справедливости. Учитывая широкий научный интерес к данной проблеме, достаточное количество судебных исков, касающихся условий регулирования адвокатской тайны, полагаем, что данную тему работы можно считать актуальной.

Объектом исследования курсовой работы являются правоотношения в сфере организации и порядка предоставления гражданам юридической помощи, в том числе регулирование института адвокатской тайны.

Предметом исследования являются нормы права, регулирующие деятельность адвоката, в совокупности его прав, обязанностей и ответственности.

Цель курсовой работы состоит в комплексном рассмотрении основных положений адвокатской тайны.

Достижение цели обуславливает постановку следующих задач:

- рассмотрение понятия правового режима адвокатской тайны; содержания адвокатской тайны;
- анализ запретов, условий, ответственности за использование сведений, составляющих адвокатскую тайну для адвоката и третьих лиц;
- описание условий доступа к сведениям, составляющим адвокатскую тайну;
- изучение вопроса сохранения адвокатом сведений, составляющих адвокатскую тайну.

Были использованы методы анализа, обобщения, сравнительный метод.

В научной литературе теме адвокатской тайны уделяется достаточное внимание. Авторы (теоретики, практики) исследуют правовую природу тайны, эволюцию становления этого института, комментируют общие и частные положения закона об адвокатуре, касающиеся конфиденциальной информации, ведут поиск новых подходов к содержанию, пределам, формулированию понятия тайны. К таким авторам относятся: А.Л. Цыпкин, Н.Н. Полянский, Ю.И. Стецовский, Г.Б. Мирзоев Г.Б., П.Б. Баренбойм, Г.М. Резник, П.Е. Короткова, В.Н. Буробин, А.Г. Кучерена, М.Ю. Барщевский, Т.В. Самарина, Л.А. Стешенко, Т.М. Шамба, П.Е. Короткова и др.

При написании данной работы использовались научные статьи и комментарии таких авторов, как: В.Н. Буробин, В.Ю. Плетнев, А.В. Морозов, А.В. Гриненко, В.В. Наумов, Т.Г. Дабижа, Д.Б. Подоприхин, Г.В. Гапеева и др.

Нормативную базу курсовой составили нормы Конституции РФ, федеральных законов РФ, Кодекса профессиональной этики адвоката.

Эмпирическую основу составили материалы судебной практики.

Структура курсовой обусловлена поставленной целью и задачами и включает в себя введение, две главы, разделенные на четыре параграфа, заключение и список использованных источников.

Глава 1. Правовой режим адвокатской тайны

Понятие правового режима, адвокатской тайны.

Содержание адвокатской тайны

Адвокатская тайна, как правовое явление, обеспечивается соответствующим порядком правового регулирования (режимом). Данный режим имеет свою цель, признаки, субъектный состав, объект, функции. Режим адвокатской тайны сочетает в себе специальные средства (например, запреты на разглашение) и формирует в целях достижения интересов доверителя, конкретную степень благоприятствующих условий.

Режим адвокатской тайны устанавливается в Федеральном законе «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», Кодексе профессиональной этики адвоката, некоторых нормах Уголовно-процессуального кодекса РФ. И, конечно, в первую очередь базируется на нормах Конституции России (неприкосновенность личной жизни и т.д.). Режим этот обеспечивается государством.

Данный режим предназначен для того, чтобы специальными средствами регламентировать взаимоотношения адвоката и доверителя в целях оказания последнему профессиональной юридической помощи и сохранения всей информации, ставшей доступной адвокату. Таким образом, субъектами в данном режиме адвокатской тайны являются адвокат и доверитель, объектом – конфиденциальная информация, сроки хранения тайны – бессрочно.

Режим адвокатской тайны – это, установленный нормами закона и этического кодекса, порядок правового регулирования, формируемый из прав,

обязанностей и ответственности субъектов данных правоотношений. Конфиденциальность отношений клиента с адвокатом обеспечивается охранительными и защитными функциями, которые выполняет правовой режим адвокатской тайны.

Правовое обеспечение гарантий конфиденциальности мы находим в нормах Конституции РФ (право на квалифицированную юридическую помощь), общепризнанных международных актах о гражданских правах, актах Президента (перечень сведений конфиденциального характера). В этих актах указана обязанность при оказании профессиональной юридической помощи признавать и соблюдать конфиденциальность консультаций между адвокатом и клиентом.

Адвокатская тайна, как совокупность понятий, вопросов и проблем, связанных с ее реализацией, неизменно привлекает внимание исследователей.

Так, О.А. Савочкин пишет о проблеме посягательства на адвокатскую тайну и отсутствии санкций уголовного характера за это в отношении субъектов, осуществляющих посягательство. Данная ситуация порождает явление безнаказанности и неэффективности защиты конфиденциальных сведений. Наличие норм об административном наказании не решает проблемы. Зато, достаточно эффективно, что подтверждено правоприменительной практикой, происходит применение дисциплинарной ответственности к адвокату, вплоть до лишения статуса адвоката. Имеющийся правовой дефект, по мнению автора, необходимо устранить, включив в ответственность уголовно-правовые санкции за вмешательство в деятельность адвоката.

Б.Д. Подоприхин, тему адвокатской тайны рассматривает в контексте соотношения с конфиденциальной информацией в налоговых, банковских правоотношениях, а также в контексте исследования норм закона о противодействии легализации доходов, полученных преступным путем.

В.А. Вельгорецкая, делает историко-правовой экскурс по теме реализации положений об адвокатской тайне. Приводя примеры российской и

зарубежной практики, раскрывает понятие и сущность конфиденциальных отношений адвоката и доверителя, описывает проблемы, указывает на необходимость установления уголовной ответственности за нарушение адвокатской тайны.

Насущную проблему морального выбора адвоката, а точнее долга, исследует в своей работе П.Е. Короткова. Рассматривая базовое качество – доверие, на котором основывается взаимодействие адвоката и клиента (доверителя), автор пишет о категориях морали, нравственности, долга, совести, как регуляторах в обществе и конкретно в отношениях «адвокат-доверитель». Приведены мнения выдающихся советских и современных адвокатов (Г.П. Падва, М.Ю. Барщевский и др.) о том, какими качествами необходимо обладать адвокату и как он должен выходить из спорных (нравственно-правовых) ситуаций, связанных с балансом – тайна клиента, нравственный долг адвоката, защита закона и права.

Закон определяет понятие адвокатской тайны следующим образом: «Адвокатской тайной являются любые сведения, связанные с оказанием адвокатом юридической помощи своему доверителю» (ст. 8 Закона об адвокатуре).

Более развернутое представление об указанных в ст. 8 сведениях, можно получить из Кодекса профессиональной этики адвокатов. Итак, сохранен в тайне должен быть сам факт обращения к адвокату.

Не должны быть нигде оглашены ни названия организации, ни фамилии доверителей. Вся информация, документы, фото, видео, интернет-переписка, скриншоты и т.д., доказательства в любом виде, собранные при подготовке к делу, должны быть сохранены адвокатом в тайне от третьих лиц.

Тайну составляют любые сведения полученные адвокатом от доверителя непосредственно.

Процесс общения адвоката с клиентом (процесс юридической помощи) может выявить самые сведения (различного характера) о самом доверителе. И эта информация находится в режиме адвокатской тайны.

Доверитель, получая те или иные правовые советы от адвоката должен быть уверен, что никто о них не узнает. Содержание консультаций, советов, рекомендаций – тайна.

В режиме конфиденциальности находится все производство по делу, которое открыто в адвокатском образовании.

Подписывая соглашение об оказании юридической помощи, под режим конфиденциальности попадают все условия в нем, включая указания на сумму вознаграждения, порядок внесения платежей.

Под грифом конфиденциальности находятся также сведения о других лицах, информация о которых «всплыла» во время процесса оказания юридической помощи клиенту.

В целом стоит сказать, что перечень сведений, подлежащих охране, является открытым. Повторимся, что информация в этот список попадает по критерию озвучивания в период общения доверителя с адвокатом.

В литературе и комментариях к закону указывается, что важно понимание источника информации, сведений, составляющих адвокатскую тайну. Первым, логично, назвать адвоката, так как именно ему доверитель в процессе обращения, сообщает важные для дела сведения, которые помогут в оказании помощи. Далее, информацией могут владеть сотрудники адвокатского образования. Находясь на рабочем месте, они могут специально или косвенно узнать те или иные сведения, в том или ином объеме.

Информация доступна также из документов, которые возникают в процессе адвокатского производства по делу. Это могут быть и переписка с клиентом, различные заявления, ходатайства, запрашиваемые в других инстанциях справки, выписки и т.д.

Отдельно выделяют материальные и нематериальные источники (предметы и документы), переданные доверителем адвокату, анализ и оценка которых поможет выработать нужную стратегию или правовую позицию при взаимодействии с представителями правоохранительной системы (или в суде), чтобы защита доверителя была эффективной.

Рассматривая адвокатскую тайну как правоотношения, можно выделить две группы субъектов в них. Первые имеют намерение сохранить информацию в тайне – 1) доверитель (клиент адвоката), 2) адвокат (профессиональный субъект с подтвержденным законом статусом), а также помощник адвоката, стажер, иные сотрудники адвокатского образования, которые по долгу службы узнали содержание тайны (в том или ином объеме). Вторая группа субъектов – третьи лица, т.е. лица, которым доверителем не сообщались соответствующие сведения и от которых такие сведения должны быть сокрыты.

Обращаясь к адвокату, становясь доверителем своей личной информации, главный вопрос от клиента звучит таким образом: «Какие гарантии, что всё сказанное мной, останется только между нами? Что ни жена, ни конкурент, ни следователь не узнает этой информации?».

На этот счет личные заверения адвоката как человека, подкреплены правовыми, установленными законом способами и средствами, формирующими гарантию конфиденциальности отношений «адвокат-доверитель», суть которых состоит в установленных запретах и ограничениях, как для самого адвоката, так и для иных лиц.

1.2. Запреты, условия, ответственность за использование сведений, составляющих адвокатскую тайну для адвоката и третьих лиц

Рассмотрим названные выше запреты подробнее. По субъектам эти запреты касаются самих адвокатов, их помощников, стажеров, а также третьих лиц (например, должностных лиц правоохранительных органов), которые пытаются узнать сведения (тайну) от адвоката.

По цели использования конфиденциальной информации, можно выделить общий запрет на разглашение сведений и конкретизированный запрет: в личных целях (самим адвокатом), для формирования преимущества (выгоды) третьей стороны, преследуя цель нанести ущерб своему доверителю.

Согласие доверителя на разглашение сведений, это, пожалуй, единственный правомерный случай, когда адвокат может сделать сведения из адвокатской тайны открытыми. Норма ст. 6 Закона об адвокатуре ставит категорический запрет для адвоката на разглашение сути обращения, условий, обстоятельств дела и т.д., с которыми доверитель обратился, чтобы получить юридическую помощь.

В литературе есть мнение, что существуют некоторые противоречия с этим принципом при исполнении адвокатского запроса (ст. 6.1 Закона об адвокатуре). Авторы, пишут, что адвокаты, пользуясь правом обращаться в органы власти за необходимыми разъяснениями (справками, документами и т.д.), вынуждены в запросе указывать персональные данные доверителя, что ведет к нарушению конфиденциальности, раскрытию части сведений из адвокатской тайны. Обязательная форма запроса обязывает указать фамилию, имя отчество физического лица, или полное (сокращенное) наименование юридического лица (организации), от имени которого, в чьих интересах действует адвокат.

Логично сделать вывод, что доверители практически обязаны, в соответствии с этим Приказом Минюста РФ давать согласие на разглашение своих персональных данных, то есть соглашаться, что их неприкосновенность частной жизни, как конституционное право, будет нарушено. Однако, если говорить об ответственности адвоката за разглашение сведений, во время отправления адвокатского запроса, то ключевым моментом является «незаконное использование или разглашение информации...» (п. 2.1) ч. 2 ст. 17 Закона об адвокатуре). Как правило, поручение от доверителя к адвокату является первым этапом в процессе защиты своих прав, и далее клиент взаимодействует с судебной или правоохранительной системой. В этом пути поручение практически является разрешением действовать в интересах доверителя, и значит, вышеупомянутые действия (раскрытие персональных данных) становятся автоматически правомерными, и нарушения норм Конституции и иных законов нет. Стоит сказать, что противоборство сторон

(правозащитники, адвокатура против Следственного комитета и других силовых правоохранительных структур) длилось достаточно долго, и, в конце концов, Высшим судебным органом в Решении от 24.05.2017 по делу № АПЛ17-387, спорная правовая норма, порождающая конфликт с клиентом, была упразднена.

В своей деятельности адвокат может столкнуться с тем, что соответствующие органы могут рассматривать его в качестве свидетеля каких-то юридически значимых событий, обстоятельств. Однако нормы Кодекса профессиональной этики адвоката (п.6 ст. 6), а также абз. 3) ч. 3 ст. 56 УПК РФ говорят о недопустимости проводить допрос адвоката о обстоятельствах обращения к нему клиента за юридической помощью. Исключение может быть только в случае согласия на это самого доверителя.

На основе анализа правоприменительной практики по данному вопросу, В.И. Сергеев делает вывод об отсутствии абсолютного характера запрета на допрос адвоката в качестве свидетеля по делу доверителя. Реализация такого процессуального действия возможна при соблюдении нескольких условий. Сторона защиты должна сама выступить с предложением дать соответствующие показания. Доверитель должен конкретно обозначить свою волю, желание, согласие на такое действие. Адвокат также должен выразить свое однозначное согласие на допрос в качестве свидетеля. Последний пункт состоит в обязательном соблюдении прав и законных интересов лиц, которые доверили адвокату конфиденциальную информацию.

В адвокатских бюро, кабинетах, палате и других образованиях работает некоторое количество сотрудников, которые так или иначе могут быть осведомлены об обстоятельствах тех или иных дел, с которыми обращаются к адвокату клиенты. На этих сотрудников, помощников адвоката и стажеров также распространяется запрет разглашать какую-либо информацию, имеющую отношение к отношениям «адвокат-доверитель». Это регулируется статьями 18, 27, 28 Закона об адвокатуре.

Если в адвокатском образовании несколько партнеров (адвокатское бюро), все стороны их совместной деятельности (правила) отражены в партнерском договоре, и также они должны руководствоваться правилом сохранения тайны. Правило распространяется на всех.

Относительно срока хранения тайны Кодекс этики говорит, что эта обязанность адвоката бессрочна. Особенность ведения делопроизводства у адвоката состоит в правиле четкого его отграничения от тех материалов, которые предоставил ему клиент. Принадлежность всех документов, включая переписку с клиентом должна четко указывать на собственность адвоката.

Кодекс этики предусматривает два случая, когда разрешение от доверителя на использование информации клиента не обязательно, но адвокат, при этом руководствуется соображениями разумности и необходимости. Первое, в ситуации гражданского спора между адвокатом и доверителем, адвокат, используя сообщенную информацию, обоснует свою позицию. Второй момент касается ситуации, когда адвокат становится подозреваемым в уголовном деле или участником дисциплинарного производства, и использует информацию для своей защиты.

Эффективность защиты клиента во многом зависит от его откровенности, объема и содержания самой разной информации. Такие сведения могут касаться самых разных взаимоотношений и интересов других лиц. Поэтому так важно не допускать «утечки информации». Из этого следует еще одна группа запретов адвокату в отношении распоряжения информацией, полученной от доверителя: включает в себя такие цели и мотивы, как личная заинтересованность, обеспечение выгоды для третьей стороны, ущерб клиенту.

Закон предусмотрел обязанность для адвоката не принимать поручение клиента или взять самоотвод, если в содержание поручения выявило личную заинтересованность, самостоятельный интерес у адвоката (пп. 2 п. 4 ст. 6 Закона об адвокатуре).

Ст. 6 Закона об адвокатуре, а также статьи 11 и 13 Кодекса этики адвоката содержат запреты адвокату принимать поручения от доверителя, если в биографии адвоката была работа на должностях следователя, судьи, арбитра, посредника, эксперта и т.п. и эта деятельность включала принятие решения в отношении доверителя.

В ситуации расследования, вынесенное решение в отношении лица может быть признано незаконным, например, по основанию того, что судья и адвокат находятся в родственных или семейных отношениях. Так, по одному из дел в мировом суде Республики Хакассии, стала известной информация о том, что одного из осужденных защищал родной брат мирового судьи, рассматривающего это дело. Это повлекло пересмотр дела и приговора.

Сведения, полученные в результате оказания адвокатской помощи, правомерны для использования защиты (в интересах) только одного лица. В ситуации обращения другого лица, связанного спором или противоречащими интересами с первым доверителем, адвокат не вправе участвовать в таких правоотношениях. То есть закон устанавливает запрет адвокату принимать поручение от лица, если он уже оказывает профессиональную помощь доверителю, интересы которого противоречат интересам данного лица.

Приведем пример, в котором истец (адвокат) оспаривал неправомерность жалобы и доказывал, что он не представлял интересы клиентов с противоположными интересами. Истец являлся членом адвокатской палаты, поступила жалоба доверителя в отношении адвоката, в которой указано, что адвокат на основании соглашения представлял интересы заявителя по административному иску, однако впоследствии адвокат стал представлять в суде по гражданскому делу интересы процессуального оппонента заявителя - его бывшей супруги по спору о разделе совместно нажитого имущества, при этом адвокатом были использованы полученные от доверителя в рамках исполнения первого поручения документы и информация.

Стоит также указать, что адвокат, по Кодексу этики адвокатов (ст. 11) правомочен предпринимать действия по примирению сторон. Как пишет Е.В. Зайченко, ни Закон об адвокатуре, ни Кодекс этики не содержат запрета адвокату предпринимать действия побуждающие стороны конфликта к примирению.

В партнерской деятельности адвокатов по защите прав клиентов путем предоставления адвокатской помощи может проявить реальную или потенциальную возможность конфликта или противоположности интересов и тогда для продолжения работы с каждой из сторон, обязательно должно быть получено согласие на такое продолжение, и в обязательном порядке правовое равенство в качестве защиты должно быть обеспечено каждому участнику. В большинстве случаев, адвокату целесообразно отказаться от одного из поручений.

Защита в рамках одного уголовного дела содержит более строгие запреты: нельзя представлять интересы двух или более клиентов, если в их интересы противоположны. Также следует запрет адвокату на представление в случае разных мнений подозреваемых (обвиняемых) на один и тот же эпизод в одном уголовном деле (си. 13 Кодекса этики).

Самый «болезненный», противоречивый правовой аспект запретов, касающийся сведений адвокатской тайны – это реализация запрета третьим лицам на получение этих сведений от адвоката.

Речь идет об оперативных интересах правоохранительных органов к адвокатской тайне, так как адвокат, являясь доверенным лицом, имея профессиональный опыт и знания, обладая наиболее полными сведениями, нюансами событий, происшествий может использовать их для выработки наиболее выигрышной тактики и стратегии защиты для своего доверителя. Налицо противоположность интересов следователя (обвинить) и адвоката (защитить доверителя).

Статьи 18 и 8 Закона об адвокатуре запрещают требовать от адвокатов и сотрудников адвокатских образований всех видов любых сведений, которые

касаются обращения лица за правовой помощью, а также запрещают вызывать и допрашивать адвоката в качестве свидетеля по тем же обстоятельствам. Тот же запрет (на конфиденциальную информацию) в форме свидетельского иммунитета установлен в нормах Уголовно-процессуального кодекса РФ (п. 40 ст. 5, п. 3 ч. 3 ст. 56).

Как пишет А.В. Морозов, в свете вмешательства институтов публичной власти в судебное разбирательство особенно важным становится установление стандартов справедливого судебного разбирательства и надлежащей правовой процедуры для обеспечения деятельности адвокатов, которые в совокупности создают надлежащие механизмы охраны адвокатской тайны.

Правоприменительная практика Конституционного суда РФ дает однозначное понимание сохранения адвокатской тайны, указывая, что в нее входят сведения, ставшие известными адвокату на всех этапах взаимодействия с доверителем, начиная с юридических консультаций, т.е. вступление защитника в судопроизводство любого вида не обязательное условие для начала присвоения сведениям статуса конфиденциальных. Правило, действующее вне времени – адвокатская тайна, т.е. сведения, полученные защитником или представителем от доверителя, в связи с выполнением адвокатом своего профессионального поручения не могут быть поводом допрашивать адвоката в качестве свидетеля.

Ситуация защиты подозреваемого и оказанная ему иная юридическая помощь, также обуславливает запрет на допрос адвоката в качестве свидетеля об обстоятельствах, ставших ему известными.

Назначение этих запретов – свидетельствовать о ставших известными адвокату сведениях – гарантировать соблюдение конституционных прав граждан на неприкосновенность частной жизни, личной и семейной тайны, исключить возможность использования рассекреченной информации вопреки интересам лица (ст.ст. 23, 24, 51 Конституции РФ).

Таким образом, сведения, сообщенные доверителем адвокату, находятся в режиме абсолютной тайны. Основанием разглашения или какого-либо использования конфиденциальной информации может быть только согласие на это самого доверителя.

Глава 2. Деятельность адвоката по защите адвокатской тайны

2.1. Доступ к сведениям, составляющим адвокатскую тайну

Конфиденциальная информация, ставшая известной адвокату, делает его автоматически ее хранителем. Однако обязанность хранить и защищать тайну должна соотноситься, в силу различных обстоятельств, с возможностью попыток правомерно и неправомерно получить доступ к ней от внешних субъектов.

Интерес к конфиденциальным сведениям может быть как у частного лица, преследующего противоположные цели в споре, конфликте. Например, раздел имущества между враждующими бывшими супругами. У коммерческой организации, предпринимающей попытки приобрести выгоду, применяя способы недобросовестной конкуренции и т.д. Интерес может быть личный, преследующий нематериальные цели (нанести моральный ущерб, создать угрозу уголовного преследования и т.д.).

Содержание тайны может провоцировать законный интерес соответствующих государственных органов. Нормы об обращении со сведениями, составляющими адвокатскую тайну, есть в некоторых федеральных законах, регулирующих, например, вопросы противодействия финансированию преступной деятельности, вопросы проведения налоговых проверок, уплаты налогов, вопросы, касающиеся налоговой, банковской тайны и иных видов тайн. Эти виды доступов можно отнести к группе законных.

Доступ к сведениям может быть и незаконным, при том, что субъекты реализующие свой интерес к тайне, являются представителями государственных органов, и действия их, соответственно являются незаконными.

Третья разновидность посягательства на тайну адвокатского производства – представляет собой неправомерную, преследуемую по закону, деятельность субъектов (третьи лиц). Защита от таких посягательств осуществляется на основании прямого запрета таких действий Законом об адвокатуре; осуществляется непосредственными действиями адвоката. Если угрозы и попытки доступа к тайным сведениям продолжаются, правоохранительные органы привлекаются к защите прав доверителя.

Итак, законный доступ к конфиденциальным сведениям может быть у налоговых органов в силу того, что адвокаты являются налогоплательщиками по налоговому законодательству РФ. Как и другие субъекты налогового права, налоговое образование может быть объектом проведения налоговых проверок.

В связи с этим актуален вопрос о сохранении адвокатской тайны при налоговых проверках и иных мероприятиях налогового контроля. Дело в том, что при осуществлении контроля за правильностью исчисления, полнотой и своевременностью уплаты налогов (сборов) и иных обязательных платежей налоговые органы в соответствии со своими полномочиями, закрепленными в ст. 31 и других статьях Налогового кодекса РФ, имеют право запрашивать у налогоплательщика - адвоката или адвокатского образования документы и сведения. Между тем некоторые из обычно запрашиваемых налоговыми органами документов содержат сведения, составляющие адвокатскую тайну.

Налоговые органы часто проверяют, не произошло ли уклонение от уплаты налогов или занижение налоговой базы. Нередко налоговые органы ссылаются на совершение налогоплательщиком сделок в обход налогового законодательства (злоупотребление правом, при котором никакая норма прямо не нарушается, но преследуется цель уклониться от уплаты налогов), мнимых и притворных сделок. В этом случае сделки налогоплательщика

квалифицируются как недействительные (не соответствующие закону) - например, мнимая или притворная сделка (ст. 170 ГК РФ). И в этом случае, не нарушив адвокатскую тайну, доказать налоговому органу законность совершенных сделок не представляется возможным.

Для проверки налоговой базы по некоторым налогам, связанным с получением доходов от адвокатской деятельности, налоговому органу необходимо проверить правильность уменьшения налоговой базы по налогу на сумму понесенных расходов. Эти расходы должны быть реальны, обоснованны (непосредственно связаны с оказанием адвокатом (адвокатами) юридической помощи доверителю) и документально подтверждены. Простой пример: адвокат ездил в командировку собирать сведения, необходимые для оказания юридической помощи (получал справки, опрашивал лиц и др.). Но ведь эти сведения - адвокатская тайна. Как же тогда доказать без раскрытия тайны связь поездки с выполнением поручения доверителя?

Согласно ст. 32 НК РФ налоговые органы обязаны соблюдать налоговую тайну. Однако в этой же самой статье указано, что налоговые органы при выявлении обстоятельств, позволяющих предполагать совершение нарушения законодательства о налогах и сборах, содержащего признаки преступления, обязаны в десятидневный срок со дня выявления указанных обстоятельств направить материалы в органы внутренних дел для решения вопроса о возбуждении уголовного дела.

Более того, согласно ст. 36 НК РФ органы внутренних дел могут участвовать в налоговых проверках. Указанная статья предусматривает, что по запросу налоговых органов органы внутренних дел участвуют вместе с налоговыми органами в проводимых налоговыми органами выездных налоговых проверках.

Также в ч. 4 ст. 82 НК РФ указывается, что при осуществлении налогового контроля не допускаются сбор, хранение, использование и распространение информации о налогоплательщике, полученной в нарушение положений Конституции РФ, настоящего Кодекса, федеральных законов, а

также в нарушение требования об обеспечении конфиденциальности информации, составляющей профессиональную тайну иных лиц, в частности адвокатскую тайну.

В соответствии со ст. 7.1 Федерального закона от 7 августа 2001 г. № 115-ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма» в случае, если адвокат готовит или осуществляет от имени или по поручению своих доверителей следующие операции:

- сделки с недвижимым имуществом;
- управление денежными средствами, ценными бумагами или иным имуществом клиента;
- управление банковскими счетами или счетами ценных бумаг;
- привлечение денежных средств для создания организаций, обеспечения их деятельности или управления ими;
- создание организаций, обеспечение их деятельности или управления ими, а также куплю-продажу организаций,

то на него распространяются требования в отношении идентификации доверителей, организации внутреннего контроля, фиксирования и хранения информации.

Таким образом, государство имеет законные способы (прямые нормы законов) получить доступ к конфиденциальной информации – адвокатской тайне.

Однако государственные органы (правоохранительные) на практике используют и незаконные способы ознакомиться с информацией, которая весьма важна в проводимом ими расследовании.

Спектр нарушений адвокатской тайны достаточно широк - от незаконных обысков адвокатов, незаконных попыток допроса до воспрепятствования профессиональной деятельности адвокатов, не говоря уже о случаях насилия по отношению к адвокатам.

Защитить адвокатскую тайну во всех указанных случаях может и должен судебный контроль за проведением каждого действия правоохранительных органов.

2.2. Сохранение адвокатом сведений, составляющих адвокатскую тайну

В научной литературе есть высказывание, что адвокатская тайна – это своеобразная броня от сотрудников правоохранительных органов, которая означает запрет на изъятие документов у адвоката, на разглашение материалов дела адвокатом в случае вызова на допрос. Хотя в исключительных случаях обыск в отношении адвоката возможен, если есть подозрение в преступлении и в судебном решении указаны конкретные предметы изъятия (это подтвердил Конституционный Суд РФ в Постановлении от 17.12.2015). Г.В. Гапеева пишет, профессиональная тайна остается своеобразным приятным бонусом адвокатского статуса, отличающимся от статуса простого юриста.

Однако сохранение тайны доверителя подчас весьма трудоемкий и разносторонний процесс, требующий от адвоката не только строго соблюдения норм закона, Кодекса адвокатской этики, но и мер личной осмотрительности, предосторожности, а также подчас «железного» характера, волевой устойчивости, особенно при общении с представителями силовых структур, если дело касается уголовного судопроизводства.

Стоит отметить, что адвокатским сообществом предпринят ряд мер по обеспечению гарантий независимости адвокатов при наиболее распространенных нарушениях их прав, по обеспечению адвокатской тайны. Так, Федеральной палатой адвокатов утверждены: Рекомендации по обеспечению адвокатской тайны и гарантий независимости адвоката при осуществлении адвокатами профессиональной деятельности.

Общение адвоката с доверителем должно осуществляться в помещениях, позволяющих сохранить конфиденциальность. Именно адвокат, как лицо, которому доверяют тайны, и как хранитель тайны, обязан принимать меры для недопущения раскрытия информации.

Отказаться от мобильного телефона, компьютеров и электронных средств связи в наше время адвокату невозможно, да и не нужно. Поэтому единственный выход для сохранения адвокатской тайны - позаботиться об информационной безопасности, приняв разумные, реально осуществимые меры предосторожности.

Лучше всего вообще не разговаривать по телефону на те темы, которые не должны услышать посторонние лица. Для защиты от прослушивания мы рекомендуем использовать разные SIM-карты или телефонные аппараты. При обсуждении особо важных дел следует выключить свой мобильный телефон и вынуть из него батарею питания. Дело в том, что сотовые сети не защищены от возможности использования телефона абонента (адвоката, его доверителя и др.) как дистанционного микрофона, что позволяет прослушивать разговоры абонента. Не секрет и то, что современные технологии позволяют вычислить точные координаты места нахождения лица по его мобильному телефону (даже если по нему не разговаривать), так как мобильный телефон постоянно излучает сигнал на сверхвысоких частотах.

По вопросу о возможности адвоката посоветоваться по делу со своими коллегами-адвокатами следует признать разумным следующее. При отстаивании интересов доверителя адвокат должен сделать все для того, чтобы защитить права и интересы доверителя наилучшим способом. И здесь очень важно не ошибиться в выборе правовой позиции, в тактике и стратегии защиты. Очевидно, что в некоторых случаях совет более опытных коллег-адвокатов просто незаменим. В противном случае возможна ошибка адвоката, которая отразится прежде всего на качестве оказываемой юридической помощи, а значит, и на доверителе. Однако адвокат не всегда и не с любым адвокатом вправе посоветоваться. Рассмотрим возможные ситуации.

1. Адвокат вправе посоветоваться с другими адвокатами, раскрывая сведения, составляющие адвокатскую тайну, если на это получено разрешение доверителя. Причем мы считаем, что такое разрешение следует оформить письменно.

2. Консультации и обсуждение дела доверителя между адвокатами адвокатского бюро не следует считать разглашением адвокатской тайны, так как все адвокаты адвокатского бюро не только обязаны хранить адвокатскую тайну, но и заключают партнерский договор, на основании которого адвокаты-партнеры обязуются соединить свои усилия для оказания юридической помощи от имени всех партнеров (п. 3 ст. 23 Закона об адвокатуре). Правильность указанного вывода подтверждает и п. 8 ст. 6 Кодекса профессиональной этики адвоката, согласно которому адвокаты, осуществляющие профессиональную деятельность совместно на основании партнерского договора, при оказании юридической помощи должны руководствоваться правилом о распространении тайны на всех партнеров.

И, тем не менее, очевидно, что чем меньше людей знает о тайне, тем лучше сохранена тайна. Поэтому даже в адвокатском бюро не следует без необходимости посвящаться в тайны доверителя коллег-адвокатов, не принимающих непосредственное участие в оказании правовой помощи доверителю. Во всех прочих случаях адвокат вообще не вправе сообщать другому адвокату сведения, составляющие адвокатскую тайну.

Исходящая от адвоката корреспонденция (заявления, иски, жалобы, ходатайства, заключения, консультации, переписка с доверителем и др.) обязательно должна содержать информацию, позволяющую сразу и однозначно идентифицировать документ как почту адвоката. Для этого могут применяться фирменные бланки с указанием адвокатского образования либо иные документы, озаглавленные и (или) подписанные с указанием на то, что документ составлен адвокатом.

Осторожным следует быть адвокату при работе с ежедневниками и органайзерами (как бумажными, так и электронными), так как в них содержится много конфиденциальной информации.

Проникновение посторонних в компьютер адвоката как место хранения информации представляет особую угрозу для адвокатской тайны.

Для защиты информации, содержащейся в компьютере адвоката, установлены периодически изменяемые пароли, кроме того, систематически осуществляется тестирование компьютера на предмет контроля за попытками незаконного проникновения.

Особое внимание должно быть уделено локальной сети, а также получению и отправке информации через Интернет (контроль за безопасностью почты). Наиболее важную информацию следует хранить на сервере в зашифрованном виде. Необходимо принять меры, чтобы исключить возможность доступа к содержимому компьютеров, на которых работают адвокаты, всех остальных лиц. При необходимости информация в электронном виде хранится на флеш-картах, находящихся непосредственно у адвоката.

Защита электронной информации может быть обеспечена путем специальных шифровальных программ.

Папки с адвокатскими производствами хранятся в сейфах или шкафах, имеющих надпись: «В сейфе (шкафу) содержатся сведения, составляющие охраняемую законом адвокатскую тайну». Такие же надписи нанесены и на архивные шкафы. После завершения работы с документами их необходимо поместить в архив. Место расположения и порядок хранения архива также определяются с учетом требования о сохранении адвокатской тайны.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

В завершение работы в качестве выводов можно отметить следующее.

Адвокатской тайной являются любые сведения, связанные с оказанием адвокатом юридической помощи своему доверителю. Режим адвокатской тайны устанавливается в Федеральном законе «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», Кодексе профессиональной этики адвоката.

Перечень сведений, подлежащих охране, является открытым. Вся информация, касающаяся общения адвоката с доверителем по поводу оказания юридической помощи является конфиденциальной, начиная с первой консультации. Режим тайны охватывает сам факт обращения к адвокату, сведения о клиенте (фамилия, название юридического лица и т.д.), любые доказательства, содержание советов, условия, на которых заключено соглашение, все производство по делу, расчеты и т.д.).

В правоотношениях по реализации адвокатской тайне можно выделить две группы субъектов. Первые имеют намерение сохранить информацию в тайне – 1) доверитель (клиент адвоката), 2) адвокат (профессиональный субъект с подтвержденным законом статусом). Вторая группа субъектов – третьи лица, т.е. лица, которым доверителем не сообщались соответствующие сведения и от которых такие сведения должны быть сокрыты.

Правовой режим адвокатской тайны для адвокатов и третьих лиц, создающий гарантии конфиденциальности отношений адвоката с доверителем, заключается в установленных запретах и ограничениях как для самого адвоката, так и для иных лиц.

Есть ряд нормативно установленных запретов, касающихся сведений, составляющих адвокатскую тайну.

По субъектам эти запреты касаются самих адвокатов, их помощников, стажеров, а также третьих лиц (например, должностных лиц правоохранительных органов), которые пытаются узнать сведения (тайну) от адвоката.

По цели использования конфиденциальной информации, можно выделить общий запрет на разглашение сведений и конкретизированный

запрет: в личных целях (самим адвокатом), для формирования преимущества (выгоды) третьей стороны, преследуя цель нанести ущерб своему доверителю.

Согласие доверителя на разглашение сведений, это, пожалуй, единственный правомерный случай, когда адвокат может сделать сведения из адвокатской тайны открытыми. На этих сотрудников, помощников адвоката и стажеров также распространяется запрет разглашать какую-либо информацию, имеющую отношение к отношениям «адвокат-доверитель».

Относительно срока хранения тайны Кодекс этики говорит, что эта обязанность адвоката бессрочна.

Сведения, полученные в результате оказания адвокатской помощи, правомерны для использования защиты (в интересах) только одного лица. В ситуации обращения другого лица, связанного спором или противоречащими интересами с первым доверителем, адвокат не вправе участвовать в таких правоотношениях.

Адвокат, по нормам закона об адвокатуре не может быть допрошен в качестве свидетеля о любых событиях, обстоятельствах, информации, осведомленность о которых возникла в ходе общения с доверителем.

Тот же запрет (на конфиденциальную информацию) в форме свидетельского иммунитета установлен в нормах Уголовно-процессуального кодекса РФ.

Назначение этих запретов – свидетельствовать о ставших известными адвокату сведениях – гарантировать соблюдение конституционных прав граждан на неприкосновенность частной жизни, личной и семейной тайны, исключить возможность использования рассекреченной информации вопреки интересам лица (ст.ст. 23, 24, 51 Конституции РФ).

Сохранение тайны доверителя подчас весьма трудоемкий и разносторонний процесс, требующий от адвоката не только строго соблюдения норм закона, Кодекса адвокатской этики, но и мер личной осмотрительности, предосторожности, а также подчас «железного» характера,

волевой устойчивости, особенно при общении с представителями силовых структур, если дело касается уголовного судопроизводства.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ И ЛИТЕРАТУРЫ

Нормативные правовые акты

- Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993 с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020) // <http://www.pravo.gov.ru>
- Налоговый кодекс Российской Федерации (часть первая) от 31.07.1998 № 146-ФЗ (ред. от 23.11.2020) (с изм. и доп., вступ. в силу с 09.12.2020) // Собрание законодательства РФ. 1998. № 31. Ст. 3824.
- Федеральный закон от 31.05.2002 № 63-ФЗ (ред. от 31.07.2020) «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.03.2022) // Собрание законодательства РФ. 2002. № 23. Ст. 2102.
- Федеральный закон от 07.08.2001 № 115-ФЗ (ред. от 08.12.2020) «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма» // Собрание законодательства РФ. 2001. № 33 (часть I). Ст. 3418.
- Указ Президента РФ от 06.03.1997 № 188 (ред. от 13.07.2015) «Об утверждении Перечня сведений конфиденциального характера» // Собрание законодательства РФ. 1997. № 10. Ст. 1127.
- Приказ Минюста России от 14.12.2016 № 288 (ред. от 30.11.2020) «Об утверждении требований к форме, порядку оформления и направления адвокатского запроса» // <http://www.pravo.gov.ru>, 23.12.2016.

- Кодекс профессиональной этики адвоката (принят I Всероссийским съездом адвокатов 31.01.2003) (ред. от 15.04.2021) // Вестник Федеральной палаты адвокатов РФ. 2017. № 2.
- Рекомендации по обеспечению адвокатской тайны и гарантий независимости адвоката при осуществлении адвокатами профессиональной деятельности (утв. решением Совета Федеральной палаты адвокатов от 30.11.2009 (протокол № 3), с доп. от 28.09.2016 (протокол № 7), от 05.10.2017 (протокол № 5)) // Вестник Федеральной палаты адвокатов РФ. 2016. № 4.

Учебная и специальная литература

- Адвокатура в России: учебник для вузов / под общ. ред. В.И. Сергеева. 5-е изд., перераб. и доп. М.: Юстицинформ, 2019. 548 с.
- Буробин В.Н., Плетнев В.Ю., Шубин Д.А. Адвокатская тайна / под ред. В.Н. Буробина. М.: Статут, 2006. 255 с.
- Вельгорецкая В.А. Адвокатская тайна: необходимость существования и сущность //Территория науки. 2015. № 5. С. 170-175.
- Гапеева Г.В., Егупов В.А. Адвокатская монополия: «за» или «против». Современное состояние адвокатуры и пути ее совершенствования : сборник материалов Международной научно-практической конференции – Международных чтений, посвященных 176-летию со дня рождения Ф. Н. Плевако, Москва, 21 апреля. 2018 г. / А.Н. Маренков. Москва : РУСАЙНС, 2019. 286 с.
- Зайченко Е.В. К вопросу о роли судебного представителя в примирении сторон // Российский судья. 2019. № 9. С. 31 - 38.
- Короткова П.Е. Нравственные основы адвокатской тайны // Евразийская адвокатура. 2018. № 5 (36). С. 52-57.
- Кузнецов С.А. Права (статусы) профессионального защитника-адвоката (представителя). Адвокат, медиация и др. Добрянка: Добрянка - столица доброты, Пермский край, 2018. 127 с.

- Морозов А.В. Стандарты обеспечения адвокатской тайны // Адвокатская практика. 2020. № 2. С. 10 - 15.
- Подоприхин Д.Б. Актуальные проблемы института адвокатской тайны Вестник ЮУрГУ. Серия «Право». 2017. Т. 17. № 2. С. 111–116.
- Савочкин О.А. Вопросы адвокатской тайны, связанные с правовыми аспектами сведений конфиденциального характера // Закон и право. 2022. № 2. С. 82-85.
- Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»: научно-практический комментарий: учебное пособие (постатейный) / А.В. Гриненко, Ю.А. Костанов, С.А. Невский и др.; под ред. А.В. Гриненко. М.: Проспект, 2018. 296 с.
- Шабанов А. Запрос и этика: как соблюсти баланс // ЭЖ-Юрист. 2017. № 19. С. 5.

Материалы судебной практики

- Апелляционное постановление Московского городского суда от 11.12.2019 № 10-23942/2019. Обстоятельства: Постановлением жалоба о признании незаконным и необоснованным постановления о частичном отказе в удовлетворении ходатайства оставлена без удовлетворения. Апелляционное постановление: Постановление оставлено без изменения //СПС КонсультантПлюс
- Постановление Президиума Верховного суда Республики Хакасия от 21.12.2017 по делу № 44у-95/2017 // СПС КонсультантПлюс.