

Вестник Адвокатской палаты Тверской области

№2/2006

СОДЕРЖАНИЕ

Редакционный совет

Севастьянов А.Е. -
председатель редак-
ционного совета

Башилова Е.Н.,
Егорова С.Ю.,
Осипов С.В.,
Соколова Т.В. - члены
редакционного совета

Адвокатская палата Тверской области

170042, г. Тверь,
пер. Никитина, 7.
Тел./факс
(4822) 31-20-83.

E-mail:
patron@tvcom.ru

Адрес в Интернете:
www.advokat-tver.org

- Меры по защите профессиональ-
ных прав адвокатов (пособие для ад-
вокатов). **2**
- Письмо министерства Российской
Федерации по налогам и сборам от
28 мая 2004 г. № 33-0-11/357. **40**
- Разъяснение Министерства финан-
сов Российской Федерации. **43**
- Информация Федеральной Палаты
адвокатов Российской Федерации. **46**
- Резолюция IX очередного съезда
Федерального Союза адвокатов Рос-
сии. **66**

Меры по защите профессиональных прав адвоката (пособие для адвокатов)

Одобрено
Советом Федеральной палаты адвокатов
Российской Федерации
(протокол № 5 от 22 апреля 2004 года)

Федеральной платой адвокатов Российской Федерации подготовлено пособие, в основе которого лежит освещение закрепленных действующим процессуальным законодательством мер по защите профессиональных прав адвоката при оказании юридической помощи доверителю. Значительную его часть занимают меры по защите рассматриваемых прав в уголовном судопроизводстве, поскольку эта сфера деятельности наиболее нуждается в такой защите. Одновременно в пособии воедино законодательные нормы, в которых содержатся права адвоката в различных видах судопроизводства – уголовном, гражданском, арбитражном и производстве по делам об административных правонарушениях, а также ряд судебных решений по рассматриваемому вопросу.

Целью подготовки пособия является повышение уровня защищенности профессиональных прав адвокатов в их повседневной работе, направленной на обеспечение конституционных прав и законных интересов граждан.

Действующим Федеральным законом № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»* предусмотрены достаточно широкие права адвоката в процессе оказания им юридической помощи гражданам и юридическим лицам. Они перечислены в ст. 6 Федерального закона. Кроме того, полномочия адвоката, его место и роль при осуществлении профессиональной деятельности определены и нормами процессуального законодательства России применительно к его соответствующим отраслям, а именно:

1. Федеральным конституционным законом Российской Федерации «О Конституционном Суде Российской Федерации»:

Статья 53. Стороны и их представители

Сторонами в конституционном судопроизводстве являются:

- 1) заявители – органы или лица, направившие в Конституционный Суд Российской Федерации обращение;
- 2) органы или должностные лица, издавшие либо подписавшие акт, конституционность которого подлежит проверке;
- 3) государственные органы, компетенция которых оспаривается.

* Далее по тексту – *Федеральный Закон*.

Представителями сторон по должности могут выступать: руководитель органа, подписавший обращение в Конституционный Суд Российской Федерации, руководитель органа, издавшего оспариваемый акт или участвующего в споре о компетенции, должностное лицо, подписавшее оспариваемый акт, любой член (депутат) Совета Федерации или депутат Государственной Думы из числа обратившихся с запросом. Представителями сторон могут быть также адвокаты или лица, имеющие ученую степень по юридической специальности, полномочия которых подтверждаются соответствующими документами. Каждая из сторон может иметь не более трех представителей.

Стороны обладают равными процессуальными правами. Стороны и их представители вправе знакомиться с материалами дела, излагать свою позицию по делу, задавать вопросы другим участникам процесса, заявлять ходатайства, в том числе об отводе судьи. Сторона может представлять на обращение письменные отзывы, подлежащие приобщению к материалам дела, знакомиться с отзывами другой стороны.

Стороны или их представители обязаны явиться по вызову Конституционного Суда Российской Федерации, дать объяснения и ответить на вопросы. Неявка стороны или ее представителя в заседание Конституционного Суда Российской Федерации не препятствует рассмотрению дела, за исключением случаев, когда сторона ходатайствует о рассмотрении дела с ее участием и подтверждает уважительную причину своего отсутствия.

2. Гражданским процессуальным кодексом РФ:

Статья 54. Полномочия представителя

Представитель вправе совершать от имени представляемого все процессуальные действия. Однако право представителя на подписание искового заявления, предъявление его в суд, передачу спора на рассмотрение третейского суда, предъявление встречного иска, полный или частичный отказ от исковых требований, уменьшение их размера, признание иска, изменение предмета или основания иска, заключение мирового соглашения, передачу полномочий другому лицу (передоверие), обжалование судебного постановления, предъявление исполнительного документа взысканию, получение присужденного имущества или денег должно быть специально оговорено в доверенности, выданной представляемым лицом.

3. Уголовно-процессуальным кодексом РФ:

Статья 45. Представители потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя

1. Представителями потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя могут быть адвокаты, а представителями гражданского истца, являющегося юридическим лицом, также иные лица, правомочные в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации

представлять его интересы. По постановлению мирового судьи в качестве представителя потерпевшего или гражданского истца могут быть также допущены один из близких родственников потерпевшего или гражданского истца либо иное лицо, о допуске которого ходатайствует потерпевший или гражданский истец.

2. Для защиты прав и законных интересов потерпевших, являющихся несовершеннолетними или по своему физическому или психическому состоянию лишенных возможности самостоятельно защищать свои права и законные интересы, к обязательному участию в головном деле привлекаются их законные представители или представители.

3. Законные представители и представители потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя имеют те же процессуальные права, что и представляемые ими лица.

4. Личное участие в уголовном деле потерпевшего, гражданского истца или частного обвинителя не лишает его права иметь по этому уголовному делу представителя.

Статья 49. Защитник.

1. Защитник – лицо, осуществляющее в установленном настоящим кодексом порядке защиту прав и интересов подозреваемых и обвиняемых и оказывающее им юридическую помощь при производстве по уголовному делу.

2. В качестве защитников допускаются адвокаты. По определению или постановлению суда в качестве защитника могут быть допущены наряду с адвокатом один из близких родственников обвиняемого или иное лицо, о допуске которого ходатайствует обвиняемый. При производстве у мирового судьи указанное лицо допускается и вместо адвоката.

3. Защитник участвует в уголовном деле:

(в ред. Федерального закона от 29.05.2002 № 58-ФЗ)

1) с момента вынесения постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого, за исключением случаев, предусмотренных пунктами 2 – 5 настоящей части;

2) с момента возбуждения уголовного дела в отношении конкретного лица;

(п. 2 в ред. Федерального закона от 29.05.2002 № 58-ФЗ)

3) с момента фактического задержания лица, подозреваемого в совершении преступления, в случаях:

а) предусмотренных статьями 91 и 92 настоящего кодекса;

б) применения к нему в соответствии со статьей 100 настоящего Кодекса меры пресечения в виде заключения под стражу;

4) с момента объявления лицу, подозреваемому в совершении преступления, постановления о назначении судебно-психиатрической экспертизы;

5) с момента начала осуществления иных мер процессуального принуждения или иных процессуальных действий, затрагивающих права и свободы лица, подозреваемого в совершении преступления.

4. Адвокат допускается к участию в головном деле в качестве защитника по предъявлении удостоверения адвоката и ордера.

5. В случае, если защитник участвует в производстве по уголовному делу, в материалах которого содержатся сведения, составляющие государственную тайну, и не имеет соответствующего допуска к указанным сведениям, он обязан дать подписку об их неразглашении.

6. Одно и то же лицо не может быть защитником двух подозреваемых или обвиняемых, если интересы одного из них противоречат интересам другого.

7. Адвокат не вправе отказаться от принятой на себя защиты подозреваемого, обвиняемого.

Статья 53. Полномочия защитника.

1. С момента допуска к участию в уголовном деле защитник вправе:

1) иметь с подозреваемым, обвиняемым свидания в соответствии с пунктом 3 части четвертой статьи 46 и пунктом 9 части четвертой статьи 47 настоящего Кодекса;

2) собирать и представлять доказательства, необходимые для оказания юридической помощи, в порядке, установленном частью третьей статьи 86 настоящего кодекса;

3) привлекать специалиста в соответствии со статьей 58 настоящего Кодекса;

4) присутствовать при предъявлении обвинения;

5) участвовать в допросе подозреваемого, обвиняемого, а также в иных следственных действиях, производимых с участием подозреваемого, обвиняемого либо по его ходатайству или ходатайству самого защитника в порядке, установленном настоящим кодексом;

6) знакомиться с протоколом задержания, постановлением о применении меры пресечения, протоколами следственных действий, произведенных с участием подозреваемого, обвиняемого, иными документами, которые предъявлялись либо должны были предъявляться подозреваемому, обвиняемому;

Пункт 7 части 1 статьи 53 подлежит применению в соответствии с конституционно-правовым смыслом, выявленным в определении Конституционного Суда РФ от 12.05.2003 № 173-О.

7) знакомиться по окончании предварительного расследования со всеми материалами уголовного дела, выписывать из уголовного дела любые сведения в любом объеме, снимать за свой счет копии с материалов уголовного дела, в том числе с помощью технических средств;

8) заявлять ходатайства и отводы;

9) участвовать в судебном разбирательстве уголовного дела в судах первой, второй и надзорной инстанций, а также в рассмотрении вопросов, связанных с исполнением приговора;

10) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора, суда и участвовать в их рассмотрении судом;

11) использовать иные не запрещенные настоящим кодексом средства и способы защиты.

2. Защитник, участвующий в производстве следственного действия, в рамках оказания юридической помощи своему подзащитному впра-

ве давать ему в присутствии следователя краткие консультации, задавать с разрешения следователя вопросы допрашиваемым лицам, делать письменные замечания по поводу правильности и полноты записей в протоколе данного следственного действия. Следователь может отвести вопросы защитника, но обязан занести отведенные им вопросы адвоката в протокол.

(Пункт второй введен Федеральным законом от 04.07.2003 №92-ФЗ)

3. Защитник не вправе разглашать данные предварительного расследования, ставшие ему известными в связи с осуществлением защиты, если он был об этом заранее предупрежден в порядке, установленном статьей 161 настоящего Кодекса. За разглашение данных предварительного расследования защитник несет ответственность в соответствии со статьей 310 Уголовного кодекса Российской Федерации.

Статья 55. Представитель гражданского ответчика.

1. Представителями гражданского ответчика могут быть адвокаты, а представителями гражданского ответчика, являющегося юридическим лицом, также иные лица, правомочные в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации представлять его интересы. По определению суда или постановлению судьи, прокурора, следователя, дознавателя в качестве представителя гражданского ответчика могут быть также допущены один из близких родственников гражданского ответчика или иное лицо, о допуске которого ходатайствует гражданский ответчик.

2. Представитель гражданского ответчика имеет те же права, что и представляемое им лицо.

3. Личное участие в производстве по уголовному делу гражданского ответчика не лишает его права иметь представителя.

Статья 72. Обстоятельства, исключающие участие в производстве по уголовному делу защитника, представителя потерпевшего, гражданского истца или гражданского ответчика.

1. Защитник, представитель потерпевшего, гражданского истца или гражданского ответчика не вправе участвовать в производстве по уголовному делу, если он:

1) ранее участвовал в производстве по данному уголовному делу в качестве судьи, прокурора, следователя, дознавателя, секретаря судебного заседания, свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика или понятного;

2) является близким родственником или родственником судьи, прокурора, следователя, дознавателя, секретаря судебного заседания, принимавшего либо принимающего участие в производстве по данному уголовному делу, или лица, интересы которого противоречат интересам участника уголовного судопроизводства, заключившего с ним соглашение об оказании защиты;

3) оказывает или ранее оказывал юридическую помощь лицу, интересы которого противоречат интересам защищаемого им подозреваемого, обвиняемого либо представляемого им потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика.

2. Решение о отводе защитника, представителя потерпевшего, граждан-

данского истца или гражданского ответчика принимается в порядке, установленном частью первой статьи 69 настоящего Кодекса.

Статья 86. Собираение доказательств*

4. Защитник вправе собирать доказательства путем:

- 1) получения предметов, документов и иных сведений;
- 2) опроса лиц с их согласия;
- 3) истребования справок, характеристик, иных документов от органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и организаций, которые обязаны предоставлять запрашиваемые документы или их копии.

4. Кодексом об административных правонарушениях РФ:

Статья 25.5. Защитник и представитель

1. Для оказания юридической помощи лицу, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, в производстве по делу об административном правонарушении может участвовать защитник, а для оказания юридической помощи потерпевшему – представитель.

2. В качестве защитника или представителя к участию в производстве по делу об административном правонарушении допускается адвокат или иное лицо.

3. Полномочия адвоката удостоверяются ордером, выданным соответствующим адвокатским образованием. Полномочия иного лица, оказывающего юридическую помощь, удостоверяются доверенностью, оформленной в соответствии с законом.

(В ред. Федерального закона от 31.12.2002 № 187-ФЗ)

4. Защитник и представитель допускаются к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента составления протокола об административном правонарушении. В случае административного задержания физического лица в связи с административным правонарушением защитник допускается к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента административного задержания.

5. Защитник и представитель, допущенные к участию в производстве по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, участвовать в рассмотрении дела, обжаловать применение мер обеспечения производства по делу, постановление по делу, пользоваться иными процессуальными правами в соответствии с настоящим кодексом.

Как показала практика адвокатской деятельности, закрепленные в законодательстве профессиональные права адвоката нуждаются в защите

* См. также: Методические рекомендации о порядке собирания доказательств адвокатом в уголовном процессе (утв. Советом Федеральной палаты адвокатов РФ – протокол №5 от 22.04.2004 года).

и правовом обеспечении. В последнее время в отношении адвокатов в ряде мест со стороны органов предварительного следствия и органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, предпринимались действия, прямо нарушающие их права. Это, в частности, незаконные обыски по месту работы адвокатов, включая офисы адвокатских образований, незаконные вызовы на допрос и учинение допросов по обстоятельствам оказания юридической помощи, отказ в удовлетворении законных и обоснованных ходатайств по конкретным делам и т.п.

Одновременно редакция законодательных норм, регламентирующих сферу общественных отношений, связанных с оказанием юридической помощи, породила споры в процессе их применения на практике вследствие возникновения коллизии. Анализируя создавшуюся ситуацию, очевидно, что в конкретном случае подлежит применению действующее в теории права правило приоритета частного над общим, в пользу применения частной законодательной нормы.

Для защиты профессиональных прав адвоката предусмотрены гарантии независимости адвоката, закрепленные в ст. 18 Федерального закона*. Обращает на себя внимание тот факт, что все эти гарантии сформулированы таким образом, что они заключаются в обязанности соответствующих государственных органов принимать необходимые меры по их осуществлению. Следовательно, в каждом отдельном случае для претворения их в жизнь, рекомендуется обращаться в соответствующие государственные органы.

В соответствии с пунктом 1 названной статьи Федерального закона запрещено какое-либо вмешательство в адвокатскую деятельность, а равно препятствование этой деятельности каким бы то ни было образом.

Примечательно, что законодатель при этом не раскрывает сами понятия вмешательства в деятельность адвоката и препятствование ей.

Представляется, под вмешательством в адвокатскую деятельность можно понимать действия, посредством которых прямо или косвенно оказывается давление на адвоката кем бы то ни было с целью не допустить достижения им желаемых результатов работы. Например, как вмешательство в адвокатскую деятельность следует расценивать предъявление требований не заявлять ходатайства в интересах доверителя, необходимость которых возникла по конкретному делу. Оказание давления в свете рассматриваемой нормы закона может выражаться в различных формах, как-то: устно, в том числе по телефону и использованием других коммуникационных средств, письменно и т.п.

Под воспрепятствованием деятельности адвоката можно понимать деяния, которые создают адвокату помехи в его работе по оказанию юридической помощи в интересах доверителя, создание каких-либо препятствий для этой деятельности либо направлены на

* См. также: *Рекомендации по обеспечению адвокатской тайны и гарантий независимости адвоката при осуществлении профессиональной деятельности* (утв. Советом Федеральной палаты адвокатов РФ – протокол №4 от 10.12.2003 года).

невыполнение его законных требований и запросов. Наиболее распространенным и имеющим место в настоящее время примером воспрепятствования деятельности адвоката является установленный в следственных изоляторах Минюста России отказ в доступе адвоката к своему доверителю, находящемуся там под арестом. При этом, вопреки требованиям законодательства и соответствующих судебных решений, от адвокатов требуют разрешение от следственных или судебных органов на доступ к арестованному. В практике встречались также случаи сокрытия места нахождения арестованного доверителя.

В вышеуказанных случаях адвокатам рекомендуется подобные действия обжаловать соответствующему прокурору и в суд в порядке ст. 19 УПК РФ. На практике этот способ противодействия незаконным действиям правоохранительных органов адвокатами используется недостаточно активно в виду его хлопотности и значительных временных затрат. В то же время, только повсеместное обжалование каждого незаконного действия или решения соответствующих органов может обеспечить желаемый результат.

Также необходимо иметь в виду, что успешное противодействие незаконным действиям правоохранительных органов, допускающих вмешательство в профессиональную деятельность адвоката или препятствующих ей, всецело зависит от соответствия действий адвоката действующему законодательству.

Одной из мер, направленных на защиту профессиональных прав адвоката, является установление запрета на привлечение его к какой-либо ответственности за выраженное им при осуществлении адвокатской деятельности мнение, закрепленное пунктом 2 статьи 18 Федерального закона (абзац 1).

Условиями применения этой меры защиты являются: а) если мнение выражено при осуществлении адвокатской деятельности; б) если в связи с ним не установлена вступившим в законную силу приговором суда виновность адвоката в преступном деянии. При этом необходимо иметь в виду, что уголовным законодательством (ст. 14 УК РФ) не установлена ответственность за высказывание какого-либо мнения, а преступным признается виновно совершенное общественно опасное деяние (действие или бездействие), запрещенное настоящим кодексом под угрозой наказания.

В настоящее время данный абзац пункта 2 статьи 18 Федерального закона рассматривается как «мертвая» норма и высказываются предложения об исключении ее из Федерального закона.*

Вместе с тем, на практике может возникнуть ситуация, когда адвокат в интересах доверителя высказал мнение, которое окажется ос-

* См. Научно-практический комментарий к Федеральному закону «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» под редакцией Д.Н. Козака. - М.: «Статут», 2003.)

корбительным для других лиц и поэтому возможно обвинение его в оскорблении. Тогда и рассматриваемая норма закона окажется необходимой для применения.

На данном этапе ее также можно рассматривать в совокупности с положениями подпунктов 3 и 4 пункта 4 статьи 6 Федерального закона, в соответствии с которыми адвокат не вправе занимать по делу позицию вопреки воле доверителя, за исключением случаев, когда адвокат убежден в наличии самоговора доверителя, а также делать публичные заявления о доказанности вины доверителя, если тот ее отрицает. Согласно подпункту 5 пункта 4 этой же статьи Федерального закона адвокат не вправе разглашать сведения, сообщенные ему доверителем, в связи с оказанием последнему юридической помощи без его согласия. Совокупность приведенных норм закона дает основание говорить об установлении адвокатского иммунитета.

Отдельно законодателем предусмотрена ответственность адвоката перед доверителем. Абзацем 2 пункта 2 статьи 18 Федерального закона оговорено, что установленные ограничения ответственности адвоката не распространяются на гражданско-правовую ответственность адвоката перед доверителем. Такая ответственность может быть возложена на него в соответствии с правилами, предусмотренными ст. 329 ГК РФ, в виде неустойки и других видов гражданско-правовых санкций, основанных на законе или содержащихся в соглашении между ним и доверителем. В целях обеспечения исполнения соглашения об оказании юридической помощи пунктом 3 статьи 45 Федерального закона предусмотрено добровольное страхование адвокатом риска своей профессиональной имущественной ответственности. Обязательное страхование такого риска в силу требований части 1 этой же статьи Федерального закона устанавливается с 1 января 2007 года. Спорным в настоящее время остается вопрос о пределах имущественной ответственности адвоката перед доверителем – в размере полученного гонорара или в размере причиненного материального ущерба или упущенной выгоды. В то же время, следует иметь в виду, что такая ответственность может наступить, только если она оговорена в законе или соглашении на оказание юридической помощи.

В числе мер по защите профессиональных прав адвоката пунктом 3 ст. 18 Федерального закона предусмотрено запрещение кем бы то ни было истребование от него и от работников адвокатских образований, адвокатских палат или Федеральной палаты адвокатов сведений, связанных с оказанием юридической помощи по конкретным делам. Из норм процессуального законодательства следует, что термин «сведения» используется при закреплении понятия доказательств.

В частности,

- ст. 74 УПК РФ – доказательствами по уголовному делу являются любые сведения, на основе которых суд, прокурор, следователь, дознаватель в порядке, определенном настоящим Кодексом, устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, подлежащих доказыванию при производстве по уголовному делу, а также иных обстоятельств, имею-

щих значение для уголовного дела;

- ст. 55 ГПК РФ – доказательствами по делу являются полученные в предусмотренном законом порядке сведения о фактах, на основе которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон, а также иных обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела;

- 64 АПК РФ – доказательствами по делу являются полученные в предусмотренном настоящим Кодексом и другими федеральными законами порядке сведения о фактах, на основании которых арбитражный суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения лиц, участвующих в деле, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного рассмотрения дела.

Анализ вышеприведенных законодательных норм в сравнении с положениями пункта 3 статьи 18 Федерального закона позволяет сделать вывод, что в понятии «сведения», содержащееся в Федеральном законе, имеет более широкое значение. В пункте 3 статьи 18 Федерального закона само понятие «Сведения» рассматривается более широко по сравнению с процессуальными законодательными актами. Такой вывод позволяет сделать содержащаяся в данной норме закона следующая формулировка: «сведений, связанных с оказанием юридической помощи по конкретным делам». Критерием для определения сведений, которые не допустимо истребовать от адвоката, является то, что они получены в ходе оказания юридической помощи и они не должны причинить вреда доверителю в связи с его обращением за этой помощью. При этом, как представляется, сведения, полученные в связи с оказанием юридической помощи по конкретному делу, необходимо рассматривать в самом широком их значении и под ними следует понимать все те из них, которые получены в процессе осуществления любого вида адвокатской деятельности, предусмотренной законодательством.

Эти же требования законодателем распространены не только на конкретного адвоката, но и на адвокатские образования (адвокатский кабинет, адвокатское бюро, коллегия адвокатов, юридическая консультация), адвокатские палаты и Федеральную палату адвокатов.

Одновременно необходимо иметь в виду предусмотренное пунктом 2 статьи 8 Федерального закона запрещение на вызов и допрос в качестве свидетеля адвоката об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с обращением к нему за юридической помощью или в связи с ее оказанием. Кроме того, в соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 56 УПК РФ (в ред. Федерального закона от 4 июля 2003 г. №92-ФЗ) не подлежит допросу адвокат, защитник подозреваемого, обвиняемого об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с обращением к нему за юридической помощью или в связи с ее оказанием. В силу требований пункта 3 той же части и статьи УПК РФ приведенные положения должны применяться не только в отношении

защитника подозреваемого или обвиняемого, но и в отношении адвоката, присутствующего в следственных действиях на стороне потерпевшего, свидетеля, других участвующих в деле лиц.

Существенное место в числе мер по защите профессиональных прав адвоката занимают меры по защите личности адвоката, членов его семьи и их имущества. Они предусмотрены пунктом 4 статьи 18 Федерального закона.

При этом в Законе не содержится указаний на конкретные меры, которые в случае необходимости надлежит предпринимать для исполнения этих законоположений.

Как представляется, эти меры в полном объеме содержатся в Федеральном законе РФ № 45-ФЗ от 20 апреля 1995 года «О государственной защите судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов». Названный закон устанавливает систему мер государственной защиты жизни, здоровья и имущества указанных лиц и их близких в целях обеспечения государственной защиты судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов, сотрудников федеральных органов государственной охраны, осуществляющих функции, выполнение которых может быть сопряжено посягательствами на их безопасность, а также создания надлежащих условий для отправления правосудия, борьбы с преступлениями и другими правонарушениями согласно статье 3 данного закона установлены такие виды государственной защиты: 1) применение уполномоченными на то государственными органами (далее – органы, обеспечивающие безопасность) мер безопасности в целях защиты жизни и здоровья указанных лиц, а также обеспечение сохранности их имущества; 2) применение мер правовой защиты, предусматривающих в том числе повышенную уголовную ответственность за посягательство на их жизнь, здоровье и имущество; 3) осуществление мер социальной защиты, предусматривающих реализацию установленного настоящим Федеральным законом права на материальную компенсацию в случае их гибели (смерти), причинения им телесных повреждений или иного вреда их здоровью, уничтожения или повреждения их имущества в связи с их служебной деятельностью.

Статьей 5 этого же Федерального закона для обеспечения защиты жизни и здоровья защищаемых лиц и сохранности их имущества могут применяться установленные меры безопасности, а именно: 1) личная охрана, охрана жилища и имущества; 2) выдача оружия, специальных средств индивидуальной защиты и оповещения об опасности; 3) временное помещение в безопасное место; 4) обеспечение конфиденциальности сведений о защищаемых лицах; 5) перевод на другую работу (службу), изменение места работы (службы) или учебы; 6) переселение на другое место жительства; 7) замена документов, изменение внешности. Также в вышеуказанных целях законодательством допускается проведение оперативно-розыскных мероприятий, установленных Законом РФ «Об оперативно-розыскной деятельности».

Представляется, что в настоящее время ввиду принятия и введе-

ния в действие Федерального закона адвокаты, члены их семей должны быть внесены в число лиц, подлежащих охране, посредством внесения соответствующих дополнений в ст. 2 Федерального закона РФ «О государственной защите судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов».

Непосредственное исполнение требований закона по защите адвокатов, членов их семей и их имущества возложено на органы внутренних дел, которые в соответствии со ст. 2 Закона РФ «О милиции» осуществляют оказание помощи физическим и юридическим лицам в защите их прав и законных интересов в пределах данного закона.

В свете приведенных положений при возникновении ситуаций, угрожающих жизни и здоровью адвоката, членам его семьи, а равно, принадлежащему им имуществу, рекомендуется, до внесения соответствующих дополнений в закон, обращаться в органы внутренних дел с требованием о необходимой защите, основывая это требование вышеуказанной статьей Закона РФ «О милиции».

Одной из мер по защите профессиональных прав адвоката является установление специального порядка уголовного преследования адвоката, который закреплен пунктом 5 статьи 18 Федерального закона, а его порядок определен ст. ст. 447, 448 и 450 УПК РФ.

В соответствии с п. 8 ч. 1 ст. 447 УПК РФ адвокаты отнесены к категории лиц, в отношении которых установлен особый процессуальный порядок производства по уголовному делу.

В частности, в силу требований п. 10 ч. 1 ст. 448 УПК РФ решение о возбуждении уголовного дела в отношении адвоката принимается прокурором на основании заключения судьи районного суда или гарнизонного военного суда. Следовательно, чтобы получить такое заключение соответствующий прокурор обязан войти в соответствующий суд с мотивированным представлением, в котором подлежит освещению повод к возбуждению уголовного дела в отношении адвоката, наличие оснований к этому решению и приведены необходимые доказательства, подтверждающие доводы прокурора. В силу требований части 2 этой же статьи УПК РФ представление прокурора подлежит рассмотрению в закрытом судебном заседании, и в нем должны участвовать, помимо прокурора, также адвокат, в отношении которого внесено представление и, по желанию последнего, его защитник. Представление должно быть рассмотрено судом не позднее 10 суток со дня его поступления. По результатам судебного разбирательства суд дает заключение о наличии или отсутствии в действиях адвоката признаков преступления. И только на основании такого заключения суда прокурор вправе решить вопрос о возбуждении уголовного дела либо отказе в этом.

На основании требований ч. 4 ст. 146 УПК РФ о возбуждении уголовного дела либо об отказе в его возбуждении прокурор обязан уведомить адвоката, в отношении которого принято такое решение.

Аналогичный процессуальный порядок применяется, если уголовное дело в отношении адвоката не возбуждалось, а в ходе досудебно-

го производства, по мнению органов расследования, возникла необходимость привлечь адвоката по этому же делу в качестве обвиняемого.

После возбуждения уголовного дела либо привлечения адвоката в качестве обвиняемого, следственные и иные процессуальные действия в отношении его проводятся в общем порядке, как установлено пунктом 1 статьи 450 УПК РФ.

Если же в отношении адвоката уголовное дело в установленном порядке не возбуждено, а равно он не был привлечен в качестве обвиняемого по конкретному уголовному делу, производство таких следственных и иных процессуальных действий, осуществляемых не иначе как на основании судебного решения, в соответствии с требованиями части 5 статьи 450 УПК РФ проводятся с согласия районного или гарнизонного военного суда.

Приведенная норма не содержит перечня таких действий и не определяет порядок получения согласия на их проведение. Они перечислены в части 2 статьи 29 УПК РФ, поскольку принятие решений на проведение указанных в ней действий относится к полномочиям только суда, а статьей 165 того же Кодекса закреплен процессуальный порядок принятия судебного решения об этом.

Согласно чисти 1 статьи 165 ПК РФ ходатайство о производстве следственного действия возбуждается перед судом следователем с согласия прокурора в случаях, предусмотренных пунктами 4-9 и 11 части 2 статьи 29 УПК РФ. Указанными пунктами приведенной процессуальной нормы предусмотрены следственные и иные процессуальные действия, которые могут проводиться по судебному решению. К ним относятся решения: 1) о производстве осмотра жилища при отсутствии согласия проживающих в нем лиц; 2) о производстве обыска и (или) выемки в жилище; 3) о производстве личного обыска, за исключением случаев, предусмотренных статьей 93 УПК РФ; 4) о производстве выемки предметов и документов, содержащих информацию о вкладах и счетах в банках и иных кредитных организациях; 5) о наложении ареста на корреспонденцию, разрешении на ее осмотр и выемку в учреждениях связи; 6) о наложении ареста на имущество, включая денежные средства физических и юридических лиц, находящиеся на счетах и во вкладах или на хранении в банках и иных кредитных организациях; 7) о контроле и записи телефонных и иных переговоров.

Судебное заседание по рассмотрению ходатайства разрешается судьей единолично не позднее 24 часов с момента его поступления в суд.

Обжалование данного судебного решения может быть осуществлено в общем порядке, установленном уголовно-процессуальным законодательством.

Судебные решения, регламентирующие права адвоката и меры по их защите

Конституционный суд Российской Федерации

**Постановление
от 26 декабря 2003 г. № 20-п**

По делу о проверке конституционности отдельных положений частей первой и второй статьи 118 Уголовно-исполнительного кодекса Российской Федерации в связи с жалобой Шенгелая Зазы Ревазовича

Именем Российской Федерации

Конституционный Суд Российской Федерации в составе председательствующего А.Л. Кононова, судей Н.С. Бондаря, Г.А. Гаджиева, Л.О. Красавчиковой, Ю.Д. Рудкина, А.Я. Сливы, В.Г. Стрекозова, Б.С. Эбзеева, В.Г. Ярославцева, с участием представителя заявителя – адвоката Н.В. Пономаревой и представителя Совета Федерации – доктора юридических наук Е.В. Виноградовой.

Руководствуясь статьей 125 (пункт 4) Конституции Российской Федерации, пунктом 3 части первой, частями третьей и четвертой статьи 3, пунктом 3 части второй статьи 22, статьями 36, 74, 96, 97, 99 и 86 Федерального конституционного закона «О Конституционном Суде Российской Федерации», рассмотрел в открытом заседании дело о проверке конституционности отдельных положений частей первой и второй статьи 118 УИК Российской Федерации.

Поводом к рассмотрению дела явилась жалоба гражданина Грузии З.Р. Шенгелая на нарушение его конституционных прав положениями частей первой и второй статьи 118 УИК Российской Федерации. Основанием к рассмотрению дела явилась обнаружившаяся неопределенность в вопросе о том, соответствуют ли Конституции Российской Федерации примененные в деле заявителя положения части первой и пункта «Г» части второй статьи 118 УИК Российской Федерации, в силу которых запрещаются свидания осужденным к лишению свободы, водворенным в штрафной изолятор исправительных учреждений, а осужденным, переведенным в порядке взыскания в помещение камерного типа, допускается иметь с разрешения администрации исправительного учреждения только одно краткосрочное свидание в течение шести месяцев.

Заслушав сообщение судьи-докладчика Ю.Д. Рудкина, объяснения представителей сторон, выступления приглашенных в заседание представителей: от Генерального прокурора Российской Федерации – О.Б. Лысягина, от Министерства юстиции Российской Федерации – О.В. Филимонова, от Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации – В.И. Селиверстова, от комиссии по правам человека при Президенте Российской Федерации – В.Ф. Абрамкина, от Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации – Ю.М. Боровкова, исследовав представленные документы и иные материалы, Конституционный Суд Российской Федерации

УСТАНОВИЛ:

1. З.Р. Шенгелая, осужденный за совершение разбоя (пункты «а», «б» части третьей статьи 162 УК Российской Федерации) к двенадцати годам лишения свободы и отбывавший наказание в колонии общего режима, по постановлению суда был переведен на три года на тюремный режим отбывания наказания. Как в период нахождения в колонии, так и в период нахождения в тюрьме за злостные нарушения установленного порядка отбывания наказания он подвергался дисциплинарным взысканиям в виде перевода в помещение камерного типа и водворения в штрафной изолятор. При этом администрация названных учреждений со ссылкой на положения статьи 118 УИК Российской Федерации отказывала адвокату, приглашавшемуся по просьбе З.Р. Шенгелая для оказания помощи в подготовке жалоб на приговор, другие судебные решения и на решения администрации исправительных учреждений о наложении дисциплинарных взысканий, в предоставлении свиданий с клиентом.

В своей жалобе в Конституционный Суд Российской Федерации З.Р. Шенгелая утверждает, что в соответствии с примененными в отношении него положениями части первой и пункта «г» части второй статьи 118 УИК Российской Федерации – во взаимосвязи со статьей 89 того же Кодекса, регламентирующей порядок предоставления свиданий осужденному к лишению свободы, — осужденный, переведенный в штрафной изолятор или в помещение камерного типа, лишается права на свидания с адвокатом, причем на неопределенное время, поскольку эти виды дисциплинарных взысканий могут назначаться подряд неограниченное число раз в связи с новыми нарушениями. Тем самым, по мнению заявителя, ущемляются его права на получение квалифицированной юридической помощи и на защиту его прав и свобод, в том числе путем обжалования приговора, других судебных решений, а также решений администрации исправительного учреждения о наложении дисциплинарных взысканий, что противоречит статьям 45 (пункт 1), 48 (пункт 1) и 50 (пункт 3) Конституции Российской Федерации.

Таким образом, предметом рассмотрения Конституционного Суда Российской Федерации по настоящему делу являются положения части первой и пункта «г» части второй статьи 118 УИК Российской Федерации, которыми устанавливаются ограничения права осужденных,

водворенных в штрафной изолятор или переведенных в помещение камерного типа, на свидания, в взаимосвязи с положениями статьи 89 данного Кодекса, регламентирующими предоставление осужденным, отбывающим наказание в виде лишения свободы, свиданий с адвокатами и иными лицами, имеющими право на оказание юридической помощи.

2. Согласно статье 48 Конституции Российской Федерации каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи (пункт 1), а каждому задержанному, заключенному под стражу, обвиняемому в совершении преступления – право пользоваться помощью адвоката (защитника) с момента соответственно задержания, заключения под стражу или предъявления обвинения (пункт 2). Исходя из того, что Конституция Российской Федерации определяет начальный, но не конечный момент осуществления обвиняемым права на помощь адвоката (защитника), данное право должно обеспечиваться ему на всех стадиях уголовного процесса, в том числе при производстве в надзорной инстанции, а также при исполнении приговора. Само по себе осуждение лица за совершенное преступление и даже назначение ему в качестве наказания лишения свободы не могут признаваться достаточным основанием для ограничения его в праве на защиту своих прав и законных интересов путем обжалования приговора и других решений по уголовному делу, заявления ходатайств о смягчении назначенного по приговору суда наказания, возражения против представления администрации учреждения, исполняющего наказание, об изменении назначенного судом наказания на более тяжкое или об изменении режима отбывания наказания.

С учетом особенностей статуса осужденного право на квалифицированную юридическую помощь гарантируется ему не только для обеспечения возможности отстаивать свои интересы в рамках уголовного процесса, но и для защиты от ущемляющих его права и законные интересы действий и решений органов и учреждений, исполняющих наказание. То обстоятельство, что осужденный, отбывающий наказание в виде лишения свободы, и тем более водворенный в штрафной изолятор или переведенный в помещение камерного типа, находится в подчиненном, зависимом от администрации исполняющего наказание учреждения, положении и ограничен в правомочиях лично защищать свои права и законные интересы, предопределяет особую значимость безотлагательного обеспечения ему права пригласить для оказания юридической помощи адвоката (защитника) и реальной возможности воспользоваться ею.

Реализация осужденным права на помощь адвоката (защитника), как и права на квалифицированную юридическую помощь в целом, в том числе по вопросам, связанным с применением дисциплинарных взысканий за нарушения установленного порядка отбывания наказания, предполагает создание условий, позволяющих ему сообщить адвокату о существовании своих требований по тому или иному вопросу и предоставить всю необходимую для их отстаивания информацию, а

адвокату – оказать своему доверителю консультативную помощь и согласовать с ним действия по защите его прав и законных интересов.

В этих целях Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации устанавливает, что обвиняемый – вне зависимости от стадии уголовного судопроизводства – имеет право пользоваться помощью защитника и иметь свидания с ним наедине и конфиденциально, а защитник, в свою очередь, вправе иметь свидания с подзащитным, знакомиться с материалами уголовного дела, подготавливать и подавать жалобы в защиту его интересов (статьи 16, 47 и 53).

Право на получение юридической помощи гарантируется осужденным и Уголовно-исполнительным кодексом Российской Федерации (статья 12). Для ее получения осужденному, согласно части четвертой статьи 89 УИК Российской Федерации, по его заявлению предоставляются свидания с адвокатами или иными лицами, имеющими право на оказание юридической помощи; по желанию осужденного и указанных лиц свидания могут предоставляться наедине.

Введенным в действие с 1 июля 2002 года Федеральным законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» также предусматривается, что адвокат вправе беспрепятственно встречаться со своим доверителем наедине, в условиях, обеспечивающих конфиденциальность (в том числе в период его содержания под стражей), совершать иные действия, не противоречащие законодательству Российской Федерации (статья 6).

Закрепляя право адвоката на свидание с обвиняемым или иным доверителем, законодательство Российской Федерации гарантирует, что число свиданий и их продолжительность не могут быть ограничены (пункт 9 части четвертой статьи 47 УПК Российской Федерации, подпункт 5 пункта 3 статьи 6 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»).

3. Непосредственно общение с адвокатом – важная составляющая права на получение квалифицированной юридической помощи, которое в силу Конституции Российской Федерации ни при каких условиях не подлежит произвольному ограничению, в том числе в части определения количества и продолжительности предоставляемых в этих целях свиданий. Федеральный законодатель, как следует из статей 71 (пункты «в», «о») и 76 (пункт 1) Конституции Российской Федерации во взаимосвязи с ее статей 55 (пункт 3), вправе конкретизировать содержание закрепленного в статье 48 (пункт 2) Конституции Российской Федерации права и устанавливать правовые механизмы его осуществления, условия и порядок реализации, но при этом не должен допускать искажения существа данного права и введения таких его ограничений, которые не согласовывались бы с конституционно значимыми целями. Данная правовая позиция, сформулированная Конституционным Судом Российской Федерации в Постановлении от 25 октября 2001 года по делу о проверке конституционности положений, содержащихся в статьях 47 и 51 УПК РСФСР и пункте 15 части второй

статьи 16 Федерального закона «О содержании под стражей подозреваемых в совершении преступлений», сохраняет свою силу.

Право каждого задержанного или находящегося в заключении лица связываться и консультироваться с адвокатом провозглашено и в утвержденном Генеральной Ассамблеей ООН 9 декабря 1988 года Своде принципов защиты всех лиц, подвергаемых задержанию или заключению в какой бы то ни было форме, предусматривающем предоставление необходимых для этого времени и условий и недопустимость временных отмены или ограничения права на посещение заключенного адвокатом без промедления и цензуры, кроме исключительных обстоятельств, которые определяются законом или установленными в соответствии с законом правилами, когда, по мнению судебного или иного органа, это необходимо для поддержания безопасности и порядка (пункты 1, 2 и 3 принципа 18).

Конституционные положения о праве на получение квалифицированной юридической помощи применительно к осужденным, отбывающим наказание в виде лишения свободы, конкретизированы в части четвертой статьи 89 УИК Российской Федерации, которая связывает предоставление свиданий с адвокатами и иными лицами, имеющими право на оказание юридической помощи осужденным, только с подачей осужденным соответствующего заявления. Каких-либо дополнительных, носящих ограничительный характер условий предоставления осужденному свиданий с адвокатом, закон не предусматривает, из чего следует, что администрация не вправе отказать в удовлетворении заявления осужденного о свидании с приглашенным им адвокатом.

Это согласуется с выраженной Конституционным Судом Российской Федерации в Постановлении от 25 октября 2001 года правовой позицией, согласно которой выполнение адвокатом процессуальных обязанностей защитника не может быть поставлено в зависимость от усмотрения должностного лица или органа, в производстве которых находится уголовное дело, а реализация закрепленного в статье 48 (пункт 2) Конституции Российской Федерации права подозреваемого и обвиняемого пользоваться помощью адвоката (защитника), в том числе иметь с ним свидания, не может быть обусловлена разрешением соответствующего должностного лица или органа.

Об уведомительном, а не разрешительном, характере предусмотренного пунктом четвертым статьи 89 УИК Российской Федерации порядка предоставления осужденному свиданий с адвокатом свидетельствует, в частности, закрепления в параграфе 14 принятых на основе Уголовно-исполнительного кодекса Российской Федерации правил внутреннего распорядка исправительных учреждений (утверждены приказом Министерства юстиции Российской Федерации от 30 июля 2001 года № 224) положения, согласно которому количество и продолжительность свиданий осужденного с адвокатом не ограничиваются.

Не вытекает право администрации учреждения, исполняющего наказание в виде лишения свободы, отказать осужденному в свидании с адвокатом и из рассматриваемых положений статьи 118 УИК Россий-

ской Федерации, содержащих запрет на свидания для осужденных, водворенных в штрафной изолятор (пункт первый), и ограничение количества свиданий одним краткосрочным свиданием в течение шести месяцев для осужденных, переведенных в единое помещение камерного типа, помещение камерного типа или одиночную камеру (пункт «г» части второй). Названные положения устанавливают особые условия содержания осужденных к лишению свободы в штрафных изоляторах, помещениях камерного типа, одиночных камерах и не содержат каких-либо предписаний, регламентирующих получение осужденным юридической помощи, в том числе предоставление ему свиданий с приглашенным адвокатом, и, следовательно, не могут расцениваться как затрагивающие право на квалифицированную юридическую помощь.

Как следует из статьи 89 УИК Российской Федерации, законодатель, предусматривая предоставление свиданий осужденным к лишению свободы, различает, с одной стороны, свидания, которые предоставляются им в целях сохранения социально-полезных связей с родственниками и иными лицами, и с другой – свидания с адвокатами и иными лицами, имеющими право на оказание юридической помощи, в целях реализации осужденными конституционного права на получение квалифицированной юридической помощи. Именно с учетом различий в правовой природе и сущности этих видов свиданий, законодатель, хотя и использует для их обозначения один и тот же термин, вместе с тем по-разному подходит к их регламентации исходя из того, что, если режим свиданий осужденного с родственниками и иными лицами предполагает нормативную определенность в части, касающейся продолжительности, частоты, порядка их предоставления и проведения, а также возможных ограничений, то правовой режим свиданий с адвокатами, как обеспечиваемый непосредственным действием права, закрепленного в статье 48 (части 1 и 2) Конституции Российской Федерации, не требует подобного урегулирования. Свидетельством нетождественности указанных видов свиданий является и то, что свидания с адвокатами и лицами, имеющими право на оказание юридической помощи, не засчитываются в число свиданий с родственниками и иными лицами (параграф 14 Правил внутреннего распорядка исправительных учреждений).

Таким образом, положения части первой и пункта «г» части второй статьи 118 УИК Российской Федерации – по их конституционно-правовому смыслу в системе норм – не могут расцениваться как допускающие возможность ограничения права осужденного, переведенного в период отбывания наказания в виде лишения свободы в штрафной изолятор или помещение камерного типа, на свидания с адвокатом или иными лицами, имеющими право на оказание юридической помощи.

Иное истолкование данных положений лишило бы этих лиц возможности в полной мере воспользоваться гарантированными им Конституцией Российской Федерации правом на получение квалифици-

рованной юридической помощи и правом на судебную защиту, ограничение которых, как неоднократно отмечал Конституционный Суд Российской Федерации, не может быть оправдано целями, указанными в статье 55 (пункт 3) Конституции Российской Федерации, и недопустимо ни при каких обстоятельствах (Постановления от 13 ноября 1995 года по делу о проверке конституционности части пятой статьи 209 УПК РСФСР, от 27 марта 1996 года по делу о проверке конституционности статей 1 и 21 Закона Российской Федерации «О государственной тайне», от 27 июня 2000 года по делу о проверке конституционности положений части первой статьи 47 и части второй статьи 51 УПК РСФСР).

Исходя из изложенного и руководствуясь статьей 6, частями первой и второй статьи 71, статьями 72, 74, 75, 79 и 100 Федерального конституционного закона «О Конституционном Суде Российской Федерации», Конституционный Суд Российской Федерации.

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать положения части первой и пункта «г» части второй статьи 118 Уголовно-исполнительного кодекса Российской Федерации не противоречащими Конституции Российской Федерации, поскольку по своему конституционно-правовому смыслу во взаимосвязи со статьей 89 данного Кодекса эти положения не предполагают, что установленные ими ограничения распространяются на свидания осужденных, находящихся в штрафных изоляторах и помещениях камерного типа, с адвокатами и иными лицами, имеющими право на оказание юридической помощи, и тем самым не препятствуют получению ими квалифицированной юридической помощи.

Конституционно-правовой смысл указанных положений, выявленный в настоящем Постановлении, является общеобязательным и исключает любое иное их истолкование в правоприменительной практике.

2. Согласно частям первой и второй статьи 79 Федерального конституционного закона «О Конституционном Суде Российской Федерации» настоящее постановление окончательно, не подлежит обжалованию, вступает в силу немедленно после провозглашения, действует непосредственно и не требует подтверждения другими органами и должностными лицами.

3. Согласно статье 78 Федерального конституционного закона «О конституционном Суде Российской Федерации» настоящее Постановление подлежит незамедлительному опубликованию в «Российской газете» и «Собрании законодательства Российской Федерации». Постановление должно быть опубликовано также в «Вестнике Конституционного Суда Российской Федерации».

II
Конституционный суд Российской Федерации

Определение
от 12 мая 2003 г. № 173-О

По жалобе гражданина Коваля Сергея Владимировича на нарушение его конституционных прав положениями статей 47 и 53 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации

Конституционный Суд Российской Федерации в составе Председателя В.Д. Зорькина, судей М.В. Баглая, Г.А. Гаджиева, Ю.М. Данилова, Л.М. Жарковой, Г.А. Жилина, С.М. Казанцева, М.И. Клеандрова, А.Л. Кононова, Л.О. Красавчиковой, В.О. Лучина, Ю.Д. Рудкина, А.Я. Сливы, В.Г. Стрекозова, О.С. Хохряковой, Б.С. Эбзеева, В.Г. Ярославцева, заслушав в пленарном заседании заключение судьи А.Л. Кононова, проводившего на основании статьи 41 Федерального конституционного закона «О Конституционном Суде Российской Федерации» предварительное изучение жалобы гражданина С.В. Коваля,

УСТАНОВИЛ:

1. В своей жалобе в Конституционный Суд Российской Федерации гражданин С.В. Коваль, обвиняемый в совершении преступления, предусмотренного подпунктами «а» и «в» части второй статьи 163 УК Российской Федерации, оспаривает конституционность пункта 12 части четвертой статьи 47 и пункта 7 части первой статьи 53 УПК Российской Федерации, закрепляющих право обвиняемого и его защитника знакомиться со всеми материалами уголовного дела по окончании предварительного расследования по данному делу.

Как следует из представленных материалов, со ссылкой на эти нормы судебная коллегия по уголовным делам Тверского областного суда, рассматривавшая в кассационном порядке жалобу защитника С.В. Коваля – адвоката О.В. Котельниковой на Постановление Пролетарского районного суда города Твери от 12 ноября 2002 года о продлении срока содержания С.В. Коваля под стражей, отказала ей в ознакомлении с представленными в суд первой инстанции материалами, обосновывающими соответствующее ходатайство следователя.

По мнению заявителя, данные нормы, как не содержащие прямого указания на право защитника знакомиться с представленными в суд материалами, обосновывающими ходатайство о задержании, аресте или продлении срока содержания под стражей, препятствуют получению обвиняемым квалифицированной юридической помощи адвоката, нарушают конституционный принцип состязательности и равноправия сторон и тем самым противоречат статьям 2, 17 (пункт 1), 18, 45, 46 (пункт 1), 48 (пункт 1) и 123 (пункт 3) Конституции Российской Федерации.

2. Статья 24 (пункт 2) Конституции Российской Федерации обязывает органы государственной власти и органы местного самоуправления, их должностных лиц обеспечить каждому возможность ознакомления с документами и материалами, непосредственно затрагивающими его права и свободы, если иное не предусмотрено законом.

В силу непосредственного действия названной конституционной нормы любая затрагивающая права и свободы гражданина информация (за исключением сведений, содержащих государственную тайну, сведений о частной жизни, а также конфиденциальных сведений, связанных со служебной, коммерческой, профессиональной и изобретательской деятельностью) должна быть ему доступна, при условии, что законодателем не предусмотрен специальный правовой статус такой информации в соответствии с конституционными принципами, обосновывающими необходимость и соразмерность ее особой защиты.

Данная правовая позиция, сформулированная в Постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 18 февраля 2000 года по делу о проверке конституционности пункта 2 статьи 5 Федерального закона «О прокуратуре Российской Федерации», полностью применима к ситуациям, связанным с обеспечением доступа лиц, чьи права и свободы затрагиваются решениями об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу и о продлении срока содержания под стражей, к материалам, на основании которых следователь ставит перед судом вопрос о необходимости принятия таких решений.

В силу правовой позиции, изложенной Конституционным Судом Российской Федерации в Постановлении от 27 июня 2000 года по делу о проверке конституционности положений части первой статьи 47 и части второй статьи 51 УПК РСФСР, отказ защитнику в ознакомлении с документами, которые подтверждают законность и обоснованность применения к подозреваемому или обвиняемому меры пресечения в виде заключения под стражу, не может быть оправдан интересами следствия или иными конституционно значимыми целями, допускающими соразмерные ограничения прав и свобод (статья 55, пункт 3 Конституции Российской Федерации).

Поскольку в соответствии со статьей 55 (пункт 3) Конституции Российской Федерации ограничения права граждан на доступ к информации могут быть установлены только законом, а пункт 12 части четвертой статьи 47 и пункт 7 части первой статьи 53 УПК Российской Федерации не содержат каких-либо указаний на необходимость введения подобных ограничений в отношении обвиняемого и его защитника, применение названных норм должно осуществляться в соответствии с приведенными правовыми позициями. Кроме того, следует иметь в виду, что Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации предоставляет защитнику право знакомиться с протоколом задержания, постановлением о применении меры пресечения, протоколами следственных действий, произведенных с участием подозреваемого, обвиняемого, иными документами, которые предъявлены либо

должны были предъявляться подозреваемому, обвиняемому (пункт 6 части первой статьи 53).

Таким образом, пункт 12 части четвертой статьи 47 и пункт 7 части первой статьи 53 УПК Российской Федерации не могут рассматриваться как препятствующие обвиняемым и их адвокатам иметь доступ к соответствующей информации при рассмотрении судом вопросов об аресте и продлении сроков содержания обвиняемого под стражей.

Исходя из изложенного и руководствуясь пунктом 3 части первой статьи 43 и пунктом первой статьи 79 Федерального конституционного закона «О Конституционном Суде Российской Федерации», Конституционный Суд Российской Федерации.

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Положения пункта 12 части четвертой статьи 47 и пункта 7 части первой статьи 53 УПК Российской Федерации – по конституционно-правовому смыслу, выявленному в настоящем Определении на основе правовых позиций, выраженных в сохраняющих свою силу постановлениях Конституционного Суда Российской Федерации, - не препятствуют обвиняемым, права и свободы которых затрагиваются судебными решениями об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу или о продлении срока содержания под стражей, и их защитникам в ознакомлении с материалами, на основании которых принимаются эти решения.

Конституционно-правовой смысл пункта 12 части четвертой статьи 47 и пункта 7 части первой статьи 53 УПК Российской Федерации является общеобязательным и исключает любое иное их истолкование в правоприменительной практике.

2. Признать жалобу гражданина Ковалю Сергея Владимировича не подлежащей дальнейшему рассмотрению в заседании Конституционного Суда Российской Федерации, поскольку для разрешения поставленного в ней вопроса в соответствии с Федеральным конституционным законом «О Конституционном Суде Российской Федерации» не требуется вынесения предусмотренного его статьей 71 итогового решения в виде постановления.

3. Дело гражданина Ковалю Сергея Владимировича в соответствии с настоящим Определением подлежит пересмотру в обычном порядке, если для этого нет других препятствий.

4. Определение Конституционного Суда Российской Федерации по данной жалобе окончательно и обжалованию не подлежит.

5. Настоящее Определение подлежит опубликованию в «Российской газете», «Собрании законодательства Российской Федерации» и «Вестнике Конституционного Суда Российской Федерации».

III
Обзор
судебной практики Верховного суда Российской Федерации
за третий квартал 2003 года

13. При рассмотрении вопроса о продлении срока содержания под стражей суд необоснованно отклонил ходатайство подсудимого об отложении судебного заседания до явки защитника.

Постановлением судьи от 24 сентября 2002 года Московцу, обвиняемому в совершении преступлений, предусмотренных п.п. «в», «ж», «з», «к», «н» ч. 2 ст. 105, п. «в» ч. 3 ст. 162, ч. 2 ст. 325, п.п. «а», «б» ч. 3 ст. 159 УК РФ, и другим продлен срок содержания под стражей на 3 месяца.

В кассационной жалобе адвокат просила отменить постановление судьи и освободить Московца из-под стражи. По мнению адвоката, судом необоснованно рассмотрен вопрос о продлении срока содержания Московца под стражей в ее отсутствие, хотя она осуществляет его защиту и своевременно известила суд о невозможности ее явки в судебное заседание в связи с болезнью.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации отменила постановление судьи по следующим основаниям.

По смыслу ст. ст. 255, 256 УПК РФ вопросы о продлении срока содержания подсудимого под стражей разрешаются судом в судебном заседании и определение или постановление судьи об этом выносятся в совещательной комнате.

В соответствии с ч. 2 ст. 248 УПК РФ при неявке защитника и невозможности его замены судебное разбирательство откладывается. Замена защитника производится в соответствии с ч. 3 ст. 50 УПК РФ.

Однако эти требования закона судом не выполнены.

Как следует из материалов дела, защитник подсудимого в судебное заседание не явилась. Подсудимый Московец возражал против рассмотрения вопроса о продлении срока содержания его под стражей в отсутствие защитника и просил суд отложить слушание дела на пять суток и дать ему возможность пригласить другого адвоката.

Срок содержания под стражей Московца истекла 30 сентября 2002 года, и суд имел возможность отложить дело на 5 суток и решить вопрос о замене защитника.

Однако в удовлетворении ходатайства подсудимому было отказано, и вопрос о продлении срока содержания его под стражей на три месяца был разрешен в отсутствие защитника.

Изложенное свидетельствует о нарушении предусмотренного п. 8 ч. 4 ст. 47 УПК РФ права подсудимого пользоваться помощью защитника.

Разъяснение, сделанное председательствующим в судебном заседании о том, что неявка без уважительных причин сторон, своевременно извещенных о времени судебного заседания, не является препят-

ствием для рассмотрения вопроса о продлении срока содержания под стражей, не основано на законе.

Указанное требование закреплено в ч. 8 ст. 109, ч. 4 ст. 108 УПК РФ, регулирующих вопросы, связанные с продлением срока содержания обвиняемых под стражей на период расследования дела.

Настоящее же дело находилось в производстве суда, а поэтому при рассмотрении вопросов о продлении срока содержания под стражей суд должен руководствоваться требованиями главы 35 УПК РФ об общих условиях судебного разбирательства.

Кроме того, данные о том, что неявка защитника вызвана неуважительными причинами, в материалах дела отсутствуют. Причина неявки адвоката судом не выяснялась. В жалобе же адвокат утверждала, что она не явилась в судебное заседание в связи с болезнью.

Допущенное нарушение закона путем ограничения права подсудимого на защиту повлияло на вынесение законного и обоснованного решения, в связи с чем постановление судьи в отношении Московца отменено, а дело направлено на новое судебное рассмотрение.

**Определение № 78-002-173
по делу Московца**

14. Наложение денежного взыскания на адвоката за нарушение им порядка в судебном заседании законом не предусмотрено (ст. 258 УПК РФ).

При рассмотрении уголовного дела за нарушение адвокатом порядка в судебном заседании суд принял решение о наложении на него денежного взыскания в сумме 1000 рублей.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда РФ определение суда отменила по следующим основаниям.

В соответствии с ч. 1 ст. 258 УПК РФ денежное взыскание за нарушение порядка в судебном заседании налагается на лицо, присутствующее в зале судебного заседания.

В отношении обвинителя или защитника ч. 2 ст. 258 УПК РФ предусмотрены иные меры воздействия за неподчинение распоряжениям председательствующего. Такие меры воздействия на этих лиц, как наложение денежного взыскания, указанный закон не предусматривает.

**Определение № 15-002-29
по делу Вахтерова**

IV
Пленум Верховного суда Российской Федерации

**Постановление
от 10 октября 2003 г. № 5**

О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международного договора Российской Федерации

Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации согласно части 4 статьи 15 Конституции Российской Федерации являются составным пунктом ее правовой системы.

Федеральным законом от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации» установлено, что Российская Федерация, выступая за соблюдение договорных и обычных норм, подтверждает свою приверженность основополагающему принципу международного права – принципу добросовестного выполнения международных обязательств.

Международные договоры являются одним из важнейших средств развития международного сотрудничества, способствуют расширению международных связей с участием государственных и негосударственных организаций, в том числе с участием субъектов национального права, включая физических лиц. Международным договорам принадлежит первостепенная роль в сфере защиты прав человека и основных свобод. В связи с этим необходимо дальнейшее совершенствование судебной деятельности, связанной с реализацией положений международного права на внутригосударственном уровне.

В целях обеспечения правильного и единообразного применения судами международного права при осуществлении правосудия Пленум Верховного Суда Российской Федерации постановляет дать следующие разъяснения:

1. В Российской Федерации признаются и гарантируются права и свободы человека и гражданина согласно общепризнанным принципам и нормам международного права и в соответствии с Конституцией Российской Федерации (пункт 1 статьи 17 Конституции Российской Федерации).

Согласно части 1 статьи 46 Конституции Российской Федерации каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод.

Исходя из этого, а также из положений части 4 статьи 15, части 1 статьи 17, статьи 18 Конституции Российской Федерации права и свободы человека согласно общепризнанным принципам и нормам международного права, а также международным договорам Российской Федерации являются непосредственно действующими в пределах юрисдикции Российской Федерации. Они определяют смысл, содержание и применение законов, деятельность законодательной и испол-

нительной власти, местного самоуправления и обеспечиваются правосудием.

Под общепризнанными принципами международного права следует понимать основополагающие императивные нормы международного права, принимаемые и признаваемые международным сообществом государств в целом, отклонение от которых недопустимо.

К общепризнанным принципам международного права, в частности, относятся принцип всеобщего уважения прав человека и принцип добросовестного выполнения международных обязательств.

Под общепризнанной нормой международного права следует понимать правило поведения, принимаемое и признаваемое международным сообществом государств в целом в качестве юридически обязательного.

Содержание указанных принципов и норм международного права может раскрываться, в частности, в документах Организации Объединенных Наций и ее специализированных учреждений.

2. Международные договоры Российской Федерации наряду с общепризнанными принципами и нормами международного права являются составной частью ее правовой системы (пункт 4 статьи 15 Конституции Российской Федерации, пункт 1 статьи 5 Федерального закона «О международных договорах Российской Федерации»).

Пунктом правовой системы Российской Федерации являются также заключенные СССР действующие международные договоры, в отношении которых Российская Федерация продолжает осуществлять международные права и обязательства СССР в качестве государства – продолжателя Союза ССР.

Согласно пункту «а» статьи 2 Федерального закона «О международных договорах Российской Федерации» под международным договором Российской Федерации надлежит понимать международное соглашение, заключенное Российской Федерацией с иностранным государством (или государствами) либо с международной организацией в письменной форме и регулируемое международным правом независимо от того, содержится такое соглашение в одном документе или в нескольких, связанных между собой документах, а также независимо от его конкретного наименования (например, конвенция, пакт, соглашение и т.п.).

Международные договоры Российской Федерации могут заключаться от имени Российской Федерации (межгосударственные договоры), от имени Правительства Российской Федерации (межправительственные договоры) и от имени федеральных органов исполнительной власти (межведомственные договоры).

3. Согласно части 3 статьи 5 Федерального закона «О международных договорах Российской Федерации» положения официально опубликованных международных договоров Российской Федерации, не требующие издания внутригосударственных актов для применения, действуют в Российской Федерации непосредственно. Для осуществления иных положений международных договоров Российской Федерации принимаются соответствующие правовые акты.

К признакам, свидетельствующим о невозможности непосредственного применения положений международного договора Российской Федерации, относятся, в частности, содержащиеся в договоре указания на обязательства государств-участников по внесению изменений во внутреннее законодательство этих государств.

При рассмотрении судом гражданских, уголовных или административных дел непосредственно применяется такой международный договор Российской Федерации, который вступил в силу и стал обязательным для Российской Федерации и положения которого не требуют издания внутригосударственных актов для их применения и способны порождать права и обязанности для субъектов национального права (пункт 4 статьи 15 Конституции Российской Федерации, части 1 и 3 статьи 5 Федерального закона «О международных договорах Российской Федерации», пункт 2 статьи 7 ГК РФ).

4. Решая вопрос о возможности применения договорных норм международного права, суды должны исходить из того, что международный договор вступает в силу в порядке и в дату, предусмотренные в самом договоре или согласованные между участвовавшими в переговорах государствами. При отсутствии такого положения или договоренности договор вступает в силу, как только будет выражено согласие всех участвовавших в переговорах государств на обязательность для них договора (статья 24 Венской конвенции о праве международных договоров 1969 года).

Судам надлежит иметь в виду, что международный договор подлежит применению, если Российская Федерация в лице компетентных органов государственной власти выразила согласие на обязательность для нее международного договора посредством одного из действий, перечисленных в статье 6 Федерального закона «О международных договорах Российской Федерации» (путем подписания договора; обмена документами, его образующими; ратификации договора; утверждения договора; принятия договора; присоединения к договору; любым иным способом, о котором условились договаривающиеся стороны), а также при условии, что указанный договор вступил в силу для Российской Федерации (например, Конвенция о защите прав человека и основных свобод была ратифицирована Российской Федерацией Федеральным законом от 30 марта 1998 г. № 54-ФЗ, а вступила в силу для Российской Федерации 5 мая 1998 года – в день передачи ратификационной грамоты на хранение Генеральному секретарю Совета Европы согласно статье 59 этой Конвенции).

Исходя из смысла частей 3 и 4 статьи 15 Конституции Российской Федерации, части 3 статьи 5 Федерального закона «О международных договорах Российской Федерации» судами непосредственно могут применяться те вступившие в силу международные договоры, которые были официально опубликованы в Собрании законодательства Российской Федерации или в Бюллетене международных договоров в порядке, установленном статьей 30 указанного Федерального закона. Международные договоры Российской Федерации межведомствен-

ного характера опубликовываются по решению федеральных органов исполнительной власти, от имени которых заключены такие договоры, в официальных изданиях этих органов.

Международные договоры СССР, обязательные для Российской Федерации как государства – продолжателя Союза ССР, опубликованы в официальных изданиях Совета Министров (Кабинета Министров) СССР. Тексты указанных договоров публиковались также в сборниках международных договоров СССР, но эта публикация не являлась официальной.

Официальные сообщения Министерства иностранных дел Российской Федерации о вступлении в силу международных договоров, заключенных от имени Российской Федерации и от имени Правительства Российской Федерации, подлежат опубликованию в том же порядке, что и международные договоры (статья 30 Федерального закона «О международных договорах Российской Федерации»).

5. Международные договоры, которые имеют прямое и непосредственное действие в правовой системе Российской Федерации, применимы судами, в том числе военными, при разрешении гражданских, уголовных и административных дел, в частности:

при рассмотрении гражданских дел, если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем гражданским процессуальным или уголовно-процессуальным законом Российской Федерации;

при рассмотрении гражданских или уголовных дел, если международным договором Российской Федерации регулируются отношения, в том числе отношения с иностранными лицами, ставшие предметом судебного рассмотрения (например, при рассмотрении дел, перечисленных в статье 402 ГПК РФ, ходатайств об исполнении решений иностранных судов, жалоб на решения о выдаче лиц, обвиняемых в совершении преступления или осужденных судом иностранного государства);

при рассмотрении дел об административных правонарушениях, если международным договором Российской Федерации установлены и иные правила, чем предусмотренные законодательством об административных правонарушениях.

Обратить внимание судов на то, что согласие на обязательность международного договора для Российской Федерации должно быть выражено в форме федерального закона, если указанным договором установлены иные правила, чем Федеральным законом (пункт 4 статьи 15 Конституции Российской Федерации, части 1 и 2 статьи 5, статья 14, пункт «а» части 1 статьи 15 Федерального закона «О международных договорах Российской Федерации», пункт 2 статьи 1 ГПК РФ, пункт 3 статьи 1 УПК РФ).

6. Международные договоры, нормы которых предусматривают признаки составов уголовно наказуемых деяний, не могут применяться судами непосредственно, поскольку такими договорами прямо устанавливается обязанность государств обеспечить выполнение предус-

мотренных договором обязательств путем установления наказуемости определенных преступлений внутренним (национальным) законом (например, Единая конвенция о наркотических средствах 1961 года, Международная конвенция о борьбе с захватом заложников 1979 года, Конвенция о борьбе с незаконным захватом воздушных судов 1970 года).

Исходя из статьи 54 и пункта «о» статьи 71 Конституции Российской Федерации, а также статьи 8 УК РФ уголовной ответственности в Российской Федерации подлежит лицо, совершившее деяние, содержащее все признаки состава преступления, предусмотренного Уголовным кодексом Российской Федерации.

В связи с этим международно-правовые нормы, предусматривающие признаки составов преступлений, должны применяться судами Российской Федерации в тех случаях, когда норма Уголовного кодекса Российской Федерации прямо устанавливает необходимость применения международного договора Российской Федерации (например, статьи 355 и 356 УК РФ).

7. В силу части 4 статьи 11 УК РФ вопрос об уголовной ответственности дипломатических представителей иностранных государств и иных граждан, которые пользуются иммунитетом, в случае совершения этими лицами преступления на территории Российской Федерации разрешается в соответствии с нормами международного права (в частности, в соответствии с Конвенцией о привилегиях и иммунитетах Объединенных Наций 1946 года, Конвенцией о привилегиях и иммунитетах специализированных учреждений 1947 года, Венской конвенцией о дипломатических сношениях 1961 года, Венской конвенцией о консульских сношениях 1963 года).

В круг лиц, пользующихся иммунитетом, входят, например, главы дипломатических представительств, члены представительств, имеющие дипломатический ранг, и члены их семей, если последние не являются гражданами государства пребывания. К иным лицам, пользующимся иммунитетом, относятся, в частности, главы государств, правительств, главы внешнеполитических ведомств государств, члены персонала дипломатического представительства, осуществляющие административно-техническое обслуживание представительства, члены их семей, проживающие вместе с указанными лицами, если они не являются гражданами государства пребывания или не проживают в нем постоянно, а также другие лица, которые пользуются иммунитетом согласно общепризнанным принципам и нормам международного права и международным договорам Российской Федерации.

8. Правила действующего международного договора Российской Федерации, согласие на обязательность которого было принято в форме федерального закона, имеют приоритет в применении в отношении законов Российской Федерации.

Правила действующего международного договора Российской Федерации, согласие на обязательность которого было принято не в форме федерального закона, имеют приоритет в применении в отно-

шении подзаконных нормативных актов, изданных органом государственной власти, заключившим данный договор (пункт 4 статьи 15, статьи 90, 113 Конституции Российской Федерации).

9. При осуществлении правосудия суды должны иметь в виду, что по смыслу части 4 статьи 15 Конституции Российской Федерации, статей 369, 379, части 5 статьи 415 УПК РФ, статей 330, 362 – 364 ГПК РФ неправильное применение судом общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации может являться основанием к отмене или изменению судебного акта. Неправильное применение нормы международного права может иметь место в случаях, когда судом не была применена норма международного права, подлежащая применению, или, напротив, суд применил норму международного права, которая не подлежала применению, либо когда судом было дано неправильное толкование нормы международного права.

10. Разъяснить судам, что толкование международного договора должно осуществляться в соответствии с Венской конвенцией о праве международных договоров от 23 мая 1969 года (раздел 3; статьи 31 – 33).

Согласно пункту «b» части 3 статьи 31 Венской конвенции при толковании международного договора наряду с его контекстом должна учитываться последующая практика применения договора, которая устанавливает соглашение участников относительно его толкования.

Российская Федерация, как участник Конвенции о защите прав человека и основных свобод, признает юрисдикцию Европейского Суда по правам человека обязательной по вопросам толкования и применения Конвенции и Протоколов к ней в случае предполагаемого нарушения Российской Федерацией положений этих договорных актов, когда предполагаемое нарушение имело место после вступления их в силу в отношении Российской Федерации (статья 1 Федерального закона от 30 марта 1998 г. № 54-ФЗ «О ратификации Конвенции о защите прав человека и основных свобод и Протоколов в ней»). Поэтому применение судами вышеназванной Конвенции должно осуществляться с учетом практики Европейского Суда по правам человека во избежание любого нарушения Конвенции о защите прав человека и основных свобод.

11. Конвенция о защите прав человека и основных свобод обладает собственным механизмом, который включает обязательную юрисдикцию Европейского Суда по правам человека и систематический контроль за выполнением постановлений Суда со стороны Комитета министров Совета Европы. В силу пункта 1 статьи 46 Конвенции эти постановления в отношении Российской Федерации, принятые окончательно, являются обязательными для всех органов государственной власти Российской Федерации, в том числе и для судов.

Выполнение постановлений, касающихся Российской Федерации, предполагает в случае необходимости обязательство со стороны государства принять меры частного характера, направленные на устра-

нение нарушений прав человека, предусмотренных Конвенцией, и последствий этих нарушений для заявителя, а также меры общего характера, с тем чтобы предупредить повторение подобных нарушений. Суды в пределах своей компетенции должны действовать таким образом, чтобы обеспечить выполнение обязательств государства, вытекающих из участия Российской Федерации в Конвенции о защите прав человека и основных свобод.

Выполнение постановлений, касающихся Российской Федерации, предполагает в случае необходимости обязательство со стороны государства принять меры частного характера, направленные на устранение нарушений прав человека, предусмотренных Конвенцией, и последствий этих нарушений для заявителя, а также меры общего характера, с тем чтобы предупредить повторение подобных нарушений. Суды в пределах своей компетенции должны действовать таким образом, чтобы обеспечить выполнение обязательств государства, вытекающих из участия Российской Федерации в Конвенции о защите прав человека и основных свобод.

Если при судебном рассмотрении дела были выявлены обстоятельства, которые способствовали нарушению прав и свобод граждан, гарантированных Конвенцией, суд вправе вынести частное определение (или постановление), в котором обращается внимание соответствующих организаций и должностных лиц на обстоятельства и факты нарушения указанных прав и свобод, требующие принятия необходимых мер.

12. При осуществлении судопроизводства суды должны принимать во внимание, что в силу пункта 1 статьи 6 Конвенции о защите прав человека и основных свобод каждый имеет право на судебное разбирательство в разумные сроки. При исчислении указанных сроков по уголовным делам судебное разбирательство охватывает как процедуру предварительного следствия, так и непосредственно процедуру судебного разбирательства.

Согласно правовым позициям, выработанным Европейским Судом по правам человека, сроки начинают исчисляться со времени, когда лицу предъявлено обвинение или это лицо задержано, заключено под стражу, применены иные меры процессуального принуждения, а заканчиваются в момент, когда приговор вступил в законную силу или уголовное дело либо уголовное преследование прекращено.

Сроки судебного разбирательства по гражданским делам в смысле пункта 1 статьи 6 Конвенции начинают исчисляться со времени поступления искового заявления, а заканчиваются в момент исполнения судебного акта.

Таким образом, по смыслу статьи 6 Конвенции исполнение судебного решения рассматривается как составляющая «судебного разбирательства». С учетом этого при рассмотрении вопросов об отсрочке, рассрочке, изменении способа и порядка исполнения судебных решений, а также при рассмотрении жалоб на действия судебных приставов-исполнителей суды должны принимать во внимание необходи-

мость соблюдения требований Конвенции об исполнении судебных решений в разумные сроки.

При определении того, насколько срок судебного разбирательства являлся разумным, во внимание принимается сложность дела, поведение заявителя (истца, ответчика, подозреваемого, обвиняемого, подсудимого), поведение государства в лице соответствующих органов.

13. При рассмотрении гражданских и уголовных дел судам следует иметь в виду, что в силу части первой статьи 47 Конституции Российской Федерации никто не может быть лишен права на рассмотрение его дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом. В соответствии с пунктом 1 статьи 6 Конвенции о защите прав человека и основных свобод каждый при определении его гражданских прав и обязанностей или при рассмотрении любого уголовного обвинения, предъявляемого ему, имеет право на суд, созданный на основании закона.

Исходя из постановлений Европейского Суда по правам человека применительно к судебной системе Российской Федерации данное правило распространяется не только на судей федеральных судов и мировых судей, но и на присяжных заседателей, которыми являются граждане Российской Федерации, включенные в списки присяжных заседателей и призванные в установленном законом порядке к участию в осуществлении правосудия.

14. При разрешении вопросов о продлении срока содержания под стражей судам надлежит учитывать, что согласно пункту 3 статьи 5 Конвенции о защите прав человека и основных свобод каждое лицо, подвергнутое аресту или задержанию, имеет право на судебное разбирательство в течение разумного срока или на освобождение до суда.

В соответствии с правовыми позициями Европейского Суда по правам человека при установлении продолжительности срока содержания подсудимого под стражей учитывается период, начинающийся со дня заключения подозреваемого (обвиняемого) под стражу и заканчивающийся днем вынесения приговора судом первой инстанции.

Следует учитывать, что наличие обоснованного подозрения в том, что заключенное под стражу лицо совершило преступление, является необходимым условием для законности ареста. Вместе с тем такое подозрение не может оставаться единственным основанием для продолжительного содержания под стражей. Должны существовать и иные обстоятельства, которые могли бы оправдать изоляцию лица от общества. К таким обстоятельствам, в частности, может относиться возможность того, что подозреваемый, обвиняемый или подсудимый могут продолжить преступную деятельность либо скрыться от предварительного следствия или суда, либо сфальсифицировать доказательства по уголовному делу, вступить в сговор со свидетелями.

При этом указанные обстоятельства должны быть реальными, обоснованными, то есть подтверждаться достоверными сведениями. В случае продления сроков содержания под стражей суды должны указывать конкретные обстоятельства, оправдывающие продление этих

сроков, а также доказательства, подтверждающие наличие этих обстоятельств.

15. Принимая решение о заключении обвиняемых под стражу в качестве меры пресечения, о продлении сроков содержания их под стражей, разрешая жалобы обвиняемых на незаконные действия должностных лиц органов предварительного расследования, суды должны учитывать необходимость соблюдения прав лиц, содержащихся под стражей, предусмотренных статьями 3, 5, 6 и 13 Конвенции о защите прав человека и основных свобод.

При разрешении ходатайства об освобождении из-под стражи или жалобы на продление срока содержания под стражей суду необходимо принимать во внимание положения статьи 3 Конвенции о защите прав человека и основных свобод, согласно которой никто не должен подвергаться пыткам и бесчеловечному или унижающему достоинство обращению или наказанию.

В практике применения Конвенции о защите прав человека и основных свобод Европейским Судом по правам человека к «бесчеловечному обращению» относятся случаи, когда такое обращение, как правило, носит преднамеренный характер, имеет место на протяжении нескольких часов или когда в результате такого обращения человеку были причинены реальный физический вред либо глубокие физические или психические страдания.

Следует учитывать, что в соответствии со статьей 3 Конвенции и требованиями, содержащимися в постановлениях Европейского Суда по правам человека, условия содержания обвиняемых под стражей должны быть совместимы с уважением к человеческому достоинству.

Унижающим достоинство обращением признается, в частности, такое обращение, которое вызывает у лица чувство страха, тревоги и собственной неполноценности.

При этом лицу не должны причиняться лишения и страдания в более высокой степени, чем тот уровень страданий, который неизбежен при лишении свободы, а здоровье и благополучие лица должны быть гарантированы с учетом практических требований режима содержания.

Оценка указанного уровня осуществляется в зависимости от конкретных обстоятельств, в частности от продолжительности неправомерного обращения с человеком, характера физических и психических последствий такого обращения. В некоторых случаях принимаются во внимание пол, возраст и состояние здоровья лица, которое подверглось бесчеловечному или унижающему достоинство обращению.

16. В случае возникновения затруднений при толковании общепризнанных принципов и норм международного права, международных договоров Российской Федерации рекомендовать судам использовать акты и решения международных организаций, в том числе органов ООН и ее специализированных учреждений, а также обращаться в Правовой департамент Министерства иностранных дел Российской Федерации, в Министерство юстиции Российской Федерации (напри-

мер, для уяснения вопросов, связанных с продолжительностью действия международного договора, составом государств, участвующих в договоре, международной практикой его применения).

17. Рекомендовать Судебному департаменту при Верховном Суде Российской Федерации:

в координации с Уполномоченным Российской Федерации при Европейском Суде по правам человека обеспечивать информирование судей о практике Европейского Суда по правам человека, в особенности по поводу решений, касающихся Российской Федерации, путем направления аутентичных текстов и их переводов на русский язык;

регулярно и своевременно обеспечивать судей аутентичными текстами и официальными переводами международных договоров Российской Федерации и иных актов международного права.

18. Рекомендовать Российской академии правосудия при организации учебного процесса подготовки, переподготовки и повышения квалификации судей и работников аппаратов судов обращать особое внимание на изучение общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации, регулярно анализировать источники международного и европейского права, издавать необходимые практические пособия, комментарии, монографии и другую учебную, методическую и научную литературу.

19. Поручить Судебным коллегиям по гражданским и уголовным делам, Военной коллегии Верховного Суда Российской Федерации подготовить совместно с Российской академией правосудия предложения о дополнении ранее принятых постановлений Пленума Верховного Суда Российской Федерации соответствующими положениями о применении общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации.

**Председатель Верховного Суда
Российской Федерации
В.М. ЛЕБЕДЕВ**

**Секретарь Пленума,
судья Верховного Суда
Российской Федерации
В.В. ДЕМИДОВ**

V
Пленум Верховного суда Российской Федерации

Постановление
от 5 марта 2004 г. № 1

*О применении судами норм Уголовно-процессуального кодекса
Российской Федерации*

Извлечение

В связи с вопросами, возникшими в судебной практике по применению некоторых норм Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации (далее – УПК РФ), Пленум Верховного Суда Российской Федерации постановляет дать судам следующие разъяснения:

3. Судам надлежит обеспечивать выполнение требований закона об участии в уголовном судопроизводстве защитника. Его участие обязательно, если подозреваемый или обвиняемый не отказался от него в порядке, установленном статьей 52 УПК РФ. При этом участие в производстве по уголовному делу обвинителя (государственного обвинителя) не является обязательным условием участия в уголовном судопроизводстве защитника, поскольку обвиняемый (подсудимый) вправе в любой момент производства по уголовному делу отказаться от помощи защитника. В таких случаях суду необходимо выяснить причину отказа от защитника и установить, не был ли такой отказ вынужденным, обусловленным, например, соображениями материального порядка. Отказ от защитника может быть принят судом, если будут выяснены причины отказа от защитника, а его участие в судебном заседании фактически обеспечено судом. При принятии отказа от защитника суду надлежит в определении (постановлении) мотивировать свое решение.

С учетом изложенного вынесение приговора с соблюдением процедур, установленных Уголовно-процессуальным кодексом РФ, не может рассматриваться как нарушение прав подсудимого на защиту, если отказ от защитника был заявлен в письменном виде или отражен в протоколе соответствующего процессуального действия.

Поскольку в соответствии с частью 2 статьи 49 УПК РФ один из близких родственников обвиняемого или иное лицо, о допуске которого ходатайствует обвиняемый, может быть допущено судом в качестве защитника только наряду с адвокатом, принятие отказа от адвоката влечет за собой и прекращение участия в деле этого лица (за исключением производства у мирового судьи).

7. В тех случаях, когда при решении вопроса об избрании подозреваемому или обвиняемому в качестве меры пресечения заключения под стражу явка в судебное заседание приглашенного им защитника невозможна (например, в связи с занятостью в другом судебном процессе), а от защитника, назначенного в порядке части 4 статьи 50 УПК РФ, подозреваемый или обвиняемый отказался, судья, разъяснив по-

следствия такого отказа, может рассмотреть ходатайство об избрании подозреваемому, обвиняемому меры пресечения в виде заключения под стражу без участия защитника, за исключением случаев, указанных в пунктах 2 – 7 части 1 статьи 51 УПК РФ.

Если же участие защитника в судебном заседании в соответствии с требованиями статьи 51 УПК РФ является обязательным, а приглашенный подозреваемым или обвиняемым защитник, будучи надлежащим образом извещенным о месте и времени судебного заседания о рассмотрении ходатайства в порядке статьи 108 УПК РФ, в суд не явился, дознаватель, следователь или прокурор в силу части 4 статьи 50 УПК РФ принимает меры к назначению защитника. В этом случае суд выносит постановление о продлении срока задержания в соответствии с пунктом 3 части 7 статьи 108 УПК РФ. После назначения защитника к указанному в постановлении судьи сроку суд с участием сторон рассматривает ходатайство по существу.

9. Когда в силу части 3 статьи 247 УПК РФ вопрос об избрании в отношении подсудимого в качестве меры пресечения заключения под стражу возникает в ходе судебного разбирательства, то решение об этом при наличии к тому оснований (статьи 97 и 108 УПК РФ) суд принимает по ходатайству стороны или по собственной инициативе. Участие защитника обвиняемого в судебном заседании при решении этого вопроса является обязательным, если он участвует в деле.

10. Часть 13 статьи 109 УПК РФ допускает рассмотрение судом ходатайства о продлении срока содержания обвиняемого под стражей в его отсутствие, если обвиняемый находится на стационарной судебно-психиатрической экспертизе, а также при иных обстоятельствах, исключающих возможность его доставления в суд. К «иным обстоятельствам» могут быть отнесены, в частности, болезнь обвиняемого, стихийное бедствие, плохие метеоусловия, карантин в месте содержания под стражей. При подтверждении указанных случаев соответствующими документами суду надлежит рассмотреть такое ходатайство в порядке, предусмотренном частью 4 статьи 108 УПК РФ. При этом участие защитника в судебном заседании является обязательным.

11. Если при решении вопроса об избрании подозреваемому или обвиняемому меры пресечения в виде заключения под стражу (статья 108 УПК РФ) или о продлении срока содержания под стражей (статья 109 УПК РФ) будет заявлено ходатайство об ознакомлении с материалами, на основании которых принимается решение, суду надлежит руководствоваться статьей 45 Конституции Российской Федерации, гарантирующей государственную защиту прав и свобод человека и гражданина. Исходя из этого суд не вправе отказать подозреваемому или обвиняемому, а также их защитникам в удовлетворении такого ходатайства, поскольку затрагиваются права и свободы лиц, в отношении которых решается вопрос об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу или о продлении срока содержания под стражей.

Ознакомление с указанными материалами производится в разумные сроки, но в пределах установленного законом срока для рассмотрения судом соответствующего ходатайства об избрании обвиняемому меры пресечения в виде заключения под стражу либо о продлении срока его содержания под стражей.

В соответствии с законом рассмотрение ходатайства об избрании подозреваемому, обвиняемому меры пресечения в виде заключения под стражу или о продлении срока содержания под стражей проводится в открытом судебном заседании, за исключением случаев, указанных в части 2 статьи 241 УПК РФ.

27. По смыслу норм главы 40 УПК РФ изъятия, установленные при особом порядке принятия судебного решения, позволяют суду не проводить в общем порядке исследование собранных по делу доказательств. В остальной части судебное заседание должно проводиться с соблюдением требований соответствующих статей глав 35, 36, 38 и 39 УПК РФ.

В подготовительной части судебного заседания должно быть обеспечено участие, наряду с подсудимым и его защитником, государственного или частного обвинителя. Суду надлежит выяснить у подсудимого, понятно ли ему обвинение, полностью ли он согласен с обвинением и гражданским иском, если таковой заявлен, а также поддерживает ли он свое ходатайство о постановлении приговора без проведения судебного разбирательства; заявлено ли это ходатайство добровольно и после консультаций с защитником; осознает ли он последствия постановления приговора без проведения судебного разбирательства. Если по делу обвиняется несколько лиц, а ходатайство о постановлении приговора без проведения судебного разбирательства заявил лишь один обвиняемый, такое дело в отношении всех обвиняемых должно рассматриваться в общем порядке.

30. В соответствии с частью 1 статьи 402 УПК РФ в порядке надзора могут быть пересмотрены приговоры, определения, постановления судов первой инстанции, судебные решения судов апелляционной и кассационной инстанций, вступившие в законную силу, если об этом ходатайствуют подозреваемый, обвиняемый, осужденный, оправданный или их защитники, законный представитель, потерпевший или его представитель либо прокурор. Поступившие в суд надзорной инстанции ходатайства других лиц и общественных организаций о пересмотре в порядке надзора вступивших в законную силу названных судебных решений рассмотрению не подлежат и возвращаются заявителям с разъяснениями действующего процессуального законодательства.

**Председатель Верховного Суда
Российской Федерации
В.М. ЛЕБЕДЕВ**

Министерство Российской Федерации по налогам и сборам

Письмо
от 28 мая 2004 г. № 33-0-11/357@

О применении контрольно-кассовой техники адвокатами и нотариусами

В связи с многочисленными запросами налоговых органов о применении контрольно-кассовой техники адвокатами и нотариусами Министерство Российской Федерации по налогам и сборам сообщает следующее.

Согласно разъяснениям Министерства финансов Российской Федерации (письмо Минфина России от 06.05.2004 № 04-01-14/2-59) обязанность по применению контрольно-кассовой техники, согласно статье 2 Федерального закона от 22.05.2003 № 54-ФЗ «О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении наличных денежных расчетов и (или) расчетов с использованием платежных карт» (далее – Федеральный закон), возложена на организации и индивидуальных предпринимателей при осуществлении ими наличных денежных расчетов и (или) расчетов с использованием платежных карт в случаях продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг. К ответственности за неприменение контрольно-кассовой техники при продаже товаров, выполнении работ или оказании услуг, предусмотренной статьей 14.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, могут привлекаться только организации торговли либо иные организации, осуществляющие реализацию товаров, выполняющие работы либо оказывающие услуги, а равно граждане, зарегистрированные в качестве индивидуальных предпринимателей.

Между тем согласно пункту 2 статьи 1 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» (далее – Закон об адвокатуре) и статьям 1и 12 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате адвокатская и нотариальная деятельность не являются предпринимательской. В отличие от предпринимательской деятельности, которой граждане вправе заниматься с момента государственной регистрации в качестве индивидуальных предпринимателей, к осуществлению адвокатской деятельности адвокат вправе приступить с момента присвоения статуса адвоката и регистрации территориальным органом юстиции, а к деятельности нотариуса – с момента его назначения на должность нотариуса органом юстиции. Целью адвокатской и нотариальной деятельности является реализация предусмотренного статьей 48 Конституции Российской Федерации права каждого гражданина на получение квалифицированной юридической помощи, то есть защита прав, сво-

бод и интересов юридических и физических лиц. Поэтому результаты такой деятельности не могут рассматриваться как продажа товаров, выполнение работ или оказание услуг с целью извлечения прибыли.

В соответствии со статьей 20 Закона об адвокатуре адвокаты осуществляют свою профессиональную деятельность в следующих формах адвокатских образований: адвокатский кабинет – индивидуальная форма адвокатской деятельности; коллегия адвокатов, адвокатское бюро, юридическая консультация – коллективные формы организации адвокатской деятельности.

Адвокатские образования, являющиеся некоммерческими организациями, обеспечивают условия для осуществления профессиональной деятельности своих членов-адвокатов. При этом, в соответствии с подпунктом пятым пункта 1 статьи 7 Закона об адвокатуре, профессиональной обязанностью адвокатов – членов указанных организаций является отчисление за счет полученного вознаграждения средств в установленных размерах на содержание соответствующего адвокатского образования. Для адвокатских образований эти средства являются целевым финансированием, а не платой за услуги, оказываемые адвокатам. При этом средства, перечисляемые в обязательном порядке доверителями на банковский счет или вносимые в кассу адвокатского образования, являются платой за юридическую помощь, оказанную адвокатами, а не адвокатским образованием.

За оказанную юридическую помощь адвокат получает вознаграждение на условиях соглашения, заключенного между ним и доверителем. Законодательство предусматривает также случаи оплаты его деятельности из средств бюджета. С учетом публично-правового статуса адвоката и особенностей его деятельности действующее законодательство предусматривает и ряд налоговых льгот. Аналогичным образом определяют правовой статус нотариусов и их положение в правовой системе государства Основы законодательства Российской Федерации о нотариате.

Адвокаты, учредившие адвокатские кабинеты, и нотариусы отнесены Налоговым кодексом Российской Федерации (абзац четвертый пункта 2 статьи 11) к категории индивидуальных предпринимателей только для целей Налогового кодекса Российской Федерации. Конституционный Суд Российской Федерации в своем определении от 6 июня 2002 г. № 116-0 отметил, что «данное в Налоговом кодексе Российской Федерации определение индивидуальных предпринимателей имеет специально-терминологическое значение, а содержащиеся в пункте 2 статьи 11 нормы-дефиниции предназначены для применения исключительно в целях налогообложения. Самостоятельного регулятивного значения – как норма прямого действия – абзац четвертый пункта 2 статьи 11 Налогового кодекса Российской Федерации не имеет». Между тем Федеральный закон о применении контрольно-кассовой техники к законодательству Российской Федерации о налогах и сборах не относится, поскольку предметом его регулирования

Вестник Адвокатской палаты Тверской области

являются не налоговые отношения, а публично-правовые отношения, связанные с осуществлением предпринимательской деятельности.

С учетом изложенного выше Минфин России разъясняет, что адвокатские образования (в том числе адвокатские кабинеты) и нотариусы при осуществлении деятельности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не подпадают под сферу действия Федерального закона о применении контрольно-кассовой техники и не должны использовать при осуществлении такой деятельности контрольно-кассовые машины.

Доведите данное письмо до нижестоящих налоговых органов.

**Действительный государственный
советник налоговой службы РФ II ранга
С.Н. ШУЛЬГИН**

Разъяснение Министерства финансов Российской Федерации

о правомерности доначисления ЕСН, подлежащего зачислению в Федеральный бюджет, если размер примененного вычета превышает сумму фактически уплаченных страховых взносов в Пенсионный фонд РФ

Право на налоговый вычет по единому социальному налогу на сумму начисленных страховых взносов, подлежащих уплате в федеральный бюджет, возникает с момента начисления этих взносов, т.е. отражения в бухгалтерской документации. В том случае, если страхователь взносы начислил, но не уплатил, неуплаченная сумма страховых взносов признается недоимкой по ЕСН и взыскивается налоговыми органами с начислением пеней. Одновременно с этим территориальные органы ПФ РФ взыскивают недоимку по страховым взносам на обязательное пенсионное страхование и пени. После взыскания недоимки органами ПФ РФ недоимка по ЕСН, взысканная налоговыми органами, признается переплатой по единому социальному налогу, к которой будут применяться положения ст. 78 НК РФ (письмо Минфина РФ от 28 октября 2005 г. № 03-05-02-04/192).

Разъяснения Федеральной налоговой службы

Порядок учета налоговыми органами платежей в бюджет Российской Федерации в связи с изменением в 2006 году кодов бюджетной классификации

В связи с тем, что с 1 января 2006 года действует новая Классификация доходов бюджетов, ФНС России разъяснила налоговым органам порядок ведения Карточек «РСБ» по учету платежей в бюджет. Так, все карточки «РСБ» с отмененным КБК закрываются. Итоговые сальдо по состоянию на 1 января 2006 года из карточек «РСБ» с отмененными КБК переносятся в карточки с новыми КБК. Акцизы на бензин, производимый на территории РФ, в 2006 году будут зачисляться на два КБК, поскольку на прямогонный бензин установлен отдельный код.

Разъяснен и ряд других вопросов. В частности, обращено внимание на то, что для зачисления земельного налога в 2006 году предусмотрено восемь кодов бюджетной классификации. Кроме того, приведены все Коды классификации доходов бюджетов РФ, администрируемые Федеральной налоговой службой (письмо ФНС РФ от 16 декабря 2005 г. № ММ-6-10/1059@.)

Премии и сверхнормативные суточные не признаются объектом налогообложения по ЕСН

Для налогоплательщиков-организаций не подлежат налогообложению ЕСН выплаты и вознаграждения, которые не отнесены к расходам, уменьшающим налоговую базу по налогу на прибыль организаций в текущем отчетном (налоговом) периоде. Перечень расходов, не учитываемых при определении налоговой базы по налогу на прибыль, приведен в ст. 270 НК РФ. Если организация осуществляет выплаты в пользу своих работников по трудовым договорам за счет средств, которые не уменьшают налоговую базу по налогу на прибыль, то данные выплаты (премии, сверхнормативные суточные и т.п.) не признаются объектом налогообложения по единому социальному налогу (письмо Минфина РФ от 23 ноября 2005 г. № 03-05-02-04/202).

Изменено положение по бухгалтерскому учету основных средств

Внесены изменения в Положение по бухгалтерскому учету «Учет основных средств» ПБУ 6/01, утвержденное приказом Минфина РФ от 30 марта 2001 г. № 26н (далее – Положение). В частности, из Положения исключена норма о его применении в отношении доходных вложений в материальные ценности; отдельно прописаны условия принятия объектов к бухгалтерскому учету в качестве основных средств некоммерческими организациями; добавлено, что активы, в отношении которых выполняются условия, позволяющие учитывать их в качестве основных средств, и стоимостью в пределах лимита, установленного в учетной политике организации, но не более 20 000 рублей за единицу, могут отражаться в бухгалтерском учете и бухгалтерской отчетности в составе материально-производственных запасов. Всего в Положение внесено 25 изменений. Изменения вступают в силу начиная с бухгалтерской отчетности 2006 года (приказ Минфина РФ от 12 декабря 2005 г. № 147н; зарегистрирован в Минюсте РФ 16 января 2006 г., регистрационный № 7361).

Особенности налогообложения выплат штатным работникам организации, дополнительно выполняющим работы по гражданско-правовым договорам

К расходам на оплату труда наряду с прочими расходами, перечисленными в ст. 255 НК РФ, относятся расходы на оплату труда работников, не состоящих в штате организации-налогоплательщика, за выполнение ими работ по заключенным договорам гражданско-правового характера. Аналогичные выплаты штатным работникам в состав расходов на оплату труда не включаются, и, следовательно, не подлежат налогообложению ЕСН и страховыми взносами на обязательное пенсионное страхование. Для обеспечения пенсионных прав таких лиц Минфин России рекомендует организациям заключать с ними трудо-

вые договоры о работе по совместительству (письмо Минфина РФ от 28 ноября 2005 г. № 03-05-02-04/205).

Налоговые органы вправе проводить камеральные проверки налоговых деклараций и истребовать необходимые документы

ФНС России напомнила, что камеральные проверки проводятся уполномоченными должностными лицами налогового органа в соответствии с их служебными обязанностями в течение трех месяцев со дня представления налоговой декларации и документов, служащих основанием для исчисления и уплаты налога. При этом налоговые органы вправе истребовать у налогоплательщика или налогового агента дополнительные сведения, получить объяснения и документы, подтверждающие правильность исчисления и своевременность уплаты налогов. Кроме того, должностное лицо налогового органа, проводящее налоговую проверку, вправе истребовать у проверяемого налогоплательщика, плательщика сбора, налогового агента необходимые для проверки документы (письмо ФНС РФ от 18 декабря 2005 г. №06-1-04/648).

Порядок действий налоговых органов в связи с переходом с 2006 года налогоплательщиков, имеющих несколько обособленных подразделений на территории одного субъекта РФ, на уплату налога на прибыль организаций через одно из них

Налоговый орган при получении от налогоплательщика уведомления о том, что по месту нахождения его обособленного подразделения уплата налога на прибыль организаций в бюджет субъекта РФ с 1 января 2006 года производиться не будет, закрывает соответствующие карточки «РСБ» и передает необходимые материалы, а также декларации за 2005 год по таким обособленным подразделениям в налоговый орган по месту нахождения ответственного обособленного подразделения. В свою очередь налоговый орган по месту нахождения ответственного обособленного подразделения сворачивает все старые сальдо расчетов с бюджетом как ответственного подразделения, так и иных обособленных подразделений; полученный результат заносит во вновь открытую карточку «РСБ» ответственного подразделения; контролирует полноту и своевременность поступления материалов от налоговых органов по месту нахождения обособленных подразделений, через которые с 2006 года налог не уплачивается; а получив декларации за 2005 год по иным обособленным подразделениям, начисляет налог и осуществляет контроль за его уплатой (письмо ФНС РФ от 28 декабря 2005 г. №ММ-6-02/2005@).

Информация Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации

Федеральная палата адвокатов Российской Федерации

119002, г. Москва,
пер. Сивцев Вражек, 43
тел.: (495) 787-28-35,
т./ф.: 787-28-36

Президенту Адвокатской палаты
Тверской области
Севастьянову А.Е.
«19» июня 2006 г.
№ 286-06/06

Уважаемый Александр Ефимович!

В Москве в Колонном зале Дома Союзов 7 июня 2006 года были проведены торжественные мероприятия, посвященные Дню российской адвокатуры. После обсуждения актуальных проблем адвокатской деятельности на научно-практической конференции «Государство и адвокатура на пути к гражданскому обществу» прошла процедура награждения адвокатскими наградами лучших представителей адвокатского сообщества.

С праздником адвокатов поздравили представители судейского сообщества, прокуратуры, Администрации Президента, Совета Федерации Федерального Собрания, Общественной палаты, научной общественности, руководители общественных объединений, депутаты Государственной Думы.

Накануне, 6 июня 2006 года, состоялось заседание Совета Федеральной палаты адвокатов, на котором приняты решения, направленные на дальнейшее совершенствование законодательства об адвокатуре и обеспечение доступности квалифицированной юридической помощи гражданам Российской Федерации.

1. Советом ФПА РФ подготовлено заключение на поступивший из Государственной Думы законопроект «О внесении изменений в федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации». В своем заключении Совет ФПА от имени адвокатского сообщества России решительно возражает против предлагаемых поправок, направленных на ограничение независимости адвокатуры и усиление государственного вмешательства в сферу корпоративных отношений самоуправляемого адвокатского сообщества.

Не соглашаясь с этим положением, Совет ФПА РФ планирует в ближайшее время подготовить свои предложения по внесению изменений и дополнений в Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации».

В заключении также отмечается, что Федеральная палата адвокатов готова к дальнейшему сотрудничеству с представителями государственной власти и другими государственными структурами по совершенствованию законодательства об адвокатской деятельности с целью реального обеспечения должных профессиональных и этических стандартов в деятельности адвокатов, а также укрепления гарантий доступности квалифицированной юридической помощи.

Совет ФПА РФ в своем решении определил комплекс мероприятий, направленных на предотвращение принятия депутатами Государственной Думы внесенных поправок. Надеемся, что Ваши замечания в адрес местного органа законодательной власти сыграют положительную роль в формировании заключения в Государственную Думу.

2. Советом ФПА РФ утвержден Порядок рассмотрения и разрешения обращений в адвокатских образованиях и адвокатских палатах субъектов Российской Федерации. Принятие этого документа обусловлено необходимостью упорядочения практики рассмотрения обращений граждан и организаций на действия (бездействия) адвокатов. Поступающая из адвокатских палат информация свидетельствует о том, что адвокатские палаты не всегда единообразно решают вопросы о возбуждении дисциплинарных производств и их рассмотрении.

В частности, отдельные президенты адвокатских палат при отсутствии обстоятельств, изложенных в п.3 ст. 21 Кодекса профессиональной этики адвоката, единолично, без возбуждения дисциплинарных производств, при наличии к тому допустимых поводов дают оценку действиям адвокатов, а также направляют обращения для рассмотрения в адвокатские образования.

Взаимодействие с территориальными органами Росрегистрации, в том числе и по рассмотрению поступающих обращений, в отдельных субъектах Российской Федерации не всегда является конструктивным.

В связи с изложенным, достигнута договоренность с Федеральной регистрационной службой о подготовке совместных разъяснений о механизме взаимодействия адвокатских палат и территориальных органов Росрегистрации при рассмотрении обращений на действия (бездействия) адвокатов.

3. В поле зрения Совета ФПА РФ постоянно находится вопрос о проведении эксперимента в десяти субъектах Российской Федерации по реализации государственной политики в области оказания бесплатной юридической помощи малоимущим гражданам. По информации адвокатских палат этих субъектов Российской Федерации после появления государственных юридических бюро ситуация с обеспечением доступности юридической помощи для малоимущих граждан не изменилась. Создание государственных юридических бюро в населенных пунктах, где многие годы существуют адвокатские образования, необходимость представления гражданами для получения юридической помощи различных документов сказывается

на результативности деятельности государственных юридических бюро.

Несмотря на готовность адвокатов к сотрудничеству в рамках эксперимента, государственные юридические бюро крайне редко привлекают адвокатов к оказанию квалифицированной юридической помощи. Только в Волгоградской и Ульяновской областях с адвокатами заключено 11 договоров на оказание малоимущим гражданам юридической помощи.

Вместе с тем адвокаты традиционно оказывают малоимущим гражданам квалифицированную юридическую помощь бесплатно. За 2005 год выполнено более 1,3 млн. поручений по оказанию помощи 240 тыс. малоимущим гражданам.

Заслуживает внимания наметившаяся положительная тенденция по созданию в субъектах Российской Федерации юридических консультаций, Создано 27 юридических консультаций, в том числе в Республике Калмыкия – 14. Органы исполнительности власти субъектов Российской Федерации взяли на себя обязательства по материально-техническому и финансовому обеспечению юридических консультаций.

Все это позволяет сделать вывод о целесообразности реализации предусмотренных федеральным законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» прав и обязанностей адвокатуры и органов власти по обеспечению доступности юридической помощи, оказываемой гражданам бесплатно. Финансовые затраты на проведение эксперимента, на наш взгляд, не оправданы.

Совет ФПА РФ ориентирует адвокатские палаты субъектов Российской Федерации, в которых проводится эксперимент, на необходимость ведения учета бесплатно оказываемой адвокатами гражданам юридической помощи и представления этой информации ежемесячно в ФПА РФ, что позволит аргументировать позицию адвокатского сообщества при подведении итогов проведения эксперимента. Совет ФПА РФ планирует в октябре 2006 года довести до сведения Правительства России имеющуюся информацию.

4. В целях реализации полномочий Совета ФПА по защите профессиональных и социальных прав адвокатов утверждена новая редакция Перечня сведений, подлежащих представлению в Федеральную палату адвокатов, включающих информацию о нарушениях адвокатской тайны, гарантий независимости адвоката, фактах вмешательства в осуществление адвокатской деятельности и другую.

Как показывает практика, некоторые адвокатские палаты не представляют в Федеральную палату адвокатов необходимую информацию. В течение трех лет ежегодные статистические сведения о занятости адвокатов не поступают от адвокатских палат Республики Тыва, Камчатской и Сахалинской областей, Еврейской автономной области, Агинского Бурятского, Таймырского (Долгано-Ненецкого), Чукотского автономного округов.

5. На заседании Совета ФПА обсуждался вопрос о правомерности

Вестник Адвокатской палаты Тверской области

требований органов налоговой службы при проверке правильности исчисления и уплаты адвокатами единого социального налога соглашений об оказании юридической помощи и финансовых документов об оплате выполненной адвокатами работы. В соответствии с решением Совета ФПА будет подготовлено разъяснение о соблюдении баланса между адвокатской и налоговой тайной.

Советом утвержден план работы Федеральной палаты адвокатов на второе полугодие 2006 года, который вместе с другими решениями направляется в Ваш адрес для использования в работе и доведения до сведения всех адвокатов.

**С уважением,
президент Е.В. Семеняко**

РЕШЕНИЕ

Совета Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации

6 июня 2006 года
г. Москва
(протокол № 6)

Заслушав и обсудив информацию Президента Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации Семеняко Е.В. о подготовке заключения по поступившему законопроекту федерального закона «О внесении изменений в Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», Совет Федеральной палаты адвокатов

РЕШИЛ:

1. Принять к сведению информацию Президента Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации Семеняко Е.В. о подготовке заключения по поступившему в Федеральную палату адвокатов законопроекту федерального закона «О внесении изменений в Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации».

2. Довести до сведения депутатов Государственной Думы позицию совета ФПА по законопроекту. Организовать встречу с руководителями профильных комитетов Государственной Думы и обратиться к ним с предложением провести – парламентские слушания (круглый стол) по вопросу совершенствования законодательства об адвокатуре.

Срок - июнь-август 2006

3. Направить заключение ФПА РФ по законопроекту в адвокатские палаты субъектов Российской Федерации в целях подготовки заключений для законодательных органов субъектов Российской Федерации.

Срок – июнь 2006

4. Подготовить обращение в общественную палату РФ о проведении общественной экспертизы предлагаемых поправок в федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации».

Срок – июнь-август 2006

5. Поручить комиссии ФПА по подготовке предложений по совершенствованию законодательства об адвокатуре и координации деятельности адвокатских палат подготовить предложения по внесению изменений и дополнений в действующий федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» и обратиться к депутатам о внесении законопроекта на рассмотрение Государственной Думы.

Срок – июнь 2006

Вестник Адвокатской палаты Тверской области

6. При необходимости созвать внеочередное заседание Совета ФПА РФ, на котором рассмотреть вопрос о проведении общероссийского форума представителей адвокатских палат субъектов Российской Федерации с целью выработки позиции адвокатского сообщества в отношении предлагаемых поправок в федеральный закон.

7. Организовать и провести конференцию по вопросам взаимодействия адвокатуры и органов государственной власти и органов местного самоуправления.

Срок – сентябрь 2006

8. Обеспечить максимально возможное освещение в средствах массовой информации позиции адвокатского сообщества в отношении внесенных на рассмотрение в Государственную Думу поправок в федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации».

Отв. Пресс-служба ФПА РФ

9. Опубликовать настоящее решение в издании «Вестник Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации».

10. Направить копию настоящего решения в адвокатские палаты субъектов Российской Федерации.

**Президент Федеральной палаты адвокатов
Российской Федерации
Е.В. Семеняко**

Утвержден
решением Совета ФПА РФ
6 июня 2006 г.
(протокол № 6)

ПЕРЕЧЕНЬ

сведений, подлежащих представлению в Федеральную палату адвокатов Российской Федерации

№ п/п	Содержание информации	Срок представления	Способ передачи
1	О нарушениях адвокатской тайны (п.п. 2 и 3 ст. 8; п. 3 ст. 18 ФЗ ¹).	1. Адвокатское образование – в адвокатскую палату субъекта Российской Федерации - в течение суток с момента выявления. 2. Адвокатская палата субъекта Российской Федерации – в Федеральную палату адвокатов - в течение суток с момента получения сообщения и материалов проверки от адвокатского образования.	1. По телефону (факсу) с последующим направлением в 3-дневный срок подробного сообщения и материалов проверки. 2. По телефону (факсу) с последующим направлением в 3-дневный срок подробного сообщения и материалов проверки.
2	О нарушениях гарантий независимости адвоката (п.п. 1 – 3 ст. 18 ФЗ).	1. Адвокатское образование - в адвокатскую палату субъекта Российской Федерации – в течение суток с момента выявления. 2. Адвокатская палата субъекта Российской Федерации – в Федераль-	1. По телефону (факсу) с последующим направлением в 3-дневный срок подробного сообщения и материалов проверки. 2. По телефону (факсу) с последующим направлением в 3-дневный

¹ Здесь и далее Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации».

Вестник Адвокатской палаты Тверской области

		ную палату адвокатов – в течение суток с момента получения сообщения и материалов проверки от адвокатского образования.	срок подробного сообщения материалов проверки.
3	О посягательствах на жизнь и здоровье адвоката, членов его семьи и их имущества ² (п. 4 ст. 18 ФЗ).	1. Адвокатское образование - в адвокатскую палату субъекта Российской Федерации – в течение суток с момента выявления. 2. Адвокатская палата субъекта Российской Федерации – в Федеральную палату адвокатов – в течение суток с момента получения сообщения и материалов проверки от адвокатского образования.	1. По телефону (факсу) с последующим направлением в 3-дневный срок подробного сообщения и материалов проверки. 2. По телефону (факсу) с последующим направлением в 3-дневный срок подробного сообщения и материалов проверки.
4	О фактах вмешательства в осуществление адвокатской деятельности либо противодействия этой деятельности (п. 1 ст. 18 ФЗ).	1. Адвокатское образование – в адвокатскую палату субъекта Российской Федерации – в течение суток с момента выявления. 2. Адвокатская палата субъекта Российской Федерации – в Федеральную палату адвокатов – в течение суток с момента получения сообщения и материалов про-	1. По телефону (факсу) с последующим направлением в 3-дневный срок подробного сообщения и материалов проверки. 2. По телефону (факсу) с последующим направлением в 3-дневный срок подробного сообщения и материалов проверки.

² В том числе меры, принимаемые органами внутренних дел по обеспечению безопасности адвоката, членов их семей и их имущества.

Вестник Адвокатской палаты Тверской области

		верки от адвокатского образования.	
5	<p>О нарушениях порядка уголовного преследования адвоката, предусмотренного уголовно-процессуальным законодательством и направленного на обеспечение его гарантий (п. 5 ст. 18 ФЗ; ст. 448 и 450 УПК РФ).</p> <p>О направлении уголовного дела в отношении адвоката в суд и результатах рассмотрения дела в суде.</p>	<p>1. Адвокатское образование – в адвокатскую палату субъекта Российской Федерации – немедленно по выявлению факта.</p> <p>2. Адвокатская палата субъекта Российской Федерации – в Федеральную палату адвокатов – в течение суток с момента получения сообщения и материалов проверки от адвокатского образования.</p>	<p>1. По телефону (факсу) с последующим направлением в 3-дневный срок подробного сообщения и материалов проверки.</p> <p>2. а) По телефону (факсу) с последующим направлением в 3-дневный срок подробного сообщения и материалов проверки.</p> <p>б) Дополнительное сообщение – о результатах разрешения уголовного дела (уголовное дело прекращено, по делу судом вынесен обвинительный (оправдательный) приговор, вступивший в законную силу).</p>
6	<p>О проведении внеочередного собрания (конференции) адвокатов адвокатской палаты субъекта Российской Федерации по требованию одной трети членов адвокатской палаты или по требованию территориального органа юстиции (пункт 5 статьи 31 ФЗ).</p>	<p>Адвокатская палата субъекта Российской Федерации – в Федеральную палату адвокатов – в течение 3 дней с момента принятия соответствующего решения.</p>	<p>Специальным сообщением с указанием даты проведения внеочередного собрания (конференции) адвокатов адвокатской палаты субъекта Российской Федерации.</p>
7	<p>Об изменении местонахождения ад-</p>	<p>Адвокатская палата</p>	<p>По телефону (фак-</p>

Вестник Адвокатской палаты Тверской области

	вокатской палаты субъекта Российской Федерации, почтовых реквизитов, номеров телефонов/факсимильной связи.	субъекта Российской Федерации – в Федеральную палату адвокатов – не позже следующего дня.	су) с последующим направлением сообщения.
8	Об изменениях в руководящем составе совета адвокатской палаты субъекта Российской Федерации.	Адвокатская палата субъекта Российской Федерации – в Федеральную палату адвокатов – не позже следующего дня.	По телефону (факсу) с последующим направлением подробного сообщения о причинах изменений.

В сообщениях, предусмотренных п.п. 1-5 настоящего Перечня необходимо указывать следующие сведения:

- фамилия, имя отчество адвоката, в отношении которого допущены нарушения его прав и гарантий, адвокатское образование, в котором он осуществляет профессиональную деятельность, региональный реестр адвокатов, в который он внесен;
- дата и время совершения нарушений в отношении адвоката;
- фамилия и инициалы лиц, допустивших нарушения прав и гарантий адвоката;
- какими именно действиями и какие именно нарушения прав и гарантий адвоката допущены;
- какие наступили последствия нарушений прав и гарантий адвоката;
- какие меры по противодействию правонарушениям в отношении адвоката предприняты на местах и каковы результаты этих мер, а также какие меры планируется предпринять;
- какие меры, по мнению совета адвокатской палаты субъекта Российской Федерации, необходимо предпринять для устранения нарушений и их противодействию со стороны совета Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации.

Решение

Совета Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации

6 июня 2006 года
г. Москва
(протокол № 6)

Заслушав и обсудив информацию Президента Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации Семеняко Е.В. о практике рассмотрения адвокатскими палатами обращений граждан и организаций на действия (бездействие) адвокатов в 2005 году, Совет Федеральной палаты адвокатов

РЕШИЛ:

1. Принять к сведению информацию Президента Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации Семеняко Е.В. о практике рассмотрения адвокатскими палатами обращений граждан и организаций на действия (бездействие) адвокатов в 2005 году.

2. Подготовить по согласованию с Федеральной регистрационной службой и направить в территориальные органы Росрегистрации и адвокатские палаты субъектов Российской Федерации совместное письмо с рекомендациями по взаимодействию при рассмотрении обращений на действия (бездействие) адвокатов.

3. Утвердить Порядок рассмотрения и разрешения письменных обращений в адвокатских образованиях и адвокатских палатах субъектов Российской Федерации.

Признать утратившими силу Временные рекомендации о порядке рассмотрения и разрешения письменных обращений в адвокатских образованиях и адвокатских палатах субъектов Российской Федерации, одобренные решениями Совета ФПА РФ от 27.06.04 г. (протоколы соответственно №6 и 7).

4. Считать необходимым для адвокатских палат субъектов Российской Федерации осуществлять анализ работы с обращениями граждан и юридических лиц на действия (бездействие) адвокатов. Аналитические справки по данному вопросу ежегодно не позднее 15 февраля направлять в Федеральную палату адвокатов вместе со статистическими сведениями о занятости адвокатов.

5. Опубликовать настоящее решение в издании «Вестник Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации».

6. Направить копию настоящего решения в адвокатские палаты субъектов Российской Федерации.

Президент Федеральной палаты адвокатов
Российской Федерации
Е.В. Семеняко

УТВЕРЖДЕН
Советом Федеральной палаты
адвокатов
Российской Федерации
«6» июня 2006 г.
(протокол № 6)

ПОРЯДОК
Рассмотрения и разрешения обращений в адвокатских
образованиях и адвокатских палатах субъектов Российской
Федерации

Настоящий Порядок разработан в соответствии с нормами Федерального закона от 31.05.2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» и положениями Кодекса профессиональной этики адвоката в целях оказания помощи адвокатским образованиям и адвокатским палатам субъектов в работе по рассмотрению предложений, заявлений и жалоб граждан и организаций, а также представлений и сообщений на действия (бездействие) адвокатов, направленных в совет адвокатской палаты уполномоченными на то органами и лицами.

I. Общие положения

1.1. Для целей настоящего Порядка рассмотрения и разрешения обращений в адвокатских образованиях и адвокатских палатах субъектов Российской Федерации используются следующие термины:

а) обращение – письменное предложение, представление, сообщение, заявление или жалоба, а также устное обращение гражданина в адвокатское образование или адвокатскую палату;

б) предложение – рекомендация по совершенствованию законов и иных нормативных правовых актов, а также деятельности адвокатских образований или адвокатских палат;

в) заявление – просьба гражданина о содействии в реализации его конституционных прав и свобод или конституционных прав и свобод других лиц, либо сообщение о нарушении законов и иных нормативных правовых актов, о недостатках в работе органов адвокатского самоуправления либо критика деятельности этих органов;

г) жалоба – просьба гражданина о восстановлении или защите его нарушенных прав, свобод или законных интересов либо прав, свобод или законных интересов других лиц;

д) сообщение – письменное уведомление, направленное в адвокатскую палату судом (судьей) о неподчинении адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве, распоряжениям председательствующего в судебном заседании, а также частное опре-

деление или постановление, вынесенное судом (судьей) в других случаях, связанных с нарушением адвокатом норм профессиональной этики, если суд признает это необходимым;

е) представление – письменный акт, направленный в адвокатскую палату органом уполномоченным в области адвокатуры в случае и порядке, установленных законодательством Российской Федерации, а также письменный акт о необходимости возбуждения дисциплинарного производства, внесенный вице-президентом адвокатской палаты в совет.

1.2. Органы адвокатского самоуправления, руководители адвокатских образований и адвокатских палат должны в соответствии со своими полномочиями рассматривать поступившие жалобы, представления, сообщения и заявления граждан и организаций, принимать по ним необходимые меры и давать ответы.

1.3. Письменное обращение должно в обязательном порядке содержать наименование адвокатского образования, адвокатской палаты, в которые гражданин направляет письменное обращение, либо фамилию, имя, отчество должностного лица, либо должность соответствующего лица, а также свои фамилию, имя, отчество, почтовый адрес, по которому должны быть направлены ответ, уведомление о переадресации обращения, изложена суть предложения, заявления или жалобы, личная подпись и дата.

Обращения, в которых отсутствуют фамилия, адрес и личная подпись обратившегося, считаются анонимными и к производству для разрешения не принимаются.

Орган адвокатского самоуправления, руководитель адвокатской палаты и адвокатского образования при получении письменного обращения, в котором содержатся нецензурные либо оскорбительные выражения, угрозы жизни, здоровью и имуществу адвоката, руководителя адвокатского образования или адвокатской палаты, а также членов их семей, вправе оставить обращение без разрешения по существу и сообщить гражданину о недопустимости злоупотребления правом.

В случае, если текст письменного обращения не поддается прочтению, ответ на обращение не дается, и оно не подлежит направлению на рассмотрение в другой орган в соответствии с их компетенцией, о чем сообщается гражданину, направившему обращение, если его фамилия и почтовый адрес поддаются прочтению.

1.4. В случае, если в письменном обращении содержится вопрос, на который многократно давались письменные ответы по существу в связи с ранее направляемыми обращениями и при этом в обращении не приводятся новые доводы или обстоятельства, руководитель адвокатского образования или адвокатской палаты либо лица их замещающие вправе принять решение о безосновательности очередного об-

ращения и прекращении переписки с гражданином по данному вопросу при условии, что указанное обращение и ранее направляемые обращения направлялись в одно и то же адвокатское образование или в одну и ту же адвокатскую палату. О данном решении уведомляется гражданин или орган, направивший обращение.

1.5. Устные обращения граждан рассматриваются в тех случаях, когда изложенные в них факты и обстоятельства очевидны и не требуют дополнительной проверки, а личности обратившихся известны или установлены.

На устные обращения граждан, как правило, дается ответ в устной форме.

1.6. Письменное обращение по вопросам, не относящимся к компетенции руководителей адвокатских образований и адвокатских палат, направляется не позднее чем в семидневный срок по принадлежности в ту организацию или учреждение, в чьем ведении находится разрешение поставленных в обращении вопросов.

Обратившемуся лицу в таком случае на личном приеме или в письменном ответе сообщается, кому направлено на рассмотрение его обращение.

Если обращение не может быть направлено по принадлежности, оно возвращается гражданину или должностному лицу с разъяснением его права обжаловать соответствующее решение или действие (бездействие) в установленном порядке в суд.

1.7. Порядок приема граждан по вопросам, связанным с адвокатской деятельностью и оказанием им квалифицированной юридической помощи адвокатами, в адвокатских образованиях и адвокатских палатах регулируется положением, утверждаемым адвокатской палатой субъекта Российской Федерации и обязательным для всех адвокатских образований и их филиалов, расположенных на территории соответствующего субъекта.

1.8. Сообщения, представления, заявления и жалобы на действия (бездействие) адвокатов, поступившие в адвокатскую палату, запрещается пересылать для разрешения в адвокатское образование.

II . Организация работы с жалобами, заявлениями, представлениями и сообщениями

Работа с обращениями предусматривает следующие стадии: рассмотрение и разрешение.

А. Рассмотрение обращений

2.1. На этой стадии:

- определяется относимость обращения к поводу для возбуждения дисциплинарного производства и его допустимость; устанавливает-

ся, нет ли обстоятельств, исключающих возможность дисциплинарного производства;

- определяется лицо (исполнитель), которому поручается разбирательство по существу обращения, порядок и сроки проверки содержащихся в нем вопросов, выработка предложений и подготовка проекта письменного ответа;

- если в обращении содержатся сведения о подготавливаемом, совершаемом или совершенном противоправном деянии, а также о лице, его подготавливающем, совершающем или совершившем, обращение подлежит направлению в соответствующий компетентный орган.

Б. Разрешение обращений, которые не являются поводом для возбуждения дисциплинарного производства

2.2. На этой стадии исполнитель, которому поручено разбирательство по обращению:

- изучает существо изложенных в обращении проблем и вопросов, уточняет, при необходимости, факты и обстоятельства, на которые ссылается заявитель, уясняет суть его требований;

- осуществляет сбор необходимых документов, материалов, получает объяснения, проводит анализ собранных материалов. Лицу, подавшему обращение, в случае необходимости предлагается представить доказательства, обосновывающие его требования. Общеизвестные обстоятельства и факты, установленные вступившим в законную силу решением суда, доказыванию не подлежат;

- изучает законодательные и иные нормативно-правовые акты, регулирующие затронутые в обращении правоотношения;

- готовит по результатам проверки, если это требуется, письменное заключение, делает выводы и вырабатывает предложения о мерах, необходимых для принятия решения по обращению, составляет проект ответа;

- представляет в установленный срок руководителю адвокатского образования или адвокатской палаты материалы проверки вместе с заключением и проектом ответа заявителю.

В ходе проведения проверки могут приниматься конкретные меры по урегулированию ситуации, послужившей причиной обращения.

Работа по обращению прекращается, если в ходе проверки будет установлено, что автор сообщил ложные сведения о своих данных: фамилии и адресе.

2.3. Письменные обращения, поступившие в адвокатские образования или адвокатские палаты, рассматриваются в течение 30 дней со дня регистрации.

В исключительных случаях, когда для рассмотрения обращения необходимо проведение специальной проверки, направление запросов по истребованию дополнительных материалов либо принятие других мер, руководитель адвокатского образования или адво-

катской палаты, либо лица, их замещающие, вправе продлить срок разрешения обращения не более чем на 30 дней, уведомив о продлении срока его разрешения гражданина, направившего обращение.

Продление срока разрешения обращения оформляется соответствующей резолюцией руководителя на обращении.

При этом общий срок разрешения обращения не может превышать двух месяцев.

В случае если окончание срока разрешения обращения приходится на нерабочий день, то днем окончания срока считается непосредственно следующий за ним рабочий день.

2.4. Способы разрешения обращения являются:

- дача разъяснения, если об этом просит заявитель или это вытекает из содержания обращения и не требуется совершение иных действий;

- удовлетворение требований заявителя, т.е. совершение необходимых действий, о которых просит заявитель, если эти требования признаны законными и обоснованными;

- отказ в удовлетворении требований заявителя, если изложенные в обращении обстоятельства не нашли своего подтверждения или требования заявителя признаны необоснованными или не соответствующими закону. Могут иметь место частичное удовлетворение требований заявителя или частичный отказ в удовлетворении требований заявителя.

2.5. Обращение считается разрешенным, если на него дан мотивированный ответ по всем поставленным вопросам и сообщено об удовлетворении (частичном удовлетворении) или об отказе (частичном отказе) в удовлетворении требований заявителя с обоснованием причин отказа.

При этом день регистрации по журналу исходящей корреспонденции ответа, подписанного руководителем адвокатского образования или адвокатской палаты либо лицами их замещающими, считается датой разрешения обращения.

2.6. В случае поступления в адвокатскую палату жалоб и иных обращений с требованием о привлечении адвоката к дисциплинарной ответственности, которые не могут быть признаны допустимым поводом для возбуждения дисциплинарного производства, а равно поступивших от лиц, не имеющих право ставить вопрос о его возбуждении, или при обнаружении обстоятельств, исключающих возможность возбуждения дисциплинарного производства, президент палаты в срок не позднее 10 дней со дня их поступления отказывает в возбуждении дисциплинарного производства, возвращает эти документы заявителю, указывая в письменном ответе мотивы принятого решения, а если заявителем является физичес-

кое лицо, разъясняет последнему порядок обжалования принятого решения.

В. Особенности разрешения жалоб, представлений и сообщений, являющихся допустимыми поводами для возбуждения дисциплинарного производства

2.7. Президент адвокатской палаты, установив, что поступившие сообщение, представление, заявление или жалоба на действия (бездействие) адвоката, являются допустимым поводом для возбуждения дисциплинарного производства, в срок не позднее десяти дней со дня их поступления возбуждает дисциплинарное производство, если отсутствуют обстоятельства, исключающие возможность дисциплинарного производства.

О данном решении письменно уведомляется лицо, обратившееся в адвокатскую палату, которое с этого момента становится участником дисциплинарного производства, заблаговременно извещается о месте и времени рассмотрения дисциплинарного дела квалификационной комиссией.

Дальнейшее разрешение обращения осуществляется в соответствии с процедурой и в сроки, предусмотренные Кодексом профессиональной этики адвоката, за исключением случаев, когда материалы дела, в котором участвовал адвокат, необходимые для принятия решения, рассматриваются в суде. В таких случаях срок разрешения сообщения, представления или жалобы продлевается на весь период судебного разбирательства.

После разбирательства дисциплинарное дело вместе с заключением квалификационной комиссии направляется в совет адвокатской палаты. Участники дисциплинарного производства извещаются о месте и времени заседания совета.

Совет адвокатской палаты рассматривает поступившие представления, заявления, жалобы, сообщения на действия (бездействие) адвокатов и принимает решения с учетом заключения квалификационной комиссии в порядке, установленном его регламентом.

Решение совета адвокатской палаты по представлению, сообщению, заявлению или жалобе оглашается участникам дисциплинарного производства непосредственно по окончании разбирательства в том же заседании. По просьбе участника дисциплинарного производства ему в пятидневный срок выдается (направляется) заверенная копия принятого решения.

День оглашения решения совета адвокатской палаты является датой разрешения обращения по существу.

2.8. Руководитель адвокатского образования (филиала адвокатского образования), рассмотрев поступившее к нему обращение, в котором обжалуются действия (бездействие) адвоката и содержится требование о привлечении адвоката к дисциплинарной ответственности, принимает одно из следующих решений:

- направляет в 7-дневный срок заявителю ответ, в котором разъясняет порядок привлечения адвоката к дисциплинарной ответственности

сти и его право на обращение по данному вопросу в адвокатскую палату соответствующего субъекта Российской Федерации;

- направляет поступившее обращение в этот же срок в адвокатскую палату с сопроводительным письмом, с приложением к нему (при наличии таковых) документов, имеющих отношение к обстоятельствам, изложенным в обращении, если сроки привлечения адвоката к дисциплинарной ответственности истекают.

В этом случае заявителю направляется письменное уведомление о направлении обращения для рассмотрения в адвокатскую палату.

2.9. Президент адвокатской палаты, рассмотрев материалы, поступившие из адвокатского образования, направляет их вице-президенту или лицу, его замещающему, для решения вопроса о внесении представления.

2.10. Вице-президент адвокатской палаты или лицо, его замещающее, при наличии достаточных данных, свидетельствующих о проступке адвоката, который должен стать предметом рассмотрения квалификационной комиссии и совета адвокатской палаты, вносит в совет до истечения десятидневного срока со дня поступления материалов в палату соответствующее представление, которое является допустимым поводом для возбуждения дисциплинарного производства.

2.11. О возбуждении дисциплинарного производства письменно уведомляется лицо, чье обращение послужило основанием для внесения в совет адвокатской палаты представления, адвокат, а также руководитель адвокатского образования, из которого поступили материалы и членом которого является адвокат, привлекаемый к дисциплинарной ответственности.

III. Делопроизводство по жалобам, представлениям, сообщениям и заявлениям

3.1. Делопроизводство по поступившим в адвокатское образование, в адвокатскую палату обращениям, ведется отдельно от других видов делопроизводства.

3.2. В случае отзыва обращения его копия хранится вместе с заявлением об отзыве.

Таким же образом в делопроизводстве адвокатской палаты должны храниться копии материалов, возвращенных заявителю в случае отказа в возбуждении дисциплинарного производства (пункт 2 статьи 21 Кодекса профессиональной этики адвоката).

3.3. Прием и первичная обработка обращений осуществляется техническим персоналом адвокатского образования, адвокатской палаты.

Все обращения подлежат обязательной регистрации в течение трех дней с момента поступления.

Обращения, поступившие почтой или с личного приема, в день регистрации и проставления на них штампа с указанием даты регистрации, передаются для рассмотрения руководителю адвокатского образования, президенту адвокатской палаты (лицам, их замещающим).

3.4. После разрешения обращения письменный ответ заявителю дается за подписью руководителя адвокатского образования, президента адвокатской палаты (лиц, их замещающих).

3.5. На коллективное обращение ответ дается лицу, чья фамилия в числе заявителей значится первой. При этом излагается просьба сообщить о результатах разрешения обращения другим авторам. В необходимых случаях по требованию лиц, подписавших обращение, ответы направляются всем адресатам.

3.6. Дубликаты обращений регистрируются под тем же входящим номером, что и первоначально поступившие обращения.

Дубликатами считаются обращения одного и того же лица по одному и тому же вопросу с одинаковым текстом, направленные различным адресатам и поступившие в адвокатское образование, адвокатскую палату.

3.7. Повторные, а также дополнительные обращения регистрируются под очередным порядковым номером.

Повторными считаются обращения, поступившие от одного и того же лица по одному и тому же вопросу:

- если заявитель не удовлетворен данным ему ответом по первоначальному заявлению;
- если со времени подачи первого обращения истек установленный срок рассмотрения и ответ заявителю не дан.

В этом случае на письме в свободном от текста месте проставляется отметка – «Повторно». О повторности делается также отметка в соответствующей строке журнала учета.

Не считаются повторными обращения одного и того же автора, но по разным вопросам, а также многократные обращения по одному и тому же вопросу, по которому автору даны исчерпывающие ответы.

Обращение автора по тому же вопросу с дополнительной информацией, поступившее до истечения срока разрешения ранее поступившего обращения, считается дополнительным.

3.8. Дубликаты, повторные и дополнительные обращения приобщаются к первичным обращениям.

Переписка с одним и тем же автором по одним и тем же вопросам может формироваться в отдельное дело.

Ответы на них даются со ссылкой на предыдущие ответы по пер-

вичным обращениям.

3.9. Ответ на обращение регистрируется в журнале учета исходящей корреспонденции в день его подписания руководителем адвокатского образования или адвокатской палаты.

3.10. Обращения (в необходимых случаях и конверты к ним), копии ответов заявителям, документы и иные материалы, связанные с разрешением обращений, формируются в отдельные дела в соответствии с утвержденной номенклатурой дел в адвокатском образовании и адвокатской палате.

Документы в этих делах располагаются в хронологическом порядке. Каждое обращение и все документы по их рассмотрению и разрешению составляют в деле самостоятельную группу. Повторные обращения и дополнительные документы подшиваются к данной группе документов.

При формировании дел проверяется правильность направления документов в дело, их полнота (комплектность). Неразрешенные обращения, а также неправильно оформленные документы подшивать в дела запрещается.

3.11. Законченные производством обращения хранятся в течение 3 лет. По истечении срока хранения подлежат уничтожению вместе с приложенными к нему документами, о чем составляется акт.

3.12. Ежегодно по окончании года (по решению руководителей адвокатской палаты или адвокатского образования – с иной периодичностью) проводится анализ поступивших обращений и работы с ними, о чем составляется справка, копия которой направляется в Федеральную палату адвокатов к 15 февраля.

Результаты анализа могут быть использованы для совершенствования адвокатской деятельности, работы по рассмотрению и разрешению обращений и в иных целях.

Справка после рассмотрения ее руководителем адвокатского образования или президентом адвокатской палаты подшивается в делопроизводство по жалобам и иным обращениям за истекший год.

Резолюция

IX очередного съезда Федерального союза адвокатов России

08 июня 2006 г.
г. Москва

Заслушав и обсудив доклад о деятельности Федерального союза адвокатов России за отчетный период, съезд отмечает, что Союз адвокатов провел определенную работу по содействию профессиональной деятельности адвокатов по защите прав, свобод и интересов граждан, а также защите прав адвокатов.

Объединяя в своих рядах многотысячный отряд адвокатов России, преданных своей профессии и использующих свои познания и опыт в интересах граждан, исполнительные органы Федерального союза адвокатов России, выполняя уставные требования, строили свою работу в направлении повышения качества и эффективности адвокатского труда. Отмечается необходимым и в будущем сохранить эти направления в деятельности Союза как приоритетные.

На предыдущем Съезде 16.09.2004 г. были приняты решения о необходимости использования адвокатской общественностью всех мер для защиты прав адвокатов и реагирования на конкретные случаи нарушения этих прав, поскольку такого рода нарушения прямо затрагивают свободы и права граждан, обращающихся за юридической помощью. Следует отметить, что эти решения Съезда были в основном выполнены.

Деятельность Союза содействовала укреплению единства адвокатского сообщества, повышению профессионального мастерства адвокатов, повышению авторитета адвокатского сообщества.

На заседаниях Президиума правления Союза обсуждались предлагаемые поправки к Закону об адвокатуре, а также вопросы, посвященные защите прав адвокатов и соблюдению адвокатской тайны.

Правление Федерального союза адвокатов России поддерживало постоянную связь с общественными организациями адвокатов России, Международным союзом (Содружеством) адвокатов и другими общественными организациями.

В повышении правовой культуры и правосознания граждан, Федеральный союз адвокатов России взаимодействует с недавно созданной Ассоциацией юристов России. Надеемся, что совместная деятельность двух столь представительных общественных организаций будет способствовать ускорению процесса формирования правового государства, демократизации и укрепления правовых основ экономики страны.

Все это дает основание признать работу, проделанную Федеральным Союзом, удовлетворительной.

Съезд отмечает, что на фоне происходящих в стране позитивных перемен в экономике и демократических преобразований в жизни

общества не могут не вызвать глубокой озабоченности адвокатского сообщества такие явления, как рост преступности в стране, проявление коррупции, в том числе и в среде правоохранительных органов, факты нарушения законности в судопроизводстве, существование одной трети населения за чертой бедности.

Естественно, что в этих условиях проблема защиты прав, свобод и законных интересов граждан, составляющая смысл и содержание всех аспектов деятельности адвокатуры, имеет первостепенное значение. Понятно, что оказание юридической помощи гражданам должно служить интересам всех слоев населения и поэтому внимание адвокатского сообщества должно быть обращено на защиту прав лиц, нуждающихся в юридической помощи, но не имеющих средств для ее оплаты. Действующий Закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» специально регламентирует условия и порядок оказания бесплатной юридической помощи. Адвокатские образования сейчас действуют практически во всех более или менее крупных населенных пунктах, и, таким образом, юридическая помощь территориально доступна всем гражданам, а оказание ее бесплатно – один из видов повседневной работы адвокатов.

Традиционно, бесплатная для граждан юридическая помощь, в том числе по уголовным делам, порой весьма сложным и занимающим значительное время, компенсировалась адвокатам до 2002 г. за счет средств существовавших в то время коллегий адвокатов, которые имели предназначенные для этого специальные фонды. Такие фонды у большинства адвокатских образований в настоящее время отсутствуют, ввиду малочисленности этих образований, высоких ставок арендной платы, коммунальных услуг и средств связи, необходимостью приобретения оборудования и других хозяйственных расходов. Участие же государства в компенсации этого труда адвокатов остается далеким от совершенства. Из федерального бюджета достаточных средств на эти цели не выделяется. В то же время отпускаются значительные суммы на создание по инициативе Минюста России в порядке эксперимента государственных бюро, призванных оказывать бесплатную юридическую помощь. Следует признать, что 15 юристам, состоящим в штате, например, госюрбюро Московской области, вряд ли по силам решить проблему оказания бесплатной юридической помощи гражданам региона, численность которого около четырех миллионов человек. К тому же, включение в состав этих бюро лиц, не обладающих достаточной квалификацией, в том числе студентов юридических ВУЗов, вообще вступает в противоречие с требованиями ст. 48 Конституции РФ о праве граждан на получение квалифицированной юридической помощи. Попытки таким способом решить важную государственную проблему юридической помощи неимущим возможно оценить лишь как несостоятельные и даже незаконные.

В то же время усилия адвокатской общественности в сфере оказания бесплатной юридической помощи, поддержанные законодательно-исполнительной властью в субъектах РФ, приносят зримо положи-

тельные результаты. Этому в немалой степени способствует появление в субъектах Российской Федерации законодательных актов о компенсации труда адвокатов при оказании ими бесплатной юридической помощи малоимущим гражданам. В этой связи представляется заслуживающим одобрения включение в план работы Союза проведение таких научно-практических конференций как «Предоставление бесплатной юридической помощи в России. Законодательство и практика» и «Социальная защищенность населения России, государственные гарантии и защита прав граждан в суде».

В соответствии с Уставом Федерального Союза адвокатов России, одной из целей Союза является обеспечение правовой защищенности адвокатов.

Не подменяя органы адвокатского самоуправления, Союз в то же время должен присущими ему средствами способствовать защите адвокатов, подвергающихся неправомерному преследованию в связи с их профессиональной деятельностью, ибо до сих пор имеют место попытки допросов адвокатов по поводу их работы по конкретным делам, практикуются обыски в помещениях и на рабочих местах адвокатов, несмотря на то, что постановлением Конституционного Суда РФ запрещено проведение следственных и оперативно-розыскных действий без судебного решения.

Вызывает озабоченность законодательная неурегулированность вопросов ответственности должностных лиц, оставляющих безответными запросы адвокатов, связанные с исполнением конкретных профессиональных поручений.

Представляется необходимым Федеральному Союзу адвокатов России активизировать предусмотренную Уставом Союза работу по выступлению с инициативами по различным вопросам профессиональной и общественной жизни, а также привлечение адвокатов к пропаганде правовых знаний среди населения, выступления с лекциями для граждан, проведение диспутов, факультативных занятий с учащейся молодежью и т.п.

Федеральный союз адвокатов России также должен активизировать научно-методическую работу по совершенствованию профессионального мастерства адвокатов, больше внимания уделять издательской деятельности, публикации наиболее полезных и актуальных работ, посвященных адвокатуре.

Эта деятельность особенно необходима, поскольку в адвокатской среде не изжиты нарушения правил профессиональной этики и нарушения в процессуальной деятельности по конкретным делам.

Съезд считает необходимым активизировать участие адвокатов в работе Общественной Палаты Российской Федерации. В то же время представляется необходимым принимать активное участие как в формировании Общественных Палат в субъектах РФ, так и в формировании законодательных органов субъектов России.

В рамках ФСАР необходимо создать секцию для оказания содействия Советам молодых адвокатов регионов.

Указанные меры, направленные на мобилизацию адвокатской общественности, должны способствовать, в конечном счете, дальнейшему развитию института адвокатуры в нашей стране, формированию общественного мнения по проблемам защиты прав граждан. Все это созвучно тем целям, которые обозначил в своем ежегодном послании Федеральному Собранию РФ Президент Российской Федерации В.В. Путин: «Наши цели абсолютно ясны – это – зрелая демократия и развитое гражданское общество».

Съезд считает, что Российская адвокатура, насчитывающая более шестидесяти тысяч квалифицированных юристов, способна, используя свой высокий интеллектуальный потенциал, содействовать реализации этих целей и задач.

Съезд Федерального союза адвокатов России

ПОСТАНОВЛЯЕТ:

1. Признать работу правления Федерального союза адвокатов России удовлетворительной.

2. Строить дальнейшую работу Союза в соответствии с уставными целями и задачами, которые определил IX съезд ФСАР.

3. Считать важной задачей Федерального союза адвокатов России дальнейшее содействие укреплению единства адвокатского сообщества, повышения профессионального мастерства адвокатов и авторитета адвокатского сообщества в стране.

4. Продолжать взаимодействие со всеми общественными объединениями адвокатов России, МС/С/А, Ассоциацией юристов России и другими общественными объединениями.

5. Своевременно и принципиально реагировать на случаи нарушения законности в судопроизводстве и ущемления прав граждан в судопроизводстве.

6. Считать первостепенной задачей адвокатов России оказание юридической помощи гражданам, нуждающимся в ней, но не имеющим средств для ее оплаты, как этого требует Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации».

7. Довести до сведения Министерства юстиции Российской Федерации мнение адвокатской общественности России о нецелесообразности и бесперспективности продолжения в 2007 году эксперимента по созданию государственных юридических бюро по оказанию бесплатной юридической помощи.

8. Совместно с органами адвокатского самоуправления способствовать защите адвокатов, подвергающихся неправомерному преследованию, в связи с их профессиональной деятельностью.

9. Активизировать работу Союза по выступлению с инициативами по различным вопросам общественной жизни и привлечению адвокатов к пропаганде правовых знаний среди населения.

10. Улучшить методическую работу по совершенствованию профессионального мастерства адвокатов, уделяя внимание издательской

Вестник Адвокатской палаты Тверской области

деятельности публикации полезных и актуальных работ, посвященных адвокатуре.

11. Принять участие в формировании Общественных Палат и в выборах в органы законодательного собрания в субъектах Российской Федерации, делегируя в их состав наиболее достойных представителей адвокатского сообщества.

12. Создать в рамках Федерального союза адвокатов России молодежную секцию для оказания содействия Советам молодых адвокатов регионов.

Вестник Адвокатской палаты Тверской области

**Вестник Адвокатской палаты Тверской области
№2 за 2006 год**

Допечатная подготовка:
ОАО «Тверское княжество»
170002, г. Тверь, пр-т Чайковского, 9-а

Регистр. номер Т-0945 от 10 октября 1996 г.
Зарегистрировано Центральным региональным управлением (г. Тверь)

Макет и верстка - Н.Г. Иванова
Корректор - Э.А. Мамедова
Ответственный за выпуск - Н.Е. Шевцова

Отпечатано:
ООО «Издательство Герс»
170000, г. Тверь, ул. Новоторжская, д. 12-б

Заказчик:
Адвокатская палата Тверской области
170042, г. Тверь, пер. Никитина, д. 7
Тел. 31-20-83

