

Вестник Адвокатской палаты Тверской области

№2 (21) 2011 г.

Редакционный совет Севастьянов А.Е. - председатель редак- ционного совета Башилова Е.Н., Егорова О.Ю., Осипов С.В., Соколова Т.В. - члены редакционного совета
Адвокатская палата Тверской области 170042, г. Тверь, пер. Никитина, 7. Тел./факс (4822) 52-20-83. E-mail: tverapto@tvcom.ru Адрес в Интернете: www.advtver.ru

СОДЕРЖАНИЕ

ДОКУМЕНТЫ ФЕДЕРАЛЬНОЙ ПАЛАТЫ АДВОКАТОВ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Отчет Совета Федеральной палаты Российской Федерации за период с апреля 2009 года по апрель 2011 года	3
Обращение к адвокатам	29
Резолюция «Об отношении к либе- рализации уголовного наказания в Российской Федерации»	31
Заявление по вопросу о правовом регулировании юридической дея- тельности, связанной с оказанием ква- лифицированной юридической помо- щи в Российской Федерации	33
Резолюция «Об оплате труда адво- ката»	35
Информация о заседании Совета ФПА РФ 22 марта 2011 г.	37
Решение Совета ФПА РФ от 20 мар- та 2011 г. (протокол № 9)	43
Разъяснение экспертно-методичес- кой комиссии Совета ФПА РФ по воп- росам применения Федерального Закона «О персональных данных»	48
Разъяснение экспертно-методичес- кой комиссии Совета ФПА РФ в свя- зи со случаями невыполнения адво- катами-защитниками своих профес- сиональных обязанностей, нарушаю- щих права доверителя на защиту	55

СОДЕРЖАНИЕ

Обзор дисциплинарной практики адвокатских палат субъектов за 2010 г. **65**

ДОКУМЕНТЫ АДВОКАТСКОЙ ПАЛАТЫ ТВЕРСКОЙ ОБЛАСТИ

Положение о Комиссии совета Адвокатской палаты Тверской области по защите профессиональных и социальных прав адвокатов **70**

О составе Комиссии по защите профессиональных и социальных прав адвокатов **61**

Порядок избрания делегатов на конференцию адвокатов Тверской области **76**

В ПОМОЩЬ АДВОКАТУ

Судебная практика. О порядке оплаты труда адвоката **80**

С.В. Осипов. Новые критерии допустимости жалоб граждан на нарушение конституционных прав и свобод: «Шаг назад?» **97**

С.В. Курасова. Кризис и кредиты – защита прав заемщиков. **101**

Наши поздравления **107**

Наши юбиляры **108**

Вниманию адвокатов **109**

**ДОКУМЕНТЫ ФЕДЕРАЛЬНОЙ ПАЛАТЫ АДВОКАТОВ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

Отчет

**Совета Федеральной палаты адвокатов Российской
Федерации за период с апреля 2009 года по апрель 2011 года**

I. О составе и развитии адвокатуры. Общие положения

1.1. В отчетном периоде адвокатское общество продолжило консолидацию на принципах законности, независимости, корпоративности и самоуправления адвокатуры, упрочились привлекательность и престиж адвокатской профессии.

1.2. Численность адвокатуры за два года увеличилась на 2758 человек и составляет около 65 тысяч адвокатов, из которых 172 являются Заслуженными юристами Российской Федерации, 192 имеют ученую степень доктора юридических наук, 1547 – кандидатов юридических наук.

1.3. По состоянию на 1 января 2011 года в России учреждено и действует 21305 адвокатских образований, в том числе 3389 коллегий адвокатов, имеющих 876 филиалов, 369 адвокатских бюро, 17462 адвокатских кабинета, 85 юридических консультаций.

II. Основные направления и итоги деятельности Совета в отчетном периоде

2.1. Реализация Советом функций коллегиального исполнительного органа Федеральной палаты адвокатов

2.1.1. В соответствии с установленными полномочиями Совет ФПА РФ обеспечивал представительство и защиту интересов адвокатского сообщества и отдельных адвокатов в отношениях с государственной властью, осуществлял координацию деятельности адвокатских палат по вопросам адвокатской деятельности и адвокатуры, содействовал повышению уровня оказываемой адвокатами юридической помощи, решал иные задачи, возложенные на него законодательством об адвокатской деятельности и адвокатуре и Всероссийским съездом адвокатов.

За два года при необходимом кворуме Совет провел 12 заседаний, на которых рассмотрел около 100 вопросов. Информация о принятых решениях оперативно направлялась в адвокатские палаты. Кроме того, информирование о деятельности Совета осуществлялось информационным бюллетенем «Вестник Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации», «Новой адвокатской газетой», журналом «Российский адвокат» и через Интернет-сайт ФПА РФ.

В заседаниях Совета ФПА наряду с членами Совета принимали участие представители адвокатских палат более 24 субъектов РФ.

К числу важных решений Совета следует отнести принятие:

- Рекомендаций по обеспечению адвокатской тайны и гарантий независимости адвоката при осуществлении адвокатами профессиональной деятельности;
- Методических рекомендаций по ведению адвокатского производства;
- Порядка изменения адвокатом членства в адвокатской палате одного субъекта Российской Федерации на членство в адвокатской палате другого субъекта Российской Федерации и урегулирования некоторых вопросов реализации адвокатом права на осуществление адвокатской деятельности на территории РФ;
- Рекомендаций Научно-консультативного совета при ФПА РФ адвокатам по взаимодействию со средствами массовой информации;
- Нового Перечня вопросов для включения в экзаменационные билеты при приеме квалификационного экзамена от лиц, претендующих на приобретение статуса адвоката;
- Правил принятия решений квалификационных комиссий и решений советов

2.1.2. В отчетном периоде Советом продолжена традиция, связанная с инициативами по исследованию правовых проблем в законодательстве и правоприменительной практике, которая оказывает влияние на формирование уголовно-правовой практики в Российской Федерации, а также по другим направлениям демократизации гражданского общества.

Среди них можно отметить:

- доклад: «Об обеспечении общественных интересов при применении к подозреваемым и обвиняемым меры пресечения в виде заключения под стражу» (был использован законодателем при работе

по подготовке известных изменений в уголовно-процессуальное законодательство, принятых в 2009 году);

- доклад: «Обеспечение прав и интересов граждан при осуществлении уголовно-правовой политики в Российской Федерации» (доведен до сведения всех ветвей государственной власти);

- доклад: «Обеспечение эффективного осуществления прав на квалифицированную юридическую помощь» (предложен обзор национального регулирования рынка юридических услуг в 25 европейских государствах);

- доклад о значении квалификационных требований к лицам, оказывающим юридические услуги на территории России, с точки зрения внутренней политики, международных задач и геополитического положения России (общий обзор), подготовленный экспертами ФПА РФ в рамках проекта ТАСИС «Совершенствование доступа к правосудию в Российской Федерации» **1** (представлен в Государственно-правовое управление Президента РФ (бенефициар проекта);

- доклад: «О проблемах правосудия и уголовной юстиции в Российской Федерации в связи с обеспечением прав и свобод граждан».

2.2. Координация деятельности адвокатских палат

2.2.1. Функция Совета ФПА РФ по координации деятельности адвокатских палат осуществляется по следующим основным направлениям:

- содействие надлежащей организации и качества оказания квалифицированной юридической помощи физическим и юридическим лицам, в том числе бесплатно в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации;

- осуществление правового наблюдения в отношении решений органов адвокатских палат субъектов РФ;

- содействие повышению профессионального уровня адвокатов;

- формирование единых принципов и критериев деятельности квалификационных комиссий, дисциплинарной практики адвокатских палат;

- защита социальных и профессиональных прав адвокатов;

- рассмотрение обращений граждан, сообщений правоохранительных, судебных и иных государственных органов, общественных объединений и организаций.

2.2.2. Основными формами координации деятельности адвокатских палат за прошедший период продолжал оставаться:

- принятие Советом ФПА РФ решений в пределах своих полномочий;

- проведение совещаний представителей Совета ФПА РФ в федеральных округах;

- проведение выездных заседаний Совета ФПА РФ;
- организация конференций, форумов, круглых столов с участием представителей адвокатских сообществ субъектов РФ по наиболее актуальным проблемам адвокатской деятельности;
- командирование отдельных членов Совета в адвокатские палаты для оказания методической и организационной помощи по конкретным вопросам адвокатской деятельности;
- разработка научных и методических рекомендаций с привлечением Научно-консультативного совета при ФПА РФ, Экспертно-методической комиссии, иных комиссий и рабочих групп Совета ФПА РФ;
- проведение в регионах общекорпоративных мероприятий, в том числе по обмену опытом работы и учебы, финансовое и информационное обеспечение этого направления работы.

Содействие надлежащей организации и качеству оказания квалифицированной юридической помощи адвокатами в уголовном судопроизводстве в качестве защитников по назначению.

2.2.3. Сложившаяся система участия адвокатов в уголовном судопроизводстве в качестве защитников по назначению уполномоченных органов позволяла адвокатскому сообществу решать в отчетном периоде задачу обеспечения конституционных прав граждан на защиту.

В этой работе в 2009-2010 годах ежегодно принимали участие около 40 тысяч адвокатов, которые в указанный период выполнили более четырех миллионов поручений. Масштабы проделанной ими работы характеризуются также объемом финансовых средств, выплаченных из федерального бюджета за обеспечение граждан квалифицированной юридической помощью в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия и суда. В 2009 и 2010 гг. эти суммы составили соответственно 2,7 млрд. руб. и 2,9 млрд. руб.

2.2.4. Деятельность Совета направлена на повышение организации и качества оказания квалифицированной юридической помощи адвокатам, участвующим в качестве защитников в уголовном судопроизводстве по назначению в порядке ст.ст.50-51 УПК РФ. Это позволило упорядочить оказание юридической помощи в уголовном судопроизводстве по назначению за счет ее координации специально назначенными лицами (координаторами) во всех субъектах Российской Федерации, повысить ответственность адвокатов, участвующих в этой работе.

За неисполнение либо ненадлежащее исполнение профессиональных обязанностей при осуществлении защиты по уголовным делам в порядке ст.ст.50 и 51 УПК РФ в 2009-2010 гг. к дисциплинарной ответственности привлечено 677 адвокатов, в отношении 30 статус был прекращен.

Органы адвокатского самоуправления наряду с мерами дисциплинарной ответственности стали чаще применять практику от-

странения от ведения дел по назначению адвокатов, допустивших серьезные нарушения норм профессиональной этики, неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей перед своим доверителем.

В целях улучшения условий работы адвокатов в уголовном судопроизводстве по назначению, а также обеспечения профессиональных и социальных прав адвокатом Совета ФПА РФ в отчетном периоде предпринимал следующие меры:

- добился в Конституционном Суде Российской Федерации признания прав адвокатов на компенсацию расходов, связанных с их явкой к месту производства процессуальных действий и проживанием (командировочных расходов), что явилось основанием для внесения в пункт 1 части 2 статьи 131 УПК РФ соответствующих дополнений;

- участвовал в подготовке проекта постановления Правительства Российской Федерации «Об утверждении Положения о порядке и размерах возмещения процессуальных издержек, связанных с производством по уголовному делу, рассмотрением гражданского дела, а также выполнением требований Конституционного Суда Российской Федерации».

Проект предусматривает увеличение минимального размера оплаты труда адвоката с 298 рублей до 550 рублей за день участия в уголовном судопроизводстве в качестве защитника по назначению, ежегодную индексацию размера оплаты с учетом уровня инфляции, возмещение адвокатам командировочных расходов, повышение оплаты труда адвоката за работу во внеурочное и ночное время, в выходные и праздничные дни;

- отстаивал право адвокатов проносить на территорию места содержания под стражей и пользоваться во время свидания с доверителем техническими средствами связи, компьютерами, аппаратурой для фото-и киносъемки, аудио и видеозаписи, множительной техникой;

- добивался от правоохранительных и судебных органов своевременной оплаты труда и погашения задолженности.

Содействие надлежащей организации и качеству оказания квалифицированной юридической помощи гражданам Российской Федерации бесплатно

2.2.5. В 2009-2010 гг. ежегодно около 30 тысяч адвокатов принимали участие в оказании гражданам Российской Федерации юридической помощи бесплатно. При этом ими выполнено 1452491 поручение, в соответствии с которыми дано устных и письменных консультаций по правовым вопросам – 1054925 и составлено документов правового характера – 258326.

Адвокаты бесплатно представляли интересы доверителей в гражданском судопроизводстве – по 87783 делам, в исполнительном производстве – по 18621 гражданским делам, в государственных органах, иных органах и организациях – 13961 раз.

2.2.6. В отчетном периоде юридическую помощь бесплатно у адвокатов получили 327584 малоимущих граждан, в том числе:

- истцы, по рассмотренным судами первой инстанции делам о взыскании алиментов – 50531, о возмещении вреда, причиненного смертью кормильца – 7510, о возмещении вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, связанным с трудовой деятельностью – 8828;

- ветераны и инвалиды Великой Отечественной войны – 52637;

- граждане Российской Федерации – при составлении заявлений о назначении пенсий и пособий – 24316;

- граждане Российской Федерации, пострадавшие от политических репрессий – 5516;

- несовершеннолетние, содержащиеся в учреждениях системы профилактики – 5721;

- несовершеннолетние – при рассмотрении судей материалов о помещении в социальные учебно-воспитательные учреждения закрытого типа или в центры временного содержания органов внутренних дел для несовершеннолетних правонарушителей – 10258;

- граждане пожилого возраста и инвалиды, проживающие в стационарных учреждениях социального обслуживания – 7515;

- лица, страдающие психическими расстройствами, в том числе находящиеся в психиатрических стационарах – 6977;

- военнослужащие, проходящие военную службу по призыву, по вопросам, связанным с прохождением военной службы, а также по иным основаниям, установленным федеральными законами – 4086;

- лица, место жительства которых неизвестно, привлеченных в гражданском судопроизводстве в качестве ответчика – 50220;

- иные категории малоимущих граждан, которым оказание бесплатной юридической помощи предусмотрено законодательством субъектов Российской Федерации – 93469.

2.2.7. Федеральная палата адвокатов в соответствии с программой сотрудничества ЕС и России участвовала в совместном проекте «Совершенствование доступа к правосудию в Российской Федерации» (проект ТАСИС). В рамках проекта экспертами ФПА проведены полномасштабные исследования проблем оказания бесплатной юридической помощи в Российской Федерации и более углубленно в четырех плотных регионах (Республика Татарстан, Чувашская Республика, Рязанская и Самарская области), которые опубликованы в сборнике «Доступность квалифицированной юридической помощи (материалы исследования)». (М., изд. «Юрист», 2009).

2.2.8. Полезным с точки зрения изучения проблем оказания субсидируемой помощи было участие ФПА РФ в проектах, реализуемых Институтом «Право общественных интересов» (PIL) и Институтом права и публичной политики.

2.2.9. В составе рабочей группы, образованной Министерством юстиции РФ по поручениям высшего руководства Российской Федерации, Федеральная палата адвокатов приняла активное участие в подготовке законопроекта «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации», предусматривающего существенное расширение категорий граждан, имеющих право на получение бесплатной юридической помощи, и увеличение объема этой помощи.

Федеральной палатой адвокатов были высказаны предложения при разработке Минюстом «Основ государственной политики» в сфере развития правовой грамотности и правосознания граждан.

Научная и методическая деятельность. Обеспечение высокого уровня оказываемой адвокатами юридической помощи, повышение профессионального уровня адвокатов.

2.2.10. В отчетном периоде повысился уровень научной и методической деятельности Совета.

По сложившейся в предыдущие годы традиции, в 2009 и 2010 гг. ФПА РФ продолжила проведение ежегодных Всероссийских научно-практических конференций «Адвокатура. Государство. Общество». На конференциях проведено обсуждение проблем суда присяжных и выработаны предложения о мерах по развитию этого института (2009 год), вопросы организации и деятельности адвокатов как института, а также проблем реализации адвокатом своих профессиональных полномочий (2010 год) и других вопросов.

2.2.11. Новым содержанием наполнилась деятельность научно-консультативного совета при ФПА РФ. НКС зарекомендовал себя эффективным инструментом выработки позиции Федеральной палаты адвокатов по наиболее актуальным вопросам правоприменительной практики.

По итогам изучения и обсуждения в НКС Федеральной палатой адвокатов подготовлены рекомендации в проект Концепции развития гражданского законодательства, разработанный Исследовательским центром частного права при Президенте Российской Федерации, а также замечания и предложения в проект Федерального закона «О полиции». Ряд заседаний НКС был посвящен темам: «Адвокатура как предмет научных исследований, учебная дисциплина и научная специальность», «Адвокат и адвокатура в средствах массовой информации», «Злоупотребление правом и его разновидности в проекте Федерального закона о внесении изменений в ГК Российской Федерации».

2.2.12. Экспертно-методическая комиссия Совета ФПА в отчетном периоде провела экспертные исследования и подготовила более 20 заключений на проекты законов и иных нормативных правовых актов, касающихся вопросов адвокатской деятельности и адвокатуры. Мнение Федеральной палаты адвокатов учитывалось при принятии решений.

Комиссия, кроме того, подготовила разъяснение в связи со случаями невыполнения адвокатами-защитниками своих профессиональных обязанностей, нарушающими права доверителей на защиту, рекомендовав адвокатам стандарты профессионального поведения в различных ситуациях, возникающих во время их участия в качестве защитников в уголовном судопроизводстве.

2.2.13. В 2010 году Совет в порядке обмена положительным опытом распространил среди адвокатских палат видеофильм о Центре субсидируемой юридической помощи в Адвокатской палате Самарской области, изготовленный его создателями по заказу Федеральной палаты адвокатов.

Механизмы обеспечения доступа граждан к квалифицированной юридической помощи, используемые в этой палате, в корне решают застарелую проблему так называемых «карманных адвокатов», выводят на новый уровень взаимодействие адвокатуры с органами исполнительной власти, реально обеспечивают право граждан на получение квалифицированной юридической помощи.

2.2.14. Дальнейшее развитие получила практика повышения профессиональной квалификации адвокатов. Профессиональное обучение, как неотъемлемый атрибут адвокатского статуса, было одним из приоритетных направлений деятельности совета.

Успешно реализуется ФПА совместно с Адвокатской палатой Нижегородской области новый проект по обучению тренеров в преподавании судебного красноречия. Эффективным признан опыт по созданию Института повышения квалификации в адвокатской палате Красноярского края.

На Высших курсах продолжалось обучение адвокатов по 72 часовым программам: «Деятельность адвоката в уголовном процессе», «Деятельность адвоката в гражданском процессе», «Специальные знания в деятельности адвоката». За отчетный период по этим программам прошло обучение 743 человека. Процент слушателей, прошедших обучение по нескольким программам вырос до 20%, что является бесспорным показателем потребности адвокатов в профессиональном росте.

Совершенствуется такая форма обучения, как тренинг по юридической риторике «Участие адвоката в судебных прениях».

Продолжилась практика проведения выездных семинаров, в ходе которых обучилось 1289 человек. Заявки палат стали носить системный и курсовой характер. Наметились положительные тенденции по расширению географии совместных с ФПА обучающих семинаров в адвокатских палатах Республики Хакасия, Удмуртской Республике, Омской области, Санкт-Петербурга и других субъектов РФ.

Среди студентов, аспирантов и адвокатов ежегодно проводятся конкурсы правового эссе по анализу судебных речей мэтров адвокатуры с последующим изданием соответствующих сборников. В

ряде палат апробированы и функционируют программы для стажеров и молодых адвокатов. Уделяется внимание работе со студентами юридических ВУЗов и с будущими представителями адвокатских профессий.

Формирование единых принципов и критериев деятельности квалификационных комиссий, дисциплинарной практики адвокатских палат

2.2.15. Квалификационные комиссии созданы во всех адвокатских палатах и накопили значительный опыт приема квалификационных экзаменов у лиц, претендующих на присвоение статуса адвоката, богатую дисциплинарную практику в связи с рассмотрением жалоб на действия (бездействие) адвокатов.

2.2.16. В 2009-2010 гг. квалификационные комиссии рассмотрели 12981 (за прошлый отчетный период - 12147) заявления претендентов на присвоение статуса адвоката, допустили к сдаче квалификационного экзамена 11972 (11325) претендента и присвоили статус адвоката 8229 (8041) претендентам (68,74%).

В отчетном периоде Совет уточнил порядок допуска претендентов к сдаче квалификационного экзамена и переработал перечень вопросов квалификационных экзаменов.

2.2.17. За этот же период квалификационные комиссии рассмотрели 9900 (за прошлый отчетный период – 9051) дисциплинарных производств и дали по ним заключения: о наличии в действиях (бездействии) адвоката нарушений норм законодательства об адвокатской деятельности и Кодекса профессиональной этики адвоката – в 5706 (5694) случаях, о прекращении дисциплинарного производства – в 4194 (4349) случаях.

2.2.18. Дисциплинарная практика адвокатских палат в 2009-2010 гг. характеризовалась следующими показателями.

За неисполнение либо ненадлежащее исполнение своих профессиональных обязанностей к дисциплинарной ответственности привлечено 5694 (за прошлый отчетный период – 4376) адвоката. Прекращен статус 811 адвокатам, в том числе по требованию органов юстиции – 66 (за прошлый отчетный период – 37).

238 решений о наложении дисциплинарных взысканий адвокатами обжалованы в суде, из них 42 признаны необоснованными и отменены.

Органы юстиции в отчетном периоде направили в суд в порядке, установленном п.6 ст.17 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» 2 заявления о прекращении статуса адвоката, которые удовлетворены.

2.2.19. Ежегодно Совет обобщал дисциплинарную практику, сложившуюся в адвокатских палатах, и разрабатывал в связи с этим необходимые рекомендации. Обзоры дисциплинарной практики доводились до сведения органов адвокатского самоуправления и публиковались в адвокатских СМИ.

Адвокатские палаты г.Москвы, Ленинградской и Ульяновской областей издали сборники с анализом дисциплинарной практики этих палат, которые направлены в адвокатские палаты других субъектов РФ.

Защита социальных и профессиональных прав адвокатов

2.2.20. Согласно отчетам адвокатских палат субъектов Российской Федерации, поступившим в ФПА РФ, в 2009-2010 гг. учтено 2029 нарушений профессиональных прав адвокатов (2007-2008 гг. – 433).

Среди них 434 связаны с нарушением требований законодательства об обеспечении сохранности адвокатской тайны (2007-2008 гг. – 146) и 801 случай с вмешательством в адвокатскую деятельность и воспрепятствованием этой деятельности (2007-2008 гг. – 806).

Все нарушения классифицируются следующим образом: незаконные допросы адвокатов – 252 (87); незаконные обыски в жилищах, а также помещениях, занимаемых адвокатскими образованиями или используемых адвокатами для осуществления профессиональной деятельности – 33 (26); незаконное проведение оперативно-розыскных мероприятий в отношении адвокатов – 48 (35).

Наиболее распространенным нарушением в отчетном периоде явился отказ должностных лиц и организаций в выдаче документов, необходимых для осуществления защиты. Таких случаев учтено – 835.

Имели место 19 (24) случаев причинения вреда жизни и здоровью адвокатов и 4 (6) случая гибели адвокатов.

2.2.21. Ситуация с обеспечением гарантий независимости профессиональной деятельности адвокатов по сравнению с предыдущим отчетным периодом не улучшилась.

Это в 2010 году привлекло внимание Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации Лукина В.П., который в результате проведенной проверки пришел к выводу о том, что следственные органы МВД укореняют практику незаконного отстранения адвокатов от участия в уголовных делах, практику препятствования их деятельности и незаконного получения интересующих сведений, относящихся к адвокатской тайне.

По этой же причине нарушение профессиональных прав адвокатов стало предметом обсуждения на заседании Совета по развитию гражданского общества и правам человека при Президенте Российской Федерации, проходившем 1 февраля 2011 г. в г. Екатеринбурге. «...абсолютно одиозными являются случаи допроса адвоката по тем делам, где этот адвокат выполняет функции защитника», - отметил присутствующий на заседании Совета Д.А. Медведев и поручил Генеральному прокурору РФ разобраться по всем фактам нарушений.

2.2.22. Адвокатами и органами адвокатского самоуправления на незаконные действия правоохранительных органов в отношении адвокатов в отчетном периоде было направлено 1143 (446) жалоб, в том числе в органы прокуратуры – 397 (243), в суды – 493 (203). Признаны обоснованными 403 (174) жалобы, в том числе прокурорами – 116 (74), судами – 198 (100).

2.2.23. Продолжают поступать жалобы об ущемлении прав адвокатов на оплату их труда и компенсацию расходов при выезде к месту проведения процессуальных действий.

В связи с этим в адрес руководителя Судебного департамента при Верховном суде РФ, МВД РФ и Следственного комитета РФ в течение 2009-2010 гг. неоднократно направлялись письма ФПА РФ с требованием погасить задолженность перед адвокатами и принять эффективные меры, исключающие ее образование.

Такая практика дала положительный результат. Если по итогам 2008 года зафиксирована задолженность министерств и ведомств перед адвокатами на сумму 224,4 млн.руб., то по состоянию на 1 января 2011 г. Она составила 121,1 млн.руб.

2.2.24. Важную роль в защите профессиональных и социальных прав адвокатов играют соответствующие комиссии палат. Однако до настоящего времени такие комиссии не созданы советами адвокатских палат 30 субъектов Российской Федерации. Это свидетельствует о том, что органы адвокатского самоуправления недооценивают свою роль в этом важном вопросе, а потому адвокаты, чьи права нарушены, вынуждены напрямую обращаться за защитой в комиссию Федеральной палаты адвокатов.

Рассмотрение обращений граждан, сообщений правоохранительных, судебных и иных государственных органов, общественных объединений и организаций

2.2.25. В отчетном периоде в адвокатские палаты субъектов РФ на действия (бездействие) адвокатов поступило 21 369 жалоб и сообщений (2009 г – 9973, 2010 г. – 11396), в территориальные органы юстиции (Росрегистрации) – 3025 (2009 г. – 1440, 2010 г. – 1585). По результатам рассмотрения поступивших жалоб и сообщений органы, уполномоченные в сфере адвокатуры, направили в адвокатские палаты для разрешения по существу 1883 жалобы, а также внесли 411 представлений.

Президентами адвокатских палат признаны в качестве допустимого повода для возбуждения дисциплинарного производства 10043 обращения (47,1%).

2.2.26. В Федеральную палату адвокатов по вопросам адвокатской деятельности и адвокатуры поступило на рассмотрение 1228 обращений (2009 г. – 499, 2010 г. – 729), из них – 119 (9,7%) повторно. По сравнению с предыдущим отчетным периодом общее количество обращений в Федеральную палату адвокатов возросло на 28.

2.2.27. Из общего числа поступивших обращений – 348 (28,3%) разрешены непосредственно Федеральной палатой адвокатов. По ним даны разъяснения, направлены запросы и обращения в федеральные органы государственной власти, в органы государственной власти субъектов РФ, наиболее важные проблемы вынесены на рассмотрение Совета ФПА РФ и комиссий. В их числе:

- обращения президентов адвокатских палат Республики Карелия, Ханты-Мансийского автономного округа, Челябинской, Ростовской областей и других субъектов РФ о необходимости урегулирования деятельности адвокатов на территории Российской Федерации. Для изучения проблемы Совет ФПА РФ сформировал комиссию и по результатам ее работы в апреле 2010 года принял соответствующее решение, которым утвердил новый Порядок изменения адвокатом членства в адвокатской палате одного субъекта Российской Федерации на членство в адвокатской палате другого субъекта Российской Федерации и урегулировал некоторые вопросы реализации адвокатом права на осуществление адвокатской деятельности на территории РФ, внес изменения и дополнения в Положение о порядке сдачи квалификационного экзамена на присвоение статуса адвоката;

- коллективное обращение группы адвокатов (Столбунов А.Б. и другие) явилось поводом для обращения Федеральной палаты адвокатов в адрес Государственной Думы и Совета Федераций Федерального собрания Российской Федерации, Государственно-правового управления Президента Российской Федерации, Ассоциации юристов России и Министерства юстиции РФ с категорическим возражением на проект федерального закона № 149566-5 «О внесении изменений в статьи 16 и 18 Федерального закона «О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений», в части запрета на использование адвокатами технических средств при оказании квалифицированной юридической помощи во время свидания с доверителем.

В результате Совет Федераций отклонил законопроект и создал согласительную комиссию с участием в ней Федеральной палаты адвокатов:

- по обращениям президентов адвокатских палат Чеченской Республики, Ростовской области и других субъектов РФ проведено заседание Совета по вопросу проверок территориальными органами юстиции адвокатских палат и адвокатских образований как некоммерческих организаций. В письмах, адресованных руководству Минюста России, была подтверждена позиция адвокатского сообщества о неприемлемости двойного контроля деятельности органов адвокатского самоуправления и о приоритете Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», который установил преде-

лы и механизмы контроля со стороны государства над адвокатурой. В связи с этим 1 июля 2010 г. На заседании Методического совета Министерства юстиции РФ были выработаны новые подходы к реализации контрольно-надзорных полномочий органов юстиции в сфере адвокатуры, изложенные в соответствующем разъяснении, адресованном руководителям территориальных органов юстиции. Принципиально важным явился отказ контрольно-надзорных органов от формального проведения плановых проверок исполнения адвокатскими образованиями и адвокатскими палатами законодательства об НКО и переход к планированию и проведению проверок только по информации о фактах нарушений, допускаемых органами адвокатского самоуправления;

-по обращениям из адвокатских палат Кемеровской, Ростовской областей и других регионов России о выставлении на торги государственных или муниципальных помещений, занимаемых адвокатскими образованиями по договорам аренды, Федеральная палата адвокатов добилась разъяснения Федеральной антимонопольной службы о порядке применения к адвокатским образованиям ст. 17.1 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а также инициировала внесение группой депутатов законопроекта о распространении на адвокатские образования и их филиалы внеконкурсного порядка аренды государственных и муниципальных помещений, который включен в план законопроектной работы Государственной Думы РФ.

2.3. Представление интересов адвокатов и адвокатских палат субъектов Российской Федерации

В отношениях с федеральными органами государственной власти, органами местного самоуправления, общественными объединениями адвокатов и иными российскими организациями

2.3.1. За время действия Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» сложились и совершенствуются механизмы и принципы рабочего взаимодействия ФПА РФ с органами государственной власти в тех областях, которые связаны с деятельностью и корпоративными интересами адвокатского сообщества.

Взаимодействие с госструктурами приобретает устойчивые формы.

* С Министерством юстиции Российской Федерации взаимодействие осуществляется через контакты руководителей ФПА с руководством этого ведомства, а также путем консультаций руководителей ФПА с руководством этого ведомства, а также путем консультаций специалистов, обмена статистической и иной информацией по вопросам адвокатуры и адвокатской деятельности, создания и деятельности рабочих групп по изучению проблемных вопросов адвокатской деятельности и разработке законопроектов и иных нормативных правовых актов. Президент ФПА РФ избран в состав Общественного совета при Минюсте России.

Взаимодействие с органами юстиции в отчетном периоде осуществлялось по вопросам:

- обеспечения граждан Российской Федерации квалифицированной юридической помощью бесплатно по назначению органов и в других случаях, предусмотренных федеральным законодательством;
- участия в работе квалификационных комиссий адвокатских палат субъектов Российской Федерации в части допуска к профессии и рассмотрения жалоб на адвокатов;
- ведение реестров адвокатов.

Например, Минюст России с учетом мнения органов адвокатского самоуправления разработал проект нового приказа «Об утверждении Административного регламента предоставления территориальными органами Министерства юстиции Российской Федерации государственной услуги по ведению реестра адвокатов субъектов Российской Федерации и выдаче адвокатам удостоверений», в котором сняты разногласия по многим вопросам взаимодействия адвокатских палат и территориальных органов юстиции при ведении реестра адвокатов.

Новый формат взаимоотношений Федеральной палаты адвокатов с Министерством юстиции РФ, сложившийся в последние два года, помогает сближению позиций по многим вопросам, касающимся адвокатуры и адвокатской деятельности, благодаря участию представителей адвокатского сообщества в обсуждении значимых проектов, предусматривающих формирование государственной политики в сфере адвокатуры.

Среди важнейших проектов следует отметить разработку Минюстом концепции реформирования сферы оказания квалифицированной юридической помощи, подготовку законопроектов, регулирующих оказание бесплатной юридической помощи и развитие правовой грамотности и правосознания граждан, а также проекта государственной программы Российской Федерации «Юстиция».

* ФПА взаимодействует с Судебным департаментом Верховного Суда РФ, Министерством внутренних дел РФ, Генеральной прокуратурой РФ, Следственным комитетом РФ, Уполномоченным по правам человека в Российской Федерации. Это взаимодействие включает в себя обмен информацией, консультации, разработку и реализацию мер, требующих совместного участия. Совет имеет своих представителей в органах исполнительной, законодательной власти, в Конституционном Суде РФ и Высшем Арбитражном Суде.

* Заключен договор о взаимодействии с Федеральной службой по финансовому мониторингу (Росфинмониторинг). Президент ФПА является членом Консультативного совета при Межведомственной комиссии по противодействию легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансирова-

нию терроризма. Это позволит отстаивать гарантии неприкосновенности адвокатской тайны.

* ФПА РФ участвует в законопроектной работе, взаимодействуя с профильными комитетами Совета Федерации Федерального Собрания РФ (Комитетом по конституционному законодательству, Комитетом по правовым и судебным вопросам), комитетами Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации (Комитетом по гражданскому, уголовному, арбитражному и процессуальному законодательству и Комитетом по конституционному законодательству и государственному строительству), а также с комиссией по законопроектной деятельности Правительства РФ и государственно-правовым управлением Администрации Президента РФ.

Совет участвует в проведении экспертиз проектов федеральных законов и законов субъектов РФ по вопросам, касающимся адвокатской деятельности и адвокатуры. Представители ФПА высказывают консолидированное мнение по всем законопроектам, затрагивающим интересы адвокатуры.

2.3.2. Развиваются отношения Федеральной палаты адвокатов с Федеральным союзом адвокатов России, Гильдией Российских адвокатов, другими общественными объединениями адвокатов. Все активнее Федеральная палата адвокатов действует в рамках Ассоциации юристов России, Президент ФПА РФ возглавляет Комиссию АЮР по вопросам деятельности адвокатуры и нотариата. Наложено взаимодействие ФПА РФ с Общественной палатой РФ.

В отношениях с адвокатскими объединениями и юридическими сообществами за пределами Российской Федерации

2.3.3. В отчетном периоде Совет продолжил активную деятельность по следующим основным направлениям:

- сотрудничество с постоянными партнерами, установление новых контактов с зарубежными и международными адвокатскими и юридическими сообществами, фондами;

- обеспечение выхода российских адвокатов на международный и иностранные рынки юридических услуг, анализ регулирования адвокатской деятельности за рубежом, участие в межведомственных комиссиях по анализу норм международного права;

- повышение квалификации российских адвокатов за рубежом: организация стажировок, конференций, семинаров с участием иностранных тренеров, участие в международных проектах, научно-практических конгрессах;

- международный научный обмен, организация публичных лекций.

Члены Совета ФПА принимали участие в ряде международных научно-практических конгрессов, конференций и семинаров, организованных Международной ассоциацией адвокатов, Советом Ев-

ропы, ОБСЕ, иностранными адвокатскими организациями. Выступали с докладами, представляли ФПА Президент ФПА Е.В. Семеняко, вице-президенты А.П. Галоганов, Ю.С. Пилипенко, Г.М. Резник и Г.К. Шаров. Руководитель международного отдела ФПА участвовал в работе комиссии МИД по анализу международных норм в области борьбы с коррупцией в качестве эксперта и одного из разработчиков доклада. Материалы работы комиссии стали основой для доклада Верховному комиссару ООН по правам человека.

2.3.4. Важным событием явилось успешное прохождение Федеральной палатой адвокатов аттестации в Регистрирующем органе солиситеров Англии и Уэльса, в связи с чем 1 сентября 2010 Российская Федерация внесена в список признанных юрисдикций, адвокаты из которых могут стать квалифицированными солиситерами по упрощенной схеме, именуемой Qualified Lawyers Transfer Scheme. Утверждение новой упрощенной процедуры получения статуса солиситера в Англии и Уэльсе для российских адвокатов является признанием российской адвокатуры высококвалифицированной юридической корпорацией и знаменует собой выход российской адвокатуры на широкий европейский рынок юридических услуг. Раньше единственным путем обретения статуса квалифицированного юриста в Великобритании было получение американского LLM и сдача квалификационных экзаменов в США и Великобритании.

2.3.5. В отчетном периоде проведена серия семинаров и конференций с постоянными иностранными партнерами: Правовым департаментом Посольства США в России и Американской ассоциацией юристов (Московским представительством и Секцией международного права); Федеральной палатой адвокатов Германии и Германским Фондом международного правового сотрудничества (Фонд-IRZ); Союзом адвокатов Швейцарии, Союзом адвокатов Цюриха и Фондом «Швейцарско-российский Форум»; Национальным советом адвокатуры Франции и Коллегии адвокатов г. Парижа; Обществом юристов Англии и Уэльса.

Совместно с американскими коллегами 6-7 августа 2009 г. в Ростове-на-Дону была организована конференция на тему «Этические аспекты в профессиональной деятельности адвоката». Ежегодный статус получила сентябрьская конференция на тему «Расширение межграницных деловых споров, связанных с Россией и СНГ» проводимая секцией Международного права Американской ассоциации юристов.

В числе ежегодных мероприятий – Московский междисциплинарный форум, объединяющий адвокатов, банкиров, крупных предпринимателей из России и Швейцарии. Темами форумов были банковская тайна, адвокатская тайна в Швейцарии и России, вопросы налогового планирования, международный арбитраж. Симупозиум внесен в качестве ежегодного мероприятия в программу правового и экономического сотрудничества между Россией и

Швейцарией и получил высокую оценку и поддержку со стороны посольства Швейцарии в России. Ежегодно в конце сентября – начале октября проводится учеба для молодых российских адвокатов в Цюрихе.

В рамках сотрудничества с Федеральной палатой адвокатов Германии, при содействии адвокатских палат Ленинградской области и Санкт-Петербурга, 31 мая 2010 г. в Санкт-Петербурге был организован круглый стол на тему: «Доверительные отношения между адвокатом и клиентом – незыблемая основа гражданского общества и фундамент адвокатской профессии». Дискуссия объединила за круглым столом президентов ФПА России и Германии, президентов адвокатских палат города Москвы и земли Бранденбург, членов Комиссии по уголовному праву Союза адвокатов Германии, адвокатов из Санкт-Петербурга, Ленинградской области, Красноярского края и Москвы. Финансовую и организационную поддержку обеспечил Германский Фонд международного правового сотрудничества (Фонд-IRZ).

2.3.6. Федеральная палата адвокатов организовала совместно с иностранными коллегами стажировки в зарубежные адвокатские бюро для российских адвокатов из различных регионов. Главными партнерами по программам обмена являются Коллегия адвокатов г. Парижа, Федеральная палата адвокатов Германии, Германский Фонд Международного Сотрудничества, Союз адвокатов Цюриха.

2.3.7. В 2009-2011 г.г. в сфере сотрудничества с Советом Европы и Европейской комиссией был реализован ряд программ, в том числе «Европейская инициатива в области демократии и прав человека», «Совершенствование доступа к правосудию в Российской Федерации», «Усовершенствования механизмов адвокатского расследования в рамках современного УПК РФ», «Укрепление механизмов адвокатской тайны в Российской Федерации». Были проведены семинары для адвокатов адвокатских палат Санкт-Петербурга, Ростовской области, Новгородской области, Владимирской области, Ставропольского края, Мурманской области, Краснодарского края, Приморского края и Республики Северная Осетия-Алания на тему «Применение Европейской Конвенции по правам человека в судебном разбирательстве и юридической практике на национальном уровне». В ноябре 2009 г. Совет Европы организовал для российских адвокатов обучающий визит в Страсбург, в Совет Европы.

2.3.8. Подписаны новые соглашения с постоянными зарубежными партнерами о развитии сотрудничества, предусматривающие проведение совместных мероприятий с адвокатскими объединениями Великобритании, Германии, Голландии, США, Франции, Швейцарии и другими. Расширяются контакты с новыми партнерами.

С 5 по 12 сентября 2009 г. состоялся визит руководителей АП субъектов РФ и представителей ФПА РФ в Чикаго (шт. Илли-

нойс, США). Главной темой состоявшихся дискуссий была «Юридическая этика и профессиональная ответственность адвокатов в США».

С 9 по 14 сентября 2010 г. Федеральная палата адвокатов России принимала в Москве и Санкт-Петербурге делегацию Всекитайской ассоциации адвокатов во главе с председателем господином Юй Нином. Целью визита китайских адвокатов было обсуждение с руководством ФПА в формате круглого стола наиболее актуальных проблем адвокатуры и юридической профессии России и Китая. Также состоялись встречи с ректором Московской государственной юридической академией имени О.Е. Кутафина В.В. Блажеевым, заместителем министра юстиции Ю.С. Любимовым, первым заместителем Верховного Суда РФ П.П. Серковым. Несмотря на долгую историю взаимоотношений между китайской и российской адвокатурами, это был первый официальный визит китайской делегации, в ходе которого состоялась встреча руководителей двух профессиональных корпораций. В мае 2011 года планируется заключение соглашения о развитии двустороннего сотрудничества.

2.3.9. Активизировался взаимный обмен информацией с иностранными партнерами по проблемам регулирования адвокатской профессии в зарубежных странах, а также по вопросам поиска и предоставления адвокатов для российских граждан. В свою очередь к регулированию адвокатской профессии в России проявили интерес адвокатские корпорации Испании, Австрии, Кубы, Чехии, Германии, Франции, Швейцарии, Бельгии, США и других стран.

2.3.10. ФПА РФ в отчетном периоде получала деятельную поддержку от международных адвокатских организаций (Международный союз юристов, Международная ассоциация адвокатов) по ряду дел, связанных с нарушением прав российских адвокатов за рубежом. В ходе ставшего уже традиционным ежегодного ноябрьского визита президента Международной ассоциации адвокатов в Москве была разработана концепция российского присутствия на крупнейших международных юридических форумах.

25 ноября 2009 г. на очередном заседании Научно-консультативного совета при ФПА РФ по теме «Адвокат и адвокатура в средствах массовой информации» по приглашению ФПА РФ выступил с докладом член Союза адвокатов Цюриха, профессор Томас Поледна. По инициативе международного отдела Научно-консультативный совет при ФПА РФ был расширен за счет постоянных иностранных членов – адвокатов Швейцарии и Германии, имеющих ученую степень.

2.3.11. Представители ФПА РФ (Шаров Г.К. и Самков Ю.С.) продолжили участие в Рабочей группе Совета Министров юстиции государств-членов ЕвразЭС по вопросам гармонизации законодательства в сфере адвокатской деятельности, приступившей к разработке Основ сотрудничества адвокатов этих государств.

2.3.12. Задачи и направления развития международной деятельности Совета:

- укрепление авторитета и позиций российской адвокатуры в международном сообществе, обеспечение свободного доступа российских адвокатов на европейский и международный рынок юридических услуг за счет развития сотрудничества со всеми иностранными партнерами, подписания новых соглашений о взаимодействии, постоянный поиск новых платформ международного сотрудничества, более активного участия российских адвокатов в крупных международных юридических форумах, в первую очередь в ежегодной Международной конференции Международной ассоциации адвокатов;

- продолжение переговоров с представителями международных адвокатских и правовых организаций (Международной ассоциацией адвокатов, Международным союзом юристов, Советом Европы, Европейской федерацией адвокатских образований и др.) с целью получения финансирования на проведение программ стажировок и повышения квалификации российских адвокатов за рубежом;

- постоянное расширение круга партнеров и установления более тесных контактов с иностранными адвокатскими объединениями, учебными заведениями, осуществляющими подготовку и повышение квалификации адвокатов, и научными институтами для реализации программ учебного обмена и осуществления общих научных проектов по актуальным проблемам адвокатуры.

2.4. Меры поощрения адвокатов

2.4.1. Важным направлением работы Совета оставалось дальнейшее совершенствование мер поощрения, стимулирующих повышение профессионализма адвокатов.

Самая значимая адвокатская награда - Национальная премия, вручение которой производится не чаще одного раза в два года. Торжественная церемония вручения первой Национальной премии прошла 18 июня 2008 г. в Санкт-Петербурге. Вручение второй Национальной премии состоится 27 апреля 2011 г. в Москве.

Лауреатами второй Премии стали адвокаты, добившиеся выдающихся результатов в адвокатской деятельности, и коллективы лучших адвокатских образований.

В номинации «За честь и достоинство»:

- Владимир Васильевич Калитвин – Адвокатская палата Воронежской области
- Альбина Ивановна Краснокутская - Адвокатская палата Московской области
- Генрих Павлович Падва - Адвокатская палата г.Москвы.

В номинации «Триумф»:

Владимирская областная коллегия адвокатов; Курганская областная коллегия адвокатов; КА «Яковлев и партнеры» АП города Москвы; Филиал № 1 Московской областной КА; КА «Мой семейный адвокат» Республика Алания; КА «Шпагин и партнёры» АП Красноярского края; Балтийская коллегия адвокатов им. Анатолия Собчака.

В номинации «Деловая репутация»:

Юрий Боровков, АП Московской области, Елена Львова, АП г. Москвы; Сергей Гаврилов, АП Вологодской области; Николай Кипнис, АП г. Москвы; Юрий Каширин, АП Ставропольского края; Александр Красильников, АП Республики Удмуртия; Владимир Качев, АП Амурской области; Лилия Шереметьева, АП Оренбургской области.

2.4.2. В отчетном периоде Совет своими решениями наградил адвокатов из 61 адвокатской палаты субъектов Российской Федерации:

- орденом «За верность адвокатскому долгу» – 211 адвокатов;
- медалью «За заслуги в защите прав и свобод граждан» первой степени – 413 адвокатов;
- медалью «За заслуги в защите прав и свобод граждан» второй степени – 571 адвоката.

За безупречную и многолетнюю работу большое количество адвокатов и сотрудников адвокатских палат поощрены Почетными грамотами и благодарственными письмами Федеральной палаты адвокатов.

2.5. Информационное обеспечение адвокатов

2.5.1. В отчетном периоде информационное обеспечение строилось по следующим направлениям:

- развитие информационных интернет-технологий;
- сотрудничество с адвокатскими и юридическими СМИ;
- сотрудничество с массовыми средствами информации (центральными газетами и журналами, радио и телевидением);
- организаторская работа по созданию информационных поводов для освещения в СМИ деятельности ФПА РФ.

2.5.2. Развитие информационных интернет-технологий.

В 2009 г. осуществлена реконструкция официального сайта ФПА. Он стал не только полноценным сетевым средством массовой информации, но и удобным инструментом информационного обмена внутри корпорации. Были установлены контакты редактора сайтов ФПА и «Новой адвокатской газеты» (далее – «АГ») с редакторами интернет-сайтов адвокатских палат.

Проведено исследование использования интернет-ресурсов адвокатскими палатами. Выяснилось, что из 83 адвокатских палат собственными сайтами располагают только 40. Обнаружились и характерные недостатки большинства информационных ресурсов: отсутствие оперативности в освещении событий корпорации, существенные пробелы в информировании адвокатов и адвокатских образований, отсутствие информационной политики, направленной во вне. Крайне медленное и часто неэффективное продвижение интернет-проекта «Адвокатура» по ведению интерактивных реестров адвокатов и обмену информационными данными.

Для исправления положения с интернет-обеспечением пресс-служба ФПА предложила перейти к созданию объединенного интернет-портала адвокатского сообщества «Адвокатура». Проект был утвержден на заседании Совета ФПА в Санкт-Петербурге и находится в стадии реализации.

На сайте ФПА РФ запущен новый проект «Электронный каталог литературы по адвокатуре в России (на русском языке)», содержащий более 6 200 публикаций с 1848 года издания. Цель данного проекта состоит в том, чтобы подготовить материал для наиболее полного библиографического указателя по адвокатуре в России.

2.5.3. Сотрудничество с адвокатскими и юридическими СМИ

Основным информационным инструментом ФПА является «Новая адвокатская газета» (далее – «АГ»), тираж которой в настоящий момент составляет 3000 экземпляров. В издании публикуются репортажи о наиболее актуальных событиях в юридическом мире и адвокатском сообществе. Корреспонденты «АГ» публикуют отчеты со всех важнейших мероприятий, проводимых ФПА РФ, Министерством юстиции, Ассоциацией юристов России.

На протяжении последних 12 месяцев в «АГ» ведется активная дискуссия о путях и способах реформирования сферы юридической помощи, инициатором которого выступило Министерство юстиции. Газета последовательно выступает за объединение практикующих юристов на основе адвокатской корпорации.

Газета, после сайта ФПА, выступает в качестве самого оперативного источника, публикующего решения, разъяснения, письма ФПА по проблемам защиты профессиональных прав адвокатов и организации адвокатского сообщества.

Не менее половины площади «АГ» отводится для публикации материалов практического свойства, содержащими опыт работы адвоката по различным категориям дел и участию в различных стадиях процесса. Совместно с журналами «Уголовный процесс» и «Арбитражный процесс» редакция провела и опубликовала результаты исследований «Ошибки молодых адвокатов в уголовном процессе» и «Портрет арбитражного адвоката».

Газета рекомендована Советом ФПА в качестве профессионального обучающего СМИ, подписка на которое засчитывается

за 5 часов учебы на курсах повышения квалификации адвокатов.

«АГ» выступает инициатором многих общеадвокатских мероприятий, публичный резонанс от которых благоприятным образом отражается не только на адвокатском сообществе, но и во вне его.

В частности, «АГ» выступила инициатором акции «Адвокатура – ветеранам», приуроченной к 20-летию окончания афганской войны и 65-летию Великой Победы.

Результатом широкого обсуждения на страницах газеты проблем, посвященных адвокатской тайне, была принята новая редакция Рекомендаций по соблюдению адвокатской тайны.

«АГ» выступила инициатором межпалатных соревнований по мини-футболу, которые уже второй год проводятся в г. Георгиевске (АП Ставропольского края), собирая все большее число участников.

Провозглашенный газетой курс на утверждение высокой корпоративной культуры и утверждение общих профессиональных стандартов находит горячий отклик в адвокатской среде, что видно из материалов, приходящих в газету.

В большинстве палат газета стала стабильным источником информирования членов адвокатских палат о событиях в сообществе и надежным помощником в практической деятельности адвокатов. Лидерами в подписке являются две очень небольшие по численности палаты – Чукотского автономного округа и Еврейской автономной области. На Чукотке газету получает каждый второй адвокат, а в Еврейской автономной области – каждый третий.

В адвокатских палатах Тамбовской и Омской областей и Республики Саха (Якутия) один номер газеты приходится на 6 адвокатов. В Воронеже «Новую адвокатскую газету» читает каждый восьмой адвокат, а в Ленинградской области и Карачаево-Черкесской Республике – каждый девятый. В Республике Татарстан, Красноярском крае, Астраханской и Курганской областях газету получают в каждом адвокатском образовании. В этих палатах, по меньшей мере, один экземпляр приходится на десять адвокатов.

От 11 до 15 адвокатов читают один экземпляр «АГ» в адвокатских палатах Тверской, Ивановской, Кемеровской областей, Удмуртской и Чувашской республик, Ямало-Ненецкого автономного округа и Камчатского края.

Но есть палаты, адвокаты которых газету не жалуют либо вообще ничего не читают. Традиционно это адвокатская палата Саратовской области, где на 1335 адвокатов произведена подписка только на 3 экземпляра газеты. Не читают корпоративную прессу в Амурской области, Забайкалье, Новосибирске, Иркутской области, Пермском крае, Оренбургской области, Республике Бурятия и в Тыве, в Республике Марий Эл, Республике Карелия, Ингушетии,

Кабардино-Балкарии, Чечне и в Адыгее. Здесь одна газета приходится на сто и более адвокатов или ее не подписывают вообще.

Пресс-служба обращает внимание президентов удаленных от центра адвокатских палат, что для удобства подписки и своевременной доставки «Новая адвокатская газета» включена в каталог «Роспечати» в разделе «Газеты и журналы» и в рассылную почтовую базу, что позволяет доставлять газету буквально на следующий день после печати даже на Дальний Восток.

В истекшем периоде стабильно осуществлялся выпуск двух других изданий ФПА - информационного бюллетеня «Вестник Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации» и журнала «Российский адвокат».

Сегодня «Вестник ФПА» содержит наиболее полную печатную версию всех принимаемых ФПА документов, статистической и справочной информации по адвокатуре, экспертных заключений на законопроекты, информирует о переписке с органами власти, о значимых событиях в жизни корпорации, публикует мнения адвокатов, юристов и ученых по проблемным вопросам адвокатуры и адвокатской деятельности.

Журнал «Российский адвокат» в течение последних лет все более утверждается в роли серьезного аналитического издания по корпоративной проблематике. Особенно резонансным стала публикация статьи «Смычка» в № 1 за 2011 г. Проведенное редакцией расследование не только выявило проблему так называемых карманных адвокатов, но и показало неэффективность нормативной базы для борьбы с этим явлением.

Представители других адвокатских и юридических СМИ приглашаются на все открытые мероприятия, проводимые ФПА. На каждом из таких мероприятий бывает от 3 до 10 профильных СМИ, в которых даются информационные и аналитические отчеты о текущей деятельности ФПА.

На достаточном уровне поддерживается информационный обмен между пресс-службой ФПА и региональными изданиями. Информационные и новостные материалы пресс-службы и «АГ» публикуются в региональных изданиях, а наиболее интересные материалы из региональных СМИ – на страницах «АГ». Особенно продуктивно эта работа проводится в содружестве с журналами «Южнороссийский адвокат», «Нижегородский адвокат», информационными бюллетенями адвокатских палат города Москвы, Красноярского края, Ульяновской, Челябинской и Свердловской областей.

Пресс-служба установила стабильные партнерские отношения с журналами «Адвокат» (Москва), «Уголовный процесс» (Москва), «Юридический бизнес» (Москва), «Европейский адвокат» (Лондон). Хорошие отношения нас связывают и с другими юридическими изданиями.

Силами пресс-службы были подготовлены:

25 ноября 2009 г. заседание научно-консультативного совета ФПА РФ по теме «Адвокат и адвокатура в средствах массовой информации», в котором приняли участие представители более 20 СМИ, в том числе радио и телевидения. На основании наработок пресс-службы и выступлений участников НКС Советом ФПА утверждены Рекомендации по взаимодействию адвокатов со СМИ.

14 марта 2011 г. «круглый стол» по теме «Новые технологии и права человека», явившейся прологом слушаний на данную тему в Общественной палате РФ, которые прошли 24 марта.

2.5.4. Сотрудничество с массовыми средствами информации (центральными газетами и журналами, радио и телевидением).

Пресс-служба поддерживает стабильные партнерские отношения с «Российской газетой», телеканалом «ЗаконТВ», Российским агентством правовой и судебной информации (РАПСИ), интернет-порталом «Право.РУ».

Еженедельно в «Российской газете» публикуются комментарии представителей адвокатского сообщества по актуальным правовым и судебным проблемам. В «РГ» были опубликованы также интервью с руководителями ФПА РФ Е. Семеняко, Ю. Пилипенко, А. Галогановым.

В журнале «Власть» помещена статья Е. Семеняко о проблемах правосудия и судебной реформы в Российской Федерации.

Президент ФПА РФ принимал участие в телепередачах на 3 и 5 каналах. Регулярно представители адвокатского сообщества участвуют в телепрограммах телеканала «Закон ТВ».

Всего в течение отчетного периода представители ФПА выступали в центральных СМИ более ста раз.

2.5.5. Организаторская работа по созданию информационных поводов для освещения в СМИ деятельности ФПА РФ.

В феврале 2009 г. после убийства адвоката Маркелова пресс-служба ФПА и редакция «Новой адвокатской газеты» провели собственное исследование о фактах покушения на жизнь и здоровье адвокатов. Результаты исследования опубликованы в № 3 «АГ» за февраль 2009 г.

Пресс-служба оперативно и своевременно размещает в сети Интернет в поисковой системе Яндекс информацию о деятельности ФПА, связанной с защитой профессиональных прав адвокатов и интересов адвокатского сообщества, которая затем используется различными СМИ.

В отчетном периоде пресс-служба ФПА выступила с новой формой работы – заявлениями. В частности, были сделаны заявления по поводу реформирования МВД, кадровых перестановок в Конституционном суде РФ, убийства федерального судьи Э.Чувашова. И другие.

2.6. Исполнение сметы расходов на содержание ФПА РФ

2.6.1. Доходная часть сметы, утвержденной IV Всероссийским съездом адвокатов в размере 178 560 000 рублей, исполнена не в полном объеме. Размер недополученных обязательных отчислений составил 6 869 094 рубль. Размер недополученных средств составил 6 861 206 рублей. Разница была частично покрыта за счет процентов банка.

2.6.2. Расходная часть сметы исполнена также не в полном объеме – на конец отчетного периода на счете ФПА имелся остаток денежных средств в размере 3 984 178 рублей. Некоторая экономия денежных средств по отношению к указанным в смете имела место по таким направлениям деятельности, как научно-исследовательская и законотворческая работа, проведение обучающих семинаров, координация деятельности, представление интересов ФПА в международных организациях, а также по затратам на оплату труда и налоги.

2.6.3. Денежные средства расходовались в большем объеме, в сравнении с указанными в смете, по статьям: «Работа со СМИ», что связано с большим расходом средств на финансирование издания «Новой адвокатской газеты»; «Расходы на приобретение и обслуживание ОС», что обусловлено приобретением дорогостоящего оборудования для конференц-зала и офиса.

2.6.4. С учетом изложенных выше обстоятельств и того, что становление финансово-хозяйственной деятельности ФПА в основном завершилось, вниманию Съезда будет предложен проект сметы, в большей степени соответствующей реальному ее исполнению и отвечающий новым задачам, стоящим перед ФПА, таким как расширение научно-экспертной деятельности, обеспечение высокого уровня оказываемой адвокатами юридической помощи, проведение церемоний награждения «Национальной премии в области адвокатуры и адвокатской деятельности» и прочим.

III. Основные задачи Совета Федеральной палаты адвокатов на очередной период полномочий

3.1. Главным направлением деятельности Совета Федеральной палаты адвокатов по-прежнему остается - повышение роли, престижа и значимости адвокатуры как института гражданского общества на основе принципов законности, независимости, самоуправления и корпоративности, что определяет следующие основные задачи Совета на очередной период полномочий:

3.1.1. Совершенствование координирующей роли Совета с использованием механизма саморегулирования в целях повышения качества оказываемой гражданам квалифицированной юридической помощи, в том числе бесплатно в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации;

Дальнейшее развитие системы повышения профессионального уровня адвокатов, новых форм их обучения, совершенствование методической деятельности.

3.1.2. Эффективное представительство и отстаивание гарантий независимости адвокатуры и корпоративных интересов адвокатского сообщества в отношениях с федеральными органами государственной власти, защита профессиональных и социальных прав адвокатов, в том числе при решении вопросов, связанных с обеспечением неприкосновенности адвокатской тайны, с оплатой труда адвокатов за участие в уголовном судопроизводстве по назначению, и при оказании юридической помощи малоимущим гражданам бесплатно, с предоставлением адвокатским образованиям права аренды государственных и муниципальных помещений на внеконкурсной основе.

3.1.3. Обеспечение участия органов адвокатского самоуправления и адвокатов в обсуждении и реализации заявленной Министерством юстиции Российской Федерации концепции правового регулирования профессиональной деятельности по оказанию квалифицированной юридической помощи в Российской Федерации и путей развития адвокатуры и адвокатской деятельности.

3.1.4. Подготовка и проведение мероприятий, посвященных 10-летию Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» (2012 г.), учреждению адвокатских палат субъектов Российской Федерации и Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации (2012-2013 гг.).

3.1.5. Дальнейшее участие в изучении актуальных проблем правовой защиты граждан в сфере общественных интересов и совершенствование практики подготовки докладов Федеральной палаты адвокатов.

**Совет Федеральной палаты адвокатов
2009–2011 гг.**

Пятый Всероссийский съезд адвокатов

Обращение к адвокатам

26 апреля 2011

г. Москва

Уважаемые коллеги!

Российская адвокатура имеет славную историю и богата своими традициями. В ближайшем будущем нас ждут знаменательные исторические даты:

- 10-летие со дня принятия Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» - правовой основы современной российской адвокатуры;
- 95-летие допуска женщин к адвокатской деятельности, положившее начало женскому равноправию в адвокатуре;
- 170-летие со дня рождения Ф.Н. Плевако – выдающегося русского адвоката.

Эти события, несомненно, оказали влияние на ход развития и состояние современной российской адвокатуры, которая обретя независимость, самостоятельно и объединившись в единую корпорацию, стала полноценным профессиональным сообществом и институтом гражданского общества, способным выполнять значимые публично-правовые функции.

Цивилизованное развитие института адвокатуры повысило роль адвоката в защите частного интереса и обеспечило доступ населения к правосудию.

Благодаря адвокатам тысячи граждан ежегодно реализуют свое право на получение квалифицированной юридической помощи, находят справедливую защиту от уголовного преследования. За многими оправдательными приговорами стоит кропотливый, бескорыстный и, нередко, опасный труд наших коллег, для которых нет большей награды, чем благодарность доверителя за вновь обретенную свободу, восстановление честного имени и права на достойную жизнь. Многие малоимущие получают от адвокатов бесплатную юридическую помощь.

Все это поднимает престиж адвокатуры, укрепляет ее авторитет и доверие в обществе.

На этом фоне особенно нетерпимы факты иного рода, когда отдельные адвокаты, не обременяя себя стремлением повысить профессиональный уровень и идти в ногу со временем, опускаются на уровень «карманного» адвоката, чтобы обеспечить себе клиентскую базу и благосклонность «работодателей»-следователей.

Вышеуказанные негативные явления не носят массовый характер, тем не менее, недопустимы в нашем адвокатском сообществе.

Всероссийский съезд адвокатов обращается ко всем российским адвокатам с призывом:

- чтить и умножать традиции российской адвокатуры, с сознанием ответственности перед обществом и корпорацией защищать права, свободы и интересы каждого, кто вверил нам свою судьбу и благополучие;

- считать качество, профессионализм и нравственность главными критериями своей профессиональной деятельности, не совершать неэтичных поступков, подрывающих авторитет адвокатуры и умаляющих престиж адвокатской профессии.

Принято Пятым Всероссийским съездом адвокатов

Пятый Всероссийский съезд адвокатов

**Резолюция
Об отношении к либерализации уголовного наказания в
Российской Федерации**

26 апреля 2011 г.

Г. Москва

7 марта 2011 г. Принят Федеральный закон № 26-ФЗ «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации», направленный на либерализацию уголовного наказания за нетяжкие преступления и частично за преступления средней тяжести. По 68 составам преступлений отменен низший порог наказания в виде ареста, а за 11 видов преступлений в качестве основного наказания будет применяться штраф. За 12 составов преступлений можно будет назначать исправительные работы, по 118 составам преступлений отменен нижний предел наказания в виде исправительных работ и ареста.

Гуманизация законодательства в сфере уголовного права отвечает международным правовым стандартам и позволит установить разумный баланс между защитой членов общества от преступлений и дифференциацией ответственных лиц, совершивших преступление.

История развития государства и права свидетельствует о том, что непродуманное ужесточение наказания и усиление уголовной репрес-

сии ведет, в конечном счете, к росту преступности, в то время как либерализация, напротив, способствует предотвращению нежелательных социальных последствий.

Вышеуказанные изменения свидетельствуют о новых подходах к формированию государственной уголовно-правовой политики в Российской Федерации.

Актуальность либерализации уголовного наказания очевидна:

- послабление наказания не отменяет его неотвратимости. Люди, преступившие закон впервые в силу неосторожности или иных неблагоприятных обстоятельств не освобождаются от наказания, но они вправе рассчитывать на снисхождение и не должны нести чрезмерно строгое наказание с обязательным лишением свободы;

- замена лишения свободы штрафом и исправительными работами позволит сократить количество заключенных в местах лишения свободы, а следовательно затраты государства на их содержание. Десятки тысяч граждан не будут проходить «тюремных университетов» и смогут активно продолжить участие в экономической, производственной и иных сферах жизни, в воспитании своих детей;

- поправки в Уголовный кодекс РФ позволят судам более дифференцированно подходить к назначению наказания за нетяжкие преступления и помогут им преодолеть «обвинительный уклон» в уголовном судопроизводстве, а судьям – дадут большую свободу адекватного правоприменения, проявления самостоятельности и независимости при отправлении правосудия.

Всероссийский съезд адвокатов одобряет государственные меры уголовно-правовой политики по либерализации уголовного наказания.

Принята Пятым Всероссийским съездом адвокатов

Пятый Всероссийский съезд адвокатов

**Заявление
по вопросу о правовом регулировании юридической
деятельности, связанной с оказанием квалифицированной
юридической помощи в Российской Федерации**

26 апреля 2011 г.

г. Москва

28 февраля 2011 г. Коллегии Министерства юстиции Российской Федерации объявлено о завершении работы над концепцией реформирования сферы юридической помощи, оказываемой гражданам на профессиональной основе, и начале ее широкого обсуждения.

Цель реформы – в рамках единого правового поля под адвокатским статусом объединить в мощную профессиональную корпорацию представителей юридических консультантов и адвокатов. Корпорация должна не только обеспечить российских граждан доступной и качественной юридической помощью, но и стать конкурентоспособным участником международного рынка юридических услуг.

В концепции нашли отражение основные идеи и принципы, которое выработало адвокатское сообщество в ходе дискуссии и о которых в последние годы неоднократно информировало органы государственной власти, отвечающие за формирование государственной политики в указанной сфере.

Всероссийский съезд адвокатов, поддерживая в общем главные цели реформирования сферы оказания юридической помощи:

1. Приглашает к конструктивному диалогу всех заинтересованных лиц для выработки взаимоприемлемого механизма объединения практикующих в России юридических консультантов и адвокатов.

2. Выражает несогласие с мнением тех, кто считает, что адвокатское сообщество претендует на передел сферы юридических услуг и ее монополизацию в своих интересах. По нашему глубокому убеждению объединение юридических консультантов и адвокатов – это не монополизация, а создание равных конкурентных условий юридической деятельности для всех лиц, оказывающих квалифицированную юридическую помощь на профессиональной основе.

3. Считает, что создание в России параллельных адвокатуре юридических саморегулируемых организаций (СРО) не соответствует целям реформы и задаче преодоления правового нигилизма, не обеспечивает единых стандартов качества профессиональной деятельности и этических правил поведения юристов.

4. Обращается к законодательным и исполнительным органам государственной власти с предложением – в целях противодействия коррупции в первоочередном порядке принять следующие решения на переходный период реформирования сферы оказания квалифицированной юридической помощи:

а) о введении, по общему правилу, права адвокатов на судебное представительство в уголовном, гражданском и арбитражном судопроизводстве;

б) о закрытии доступа к профессиональной деятельности по оказанию юридической помощи:

- лицам без высшего юридического образования;
- лицам, имеющим судимость за совершение умышленных преступлений, уволенным по дискредитирующим основаниям из правоохранительных и судебных органов, с юридических должностей иных государственных и негосударственных организаций и учреждений;
- лицам, чей статус адвоката прекращен в дисциплинарном порядке.

Пятый Всероссийский съезд адвокатов

**Резолюция
Об оплате труда адвоката**

26 апреля 2011 г.

г.Москва

Ежегодно примерно 40 тысяч адвокатов участвуют в качестве защитников в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия или суда, обеспечивая конституционное право малоимущих граждан на защиту не менее чем по 60% уголовных дел, расследуемых правоохранительными органами и рассматриваемых судами.

Минимальная ставка оплаты труда адвоката по таким делам с июля 2008 года остается неизменной на уровне 298 руб. 38 коп. за один день участия и не индексируется с учетом инфляции.

На предыдущем Всероссийском съезде адвокатов была принята резолюция, в которой перед соответствующими органами был поставлен вопрос о необходимости повышения оплаты труда адвоката. До настоящего времени проблема остается нерешенной, что вызывает справедливую критику со стороны адвокатов. На прошедших собраниях (конференциях) адвокатов субъектов Российской Федерации выдвинуты требования о принятии безотлагательных мер к исправлению этого положения.

Правительству Российской Федерации представлен для рассмотрения разработанный Министерством юстиции РФ проект постановления Правительства Российской Федерации «Об утверждении Положения о порядке и размерах возмещения процессуальных издержек, связанных с производством по уголовному делу, рассмотрением гражданского дела, а также выполнением требований Конституционного Суда Российской Федерации». В нем предусматривается повы-

Вестник Адвокатской палаты Тверской области

шение оплаты труда адвоката и компенсация расходов, связанных с выездом адвоката к месту выполнения процессуальных действий. Проект постановления прошел необходимые согласования.

Принимая во внимание, что оплата труда адвоката за участие в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению существенно ниже оплаты труда других участников уголовного судопроизводства и не соответствует значимости выполняемой им функции, Всероссийский съезд адвокатов:

- обращается к Правительству Российской Федерации с просьбой ускорить рассмотрение и принятие проекта постановления Правительства Российской Федерации «Об утверждении Положения о порядке и размерах возмещения процессуальных издержек, связанных с производством по уголовному делу, рассмотрением гражданского дела, а также выполнением требований Конституционного Суда Российской Федерации».

Принята Пятым Всероссийским съездом адвокатов

**Информация
о заседании Совета ФПА РФ 22 марта 2011 г.**

**Президенту Адвокатской палаты Тверской области
А.Е. Севастьянову**

22 марта 2011 г. состоялось очередное заседание Совета ФПА РФ, в котором приняли участие президенты и вице-президенты ряда адвокатских палат субъектов РФ.

В соответствии с утвержденной повесткой дня:

1. Члены Совета ФПА РФ проинформированы об актуальных и текущих вопросах деятельности Федеральной палаты адвокатов РФ, которые были обусловлены рядом событий:

1.1. 28 февраля 2011 г. состоялось заседание коллегии Министерства юстиции РФ, в котором приняли участие представители Совета ФПА РФ.

Министерство юстиции РФ в связи с неоднократными обращениями Федеральной палаты адвокатов изменило подходы к планированию и проведению проверок исполнения Федерального закона «О некоммерческих организациях» адвокатскими палатами и адвокатскими образованиями.

Министр дал поручение всем Департаментам Минюста России до 1 сентября 2011 г. разобраться со своими контрольно-надзорными полномочиями и подготовить соответствующие методические рекомендации территориальным органам юстиции.

По мнению Коновалова А.В., адвокатская и нотариальная корпорации в перспективе должны быть освобождены от контроля Минюста России и какого-либо другого органа исполнительной власти.

1.2. Федеральной палатой адвокатов подготовлено экспертное заключение по проекту государственной программы Российской Федерации «Юстиция» (Подпрограмма 1. Регулирование, контроль и надзор в сфере адвокатуры), главным исполнителем которой является Департамент по вопросам правовой помощи и взаимодействия с судебными системами Министерства юстиции РФ.

Предложенные разработчиками меры по реформированию сферы оказания квалифицированной юридической помощи на российском рынке противоречат принципу саморегулирования адвокатуры и концепции Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», который признан российскими и зарубежными специалистами одним из самых удачных и отвечающих международным стандартам.

Замечания и предложения ФПА РФ переданы ее разработчикам 18 марта 2011 г. на заседании рабочей группы Минюста РФ.

1.3. Федеральная палата адвокатов направила в Минюст России и ФАС России возражения на законопроект о внесении изменений в Федеральный закон «О защите конкуренции», подготовленный Федеральной антимонопольной службой.

В законопроекте предлагается отнести адвокатов к хозяйствующим субъектам, что позволит распространить на адвокатуру действие антимонопольного законодательства, ослабит гарантии обеспечения адвокатской тайны, еще более затруднит аренду государственных и муниципальных помещений адвокатами. Кроме того, появление нового контролирующего адвокатуру государственного органа, как свидетельствует практика, неизбежно создаст предпосылки для нарушения профессиональных прав адвокатов.

Одновременно готовятся обращения в Общественную палату Российской Федерации и Государственную Думу с целью привлечь внимание общественности и законодательного органа к законопроекту ФАС России, противоречащему законодательству об адвокатуре.

1.4. Федеральная палата адвокатов по запросу представила в Генеральную прокуратуру РФ сведения о нарушениях профессиональных и социальных прав адвокатов за 2010 год.

Поводом к этому послужило то, что в январе 2011 г. в Екатеринбурге состоялось заседание Совета при Президенте Российской Федерации по развитию институтов гражданского общества и правам человека. На этом заседании председатель Независимого экспертно-правового совета Полякова М.Ф. довела до сведения Президента РФ Медведева Д.А. информацию о нарушениях прав адвокатов. Прези-

дент поручил Генеральному прокурору РФ Чайке Ю.Я. проверить факты нарушений, допущенных в отношениях к адвокатам, и принять необходимые меры.

Члены Совета поблагодарили присутствовавшую на заседании Совета Полякову М.Ф. за содействие в защите прав адвокатов и приняли решение о сотрудничестве с Независимым экспертно-правовым советом, в том числе в вопросах подготовки экспертных заключений на законопроекты, затрагивающие права граждан.

2. Совет утвердил правила принятия решений квалификационных комиссий и решений советов адвокатских палат в случае равенства голосов при голосовании. Это вызвано тем, что не всегда при голосовании достигается большинство голосов, предусмотренных законом для принятия решений. Исходя из принципа самоуправления и полномочий Совета ФПА РФ по координированию деятельности адвокатских палат субъектов РФ, разъяснения Совета ФПА РФ предоставляет возможность для формирования единообразной практики адвокатских палат субъектов РФ по вопросам присвоения статуса адвоката, привлечения адвоката к дисциплинарной ответственности и в иных случаях, предусмотренных законодательством об адвокатуре. Решение направляется в Ваш адрес.

Одновременно Совет принял решение изучить и обобщить действующие в адвокатских палатах нормативные правовые акты, регламентирующие деятельность квалификационных комиссий и советов адвокатских палат субъектов РФ.

С этой целью просьба выслать в Федеральную палату адвокатов до 20 апреля 2011 года принятые в адвокатской палате положения (регламенты) о деятельности квалификационных комиссий и советов.

3. В соответствии с Федеральным Законом от 23 декабря 2010 года № 359-ФЗ «О внесении изменения в статью 25 Федерального закона «О персональных данных» информационной системы персональных данных, созданные до 1 января 2011 года, должны быть приведены в соответствие с требованиями названного Федерального закона не позднее 1 июля 2011 года.

В настоящее время государственные и негосударственные структуры озабочены проблемами, которые ожидаются в правоприменительной практике и во взаимоотношениях с органами, наделенными контрольно-надзорными полномочиями в области обеспечения безопасности персональных данных.

Для адвокатуры из негативных последствий применения ФЗ «О персональных данных» можно назвать следующие:

- значительно затруднится реализация прав адвоката на осуществление профессиональных полномочий по сбору сведений, касающихся персональных данных физических лиц, необходимых для оказания юридической помощи, в том числе касающихся

запроса справок, характеристик и иных документов и сведений от органов государственной власти, органов местного самоуправления, а также общественных объединений и иных организаций.

В настоящее время ограничения касаются лишь тех сведений, которые в соответствии с законами Российской Федерации носят конфиденциальный характер (например, составляющих банковскую тайну, тайну усыновлений, медицинскую тайну и т.д.).

Существенно усложнится деятельность квалификационных комиссий при проверке достоверности документов и сведений, представленных претендентам.

Постановлением Правительство РФ от 17 ноября 2007 года № 781 утверждено Положение об обеспечении безопасности персональных данных при их обработке в информационных системах персональных данных, в котором изложены требования по безопасности при обработке персональных данных с использованием средств автоматизации.

Среди них следует особо отметить:

- требования о проведении процедуры оценки соответствия средств защиты информации, применяемых в информационных системах;
- требования о классификации информационных систем в порядке установленном совместно Федеральной службой по техническому и экспертному контролю, Федеральной службой безопасности РФ и Министерством информационных технологий и связи РФ.

А так как адвокатские палаты и адвокатские образования для обработки персональных данных используют информационные системы и средства автоматизации (например, средства изготовления и тиражирования документов, программные средства (операционные системы, системы управления базами данных и т.п.), средства защиты информации, применяемые в информационных системах), то они вынуждены будут исполнять требования этого постановления.

Исполнение требований Федерального закона потребует также дополнительных финансовых затрат.

Как уже отмечалось выше, информационные системы персональных данных, созданные до 1 января 2011 года, должны быть приведены в соответствие с требованиями Федерального закона «О персональных данных» не позднее 1 июля 2011 года.

В настоящее время существуют разногласия относительно того, является ли адвокат оператором своих доверителей, а адвокатские палаты и адвокатские образования операторами по отношению к претендентам и своим адвокатам.

Совет полагает, что правоприменительная практика адвокатских палат начнет формироваться не ранее срока, установленного Феде-

ральным законом от 23 декабря 2010 года № 359-ФЗ «О внесении изменения в статью 25 Федерального закона «О персональных данных».

Пока же Совет ФПА РФ предлагает руководствоваться разъяснением Экспертно-методической комиссии от 19 февраля 2009 г., (опубликовано в информационном бюллетене «Вестник Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации» № 1 (23)-2009 г., ст. 86).

4. Решением Совета ФПА РФ из перечня наград, предусмотренных Положением о мерах, основаниях и порядке поощрения Федеральной палатой адвокатов Российской Федерации (утвержденным решением Совета ФПА РФ 10.12.2003 г., протокол № 4), исключен знак «Почетный адвокат России» в связи с уточнением наименования этой награды ФПА РФ. В настоящее время разрабатываются порядок и условия присвоения знака «Заслуженный адвокат России».

5. Совет отменил Разъяснение Совета ФПА РФ от 22 апреля 2004 г. (протокол № 5) об отказе иностранным адвокатам в приобретении статуса российского адвоката.

Некоторыми СМИ это решение было расценено как предоставление иностранным адвокатам неограниченных возможностей в сфере оказания юридической помощи.

В действительности по рекомендации экспертов ФПА РФ было устранено противоречие, имевшее в отмененном разъяснении, в котором статус иностранного адвоката рассматривался как препятствие для приобретения статуса российского адвоката.

В соответствии с пунктом 6 статьи 9 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» не только иностранные адвокаты, но и любой иностранный гражданин, и даже лица без гражданства вправе осуществлять адвокатскую деятельность на территории Российской Федерации только после приобретения статуса адвоката. То есть, они должны отвечать всем требованиям к претендентам и сдавать квалификационный экзамен по российскому праву на русском языке, а также приносить присягу адвоката.

В связи с вступлением России во Всемирную торговую организацию порядок доступа иностранных адвокатов к юридической практике в Российской Федерации будет изменен. Проект документа готовится в Минюсте при участии Федеральной палаты адвокатов.

6. Совет был проинформирован о ходе работы по созданию информационного портала «Адвокатура.ру», который позволит объединить адвокатов, адвокатские образования и адвокатские палаты, а также адвокатские СМИ в едином информационном пространстве. Предполагается завершить работу до ноября 2011 г.

7. Следующее заседание Совета состоится 25 апреля 2011 г. в 11 часов (пер. Сивцев Вражек, д.43).

Вестник Адвокатской палаты Тверской области

8. Пятый Всероссийский Съезд адвокатов начнет свою работу в 11 часов 26 апреля 2011 года в здании Центрального Дома ученых Российской Академии наук по адресу Москва, ул. Пречистенка, д. 16 (проезд до станции метро «Кропоткинская», выход из метро на Гоголевский бульвар). Начало регистрации делегатов в 10 часов.

С уважением, Президент Е.В. Семеняко

**Решение
Совета ФПА РФ
22 марта 2011 г. г. Москва**

22 марта 2011г.

г. Москва

(протокол № 9)

**О принятии решений квалификационными комиссиями и
советами региональных адвокатских палат в случае
равенства голосов при голосовании**

В адвокатских палатах отсутствует единообразная практика принятия решений квалификационными комиссиями и советами палат по вопросам, отнесенным к их компетенции, если голоса членов этих органов разделились в ходе голосования поровну.

Данная ситуация обусловлена тем, что в Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» предусматривает только один вариант принятия решений квалификационной комиссии (п.п. 6 и 7 ст. 33) и решений совета (п. 6 ст. 31) – простым большинством голосов участников голосования и не регулирует порядок принятия решения в случае равенства голосов, возникающего по результатам голосования.

Например, равенство голосов членов квалификационной комиссии при приеме экзамена у лиц, претендующих на присвоение статуса адвоката, не позволяет принять одно из двух взаимоисключающих решений: «претендент экзамен сдал» или «претендент экзамен не сдал». Без принятия соответствующего решения квалификационная комиссия не вправе отказать претенденту в присвоении статуса адвоката, равно как и присвоить ему статус адвоката.

Подобные ситуации возникают в квалификационных комиссиях не только по вопросу о приеме квалификационных экзаменов у лиц, претендующих на присвоение статуса адвоката, но и при голосовании по вопросу о принятии заключения по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) адвоката (п.7 ст. 33).

Советы адвокатских палат сталкиваются с проблемой «равенства голосов» при избрании президента, при рассмотрении жалоб на действия (бездействие) адвокатов и решении вопроса о привлечении их к дисциплинарной ответственности, при принятии иных решений.

Практика деятельности советов и квалификационных комиссий адвокатских палат свидетельствует о том, что проблема «равенства голосов» при принятии решений преодолевается разными способами.

Отсутствие единообразных правил, регулирующих принятие решений при равенстве голосов по результатам голосования, отрицательно сказывается на правоприменительной и дисциплинарной практике адвокатских палат, создает напряженность во взаимоотношениях с территориальными органами юстиции, порождает конфликты в органах адвокатского самоуправления.

Вместе с тем, процедура принятия решения при равном количестве голосов может регулироваться не только законом, но и подзаконными актами.

Например, Регламент правительства Российской Федерации (утвержден Постановлением Правительства от 1 июня 2004 г. № 260) в пункте 37 предусматривает, что в случае принятия решения большинством голосов присутствующих на заседании членов Правительства «При равенстве голосов решающим является голос председательствующего на заседании». Положение об аттестационной комиссии Министерства юстиции Российской Федерации по аттестации кандидатов на должность ректоров высших учебных заведений (утвержденное приказом Минюста России от 30 марта 2007 г. № 65) в пункте 9 устанавливает, что «Решение Комиссии принимается открытым голосованием простым большинством голосов, присутствующих на заседании. В случае равенства голосов принятым считается решение, за которое проголосовал председатель Комиссии».

Регламент Центральной избирательной комиссии Российской Федерации (утвержден постановлением ЦИК РФ от 28 июня 1995 г. № 7/

46-II) в статье 43 устанавливает, что «При принятии Комиссией решения открытым голосованием в случае равенства голосов «за» и «против» голос Председателя Комиссии (председательствующего на заседании) является решающим».

В соответствии с постановлением Пленума Верховного Суда РФ № 3, Пленума ВАС РФ № 2 от 04.02.2010 г. «О регламенте Дисциплинарного судебного присутствия» (ст. 19) решение Дисциплинарного судебного присутствия по жалобе или обращению принимается открытым голосованием большинством голосов членов Дисциплинарного судебного присутствия в условиях закрытого совещания членов Дисциплинарного судебного присутствия. При равном количестве голосов жалоба считается удовлетворенной, а обращение – отклоненным.

Приведенный анализ свидетельствует о том, что решение проблемы «равенства голосов» может осуществляться двумя путями: либо путем наделения председательствующего в заседании коллегиального органа правом решающего голоса, либо путем признания равенства голосов в пользу того или иного решения.

С учетом принципа самоуправления адвокатуры неурегулированные законом вопросы принятия решений коллегиальными органами правомерно и целесообразно урегулировать корпоративными правовыми актами органов адвокатского самоуправления (регламентами коллегиальных органов адвокатских палат, а также решениями Совета ФПА РФ или Всероссийского съезда адвокатов).

В соответствии с Федеральным законом «Об адвокатуре и адвокатской деятельности в РФ» Совет Федеральной палаты адвокатов, в частности, «координирует деятельность адвокатских палат» и «осуществляет иные функции, предусмотренные уставом ФПА». В свою очередь в соответствии с Уставом Федеральной палаты адвокатов Совет ФПА «формирует единые принципы и критерии в организации работы квалификационных комиссий».

Утверждая единые правила принятия решений по актуальным вопросам адвокатской деятельности, Совет ФПА РФ исходит из понимания того, что:

- равенство голосов при решении вопроса о дисциплинарной ответственности адвоката свидетельствует о сомнениях доказанности его вины в совершении дисциплинарного проступка, которые с учетом презумпции добросовестности адвоката должны толковаться в его пользу;

- при избрании президента адвокатской палаты недопустимо наделение председательствующего на заседании совета (президента) правом решающего голоса. Действующий президент адвокатской палаты, претендующий на новый срок, при равенстве голосов вправе иметь преимущество перед другим претендентом на эту должность в силу приобретенного опыта руководства и оказанного ему доверия со стороны половины членов совета.

С учетом изложенного, Совет Федеральной палаты адвокатов

Решил:

1. Утвердить следующие правила принятия решений квалификационных комиссий и решений советов в случаях, неурегулированных законодательством об адвокатуре и адвокатской деятельности:

1.1. При равенстве голосов членов совета адвокатской палаты по вопросу о наличии в действиях (бездействии) адвоката нарушения норм законодательства об адвокатской деятельности и адвокатуре и (или) Кодекса профессиональной этики, о неисполнении или ненадлежащем исполнении им своих обязанностей перед доверителем или адвокатской палатой и о применении к адвокату мер дисциплинарной ответственности принимается решение о прекращении дисциплинарного производства по основаниям, предусмотренным подпунктом 2 пункта 1 статьи 25 Кодекса профессиональной этики адвоката.

1.2. При равенстве голосов членов совета адвокатской палаты по вопросу избрания президента адвокатской палаты из числа двух претендентов, одним из которых является действующий президент, считается избранным на новый срок действующий президент.

1.3. При равенстве голосов членов совета адвокатской палаты в случаях принятия решений по другим вопросам, отнесенным к компетенции совета палаты, голос председательствующего на заседании совета (президента адвокатской палаты) является решающим.

1.4. При равенстве голосов членов квалификационной комиссии по вопросу принятия заключения о наличии в действиях (бездействии) адвоката нарушения норм законодательства об адвокатской деятельности и (или) Кодекса профессиональной этики адвоката, либо о неисполнении или ненадлежащем исполнении им своих обязанностей перед доверителем, либо о неисполнении решений органов адвокатской палаты выносится заключение о необходимости прекращения дисциплинарного производства в соответствии с подпунктом 2 пункта 9 статьи 23 Кодекса профессиональной этики адвоката.

1.5. При равенстве голосов членов квалификационной комиссии в случаях принятия решений по другим вопросам, отнесенным к компетенции квалификационной комиссии, голос председательствующего на заседании квалификационной комиссии является решающим.

2. Считать настоящие правила вступившими в силу с момента их принятия.

2.1. Не распространять действие настоящих правил на решения коллегиальных органов адвокатских палат, принятые до вступления указанных правил в силу.

Вестник Адвокатской палаты Тверской области

2.2. Привести в соответствии с настоящим решением Совета ФПА регламенты и иные акты, регулирующие деятельность совета и квалификационной комиссии адвокатской палаты в части порядка принятия ими коллегиальных решений.

3. Опубликовать настоящее решение в информационном сборнике «Вестник Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации».

4. Направить копии настоящего решения в адвокатские палаты субъектов Российской Федерации.

Президент Е.В. Семеняко

**Разъяснение
экспертно-методической комиссии
Совета ФПА РФ
по вопросам применения
Федерального закона «О персональных данных»**

17 февраля 2009 года

Федеральный закон от 27 июля 2006 г. № 152-ФЗ «О персональных данных» регулирует отношения, связанные с обработкой, в частности, юридическими и физическими лицами персональных данных с целью обеспечения защиты прав и свобод человека и гражданина при обработке персональных данных.

Под персональными данными предусматривается любая информация, относящаяся к физическому лицу (субъекту персональных данных), в том числе его фамилия, имя, отчество, год, месяц, дата и место рождения, адрес, семейное положение, имущественное положение, образование, профессия, доходы и другая информация (подпункт 1 статьи 3).

Обработкой персональных данных являются действия (операции) с персональными данными, включая сбор, систематизацию, накопление, хранение, уточнение (обновление, изменение), использование, распространение (в том числе и передачу), обезличивание, блокирование, уничтожение персональных данных.

Юридических и физических лиц, организующих и (или) осуществляющих обработку персональных данных, а также определяющих цели и содержание их обработки, закон называет операторами и обязывает их представить в органы Роскомнадзора уведомление об обработке (о намерении осуществлять обработку) персональных данных, за исключением ряда случаев, предусмотренных законом (пункты 1-3 статьи 22 и пункт 4 ст. 25 закона).

В связи с этим возникает вопрос, являются ли адвокатские палаты и адвокатские образования операторами применительно к Федеральному закону «О персональных данных» и обязаны ли они представить в органы Роскомнадзора уведомления об обработке (о намерении осуществлять обработку) персональных данных.

Адвокатские образования не являются операторами

Согласно пп. 2 ст. 3 Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» оператором является государственный орган, муниципальный орган, юридическое или физическое лицо, организующие и (или) осуществляющие обработку персональных данных, а также определяющие цели и содержание обработки персональных данных.

Из содержания и смысла приведенной нормы закона в ее системной взаимосвязи с другими положениями Закона, регулирующими весь комплекс прав и обязанностей оператора, следует, что оператором является физическое или юридическое лицо, которое выполняет определенные действия (операции) с персональными данными: их сбор, систематизацию, накопление, хранение, уточнение (обновление, изменение), использование, распространение (в том числе и передачу), обезличивание, блокирование, уничтожение в определенных целях.

Таким образом, обработка персональных данных должна осуществляться таким юридическим или физическим лицом в соответствии с предметом и целями этого лица.

Цели и содержание адвокатской деятельности, определенные Федеральным законом от 31.05.2002 № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», не предполагают каких-либо действий (операций) с персональными данными лиц, обратившихся за юридической помощью.

Следует также отметить, что принятие Федерального закона «О персональных данных» было обусловлено обязательствами Российской Федерации по ратификации Конвенции Совета Европы о защите физических лиц при автоматизированной обработке персональных данных: пункт «d» статьи 2 данной Конвенции определяет «контролера

файлов», как орган, который вправе решать, какова должна быть цель обработки персональных данных, как они должны храниться и какие над ними должны проводиться операции.

Очевидно, что ни сам адвокат, ни адвокатское образование, в рамках которого адвокат осуществляет свою деятельность, не являются лицами, самостоятельно «определяющими цели и содержание обработки персональных данных», как это указано в пп. 2 ст. 3 Федерального закона «О персональных данных», поскольку деятельность адвокатов определяется исключительно интересами и целями доверителей.

С учетом изложенных обстоятельств адвокатские образования (адвокатский кабинет, коллегия адвокатов, адвокатское бюро и юридическая консультация) не являются операторами в смысле пп. 2 ст. 3 Федерального закона «О персональных данных».

Квалификационные комиссии и адвокатские палаты не являются операторами

Претенденты на присвоение статуса адвоката представляют в квалификационные комиссии адвокатских палат субъектов Федерации документы, предусмотренные статьей 10 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации». Квалификационные комиссии при необходимости вправе организовать проверку достоверности документов и сведений, представленных претендентами, однако, эти права квалификационных комиссий не делают их структурными подразделениями (кадровыми службами) или органами адвокатских палат.

После сдачи претендентом квалификационного экзамена решение о присвоении статуса адвоката принимает не адвокатская палата, а квалификационная комиссия (статья 9). Именно квалификационная комиссия в семидневный срок со дня приобретения претендентом статуса адвоката уведомляет об этом территориальный орган юстиции, который в месячный срок со дня получения уведомления вносит сведения об адвокате в региональный реестр и выдает адвокату соответствующее удостоверение (статья 15).

О внесении изменений в региональный реестр территориальный орган юстиции уведомляет адвокатскую палату соответствующего субъекта Российской Федерации в 10-дневный срок со дня внесения указанных изменений (статья 14). Эта информация является необходимой и достаточной для адвокатской палаты, чтобы учитывать своих членов, и для коллективных адвокатских образований, чтобы решать вопрос о вхождении адвоката в состав коллегии, бюро или консультации.

Адвокатские палаты субъектов Федерации и адвокатские образования не имеют кадровых служб в отношении адвокатов и не обязаны вести на адвокатов трудовые книжки или осуществлять какие-либо действия по обработке персональных данных адвоката.

тов. Эти данные собирают не адвокатские палаты, а квалификационные комиссии, которые и представляют их в территориальный орган юстиции, где эти данные подлежат проверке перед включением адвоката в государственный региональный реестр адвокатов.

Указанные нормы Закона об адвокатуре развиты в Административном регламенте исполнения территориальными органами Федеральной регистрационной службы государственной функции по ведению реестра адвокатов субъекта РФ и выдаче адвокатам удостоверений (утв. приказом Минюста РФ от 05.02.2008 г. № 20). В разделе «А» - «Внесение в региональный реестр сведений об адвокате в связи с присвоением статуса адвоката и выдача адвокату удостоверения» Регламента в пункте 58 определяет следующую последовательность административных процедур:

«Исполнение государственной функции по внесению в региональный реестр сведений об адвокате в связи с присвоением статуса адвоката и выдаче адвокату удостоверения включает в себя следующие административные процедуры:

- прием и регистрация предоставленных в территориальный орган уведомления квалификационной комиссии адвокатской палаты в присвоении претенденту статуса адвоката и прилагаемых к нему документов;

- изучение документов, необходимых для внесения сведений в региональный реестр, на предмет их соответствия требованиям, предъявляемым Законом и Административным регламентом;

- издание распоряжения территориального органа о внесении в региональный реестр сведений об адвокате в связи с присвоением претенденту статуса адвоката;

- внесение в региональный реестр сведений об адвокате».

Квалификационные комиссии обладают статусом независимым и от адвокатских палат, и от органов власти. В этом заключается их главная особенность.

Квалификационная комиссия не подчиняется и не подконтрольна ни коллегиальному органу адвокатской палаты – совету палаты, ни ее высшему органу – собранию (конференции) адвокатов.

Квалификационная комиссия создается для выполнения двух задач: допуска к адвокатской деятельности и осуществления дисциплинарного производства в отношении адвоката.

Своеобразие правового статуса квалификационных комиссий подробно изложено в Законе об адвокатуре. Квалификационная комиссия формируется в количестве 13 членов комиссии, причем от адвокатской палаты в ней только семь адвокатов, включая президента адвокатской палаты субъекта РФ. Кроме адвокатов в состав Комиссии входят два представителя от территориального органа юстиции, два представителя от законодательного (пред-

ставительного) органа государственной власти субъекта РФ и по одному от суда общей юрисдикции и от арбитражного суда (статья 33).

Председателем квалификационной комиссии является президент адвокатской палаты по должности. Но он имеет равные права с другими членами комиссии, не имеет права вето или иных преимуществ при принятии комиссией решений, и выполняет только организационные функции.

Адвокатская палата в лице ее высшего органа – собрания (конференции) адвокатов и в лице коллегиального исполнительного органа – совета палаты не имеет никаких полномочий в отношении квалификационной комиссии.

Характерно, что закон об адвокатуре предусмотрел право совета адвокатской палаты принимать решение о выплате вознаграждения за работу в квалификационной комиссии только членам комиссии – адвокатам. Вопрос о вознаграждении членов комиссии – представителей органов юстиции, законодательного (представительного) органа государственной власти, суда и арбитража решается соответствующим государственным органом, представителем которого является член комиссии. Адвокатская палата не вправе выплатить им вознаграждение за работу в квалификационной комиссии.

Таким образом, квалификационные комиссии не являются органами или структурными подразделениями адвокатских палат субъектов РФ, и не имеют статуса юридических лиц. Поэтому, квалификационные комиссии, как образования, не имеющие статуса юридического лица, применительно к Федеральному закону «О персональных данных».

Адвокатские палаты субъектов Федерации и адвокатские образования не осуществляют никаких действий по обработке персональных данных адвокатов и претендентов на получение статуса адвокатов, поэтому применительно к Федеральному закону «О персональных данных» адвокатские палаты операторами не являются.

Адвокатские палаты не обязаны уведомлять органы Роскомнадзора о получении персональных данных доверителей адвокатов.

При заключении договора на оказание юридической помощи адвокат не обязан требовать от доверителя документы, подтверждающие названные доверителем персональные данные. «Адвокат исходит из презумпции достоверности документов и информации, представленных доверителем, и не проводит их дополнительной проверки» (подпункт 7 статья 10 Кодекса профессиональной этики адвоката).

Кодекс профессиональной этики адвоката (КПЭА) устанавливает обязательные для каждого адвоката правила поведения при осуществлении адвокатской деятельности, а также основания и порядок привлечения адвоката к ответственности (статья 4 ФЗ «Об адвокатской деятельности...»).

КПЭА (ст. 6) устанавливает, что:

«1. Доверия к адвокату не может быть без уверенности в сохранении профессиональной тайны. Профессиональная тайна адвоката обеспечивает иммунитет доверителя, предоставленный последнему Конституцией Российской Федерации.

2. Соблюдение профессиональной тайны является безусловным приоритетом деятельности адвоката. Срок хранения тайны не ограничен во времени.

3. Адвокат не может быть освобожден от обязанности хранить профессиональную тайну никем, кроме доверителя.

4. Без согласия доверителя адвокат вправе использовать сообщенные ему доверителем сведения в объеме, который адвокат считает разумно необходимым для обоснования своей позиции при рассмотрении гражданского спора между ним и доверителем или для своей защиты по возбужденному против него дисциплинарному производству или уголовному делу.

5. Правила сохранения профессиональной тайны распространяются на:

- факт обращения к адвокату, включая имена и названия доверителей».

Следовательно, адвокат не вправе разглашать сведения о лицах, обратившихся к нему за получением юридической помощи под страхом дисциплинарной ответственности вплоть до лишения адвокатского статуса.

Закон об адвокатуре устанавливает, что адвокатская деятельность осуществляется на основе соглашения между адвокатом и доверителем и «Соглашение представляет собой гражданско-правовой договор, заключаемый в простой письменной форме между доверителем и адвокатом (адвокатами), на оказание юридической помощи самому доверителю или назначенному им лицу» (статья 25).

Договор об оказании юридической помощи заключается между доверителем и адвокатом, а не между доверителем и адвокатским образованием (ст.ст. 21-24).

Деятельность по обработке персональных сведений в отношении доверителей адвокатов подпадает под условия, предусмотренные подпунктом 2 пункта 2 статьи 22 ФЗ «О персональных данных» и не требует представления в органы Роскомнадзора уведомления об обработке их персональных данных, поскольку адвокат получает данные о доверителе «в связи с заключением договора, стороной которого является субъект персональных данных» и эти персональные данные «не распространяются, а также не предоставляются третьим лицам без согласия субъекта персональных данных» и используются адвокатом «исключительно для исполнения указанного договора и заключения договоров с субъектом персональных данных».

Таким образом, адвокатские палаты, квалификационные комиссии

Вестник Адвокатской палаты Тверской области

и адвокатские образования не обязаны представлять в органы Роскомнадзора персональные данные претендентов на адвокатский статус, адвокатов и их доверителей.

Председатель ЭМК Совета ФПА РФ Г.К. Шаров

**Разъяснение
экспертно-методической комиссии Совета
ФПА РФ
в связи со случаями невыполнения адвокатами-защитниками
своих профессиональных обязанностей, нарушающими права
доверителей
на защиту**

23 марта 2011 г.

В последнее время в ФПА РФ все чаще поступает информация о фактах, когда адвокаты-защитники, участвуя в уголовном судопроизводстве, уклоняются от проведения отдельных процессуальных действий, либо свое формальное участие в таких действиях ограничивают исключительно присутствием при их исполнении.

Объясняя такое поведение адвокаты, как правило, либо ссылаются на тактические приемы и соображения защиты, либо указывают на то, что уголовно-процессуальный закон предоставляет адвокатам право, но не содержит указания на обязанность участвовать в тех или иных процессуальных действиях.

Иногда превратно понимаемая тактика защиты приводила к тому, что адвокаты отказывались от участия в прениях и произнесения защитительных речей, и даже к случаю, когда при непризнании подзащитным своей вины адвокат заявил, что вина полностью доказана и просил суд назначить наказание в виде лишения свободы.

В связи с указанными обстоятельствами, а также с учетом складывающейся дисциплинарной и судебной практики Экспертно-методическая комиссия Совета Федеральной палаты адвокатов РФ считает необходимым дать следующие разъяснения.

Формальное участие адвоката в процессуальных действиях, даже если его действия не содержат прямого нарушения уголовно-процессуального законодательства, вступает в противоречие с законодательством об адвокатуре и этическими правилами профессии, в частности с обязанностью адвоката защищать права и интересы своего доверителя всеми не запрещенными законодательством средствами честно, разумно, добросовестно, квалифицированно, принципиально, своевременно и активно.

Законодательство и правила профессиональной этики о правах адвоката-защитника

Конституция РФ гарантирует каждому право на получение квалифицированной юридической помощи. Каждый задержанный, заключенный под стражу, обвиняемый в совершении преступления имеет право пользоваться помощью адвоката-защитника (статья 48).

Конституционный суд РФ в постановлении от 28 января 1997 г. № 2-П указал, что закрепленное в части 2 статьи 48 Конституции РФ право пользоваться помощью адвоката (защитника) является одним из проявлений более общего права, гарантированного частью 1 статьи 48 Конституции РФ каждому человеку, - права на получение квалифицированной юридической помощи. Поэтому положения части 2 статьи 48 Конституции РФ не могут быть истолкованы в отрыве и без учета положений части 1 этой же статьи. Критерии квалифицированной юридической помощи применительно к уголовному судопроизводству должны, в частности, обеспечить принципы состязательности и равноправия сторон, закрепленные в части 3 статьи 123 Конституции РФ, и законодательство об адвокатуре устанавливает профессиональные требования к адвокатам, призванные обеспечивать квалифицированный характер оказываемой ими юридической помощи.

Таким образом, Конституционный суд РФ рассматривает институт адвокатуры, как государственную гарантию обеспечения конституционного права на квалифицированную юридическую помощь, что обязывает органы адвокатского самоуправления заботиться об обеспечении выполнения адвокатами своих профессиональных обязанностей. Гарантией реального оказания обвиняемому (подозреваемому) квалифицированной юридической помощи в уголовном судопроизводстве являются установленные законодательством полномочия адвокатов по защите прав и интересов доверителей. В свою очередь адвокаты, участвующие в уголовном судопроизводстве в качестве защитников обязаны в полной мере обеспечить своим доверителям право на защиту.

Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» (далее по тексту - Закон об адвокатуре) устанавливает общие обязанности адвоката-защитника:

адвокат не вправе отказаться от принятой на себя защиты подозреваемого и обвиняемого (подпункт б пункта 4 статьи 6), в противном

случае это должно влечь отмену приговора. Аналогичная норма закреплена также в УПК РФ (часть 7 статьи 49) и в Кодексе профессиональной этики адвоката, где указанная норма дополнена фразой - кроме случаев, указанных в законе (пункт 2 статьи 13);

адвокат не вправе занимать по делу позицию вопреки воле доверителя, за исключением случаев, когда адвокат убежден в наличии самоговора доверителя (подпункт 3 пункта 4 статьи 6);

адвокат не вправе делать публичные заявления о доказанности вины доверителя, если тот ее отрицает (подпункт 4 пункта 4 статьи 6);

адвокат обязан честно, разумно и добросовестно отстаивать права и законные интересы доверителя всеми не запрещенными законодательством средствами (подпункт 1 пункта 1 статьи 7).

Кодекс профессиональной этики адвоката (далее по тексту - КПЭА) развил нормы Закона об адвокатуре и установил, в частности, что адвокат должен исполнять свои обязанности по защите прав, свобод и интересов доверителей всеми не запрещенными законодательством средствами не только честно, разумно и добросовестно, но еще и квалифицированно, принципиально, своевременно и активно (пункт 1 статьи 8).

Уголовно-процессуальный кодекс РФ регламентирует полномочия адвоката-защитника в уголовном судопроизводстве статьями 53, 248, 292 и рядом других статей.

Так, статья 53 закрепляет права защитника: иметь свидание с подзащитным, участвовать в следственных действиях с участием подзащитного, знакомиться с протоколами следственных действий с участием подзащитного, заявлять ходатайства и отводы, участвовать в судебных разбирательствах дела в судах всех инстанций, приносить жалобы на решения дознавателя, следователя, прокурора, суда и участвовать в их рассмотрении, и другие. В статье 248 УПК РФ закреплены полномочия защитника в судебном разбирательстве: участвовать в исследовании доказательств, заявлять ходатайства, излагать суду свое мнение по существу обвинения и его доказанности, об обстоятельствах, смягчающих наказание подсудимого или оправдывающих его, о мере наказания, а также по другим вопросам, возникающим в ходе судебного разбирательства. В статье 292 УПК РФ указано, что стадия судебного разбирательства - прения сторон, по общему правилу, состоит из речей обвинителя и защитника.

При этом необходимо отметить, что полномочия адвоката-защитника можно разделить на две категории.

Во-первых, это обязанности адвоката-защитника, которые он должен выполнять в интересах подзащитного на основании требования УПК РФ независимо от воли подзащитного. Например, участие в судебном разбирательстве дела (ст. 53 УПК РФ), участие в прениях сторон (ст. 292 УПК РФ).

Во-вторых, это права адвоката-защитника, которые он обязан реализовать в интересах подзащитного при наличии двух условий: для реализации этих полномочий должны иметься необходимые право-

вые основания и реализация этих правомочий не противоречит воле подзащитного (занимать по делу позицию вопреки воле доверителя адвокат вправе только тогда, когда он убежден в наличии самооговора). Например, защитник имеет право заявить отвод судье, но для этого нет правовых оснований, или защитник имеет право обжаловать приговор суда и для этого есть правовые основания, но его подзащитный приговор обжаловать не желает.

Аналогичные нормы, определяющие правомочия адвокатов-защитников, содержатся в нормах международного права.

Основные принципы, касающиеся роли юристов (приняты восьмым Конгрессом ООН по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями, Гавана, Куба, 27 августа-7 сентября 1990 года), в разделе «Функции и обязанности» устанавливают, что адвокаты «всегда строго соблюдают интересы своих клиентов» (пункт 15), «защищая права своих клиентов... должны... во всех случаях действовать... добросовестно в соответствии с законом и признанными нормами и профессиональной этикой...» (пункт 14) (опубликованы в Вестнике ФПА РФ, 2009 г., № 3).

Общий кодекс правил для адвокатов стран Европейского Сообщества (принят Советом коллегий адвокатов и юридических сообществ Европейского Союза, Страсбург, 28 октября 1988 года) устанавливает, что «адвокат всегда обязан действовать в интересах клиента, которые для него всегда превалируют перед его собственными и интересами коллег-юристов» (пункт 2.7), действовать «своевременно, добросовестно и старательно» (пункт 3.1.2), в суде «адвокат обязан защищать интересы клиента добросовестно и с максимальной для него выгодой, однако, не выходя за предусмотренные законодательством рамки» (пункт 4.3).

Европейская Конвенция о защите прав человека и основных свобод (Рим, 4 ноября 1950 года с последующими изменениями) предусматривает, что государство предоставляет каждому право на справедливое судебное разбирательство (пункт 1 статьи 6), и закрепляет право обвиняемого в совершении уголовного преступления защищать себя с помощью защитника (подпункт «с» пункта 3 статьи 6).

Пренебрежение этими обязанностями не только нарушает указанное законодательство, но и компрометирует институт адвокатуры, подрывает принципы законности, независимости, самоуправления и корпоративности, на основе которых действует отечественная адвокатура, а также нарушает общественные интересы, которым служит адвокатура, права и интересы граждан, которых адвокаты призваны защищать.

Примеры дисциплинарной и судебной практики

Приведенные выше соображения подтверждаются дисциплинарной и судебной практикой.

Так, в Обзоре дисциплинарной практики Адвокатской палаты г. Москвы (Вестник АП г. Москвы, 2007, № 6-7, с. 33-41) приводятся следующие выводы квалификационной комиссии, с которыми согласился совет палаты:

«4. ...В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 53 УПК РФ защитник не присутствует, а участвует в допросе подозреваемого... такая форма оказания адвокатом юридической помощи подозреваемому во время допроса как эпизодическое присутствие в кабинете, где происходит допрос, и проведение во время допроса подозреваемого по одному делу консультаций с начальником дознания ОВД по другому делу (еще и за пределами кабинета, где происходил допрос), не соответствует предписаниям законодательства, свидетельствует о ненадлежащем (недобросовестном) исполнении адвокатом своих профессиональных обязанностей перед доверителем, то есть о нарушении адвокатом Б. подпункта 1 пункта 1 статьи 7 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»».

Эпизодическое присутствие адвоката на допросе его подзащитного признано недобросовестной защитой, поскольку адвокат нарушил требование УПК РФ, обязывающее его участвовать в допросе подзащитного.

По другому делу квалификационная комиссия АП г. Москвы указала:

«6. ... Поведение адвоката М., ...не изучившего материалы судебного производства,.. не беседовавшего с Ф. для определения позиции и линии защиты и не ознакомившегося с документами, о приобщении которых к материалам судебного производства ходатайствовал его подзащитный Ф., не высказавшего в судебном заседании (за исключением фразы «поддерживаю») никаких доводов в поддержку заявленного Ф. ходатайства о приобщении документов и об отложении рассмотрения представления, квалификационная комиссия признает нарушением подпункта 1 пункта 1 статьи 7 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»... и пункта 1 статьи 8 Кодекса профессиональной этики адвоката...» (Обзор дисциплинарной практики Адвокатской палаты г. Москвы. Вестник АП г. Москвы, 2007, № 6-7, с. 48-58).

Недобросовестность и пассивность защиты проявилась в том, что адвокат был обязан использовать все полномочия, предоставленные ему УПК РФ, но не ознакомился с документами, не согласовал с подзащитным правовую позицию, не привел доводы в поддержку ходатайства подзащитного.

Еще один пример недобросовестности и пассивности защиты описан в заключении квалификационной комиссии Адвокатской палаты г. Москвы № 97 от 24 сентября 2004 г. (Дисциплинарная практика Адвокатской палаты г. Москвы, 2003-2004 гг. Сборник, сост. и отв. ред. Н.М. Кипнис. - М.: Новая юстиция, 2011, с. 164-172), в котором указано:

«... адвокат С. при защите по назначению несовершеннолетнего Л. нарушила пункт 1 статьи 8 Кодекса профессиональной этики адвоката, поскольку она... не ознакомилась с протоколом судебного заседания... и, как следствие, не принесла замечаний на этот протокол...».

Адвокат не воспользовался правом на ознакомление с протоколом судебного заседания и принесения на него замечаний, что обязан был

сделать при добросовестном и активном осуществлении защиты несовершеннолетнего.

Во всех приведенных примерах дисциплинарной практики усматриваются более или менее серьезные нарушения адвокатами прав и интересов своих подзащитных, защиту которых государство гарантировало обвиняемым (подозреваемым) путем обеспечения квалифицированной помощи адвоката-защитника. Приведенные и другие аналогичные нарушения адвокатами своих профессиональных обязанностей повлияли или могли повлиять на постановление законного, обоснованного и справедливого приговора и должны влечь в отношении недобросовестных и неквалифицированных адвокатов адекватные меры дисциплинарной ответственности.

В судебной практике особо выделяются случаи, когда нарушение профессиональных обязанностей адвокатов приводит к нарушениям прав обвиняемых пользоваться помощью защитника и, как следствие, к отмене приговоров по основаниям, предусмотренных подпунктом 4 пункта 2 статьи 381 УПК РФ. Для иллюстрации приведем примеры из национальной судебной практики и практики ЕСПЧ.

В 2004 году Северо-Кавказский окружной военный суд отменил приговор Грозненского гарнизонного военного суда и направил дело на новое судебное разбирательство, поскольку... было нарушено право подсудимого на защиту. В определении окружного суда указано:

«В соответствии с частью 7 статьи 49 УПК РФ, пунктами 3 и 6 части 4 статьи 6 Федерального закона № 63-ФЗ от 31 мая 2002 года «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ», а также пунктом 2 части 1 статьи 9 и частью 2 статьи 13 Кодекса профессиональной этики адвоката адвокат, принявший в порядке назначения или по соглашению поручение на защиту по уголовному делу, не вправе отказаться от принятой на себя защиты обвиняемого. При этом адвокат не вправе занимать по делу позицию и действовать вопреки воле доверителя (подзащитного).

В судебном заседании подсудимый З. виновным себя не признал и в соответствии со статьей 51 Конституции РФ отказался давать показания по существу предъявленного обвинения. Однако защитник-адвокат Г. эту позицию своего подзащитного не поддержал. Более того, в прениях защитник заявил, что, несмотря на непризнание З. своей вины, она полностью доказана, и просил суд назначить подсудимому наказание в виде двух лет лишения свободы в колонии-поселении. Подсудимый З. после выступления защитника в последнем слове просил суд не лишать его свободы.

При таких обстоятельствах судебная коллегия по уголовным делам пришла к выводу, что защитник-адвокат фактически отказался от принятой на себя защиты, вследствие чего право подсудимого на защиту при рассмотрении дела существенно нарушено» (Обзор судебной практики Верховного Суда РФ от 23.06.2005 г. «Обзор судебной работы гарнизонных военных судов по рассмотрению уголовных дел за 2004 год». Справочно-правовая система КонсультантПлюс).

В 2008 году Верховный Суд Российской Федерации определением № 30-008-9 отменил приговор Верховного Суда Карачаево-Черкесской Республики от 8 июля 2008 года в отношении К. в связи с нарушением права подсудимого на защиту. В Определении Верховного Суда указано:

«Согласно части 1 статьи 292 УПК РФ прения сторон состоят из речей обвинителя и защитника. При отсутствии защитника в прениях сторон участвует подсудимый.

Как видно из материалов дела, защиту подсудимого К. в соответствии со статьей 51 УПК РФ осуществлял адвокат Б.

Согласно части 7 статьи 49 УПК РФ адвокат не вправе отказаться от принятой на себя защиты обвиняемого.

Ходатайств об отказе от помощи защитника в порядке ст. 52 УПК РФ, в том числе на стадии судебных прений, К. суду не заявлял.

Между тем из протокола судебного заседания следует, что адвокат Б. на предоставление судом слова для выступления в судебных прениях заявил, что К. является профессиональным адвокатом и, по их договоренности, сам выступит в судебных прениях, тем самым фактически устранился от осуществления защиты прав и интересов обвиняемого в уголовном судопроизводстве.

В судебных прениях с защитительной речью выступил подсудимый К. Таким образом, в нарушение статей 49, 51, 53 УПК РФ адвокат Б. не выполнил свои обязанности по защите К., чем лишил осужденного права на защиту, гарантированного Конституцией Российской Федерации и уголовно-процессуальным законодательством.

Суд на данное нарушение адвокатом закона не отреагировал, не обеспечив участие защитника в судебных прениях.

При таких обстоятельствах Судебная коллегия признала обоснованными содержащиеся в кассационной жалобе осужденного доводы о нарушении его права на защиту и в силу требований статьи 381 УПК РФ отменила состоявшийся в отношении него приговор с направлением дела на новое судебное рассмотрение» (Обзор кассационной практики Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ за 2008 год. Бюллетень Верховного Суда РФ, 2009 г., № 7).

В 2010 году Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации кассационным определением (дело № 41-010-47 сп) отменила обвинительный приговор Ростовского областного суда с участием присяжных заседателей от 18 февраля 2010 года в отношении П. и Т. и направила дело на новое судебное рассмотрение в связи с ограничением права подсудимого П. на защиту. В определении Верховного Суда указано:

«В соответствии с пунктом 6 части 1 статьи 51 УПК РФ участие защитника в уголовном судопроизводстве обязательно, если уголовное дело подлежит рассмотрению судом с участием присяжных заседателей. В силу статей 292, 366 УПК РФ прения сторон состоят из речей обвинителя и защитника. При отсутствии защитника в прениях участвует подсудимый.

Эти требования закона, как правильно указано в жалобе П., по настоящему уголовному делу не выполнены.

Из протокола судебного заседания следует, что в прениях выступил один подсудимый П., а защищавший его адвокат Л. отказался от участия в прениях, при этом мотив отказа адвоката от участия в прениях не выяснялся...

При таких обстоятельствах, исходя из принципа состязательности и равенства процессуальных прав сторон при рассмотрении уголовного дела с участием присяжных заседателей, отказ адвоката от участия в прениях судебная коллегия расценивает как ограничение права подсудимого П. на защиту, то есть нарушение уголовно-процессуального закона, влекущее отмену приговора» (этим обстоятельствам посвящена статья Владислава Куликова «Промолчишь - и проиграешь. Верховный суд отменил обвинительный приговор из-за пассивности защитника», «Российская газета» № 5367 (288) от 21 декабря 2010 г.).

Во всех приведенных примерах адвокаты не выполнили обязанностей по защите своих доверителей, существенно нарушили их права на защиту, фактическим отказом от принятой на себя защиты лишили их права на защиту, в результате чего приговоры были отменены по основаниям, предусмотренным пп. 4 п. 2 ст. 381 УПК РФ.

Анализ практики Европейского суда по правам человека свидетельствует, что он твердо придерживается той позиции, при которой справедливое судебное разбирательство должно обеспечить обвиняемому эффективную, а не формальную защиту. Само по себе участие в судопроизводстве адвоката, который пренебрегает своими обязанностями, не может обеспечить эффективной юридической помощи. Некачественное выполнение адвокатом-защитником своих обязанностей приводит к нарушению права обвиняемого на защиту в уголовном судопроизводстве и, как следствие, - к несправедливому судебному разбирательству.

Например, по делу Чекалла против Португалии (*Czekalla v. Portugal*) Европейский суд по правам человека в постановлении от 10 октября 2002 года (дело № 38830/97) признал нарушенными требования пункта 1 и подпункта "с" пункта 3 статьи 6 Конвенции и указал, что назначение адвоката само по себе не обеспечило обвиняемому эффективную правовую защиту. Осуществляя правовую помощь, адвокат заявителя при подаче жалобы в Верховный суд не выполнил процессуальные требования, содержащиеся в законодательстве страны. Эта процессуальная небрежность привела к признанию жалобы адвоката неприемлемой, и Чекалла оказался лишен конкретного средства правовой защиты.

По делу Саннино против Италии (*Sannino v. Italy*) Европейский суд по правам человека в постановлении от 27 апреля 2006 года (дело № 30961/03) установил явные недостатки в работе назначенного судом адвоката, которые нарушали право обвиняемого на защиту. Недостатки выразились в том, что адвокат не ходатайствовал о переносе слу-

шания дела и не вызвал в суд свидетелей со стороны обвиняемого, участие которых в судебных заседаниях было разрешено. Суд признал нарушенными требования пункта 1 и подпункта "с" пункта 3 статьи 6 Конвенции.

По делу Сахновский против России (Sakhnovskiy v. Russia) Европейский суд по правам человека в постановлении от 05.02.2009 г. (дело № 21272/03) признал нарушением права на защиту то, что адвокат не имел с подзащитным предварительного согласования правовой позиции. Это имело особое значение в связи с тем, что адвокат должен был выступать в суде в поддержку доводов кассационной жалобы, поданной задолго до этого другим адвокатом. В итоге присутствие защитника на слушании дела в суде кассационной инстанции было сведено до простой формальности, в чем Европейский суд усмотрел нарушение требований пункта 1 и подпункта "с" пункта 3 статьи 6 Конвенции.

Выводы и рекомендации

Обязанности адвоката-защитника в уголовном судопроизводстве установлены УПК РФ, Законом об адвокатуре, КПЭА, а также нормами международного права.

Адвокат-защитник обязан честно, разумно, добросовестно, квалифицированно, принципиально, своевременно и активно отстаивать права и интересы подзащитного путем, во-первых, исполнения всех предусмотренных УПК РФ обязанностей защитника, во-вторых, реализации всех предусмотренных УПК РФ прав защитника, если для этого имеются правовые основания и это не противоречит воле подзащитного. При этом адвокат не вправе отказаться от принятой на себя защиты, делать публичные заявления о доказанности вины подзащитного, если тот ее отрицает, и занимать по делу позицию вопреки его воле (за исключением случаев, когда адвокат убежден в самооговоре).

На неправомерные или бестактные действия следователя, судьи, подзащитного, других участников уголовного судопроизводства или иных лиц адвокат может реагировать только процессуальными средствами: жалобами, ходатайствами, принесением отводов, замечаниями в протоколы. Как бы ни вели себя указанные лица, адвокат не имеет права самовольно отказаться выполнять следственное и иное процессуальное действие, мотивируя такой отказ тактическими соображениями, или покинуть место его проведения в знак протеста, поскольку подобные действия являются отказом от защиты.

Отказом от защиты и переходом на позиции обвинения являются, в частности, опровержение адвокатом объяснений подзащитного по поводу своей невиновности, открыто выраженное защитником нежелание оспаривать какое-либо существенное для защиты обстоятельство, отказ от обжалования приговора, когда подзащитный считает это необходимым. Недопустим отказ от защиты в связи с принятием другого поручения или из-за того, что подзащитный не уплатил гонорар. Отказ адвоката от принятой на себя защиты является существенным нарушением закона, свидетельствует о грубейшем невыполнении ад-

вокатом своего профессионального долга и влечет немедленную замену адвоката в уголовном процессе.

Приведенная выше судебная практика, по сути, является определенной правовой позицией в оценке конкретных ситуаций и адресованной не только судам, но и адвокатам, участвующим в защите обвиняемых (подозреваемых). Адвокаты, игнорирующие приведенную правовую позицию судов и действующие вопреки этой позиции, нарушают не только уголовно-процессуальный закон, но и профессиональный долг адвоката-защитника.

Квалификационные комиссии и советы адвокатских палат субъектов РФ должны учитывать все обстоятельства нарушения адвокатами своего профессионального долга, и, прежде всего, обращать внимание и принципиально реагировать на нарушения адвокатами-защитниками обязанностей, которые ограничивают или лишают их подзащитных права на защиту, и особенно на такие вопиющие нарушения, которые свидетельствуют об отказе адвоката от принятой на себя защиты.

Меры ответственности, применяемые к адвокатам, допустившим нарушения прав на защиту своих доверителей, должны быть соразмерными этим серьезным нарушениям профессионального долга адвоката-защитника, а при выявлении случаев отказа от защиты, как правило, влечь лишение адвокатского статуса.

Вице-президент ФПА РФ, председатель ЭМК Совета ФПА Г.К. Шаров.

**Обзор
дисциплинарной практики адвокатских палат субъектов РФ
за 2010 г.**

По сведениям адвокатских палат в 2010 году поступило и рассмотрено 11396 обращений (в 2009 - 9973), из них признано допустимым поводом для возбуждения дисциплинарного производства 5131 обращение (в 2009 г. – 4912). К дисциплинарной ответственности привлечен 2881 адвокат (в 2009 г. – 2813), в том числе прекращен статус 479 адвокатам (в 2009 г. – 420).

Поступающие в Федеральную палату адвокатов и адвокатские палаты субъектов РФ обращения свидетельствуют о том, что вопреки требованиям закона и КПЭА некоторые адвокаты недостойными способами навязывают свою помощь доверителю, вводят в заблуждение относительно перспективы рассмотрения их дел; нередко действуют вопреки законным интересам доверителя и занимают по делу позицию, противоположную позиции доверителя.

1. Одним из распространенных нарушений является выполнение адвокатом поручения без своевременного оформления соглашения и прихода получения полученного гонорара. Неконкретность формулировок предмета договора, отсутствие условия о порядке расторжения соглашения и возврате гонорара порождают жалобы доверителей.

2. Не конкретизируя свои обязанности по соглашению, адвокаты прописывают условия, нарушающие права доверителей.

Например, право доверителя на расторжение соглашения ограничивают выплатой неустойки; предусматривают отказ в возврате неотработанного гонорара, если доверитель обратится позднее трех месяцев после расторжения соглашения.

В нарушение требований закона заключаются договоры на оказание юридической помощи от имени коллегии адвокатов.

Во многих адвокатских палатах разработаны типовые формы соглашения и примерные тарифы на оказание юридической помощи, однако надлежащий контроль со стороны руководителей адвокатских образований в вопросах регистрации соглашений, выдаче ордеров и поступления гонорара не осуществляется, что позволяет недобросовестным адвокатам злоупотреблять своими полномочиями.

Имеющаяся в Федеральной палате адвокатов информация свидетельствует о том, что ненадлежащее оформление договорных отношений с доверителем обоснованно признается дисциплинарным проступком во многих адвокатских палатах.

Вместе с тем, в ряде адвокатских палат игнорируются доводы доверителей об отсутствии соглашений и квитанций на получение денежных средств.

Квалификационная комиссия АП Калужской области не усмотрела нарушений в том, что вместо соглашения с доверителем адвокат Т. представил регистрационные карточки и четыре квитанции без подписи доверительницы, фамилия которой на трех из них указана неверно. Оставлено без внимания несоответствие нумерации квитанций и указанных дат приема денежных средств, выдача ордеров по неоплаченным поручениям.

В Адвокатских палатах Брянской, Воронежской, Нижегородской, Ульяновской областей решением конференции адвокатов утверждены стандарты требований к служебным помещениям, в числе которых предусматривается наличие в офисе адвоката информации о порядке заключения соглашения и оплате гонорара. За несоблюдение стандартов (невыполнение решений органов палаты) предусмотрена дисциплинарная ответственность.

2. Более половины обращений в адвокатские палаты составляют жалобы доверителей на ненадлежащее оказание юридической помощи, в том числе о нарушении права на защиту.

Адвокат А. проигнорировал позицию своего доверителя Б., его отношение к предъявленному обвинению, ввела его в заблуждение, рекомендовав согласиться на рассмотрение дела в особом порядке, не разъяснив при этом особенностей данного вида судопроизводства и его последствий, чем лишила доверителя возможности в дальнейшем обжаловать приговор в полном объеме.

В связи с указанными нарушениями Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда РФ отменила приговор Кировского районного суда г. Махачкалы Республики Дагестан в отношении Б., уголовное дело направила в тот же суд первой инстанции на новое рассмотрение иным составом суда, расценив действия адвоката А. как нарушение права обвиняемого Б. на защиту.

Решением Совета Адвокатской палаты Республики Дагестан от 26 июня 2010 года за ненадлежащее исполнение ею своих профессиональных обязанностей при защите интересов Б. на предварительном

следствии и в суде к адвокату А. применена мера дисциплинарной ответственности в виде предупреждения.

Кроме этого, было установлено, что адвокат А. приняла участие в уголовном деле в нарушение установленного порядка оказания юридической помощи по назначению органов дознания, органов предварительного следствия и суда.

Другой пример недобросовестного отношения адвоката к своим профессиональным обязанностям. Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда РФ отменила по жалобе осужденного П. обвинительный приговор Ростовского областного суда с участием присяжных заседателей в связи с отказом адвоката Л. от участия в прениях.

В определении Верховного Суда РФ указано:

«В соответствии с п. 6 ч. 1 ст. 51 УПК РФ участие защитника в уголовном судопроизводстве обязательно, если уголовное дело подлежит рассмотрению судом с участием присяжных заседателей. В силу ст.ст. 292, 366 УПК РФ прения сторон состоят из речей обвинителя и защитника. При отсутствии защитника в прениях участвует подсудимый.

При таких обстоятельствах, исходя из принципа состязательности и равенства процессуальных прав сторон при рассмотрении уголовного дела с участием присяжных заседателей, отказ адвоката от участия в прениях, судебная коллегия расценивает как ограничение прав подсудимого П. на защиту, то есть нарушение уголовно-процессуального закона влекущее отмену приговора».

Эти и другие факты нарушений адвокатами прав доверителей стали поводом для подготовки Разъяснения Экспертно-методической комиссии Совета Федеральной палаты адвокатов РФ от 23 марта 2011 г., которое направлено в адвокатские палаты субъектов РФ.

По мнению ЭМК, формальное участие адвоката в процессуальных действиях, даже если его действия не содержат прямого нарушения уголовно-процессуального законодательства, вступает в противоречие с законодательством об адвокатуре и этическим правилам профессии, в частности с обязанностью адвоката защищать права и интересы своего доверителя всеми не запрещенными законодательством средствами честно, разумно, добросовестно, квалифицированно, принципиально, своевременно и активно.

В 2010 году за действия (бездействие) при осуществлении защиты в уголовном судопроизводстве по назначению (ст.ст.50-51 УПК РФ) привлечено к дисциплинарной ответственности 333 адвоката, а 19 из них прекращен статус адвоката.

3. В адвокатских палатах субъектов РФ при рассмотрении обращений на действия (бездействие) адвокатов отсутствует единообразие применения отдельных положений Кодекса профессиональной этики адвоката.

По прежнему, в некоторых адвокатских палатах президенты превышают свои полномочия, оценивая представленные доверителями до-

казательства и принимая решения об отказе в возбуждении дисциплинарных производств в связи с отсутствием в действиях адвокатов нарушений закона и кодекса, хотя о наличии или отсутствии нарушений в действиях (бездействии) адвоката выносит заключение квалификационная комиссия.

По жалобе осужденного П. о том, что адвокат Р. получила вознаграждение за ознакомление с материалами уголовного дела для обжалования приговора и не выполнила своих обязательств, в возбуждении дисциплинарного производства отказано. Президент АП Белгородской области ответил осужденному П., что в соответствии с объяснениями адвоката Р. она выполнила свои обязательства, несмотря на то, что к жалобе было приложено письмо судьи на запрос осужденного, что адвокат Р. с материалами дела не знакомилась.

В Федеральную палату адвокатов поступило из Администрации Президента РФ заявление З. и А., привлекаемых к уголовной ответственности за порубку 8 деревьев, о том, что адвокаты АП Владимирской области С. и Ф. подписали протокол допроса подозреваемых, не участвуя в следственном действии, поскольку находились в указанное в протоколе время в судебном заседании по другому делу. Явившись по окончании судебного заседания к следователю и подписав протокол, с доверителями не беседовали и помощь не оказывали.

Первый вице-президент АП Владимирской области отказал в возбуждении дисциплинарного производства, указав в ответе, что в действиях адвокатов отсутствует нарушение закона и кодекса.

В данном случае вице-президент не имел права принимать такое решение, т.к. в соответствии с п. 2 ст. 21 КПЭА этот вопрос относится к компетенции президента или лица, исполняющего его обязанности.

Неоднозначно складывается взаимодействие адвокатских палат в связи с решением Совета ФПА РФ 2 апреля 2010 года, регулирующим адвокатскую деятельность на территории субъекта РФ, в реестре адвокатов которого отсутствуют сведения об адвокате.

Адвокат А., изменив членство в АП Самарской области на членство в АП г. Москвы, продолжал осуществлять адвокатскую деятельность на территории Самарской области, участвуя в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов предварительного следствия.

И.о. президента Адвокатской палаты Самарской области проинформировал об этих фактах руководство Адвокатской палаты г. Москвы.

Получив письмо и.о. президента АП Самарской области, в соответствии с КПЭА вице-президентом АП Москвы было внесено представление о возбуждении дисциплинарного производства. Решением Совета Адвокатской палаты г. Москвы статус адвоката А. прекращен.

Иначе было рассмотрено обращение президента АП Астраханской области в адрес АП Саратовской области по аналогичному вопросу. Вице-президент (а не президент) АП Саратовской области не усмотрел допустимого повода и оснований для возбуждения дисциплинарного производства.

4. В 2010 году с исками по обжалованию решений советов адвокатских палат субъектов РФ в суд обратилось 129 адвокатов. Судами признано незаконными 23 решения советов 14 адвокатских палат о привлечении адвокатов к дисциплинарной ответственности. На запрос ФПА РФ представлено только 2 решения, что не позволило проанализировать основания отмены решений советов адвокатских палат.

5. Формированию единообразной дисциплинарной практики адвокатских палат способствует обмен решениями квалификационных комиссий и советов адвокатских палат. Адвокатскими палатами Москвы и Ленинградской области изданы сборники дисциплинарной практики, начиная с 2003 г., которые направлены в адвокатские палаты.

На основании изложенного, адвокатским палатам целесообразно:

- совершенствовать формы контроля за соблюдением адвокатами установленного порядка оформления отношений между адвокатом и доверителем; а также повышением профессионального уровня адвокатов;

- при рассмотрении жалоб доверителей, соблюдая баланс интересов граждан и адвокатов, подробно и аргументировано оформлять документы, не давая заявителям повода усомниться в правомерности принятого решения;

- направлять в Федеральную палату адвокатов обзоры дисциплинарной практики и судебные решения по искам адвокатов, привлеченных к дисциплинарной ответственности.

С уважением, Вице-президент, Председатель Комиссии по вопросам дисциплинарной практики и применения КПЭА В.В. Калитвин

ДОКУМЕНТЫ АДВОКАТСКОЙ ПАЛАТЫ ТВЕРСКОЙ ОБЛАСТИ

Положение о Комиссии совета Адвокатской палаты Тверской области по защите профессиональных и социальных прав адвокатов

*Утверждено
Решением Совета Адвокатской палаты
Тверской области
03 марта 2011 г.*

I. Общие положения

1.1. Комиссия Совета Адвокатской палаты Тверской области по защите профессиональных и социальных прав адвокатов (далее именуемая – Комиссия) создается Советом Адвокатской палаты Тверской области в соответствии с п.п. 10 п. 3 ст. 31 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре РФ» и решением Совета Адвокатской палаты Тверской области от 17.01.2011 для осуществления информационно-аналитической работы и практических действий по защите профессиональных и социальных прав адвокатов в Тверской области.

Комиссия является рабочим органом Совета Адвокатской палаты Тверской области и работает под его руководством.

1.2. В своей деятельности Комиссия руководствуется Конституцией РФ, ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре РФ», другими федеральными законами, общепризнанными нормами международного права, касающимися защиты прав и свобод человека, организации и деятельности адвокатуры, Кодексом профессиональной этики адвоката, Уставом Адвокатской палаты Тверской области, настоящим Положением и иными нормативными актами и рекомендациями Совета ФПА РФ, Совета Адвокатской палаты Тверской области (в дальнейшем по тексту Адвокатская палата Тверской области – АП ТО).

1.3. В целях выполнения возложенных на нее задач Комиссия:
- собирает и анализирует информацию о нарушениях профессиональных и социальных прав адвокатов;

- разрабатывает предложения о принятии мер, направленных на повышение уровня защиты профессиональных и социальных прав адвокатов;

- собирает, обобщает и распространяет среди адвокатов и адвокатских образований Тверской области информацию, практический опыт, рекомендации по предотвращению и противодействию нарушениям профессиональных и социальных прав адвокатов, профессиональных корпоративных интересов;

- готовит проекты решений и обращений Совета АП ТО в органы ФПА РФ, законодательной, исполнительной и судебной власти, правоохранительные органы о состоянии соблюдения прав и свобод человека, соблюдении прав адвокатов и мерах по восстановлению нарушенных прав;

- обеспечивает оперативную координацию деятельности адвокатских образований АП ТО в сфере защиты профессиональных и социальных прав адвокатов;

Осуществляет взаимодействие с аналогичными органами ФПА РФ, адвокатских палат других субъектов РФ, правозащитными и общественными организациями, СМИ.

2. Порядок формирования и состав комиссии

2.1. Состав Комиссии утверждается Советом АП ТО по предложению Президента АП ТО в количестве от 5 до 9 человек из авторитетных и высококвалифицированных адвокатов, имеющих стаж адвокатской деятельности не менее 3-х лет.

2.2. Комиссия формируется сроком на 2 года. При необходимости состав Комиссии может быть изменен решением Советом АП ТО в любое время.

2.3. Председатель Комиссии и его заместитель (заместители) назначаются решением Совета АП ТО по предложению Президента АП ТО из числа членов Комиссии.

2.4. К работе в Комиссии с правом совещательного голоса по решению Председателя Комиссии могут привлекаться другие адвокаты, руководители адвокатских образований, специалисты, не являющиеся адвокатами.

2.5. Комиссия самостоятельно может создавать в своем составе рабочие группы по направлениям работы либо для осуществления отдельных мероприятий. Порядок их работы определяет Председатель Комиссии.

2.6. Председатель Комиссии, а в его отсутствие и по его поручению его заместитель: организует работу Комиссии, руководит заседаниями Комиссии, обеспечивает соблюдение регламента Комиссии, подписывает документы Комиссии, представляет Комиссию и выступает от ее имени на Совете АП ТО и в других органах. Никакими преимущественными правами при принятии решений Председатель Комиссии не обладает.

2.7. Для выполнения возложенных на них функций членам Комиссии, в необходимых случаях, Президентом АП ТО выдаются доверен-

ности (письменные поручения), подтверждающие их полномочия действовать от имени АП ТО.

3. Регламент работы

3.1. Комиссия собирается на свои заседания по мере необходимости, но не реже раза в квартал. О времени и месте заседания Комиссии информируются Президент и Вице-президент АП ТО, которые могут участвовать в любых заседаниях Комиссии по должности.

3.2. Заседание Комиссии считается правомочным, если на нем присутствует не менее половины членов Комиссии. Решения принимаются большинством голосов присутствующих на заседании членов Комиссии.

3.3. Заседания Комиссии оформляются протоколом. Форма протокола, подробность записей в протоколе определяется Председателем Комиссии в зависимости от значимости обсуждаемого вопроса. В протоколе в обязательном порядке отражается: время и место заседания, состав членов Комиссии и других лиц, присутствующих на заседании, наименование обсуждаемого вопроса и принятые решения. Протокол подписывают Председатель и секретарь Комиссии. Копии и выписки из протокола заверяет Председатель Комиссии, а в его отсутствие заместитель Председателя Комиссии.

3.4. Заседания по усмотрению Комиссии могут проходить как в открытом, так и в закрытом режиме. В работе Комиссии должна обеспечиваться адвокатская тайна. Доступ к делопроизводству Комиссии имеют только члены Комиссии, Президент, Вице-Президент и члены Совета АП ТО. Передача, рассылка, публикация документов Комиссии производится только с согласия Президента АП ТО.

3.5. Для осуществления своих функций Комиссия:

- рассматривает обращение адвокатов о фактах нарушения их профессиональных и социальных прав и необходимости защиты их прав. Дает по ним заключения для рассмотрения Президентом или Советом АП ТО;

- в связи с обращением адвоката (адвокатов), либо по поручению Президента (Вице-президента) АП ТО, а по необходимости и по собственной инициативе, проводит проверку сообщений (информации) о нарушении прав адвокатов. С этой целью запрашивает и собирает дополнительную информацию, документы, предметы, аудио- и видеозаписи, которые могут служить доказательством нарушения прав адвокатов;

- организует личный прием адвокатов членами Комиссии или коллективные встречи (собрания, совещания) с адвокатами для обсуждения вопросов соблюдения прав адвокатов, при необходимости организует анкетирование (опрос) адвокатов;

- предлагает способы и формы защиты прав отдельных адвокатов, адвокатских образований или адвокатского сообщества;

- в соответствии с законодательством РФ Комиссия оказывает правовую помощь, участвует при рассмотрении конкретных уголовных, гражданских, административных дел, а также дисциплинарных дел, находя-

щихся на рассмотрении в Квалификационной комиссии АП ТО, возбужденных в отношении адвокатов в связи с исполнением ими своих профессиональных обязанностей;

- координирует работу по освещению вопросов защиты прав адвокатов в средствах массовой информации;
- информирует о результатах предпринятых мер по конкретным случаям нарушения прав адвокатов;
- предполагает профилактические мероприятия по предотвращению нарушений прав адвокатов;
- взаимодействует по поручению Президента или Совета АП ТО с органами государственной власти и местного самоуправления, общественными организациями по вопросам защиты прав адвокатов;
- обобщает практику дел, связанных с нарушением прав адвокатов;
- готовит проекты документов по вопросам защиты прав адвокатов для обсуждения их Советом АП ТО;
- взаимодействует с Квалификационной комиссией АП ТО.

3.6. Основаниями для обращения в Комиссию являются факты нарушения прав адвокатов. Формами обращения в Комиссию могут служить личные либо коллективные заявления адвокатов.

Совет, Президент, Вице-президент АП ТО вправе направить материал, поступивший от адвоката или адвокатского образования, или из иных источников (сообщения СМИ, граждан и др.) в Комиссию для их проверки и рассмотрения. По результатам изучения материалов Комиссия разрабатывает и представляет в Совет АП ТО рекомендации по устранению нарушения прав адвокатов, при необходимости готовит соответствующий проект решения Совета АП ТО.

3.7. Обращения адвокатов по вопросам нарушения профессиональных и социальных прав адвокатов, а равно поручения Совета, Президента, Вице-президентов АП ТО по этим вопросам, подлежат регистрации в специальном журнале Комиссии, в котором в последующем делаются отметки о сроках рассмотрения и принятых мерах.

3.8. Обо всех сообщениях в Комиссию о фактах нарушения прав адвокатов Председатель и члены Комиссии обязаны незамедлительно сообщать Президенту АП ТО, а в его отсутствие лицу, исполняющему обязанности Президента АП ТО. В случаях установленных Советом ФПА РФ, информация о нарушении прав адвокатов направляется в органы Федеральной палаты адвокатов РФ.

3.9. Порядок и сроки проверки сообщения о нарушении прав адвокатов и сроки его рассмотрения на Комиссии определяет председатель Комиссии по согласованию с Президентом АП ТО.

3.10 Обращение адвокатов по фактам нарушения профессиональных и социальных прав должно проверяться и рассматриваться в срок не более одного месяца. При необходимости дополнительной проверки либо при наличии других объективных причин, срок рассмотрения может быть продлен по согласованию с Президентом АП ТО.

3.11. В случае если Комиссией не будет усмотрено нарушение прав адвокатов или позиция адвоката не будет признана подлежащей за-

щите, такое решение Комиссии может быть обжаловано заинтересованным лицом в Совете АП ТО.

3.12. Президент, Совет АП ТО не связаны решениями, заключениями Комиссии и вправе любое обращение (сообщение) по фактам нарушения прав адвокатов принять к собственному рассмотрению, не ожидая проверки и заключения Комиссии по данному обращению (сообщению).

4. Порядок и обязанности членов Комиссии

4.1. Для осуществления своих полномочий Председатель Комиссии и его члены имеют право:

- запрашивать у адвокатов, руководителей адвокатских образовательных объединений объяснения в связи с расследованием случаев нарушений прав адвокатов;

- по поручению Президента АП ТО и (или) по решению Совета АП ТО, а в отдельных случаях по своей инициативе выступать по конкретным уголовным, административным, дисциплинарным и иным делам в защиту прав адвокатов в установленном законом порядке;

- разъяснять положения Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ», других нормативных правовых актов, решений Совета АП ТО в части обеспечения профессиональных и социальных прав адвокатов.

4.2. Работа в составе Комиссии является почетным и важным поручением Совета АП ТО, основанном на принципах независимости, самоуправления и корпоративности адвокатуры.

Председатель и члены Комиссии обязаны:

- добросовестно и принципиально относиться к исполнению настоящего положения и возложенных на них полномочий;

- постоянно совершенствовать свои знания в сфере адвокатской деятельности, настойчиво добиваться всеми незапрещенными законом средствами соблюдения профессиональных и социальных прав адвокатов;

- соблюдать адвокатскую тайну, заботиться об авторитете адвокатского сообщества;

- исполнять связанные с деятельностью Комиссии поручения Председателя Комиссии, лично участвовать в проверках и рассмотрении вопросов Комиссии.

5. Заключительные положения

5.1. Ежегодно Совет АП ТО рассматривает отчет о работе Комиссии.

5.2. Материально-техническое обеспечение деятельности Комиссии производится за счет средств АП ТО, Совет АП ТО в рамках предусмотренных годовой сметой расходов может производить материальное поощрение Председателя и членов Комиссии, компенсировать им командировочные и иные расходы, связанные с работой в Комиссии.

5.3. Настоящее Положение, а также изменения и дополнения к нему вступают в силу с момента принятия решения Советом АП ТО.

**О составе Комиссии по защите профессиональных и
социальных прав адвокатов**

**Выписка из протокола № 3
Заседание Совета адвокатской палаты Тверской области
от 03.03.2011 г.**

Параграф 8

Утверждение состава комиссии и Положения о Комиссии по защите профессиональных и социальных прав адвокатов

Совет Палаты решил: Включить в состав комиссии:

Бурцева П.Ю; филиал № 7 НО «ТОКА»

Вырасткевич Э.А; филиал № 9 НО «ТОКА»

Иванцову Г.В; филиал № 10 НО «ТОКА»

Иванова А.Ю; адвокат КА «Закон и Право»

Перепелкина В.В; адвокат КА «Адвокатский центр»

Бобровского И.И; адвокатский кабинет

Утвердить Положение о Комиссии по защите профессиональных и социальных прав адвокатов.

Параграф 9

О назначении председателя и заместителя председателя комиссии по защите профессиональных и социальных прав адвокатов

Совет палаты решил: Назначить председателем Комиссии по защите профессиональных и социальных прав адвокатов филиала № 10 г. Твери НО «Тверская областная коллегия адвокатов» - Иванцову Галину Васильевну; заместителем председателя комиссии адвоката коллегии адвокатов «Адвокатский центр» Перепелкина Владимира Викторовича.

**Порядок избрания делегатов на конференцию адвокатов
Тверской области**

**Утвержден решением
Совета Адвокатской палаты
Тверской области
от 17 мая 2011 года**

1. В соответствии с ч.1 ст.30 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», в случае, если численность адвокатской палаты превышает 300 человек, высшим органом адвокатской палаты является конференция адвокатов. Конференция адвокатов созывается не реже одного раза в год.

2. Решение о дате, времени, месте проведения конференции и норматива представительств на ней адвокатов области принимает Совет АП ТО не позднее чем за месяц (30 дней) до начала работы конференции. О принятом решении уведомляются все адвокатские образования АП ТО, включенные в соответствующий реестр адвокатских образований.

3. Выборы делегатов на конференцию проводят в адвокатских образованиях (коллегии, адвокатские бюро, адвокатские кабинеты) исходя из следующей нормы представительства: 1 делегат от 10 адвокатов с действующим статусом.

4. Члены Совета АП ТО, Квалификационной комиссии являющиеся адвокатами, Ревизионной комиссии, включаются в списки делегатов Конференции свыше установленной нормы представительства.

5. Собрания адвокатских образований для выдвижения делегатов на Конференцию адвокатов проводят не позднее чем за 30 дней до назначения Советом даты проведения Конференции.

6. В случае, если число делегатов адвокатского образования с действующим статусом не является кратным 10, то рекомендуется при определении числа избираемых на Конференцию делегатов проводить округление в большую сторону (при результате 0,5 и выше) и в меньшую (при результате менее 0,5) сторону.

От адвокатских образований (коллегия, адвокатское бюро) численностью менее 10 адвокатов с действующим статусом, избирается один делегат.

7. Совет АП для подготовки и проведения собрания адвокатов, учредивших адвокатские кабинеты, может назначить ответственных лиц из числа членов Совета и других органов адвокатской палаты определив время и место проведения собраний по выбору делегатов Конференции.

8. С учетом численности и распределения адвокатов, работающих в кабинетах, считать целесообразным проведение собраний адвокатов, учредивших адвокатские кабинеты в:

- г.Твери(г.Тверь, Конаковский, Лихославльский р-ны);
- г.Ржеве (Ржевский, Андреапольский, Западнодвинский, Осташковский, Пеновский, Селижаровский, Жарковский, Торопецкий, Оленинский, Зубцовский, Нелидовский, Старицкий, Бельский р-ны);
- г. Кимры (Кимрский, Калязинский, Кашинский, Кесовогорский);
- г. В. Волочек (В. Волоцкий, Спировский, Фировский, Удомельский, Кувшиновский, Бологовский, Торжокский р-ны);
- г. Бежецка (Бежецкий, Рамешковский, Максатихинский, Лесной, Сонновский, Сандовский, Краснохолмский, Весьегонский, Молоковский р-ны).

9. Участие в собраниях адвокатов по выборам делегатов на конференцию АП ТО является профессиональной обязанностью адвокатов. Собрания считаются правомочными, если в их работе приняли участие не менее одной четверти адвокатов, которые согласно учетным данным АП ТО зарегистрированы и действуют в адвокатских образованиях. Адвокат, который по уважительной причине не может принять личное участие в собрании по выдвижению делегатов, вправе выдать доверенность другому адвокату. Доверенность должна быть составлена в простой письменной форме и заверена руководителем адвокатского образования. Адвокат, осуществляющий свою деятельность в адвокатском кабинете, скрепляет свою подпись личной печатью. Доверенность предоставляется лицам, ответственным за проведение собрания.

10. Собрание адвокатов по выборам делегатов конференции АП ТО открывает представитель Совета АП ТО, либо руководитель адвокатского образования. Он информирует присутствующих о решении Совета АП ТО по проведению конференции, установленной норме представительства и численности делегатов, которых необходимо избрать. Он же проводит формирование рабочих органов собрания: председателя (президиума), секретаря, при необходимости и счетной комиссии

и. После формирования рабочих органов собрания они самостоятельно обеспечивают проведение собрания.

11. На собраниях должно быть обеспечено открытое и свободное выдвижение и обсуждение кандидатур для избрания делегатами конференции АП ТО, в том числе их отводов и самоотводов. Возможно избрание делегатом и адвоката лично не присутствующего на собрании. При этом необходимо учитывать и возможность кандидата принять участие в работе конференции в назначенный срок.

12. В результате выдвижения и обсуждения кандидатур для избрания делегатами конференции формируется список кандидатов для голосования. Количество кандидатов для избрания не должно быть менее численности делегатов, предусмотренных нормой представительства. Собрание самостоятельно определяет порядок и форму голосования по выдвинутым кандидатурам (открытое или тайное голосование). Если число кандидатов для избрания соответствует числу делегатов, определенных нормой представительства, то по решению собрания голосование может производиться списком. В данном случае избранными считаются все включенные в список кандидаты, если за список проголосовало большинство участников собрания. В остальных случаях проводится персональное голосование по выдвинутым кандидатурам. Избранными считаются кандидаты, которых поддержало большинство участников собрания. В случае, если число кандидатов, получивших большинство голосов участников собрания превышает установленный нормой представительства количественный состав делегатов, избранными считаются те кандидаты, которые набрали наибольшее количество голосов «за», по сравнению с другими кандидатами (рейтинговый отбор). При получении несколькими кандидатами равного числа голосов «за» учитывается количество голосов «против» и «воздержались». Соответственно, при равном числе голосов «за» избранным считается тот кандидат, в отношении которого подано меньше голосов «против».

13. По итогам голосования составляется протокол собрания, в котором указывается:

- наименование административно-территориального образования, в котором проведено собрание по избранию делегатов конференции АП ТО;
- численность адвокатов, зарегистрированных на данной территории и принимавших участие в работе собрания;
- председатель и секретарь собрания;
- список выдвинутых кандидатур для избрания делегатами конференции АП ТО и результаты голосования по ним;
- список делегатов на конференцию АП ТО;
- замечания, поступившие от участников собрания по порядку проведения собрания и голосования по избранию делегатов.

Протокол должен быть подписан председателем и секретарем собрания. К протоколу прилагаются доверенности адвокатов, лично не принимавших участие в работе собрания.

Вестник Адвокатской палаты Тверской области

14. Протокол собрания должен быть передан Президенту АП ТО или иному уполномоченному им лицу в течении пяти дней с момента проведения собрания.

15. На основании представленных протоколов собраний и заявлений адвокатов составляется список делегатов конференции, который представляется для регистрации непосредственно на конференции.

16. Участие избранного делегата в работе конференции является ответственным поручением адвокатского сообщества и профессиональной обязанностью.

В ПОМОЩЬ АДВОКАТУ

О порядке оплаты труда адвоката

ЗАДОЛЖЕННОСТЬ ПО ОПЛАТЕ ЛИКВИДИРОВАНА ЧЕРЕЗ СУД Доводы об отсутствии заявлений на оплату труда не являются основанием для невыплат

В декабре 2010 г. Коллегия адвокатов Курчатовского района г. Челябинска добилась в Арбитражном суде Челябинской области взыскания с местных правоохранительных органов задолженности по оплате труда адвокатов коллегии.

Коллегия адвокатов Курчатовского района г. Челябинска подала иск о взыскании задолженности по оплате труда их адвокатов в размере 45 тыс. рублей в Арбитражный суд Челябинской области. Исковое заявление было обращено к целому ряду государственных органов: Отделу милиции № 7 при УВД по г. Челябинску, УВД по г. Челябинску, ГУВД по Челябинской области и Министерству финансов РФ.

Изначально Коллегия адвокатов требовала возмещения, кроме основного долга, и процентов за пользование чужими денежными средствами. Однако позже отказалась не только от этих требований, но и уменьшила размер основной требуемой суммы до 35,5 тыс. руб.

В судебном заседании представитель УВД по г. Челябинску не признал исковые требования, пояснив, что адвокаты не обращались с заявлением об оплате труда, а согласно п. 5 Постановления Правительства РФ от 04 июля 2003 г. № 400 «О размере оплаты труда адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия или суда» (далее Постановление № 400), оплата труда адвоката производится по его заявлению на основании постановления (определения) органа дознания, органа предварительного след-

ствии или суда.

Оценив представленные доказательства, суд пришел к выводу, что иск является имущественным требованием по взысканию денежного вознаграждения, не выплаченного адвокатам. Согласно Федеральному закону «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» труд адвоката не является коммерческой деятельностью, оплата труда адвоката по защите прав граждан является вознаграждением за труд. В соответствии с Постановлением № 400, финансирование труда адвокатов по назначению осуществляется за счет средств федерального бюджета.

Суд установил, что средства для финансового обеспечения труда адвокатов, участвующих в качестве защитников в уголовном судопроизводстве по назначению, были переведены в УВД по г. Челябинску, в частности в отдел милиции № 7 при УВД по г. Челябинску.

Придя к выводу, что УВД по г. Челябинску, имея средства, специально выделенные из федерального бюджета, не исполнило свои обязательства по оплате труда адвокатов надлежащим образом, суд признал исковые требования законными и принял решение о взыскании задолженности в размере 35,5 тыс. руб. в пользу некоммерческой организации «Коллегия адвокатов Курчатовского района г. Челябинска».

Доводы об отсутствии заявлений адвокатов на оплату труда суд не принял во внимание, сославшись на абз. 4 и п. 5 Постановления № 400, согласно которому основанием для оплаты труда адвокатов может быть постановление (определение) органа дознания, органа предварительного следствия.

Корр. «АГ»
(По материалам «Вестника»
АП Челябинской области (№ 74, февраль 2011 г.)

Решение

*г. Челябинск Дело № А76-43 687/2009-61 -1003/61 -602
14 декабря 2010 года*

Резолютивная часть решения объявлена 09.12.2010 г. Решение в полном объеме изготовлено 14.12.2010 г.

Судья Арбитражного суда Челябинской области Т.В. Тиунова, при ведении протокола судебного заседания секретарем судебного заседания Н.Ю. Насыровой, рассмотрев в открытом судебном заседании дело по иску некоммерческой организации Коллегия адвокатов Курчатовского района г. Челябинска, г. Челябинск к Управлению Внутренних дел по г. Челябинску, при участии третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора: Адвокатской палаты Челябинской области о взыскании задолженности при участии в судебном заседании представителей: от истца: Керцман И.Б. по доверенности от 10.11.2010 г.;

от ответчика - УВД по г. Челябинску: Пятынина Ю.С. по доверенности от 02.11.2009 №21;

от третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора - Адвокатской палаты Челябинской области: не явился, извещен

Установил:

Некоммерческая организация Коллегия адвокатов Курчатовского района г.Челябинск, г.Челябинск обратилась в Арбитражный суд Челябинской области с исковым заявлением к Отделу милиции № 7 при Управлении внутренних дел по городу Челябинску, г. Челябинск, Управлению внутренних дел по г. Челябинску, Главному Управлению внутренних дел по Челябинской области, Министерству финансов РФ о взыскании задолженности по оплате труда адвокатов в размере 40 489,34 рублей, а также процентов за пользование чужими денежными средствами в сумме 1447,65 рублей.

Впоследствии истец отказался от исковых требований к Отделу милиции № 7 при Управлении внутренних дел по городу Челябинску, Главному Управлению внутренних дел по Челябинской области, Министерству финансов РФ, г. Москва, а также от исковых требований к Отделу милиции № 7 при Управлении внутренних дел по городу Челябинску, Управлению внутренних дел по г.Челябинску, Главному Управлению внутренних дел по Челябинской области, Министерству финансов РФ, г. Москва о взыскании процентов за пользование чужими денежными средствами.

Определением Арбитражного суда Челябинской области от 09.12.2010 принят частичный отказ от исковых требований Отделу милиции № 7 при Управлении внутренних дел по городу Челябинску, Главному Управлению внутренних дел по Челябинской области, Министерству финансов РФ, г.Москва, а также от исковых требований к Отделу милиции № 7 при Управлении внутренних дел по городу Челябинску, Управлению внутренних дел по г.Челябинску, Главному Управлению внутренних дел по Челябинской области, Министерству финансов РФ, г.Москва о взыскании процентов за пользование чужими денежными средствами. Производство по делу в указанной части прекращено.

Кроме того, истец уменьшил сумму исковых требований до 35685,50 рублей, согласно представленного расчета.

В порядке ст.49 АПК РФ судом принято уменьшение суммы исковых требований.

В судебном заседании представитель истца поддержал исковые требования с учетом принятого судом уменьшения размера исковых требований суммы исковых требований по основаниям, изложенным в иске и дополнении к нему.

В судебном заседании представитель ответчика УВД по г. Челябинску не признал исковые требования по основаниям, указанным в отзыве, пояснил, что с заявлениями об оплате труда адвокаты не обращались.

В судебном заседании 06.12.2010 был объявлен перерыв до 09.12.2010 11.00 часов, о чем информация размещена в сети Интернет на официальном сайте Арбитражного суда Челябинской области.

Выслушав мнение сторон, рассмотрев и оценив представленные письменные доказательства, арбитражный суд считает иск подлежащим удовлетворению по следующим основаниям.

Как следует из материалов дела и не оспаривалось в судебном заседании ответчиком, адвокатами Некоммерческой организации Коллегия адвокатов Курчатовского района г.Челябинска Керцманом И.Б., Хайбрахмановым И.А., Филатовым А.Ю., Мухопад А.В., Красиловым Ю.В., Кузнецовой Ю.Л., Замановым В.Р., Мотузко А.А., Бирюковым С.В., согласно Федеральному закону от 31.05.2002 N 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» предоставлялись услуги гражданам по защите прав в уголовном судопроизводстве на предварительной стадии уголовного расследования на основании постановлений органов дознания в лице дознавателей и следователей отдела милиции № 7 при УВД по г. Челябинску.

В соответствии со ст.4 Федерального закона от 31.05.2002 N 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» законодательство об адвокатской деятельности и адвокатуре основывается на Конституции Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона, других федеральных законов, принимаемых в соответствии с федеральными законами нормативных правовых актов Правительства Российской Федерации и федераль-

ных органов исполнительной власти, регулирующих указанную деятельность, а также из принимаемых в пределах полномочий, установленных настоящим Федеральным законом, законов и иных нормативных правовых актов субъектов Российской Федерации.

Согласно пункту 5 Постановления Правительства Российской Федерации от 04.07.2003 N 400 «О размере оплаты труда адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия или суда», оплата труда адвоката производится по его заявлению на основании постановления (определения) органа дознания, органа предварительного следствия, или суда.

В силу статьи 48 Конституции Российской Федерации, пункта 5 статьи 50 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации, согласно предусмотренному Отделом внутренних дел порядку, в феврале, апреле, июне, сентябре, ноябре 2009 года реестры постановлений об оплате труда защитников были переданы ответчику (л.д.75-90). Факт получения постановлений на сумму 35685,50 рублей, ответчиком в судебном заседании не оспаривался. Доказательств возврата данных постановлений, полученных по реестрам, ответчиком суду не представлено.

Оценивая представленные доказательства арбитражный суд приходит к выводу о том, что настоящий иск является имущественным требованием по взысканию денежного вознаграждения, не выплаченного должником адвокатам, поскольку согласно Федеральному закону «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» труд адвоката не является коммерческой деятельностью, оплата труда адвоката по защите прав граждан является вознаграждением за труд.

В соответствии с п. 3 Постановления Правительства РФ от 04.07.2003 № 400 «О размере оплаты труда адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия или суда» финансовое обеспечение обязательств, связанных с реализацией настоящего постановления, осуществляется за счет средств федерального бюджета в пределах бюджетных ассигнований, предусмотренных на соответствующий год федеральным государственным органам, наделенным полномочиями по назначению адвокатов.

4.5 ст. 50 УПК РФ предусматривает, что в случае, если адвокат участвует в производстве предварительного расследования или судебном разбирательстве по назначению дознавателя, следователя или суда, расходы на оплату его труда компенсируются за счет средств федерального бюджета.

Приложением №6 к Федеральному закону от 24.11.2008 № 204 - ФЗ «О Федеральном бюджете на 2009 год и на плановый период 2010 и 2011 годов» Министерством внутренних дел РФ предусмотрены расходы на обеспечение граждан квалифицированной юридической помощью по назначению органов дознания, органов предварительного

следствия, прокурора.

Аналогично приложением № 6 к Федеральному закону от 02.12.2009 № 308 - ФЗ «О Федеральном бюджете на 2010 год и на плановый период 2011 и 2012 годов» Министерством внутренних дел РФ предусмотрены расходы на обеспечение граждан квалифицированной юридической помощью по назначению органов дознания, органов предварительного следствия, прокурора.

Федеральным государственным органом, который наделен полномочиями по назначению адвокатов по рассматриваемому делу является ГУВД по Челябинской области, УВД по г. Челябинску, структурные подразделения, подчиненные СУ, соответственно, следователи наделенные полномочиями по назначению адвокатов, в том числе ОМ № 7 при Управлении внутренних дел по г. Челябинску.

Оплата труда адвокатов производится в пределах средств, предусмотренных в расходах на обеспечение граждан квалифицированной юридической помощью.

Учитывая правовую позицию и отзыв ГУВД по Челябинской области лимиты бюджетных обязательств 2009-2010 годов доведены до УВД по г. Челябинску.

Судом установлено, что адвокаты НО Коллегии адвокатов Курчатовского района г. Челябинска в соответствии со ст. 50, 51 УПК РФ привлекались следователями и дознавателями к участию в деле в качестве защитников на предварительном следствии по уголовным делам, находящимся в производстве отдела милиции № 7 при УВД по г. Челябинску, который фактически не является распорядителем денежных средств, т.к. соответствующие денежные средства ГУВД по Челябинской области были доведены до УВД по г. Челябинску, с целью последующего финансового обеспечения обязательств, связанных с оплатой труда адвокатов, участвующих в качестве защитников в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия, в частности, отдела милиции № 7 при УВД по г. Челябинску.

Доказательств оплаты труда адвокатов по спорным постановлениям, согласно представленных истцом реестров и расчета суммы исковых требований, суду не представлено. Кроме того, факт отсутствия оплаты труда адвокатов по спорным постановлениям в судебном заседании ответчиком не оспаривался. Также не оспаривался факт оказания услуг адвокатами по спорным постановлениям.

При таких обстоятельствах арбитражный суд приходит к выводу о том, что обязательства по оплате труда адвокатов не исполнены надлежащим образом в связи с ненадлежащим исполнением УВД по г. Челябинску обязательств по оплате труда адвокатов, поскольку последнее имея у себя соответствующие денежные средства, выделенные специально для оплаты труда адвокатов из федерального бюджета не перечислило их на соответствующие расчетные счета НО Коллегии адвокатов Курчатовского района г. Челябинска, в предусмотренный срок равный 30 дням.

Доводы об отсутствии заявлений адвокатов на оплату труда, судом не могут быть приняты во внимание, поскольку согласно абз. 4 п. 5 Постановления Правительства РФ от 04.07.2003 № 400 «О размере оплаты труда адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия или суда» при оплате труда адвоката документом основанием может являться постановление (определение) органа дознания, органа предварительного следствия.

Размер задолженности в судебном заседании ответчиком не оспаривался. Контррасчет суммы заявленных исковых требований не представлен.

При таких обстоятельствах арбитражный суд приходит к выводу о том, что исковые требования являются законными, обоснованными и подлежащими удовлетворению.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст. 167, 168, 176, Арбитражного процессуального кодекса РФ, арбитражный суд

Решил:

Исковые требования Некоммерческой организации Коллегия адвокатов Курчатовского района г. Челябинска, удовлетворить.

Взыскать с Управления внутренних дел по г. Челябинску в пользу Некоммерческой организации Коллегия адвокатов Курчатовского района г. Челябинска задолженность в сумме 35 685,50 рублей.

Решение может быть обжаловано в порядке апелляционного производства в Восемнадцатый арбитражный апелляционный суд в течение месяца со дня его принятия (изготовления в полном объеме), а также в порядке кассационного производства в Федеральный арбитражный суд Уральского округа в течение двух месяцев со дня его вступления в законную силу, если такое решение было предметом рассмотрения в арбитражном суде апелляционной инстанции или если суд апелляционной инстанции отказал в восстановлении пропущенного срока подачи апелляционной жалобы, путем подачи жалобы через Арбитражный суд Челябинской области.

Время пошло!

В № 6 (023) за март 2008 г. было опубликовано разъяснение о порядке оплаты труда адвокатов, которое Федеральная палата адвокатов дала по просьбе Адвокатской палаты Карачаево-Черкесской Республики.

Аналогичную позицию по рассматриваемому вопросу занял Верховный Суд РФ.

ФПА РФ разъяснила, что согласно ст. 53 УПК РФ защитник участвует в уголовном судопроизводстве с момента допуска и с этого времени может претендовать на оплату своего труда.

По мнению ФПА РФ, участие адвоката по конкретному делу нельзя связывать с его нахождением в зале судебного заседания. Участие адвоката определяется его полномочиями, закрепленными процессуальным законодательством и Федеральным законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации». Эти полномочия включают в себя ознакомление с материалами уголовного дела, встречи с подзащитным в местах его изоляции (число свиданий и их продолжительность ничем не ограничены), подготовку к выступлению в прениях сторон, выезд к месту рассмотрения уголовных дел, подготовку и написание кассационных и надзорных жалоб.

Верховный Суд Карачаево-Черкесской Республики воспринял разъяснение ФПА РФ как основанное на законе и стал оплачивать труд адвокатов за все дни фактического выполнения поручения по конкретному уголовному делу, вне зависимости от длительности работы по данному делу в течение дня.

Однако некоторые суды сочли это разъяснение ФПА РФ недостаточно авторитетным и решили трактовать закон по-своему.

Например, Верховный Суд Республики Северная Осетия – Алания оплачивает адвокатам только время их нахождения в зале судебного заседания, а время посещения подзащитных в местах изоляции и предоставления других юридических услуг не оплачивает.

Верховный Суд РФ в решении от 9 октября 2008 г. по делу № ГКПИ08-1840 по жалобе адвоката Адвокатской конторы № 15 Коллегии адвокатов «Московская городская коллегия адвокатов» О.И. Михайлова высказал свое мнение по рассматриваемому вопросу.

Позиции Верховного Суда РФ и Федеральной палаты адвокатов РФ, касающиеся порядка оплаты труда адвокатов, полностью совпадают.

**Николай СОКОЛОВ,
главный специалист ФПА РФ
«Новая адвокатская газета» № 23, 2008**

Верховный суд Российской Федерации
Именем Российской Федерации

Решение

от 9 октября 2008 г. N ГКПИ08-1840

Верховный Суд Российской Федерации...

<...>

Установил:

Михайлов О.И. обратился в Верховный Суд РФ с заявлением, в котором просит признать недействующим абз. 1 п. 3 Порядка расчета оплаты труда адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия или суда, в зависимости от сложности уголовного дела, утвержденного приказом Министерства юстиции РФ от 15 октября 2007 г. № 199 и Министерства финансов РФ № 87н (далее – Порядок).

Как указывает заявитель, оспариваемый абз. 1 п. 3 Порядка не содержит каких-либо критериев сложности, а напротив устанавливает оценочное понятие «фактическая занятость», отсутствующее в трудовом законодательстве, но позволяющее правоприменителю, в том числе и суду, произвольно трактовать понятие занятость адвоката и учитывать в качестве фактической занятости адвоката только участие в судебных заседаниях, что нарушает его право на оплату труда адвоката. <...>

...Нельзя согласиться с доводом заявителя о том, что п. 3 Порядка не содержит каких-либо критериев сложности, а, напротив, устанавливает оценочное понятие «фактическая занятость», отсутствующее в трудовом законодательстве, но позволяющее правоприменителю, в том числе и суду, произвольно трактовать понятие занятость адвоката и учитывать в качестве фактической занятости адвоката только участие адвоката в судебных заседаниях.

Адвокатской деятельностью является квалифицированная юридическая помощь, оказываемая на профессиональной основе лицами, получившими статус адвоката, физическим и юридическим лицам в целях защиты их прав, свобод и интересов, а также обеспечения доступа к правосудию и не является предпринимательской (п. 1, 2 ст. 1 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»).

Данная деятельность осуществляется на основе соглашения между адвокатом и доверителем (п. 1 ст. 25), которое представляет собой гражданско-правовой договор, заключаемый в простой письменной

форме между доверителем и адвокатом (адвокатами), на оказание юридической помощи самому доверителю или назначенному им лицу, существенным условием которого является выплата доверителем вознаграждения за оказываемую юридическую помощь (подп. 3 п. 4 ст. 25). Труд адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия или суда, оплачивается за счет средств федерального бюджета (п. 8 ст. 25).

Таким образом, вопросы оплаты труда адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве, регулируются специальным законодательством, а именно Федеральным законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», нормы трудового законодательства на данные отношения не распространяются.

Утверждение заявителя о том, что формулировка «фактическая занятость» подразумевает оплату труда адвоката только за участие в судебных заседаниях, является ошибочным.

Так, в силу подп. 1 п. 1 ст. 7 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» адвокат обязан честно, разумно и добросовестно отстаивать права и законные интересы доверителя всеми не запрещенными законодательством Российской Федерации средствами.

Статьей 53 УПК РФ к полномочиям защитника отнесены следующие права: иметь с подозреваемым, обвиняемым свидания в соответствии с п. 3 ч. 4 ст. 46 и п. 9 ч. 4 ст. 47 данного Кодекса; собирать и представлять доказательства, необходимые для оказания юридической помощи, в порядке, установленном ч. 3 ст. 86 указанного Кодекса; привлекать специалиста в соответствии со ст. 58 названного Кодекса; присутствовать при предъявлении обвинения; 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 названным Кодексом; 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; 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; заявлять ходатайства и отводы; участвовать в судебном разбирательстве уголовного дела в судах первой, второй и надзорной инстанций, а также в рассмотрении вопросов, связанных с исполнением приговора; приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора, суда и участвовать в их рассмотрении судом; использовать иные не запрещенные настоящим Кодексом средства и

способы защиты (ч. 1).

Таким образом, приведенные выше нормы предусматривают оставление законных интересов доверителя не только в судебном заседании, но и во всем уголовном судопроизводстве.

Оспариваемый же заявителем Порядок не содержит запрета на оплату юридической помощи, оказанной адвокатом вне судебного заседания, в том числе и в помещении СИЗО, напротив, следует, что подлежит оплате участие адвоката во всем уголовном судопроизводстве по назначению. Время занятости адвоката исчисляется в днях, в которых адвокат был занят выполнением поручения.

Данный вывод в судебном заседании подтвердил и представитель Министерства юстиции РФ, пояснив, что при разработке и утверждении Порядка Министерство исходило из того, что предусмотренная абз. 1 п. 3 Порядка формулировка позволяет максимально учитывать время, затрачиваемое адвокатом по назначению на участие в уголовном судопроизводстве, исходя из положений, закрепленных Конституцией РФ, Федеральным законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», Уголовно-процессуальным кодексом РФ.

Неправильное толкование и применение п. 3 Порядка не может служить основанием для признания нормативного правового акта недействующим. Лица, полагающие, что их права нарушены неправильным применением оспариваемого Порядка, не лишены возможности оспорить неправомерные действия в судебном порядке.

Поскольку оспариваемое нормативное положение не нарушает прав и законных интересов заявителя, не противоречит федеральному закону или другому нормативному правовому акту, имеющему большую юридическую силу, издано в пределах предоставленной компетенции, то в соответствии с ч. 1 ст. 253 Гражданского процессуального кодекса РФ в удовлетворении заявленных требований надлежит отказать.

**О компенсации процессуальных
и иных издержек адвокатам**

*Утвержден постановлением
Президиума Верховного Суда
Российской Федерации
от 16 марта 2011 г.*

**Обзор кассационной практики
судебной коллегии по уголовным делам
Верховного Суда Российской Федерации
за второе полугодие 2010 года**

(Извлечения)

<...>

1.6. Процессуальные издержки

1.6.1. Поскольку вопрос о взыскании процессуальных издержек в соответствии с п. 13 ч. 1 ст. 299 УПК РФ входит в число разрешаемых судом при постановлении приговора вопросов, он подлежит исследованию в судебном заседании.

По приговору Самарского областного суда от 24 ноября 2009 г. с Ж. и других осужденных постановлено взыскать процессуальные издержки, связанные с оплатой труда адвокатов, участвовавших в уголовном деле по назначению суда.

Проверив материалы уголовного дела, Судебная коллегия установила, что согласно протоколу судебного заседания вопрос о взыскании процессуальных издержек с осужденных в судебном заседании фактически не обсуждался. В частности, суд не исследовал вопрос об имущественной несостоятельности осужденного Ж. в порядке ч. 6 ст. 131 УПК РФ, на что Ж. обоснованно обратил внимание в своей кассационной жалобе, ссылаясь на имеющееся в деле заявление, в котором им указывалось на наличие данного обстоятельства. На этом же в ходе производства по делу акцентировали внимание суда и другие осужденные, что требовало соответствующей оценки.

Согласно правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в ряде решений, в том числе в определении от 12 ноября 2008 г. № 1074-О-П, вопрос о взыскании процессуальных издержек с осужденного должен решаться на основе общих принципов и правил, действующих в стадии судебного разбирательства, то есть с участием заинтересованного лица, которое имеет право выразить свое мнение по вопросу о возмещении расходов, связанных с оплатой труда адвоката, участвующего в деле по назначению.

Поскольку рассмотрение судом указанного вопроса произведено без участия осужденных, Судебная коллегия отменила приговор в части взыскания процессуальных издержек со всех осужденных и направила дело в этой части на новое судебное разбирательство.

Определение № 46-О10-54

По аналогичным основаниям Судебная коллегия отменила приговор Иркутского областного суда от 25 января 2010 г. в отношении Ф. и других осужденных в части взыскания с них процессуальных издержек, связанных с оплатой труда адвокатов, участвовавших в уголовном деле по назначению суда.

Определение № 66-О10-135

1.6.2. В случаях, когда вопрос о процессуальных издержках не был решен при постановлении приговора, он подлежит разрешению судом, вынесшим приговор, в порядке ст. 397 УПК РФ, о чем должен быть уведомлен осужденный.

По уголовному делу в отношении Л., А. и К., осужденных по приговору Самарского областного суда с участием присяжных заседателей от 3 марта 2010 г., постановлениями того же суда от 17 марта 2010 г. разрешен вопрос о взыскании с каждого из осужденных в доход федерального бюджета средств по оплате участия защитников в судебном заседании по назначению.

Несмотря на то, что решение вопроса о взыскании процессуальных издержек затрагивало интересы осужденных, последние не были поставлены в известность ни о рассмотрении данного вопроса, ни о дате, месте и времени его рассмотрения.

В результате этого осужденные были лишены возможности довести до сведения суда свою позицию по данному поводу, чем было нарушено их право на защиту.

Исходя из изложенного, Судебная коллегия отменила постановления от 17 марта 2010 г. и направила дело в этой части на новое судебное разбирательство.

Определение № 46-О10-65ссп

1.6.3. Неизвещение осужденного о дате, месте и времени рассмотрения вопроса о взыскании процессуальных издержек, связанных с оплатой труда адвоката за его участие в рассмотрении материала в установленном ст. 396, 397 УПК РФ порядке, повлекло отмену постановления.

26 мая 2010 г. Алтайский краевой суд рассмотрел в установленном ст.ст. 396, 397 УПК РФ порядке заявление С., осужденного по приговору Алтайского краевого суда от 24 декабря 2003 г. к наказанию в виде лишения свободы, о зачете ему в срок наказания 6 дней содержания под стражей. В судебном заседании принимали участие осужденный С. и назначенный ему судом адвокат.

На следующий день, 27 мая 2010 г., Алтайский краевой суд в отсутствие осужденного вынес постановление об оплате участия защитника в судебном заседании 26 мая 2010 г. и взыскании с С. в регрессном порядке этой суммы.

Поскольку осужденный в судебное заседание, в котором разрешался вопрос о взыскании процессуальных издержек, не вызывался, о дате, месте и времени рассмотрения данного вопроса не уведомлялся и, соответственно, не мог довести до суда свою позицию, Судебная коллегия отменила постановление от 27 мая 2010 г. и направила материал на новое судебное разбирательство.

Определение № 51-О10-58

1.6.4. В состав процессуальных издержек в виде сумм, выплачиваемых адвокату-защитнику, участвующему в уголовном деле по назначению, входят, в частности, расходы, связанные с оказанием адвокатом юридической помощи вне судебного заседания, в том числе в помещении СИЗО.

По уголовному делу в отношении М. и других, находящемуся в стадии судебного разбирательства, постановлением Ростовского областного суда от 2 августа 2010 г. заявление адвоката Р. о выплате ему за июль 2010 г. из средств федерального бюджета 9 548 руб. за восемь дней участия в судебных заседаниях и 3 580 руб. 50 коп. за два дня работы в следственном изоляторе и за один день ознакомления с материалами дела удовлетворено частично: удовлетворено в части выплаты 9 548 руб. и оставлено без удовлетворения в части выплаты 3 580 руб. 50 коп.

Отказывая в удовлетворении заявленных адвокатом Р. требований, судья в своем постановлении указал, что «в мае, июне, июле 2010 г. судебные заседания по настоящему делу в каждом случае носили непродолжительный характер, заканчивались к 12-13 часам, никаких препятствий адвокатам для ознакомления с материалами уголовного дела, оказания необходимой помощи подсудимым после окончания судебных заседаний в дни, работа в которые судом оплачена, не имелось».

Признавая решение суда об отказе в удовлетворении заявления адвоката об оплате трех дней незаконным, Судебная коллегия указала в своем определении следующее.

Исходя из положений ст. 53 УПК РФ, адвокат, участвуя в уголовном деле в качестве защитника, правомочен отстаивать законные интересы своего доверителя не только в судебном заседании, но и во всем уголовном судопроизводстве. Порядок расчета оплаты труда адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия или суда, в зависимости от сложности уголовного дела, утвержденный приказом Министерства юстиции Российской Федерации и Министерства финансов Российской Федерации от 15 октября 2007 г. № 199/87н, не содержит запрета на оплату юридической помощи, оказанной адвокатом вне судебного заседания, в том числе и в поме-

щении СИЗО. Напротив, из этого нормативного акта следует, что оплачивается участие адвоката во всем уголовном судопроизводстве по назначению, и время его занятости исчисляется в днях, во время которых адвокат выполнял поручения в интересах своего подзащитного.

В связи с этим Судебная коллегия направила материал на новое судебное разбирательство, указав на необходимость проверки достоверности сведений об оказанной адвокатом Р. юридической помощи подзащитному М. 7, 14 и 15 июля 2010 г.

*Определение № 41-О10-129**

* При новом судебном разбирательстве постановлением Ростовского областного суда от 28 января 2011 г. требования адвоката удовлетворены в полном объеме.

1.6.5. Действующий Порядок расчета оплаты труда адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия или суда, не ставит решение вопроса об оплате труда адвоката по конкретному уголовному делу в зависимость от характера оказываемой защитником юридической помощи. В связи с этим посещение адвокатом подсудимого в СИЗО должно оплачиваться так же, как и его участие в судебном заседании по данному делу, а участие в судебном заседании в порядке ст. 397 УПК РФ, как участие в рассмотрении уголовного дела по существу.

Постановлением Магаданского областного суда от 9 августа 2010 г. заявление адвоката М. об оплате его труда по защите интересов подсудимого Ч. удовлетворено частично, и оплата его труда за дни посещения подсудимого в СИЗО произведена, исходя из подп. 4 п. 3 Порядка расчета оплаты труда адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия или суда, утвержденного приказом Министерства юстиции Российской Федерации и Министерства финансов Российской Федерации от 15 октября 2007 г. № 199/87н, то есть исходя из минимального размера оплаты труда адвоката по иным делам, не предусмотренным подп. 1-3 этого же пункта.

Решение о применении подп. 4 п. 3 Порядка расчета оплаты труда адвоката вместо подп. 1, которым установлена оплата труда адвоката по делам, отнесенным к подсудности областного суда, суд мотивировал тем, что посещение адвокатом подсудимого в СИЗО не может приравниваться к непосредственному его участию в рассмотрении уголовного дела областным судом в судебном заседании.

Признав такое решение суда не соответствующим как примененному самим судом Порядку расчета оплаты труда адвоката, так и положениям ст. 53 УПК РФ, а также Федеральному закону от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», Судебная коллегия отменила постановление и направила материал на новое судебное разбирательство.

*Определение № 93-О10-20сп**

* При новом судебном разбирательстве постановлением Магаданского областного суда от 10 февраля 2011 г. требования адвоката удовлетворены исходя из размера оплаты труда адвоката, установленного по делам, отнесенным к подсудности областного суда.

Постановлением Владимирского областного суда от 6 октября 2010 г. заявление адвоката Ш.О. об оплате ее труда по защите интересов осужденного Ш.А. в судебном заседании этого суда 6 октября 2010 г. удовлетворено частично. Постановлено оплатить труд адвоката в размере 298 руб. 38 коп.

Рассматривая материал по кассационной жалобе адвоката на данное постановление, Судебная коллегия установила, что 6 октября 2010 г. Владимирским областным судом рассмотрено и частично удовлетворено ходатайство осужденного Ш.А. о разъяснении сомнений и неясностей, возникших при исполнении приговора Новосибирского областного суда от 25 ноября 2008 г.

В рассмотрении ходатайства осужденного в установленном п. 15 ст. 397, ст. 399 УПК РФ порядке по назначению суда принимала участие адвокат Ш.О., которая в тот же день обратилась в суд с заявлением об оплате ее труда за один день участия в уголовном судопроизводстве. В своем заявлении защитник просила произвести оплату в размере 1 193 руб. 50 коп.

Суд удовлетворил заявление защитника об оплате ее труда, однако при определении размера оплаты ошибочно исходил из минимального размера оплаты труда по иным делам, в то время как ходатайство осужденного рассматривалось областным судом, приговор постановлен также областным судом.

В связи с этим Судебная коллегия отменила постановление и направила материал на новое судебное разбирательство.

*Определение № 86-О10-26**

* При новом судебном разбирательстве постановлением Владимирского областного суда от 26 января 2011 г. требования адвоката удовлетворены исходя из размера оплаты труда адвоката, установленного по делам, отнесенным к подсудности областного суда.

1.6.6. Оказание адвокатом по назначению в один день юридической помощи разным лицам по разным уголовным делам не препятствует оплате его труда по каждому уголовному делу.

Постановлением Верховного Суда Республики Татарстан от 23 марта 2010 г. заявление адвоката Н. об оплате ее труда по защите интересов обвиняемого Я. удовлетворено частично. Из семи дней, которые просила оплатить защитник, суд постановил оплатить шесть дней. В оплате одного дня – 3 февраля 2010 г. – отказано на том основании, что в этот же день адвокат Н. в отношении другого обвиняемого изучала другое уголовное дело, по которому имеется судебное решение об оплате ее труда.

Судебная коллегия признала постановление суда в части отказа в оплате одного дня противоречащим действующим нормативным актам, регламентирующим вопросы оплаты труда адвоката по назначению (постановлению Правительства Российской Федерации от 4 июля 2003 г. № 400 «О размере оплаты труда адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия или суда» в редакции постановления Правительства Российской Федерации от 28 сентября 2007 г. № 625, с изменениями, внесенными постановлением Правительства Российской Федерации от 22 июля 2008 г. № 555, и приказу Министерства юстиции Российской Федерации и Министерства финансов Российской Федерации от 15 октября 2007 г. № 199/87н «Об утверждении порядка расчета оплаты труда адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия или суда»), которые не подразумевают возможность отказа в оплате труда адвоката по конкретному делу по тем основаниям, что адвокатом в тот же день оказывалась юридическая помощь по другому делу, по которому его работа была оплачена.

*Определение № 11-О10-90**

По аналогичным основаниям Судебная коллегия отменила постановления Верховного Суда Республики Татарстан от 23 марта 2010 г. и от 17 декабря 2010 г. по другим уголовным делам – в отношении В. и Г.

Определения № 11-О10-84, № 11-О10-89**

* При новом судебном разбирательстве постановлениями Верховного Суда Республики Татарстан от 6 сентября 2010 г. требования адвоката по всем делам удовлетворены в полном объеме.

Новые критерии допустимости жалоб граждан на нарушение конституционных прав и свобод: «Шаг назад»?

Трудно отыскать отраслевое законодательство, нормы которого не были бы предметом проверки Конституционного Суда РФ за почти двадцатилетний период его деятельности. Решения этого Суда, являясь своеобразными «нормативно-интерпретационными актами», приобрели качество самостоятельного источника права (Лазарев Л.В. Правовые позиции Конституционного Суда России. М., 2003. С. 59) При этом, нельзя не заметить, что абсолютное большинство решений Конституционного Суда РФ принято по жалобам граждан на нарушения конституционных прав и свобод.

Последнее обстоятельство было прямо обусловлено правилами статьи 97 Федерального конституционного законодательства «О конституционном Суде Российской Федерации» (в редакции закона от 21 июля 1994 года № 1-ФКЗ) о допустимости жалобы. Жалоба на нарушение законом конституционных прав и свобод признавалась допустимой, если: закон затрагивал конституционные права и свободы граждан; закон был применен или подлежал применению в конкретном деле, рассмотрение которого завершено или начато в суде или ином органе, применяющем закон. Как видно, критерии допустимости жалобы определены довольно широко: не имеет значения, нарушены ли фактические права гражданина в конкретном деле – оспариваемое законоположение могло только подлежать применению в будущем; не существенно, в какой стадии находится производство по делу; не важно, кто использовал (или будет использовать) оспариваемую норму – суд или любой другой правоприменительный орган.

К сожалению, в настоящее время возможности доступа граждан к конституционному правосудию показали законодателю чрезмерными.

Законом от 3 ноября 2010 года № 7-ФКЗ, вступившем в силу 9 февраля 2011 года, были внесены обширные изменения и дополнения в Федеральный конституционный закон «О Конституционном Суде Российской Федерации». Радикальные изменения потерпела и статья 97 (пункт 2) названного закона: жалоба признается допустимой, если закон, затрагивающий конституционные права и свободы граждан, применен в конкретном деле, рассмотрение которого завершено в суде.

Иными словами, жалоба гражданина может быть принята Конституционным Судом РФ к рассмотрению лишь в случае обоснования оспариваемым законоположением вступившего в законную силу судебного акта, которым окончено рассмотрение дела по существу. Я почти уверен, что Секретариат Конституционного Суда РФ, осуществляющий предварительный «отсев» жалоб, будет приводить в своих уведомлениях именно эти или похожие формулировки.

На мой взгляд, такая новация в сфере регулирования доступа граждан к конституционному правосудию не является удачной.

Фактически законодатель свел конституционный контроль к проверке лишь судебной правоприменительной практики. Однако, имеется широкий круг других правоприменителей, чьи решения в максимальной степени могут затрагивать права и свободы граждан – об этом свидетельствует сама практика Конституционного суда РФ, накопившаяся к настоящему времени. Так, уголовный процесс в силу своей природы изобилует различными, подчас самыми суровыми, мерами государственного принуждения и правоограничениями. Между тем, по логике законодателя, правоприменительные решения дознавателя, следователя, руководителя следственного органа, прокурора, принятые на стадии досудебного производства по уголовному делу, не создают условий, при которых гражданин может обратиться в Конституционный суд РФ.

Представляется, что такой подход не имеет разумных и достаточных оснований.

Конечно, здесь можно возразить, что решения участников уголовного судопроизводства со стороны обвинения можно «опосредовать» судебными актами, принятыми в порядке, предусмотренном статьей 125 УПК РФ, и тогда условия допустимости жалобы гражданина будут соблюдены. Но, как известно, процедура судебного контроля по правилам статьи 125 УПК РФ, ограничена принципом невмешательства в процессуальную деятельность по собиранию и оценке доказательств, юридической квалификации деяния и т.п. Поэтому, заведомо обречена жалоба, например, на совершенно «невменяемое» толкование следователем (дознавателем) нормы уголовного закона, допущенное при квалификации действий лица (классический случай приведен в Постановлении Конституционного Суда РФ от 28 мая 2008 года № 8-П по жалобе гражданки М.А. Асламазян). Суд, рассматривая такую жалобу

в порядке, предусмотренном ст. 125 УПК РФ, не разрешит ее по существу. Следовательно, у гражданина в этом случае не возникнет право требовать проверки нормы уголовного закона в Конституционном суде РФ, поскольку в постановлении районного суда, разрешившего жалобу, этот закон фактически применен не будет.

Вообще, сами по себе новые правила допустимости конституционных жалоб граждан, требующие «завершения рассмотрения дела в суде», с трудом согласуются с «базовыми» правовыми позициями того же Конституционного Суда РФ. Почему дело должно «пройти» именно через суд? И почему оно должно быть завершено? Видимо, подразумевается, что в судебном решении, которым окончено рассмотрение дела, наиболее полно представлен ход рассуждений правоприменителя. Но, в одном из «ранних» решений Конституционного Суда РФ – Постановлении от 25 апреля 1995 года № 3-П по жалобе гражданки Л.Н. Ситаловой, содержится иная идея – для целей конституционного судопроизводства не имеет никакого значения содержание решений, принятых судами общей юрисдикции по делу заявителя, и неважно, рассмотрено ли это дело всеми судебными инстанциями. Конституционный Суд не проверяет судебные решения, и не дает им оценки с точки зрения законности и обоснованности.

Критерий «завершенности» рассмотрения дела (обязательное наличие итогового решения) противоречит и другой фундаментальной позиции Конституционного Суда РФ. В уголовном процессе некоторые решения, вынесенные судом до постановления приговора, могут в такой степени ограничивать конституционные права и свободы, что вред, причиненный личности, окажется в дальнейшем невосполнимым (см. Постановление от 2 июля 1998 года № 30-П по жалобам ряда граждан. Определение от 6 июля 2004 года № 44-О по жалобе гражданина В.Н. Демьяненко). Приведенная правовая позиция была выражена относительно безотлагательной проверки «промежуточных» решений судов общей юрисдикции. Однако, это не значит, что такую составляющую этой позиции, как опасность «невосполнимого вреда» можно игнорировать, применительно к судебному конституционному процессу. Странно, что при условии существования риска неизбежных, серьезных и неустрашимых для граждан потерь, законодатель теперь предписывает этому гражданину пройти до конца через все «прелести» нашего уголовного судопроизводства, и лишь потом прибегнуть к конституционной жалобе, как способу защиты своих прав и свобод. Наверно, в этом случае обращение гражданина в Конституционный Суд РФ может превратиться лишь в попытку «исправить» уже неисправимое.

Наконец, наибольшее удивление вызывает то обстоятельство, что новая редакция статьи 97 Федерального конституционного закона «О конституционном Суде в Российской Федерации», установившая критерий «завершенности» рассмотрение дела, прямо противоречит части четвертой статьи 125 Конституции РФ. Последняя норма четко оговаривает, Конституционный Суд РФ по жалобам граждан проверяет

ет конституционность закона, примененного или подлежащего применению в конкретном деле. Очевидно, что словосочетание «закон, подлежащий применению» подразумевает незавершенное или еще только начатое производство по делу (Витрук Н.В. Конституционное правосудие. Судебное конституционное право и процесс: учебн. пособие. М., 1998. С. 304).

Все это дает повод для горькой иронии относительно «скороспелых» и непродуманных законов. Между тем, ситуация действительно является абсурдной: в конституционный закон, регулирующий конституционное судопроизводство, вносятся поправки, не соответствующие Конституции РФ!

Я далек от мысли, что авторы новой редакции статьи 97 закона «О Конституционном Суде РФ» действительно желали просто «перекрыть» гражданам доступ к конституционному правосудию. Скорее всего, цели преследовались иные: повышение эффективности работы Конституционного Суда РФ, устранение явно неподведомственных и явно недопустимых жалоб, оперативное рассмотрение жалоб, признанных доступными.

Однако, эти цели могут быть достигнуты другими, более корректными способами. Надеюсь, эти способы будут найдены, а нормы о допустимости жалоб граждан – исправлены. Важно, чтобы свое слово высказал и сам Конституционный Суд РФ, являющийся субъектом права законодательной инициативы.

Интересно также услышать и мнения коллег по затронутой проблеме.

С.В. Осипов, адвокат коллегии адвокатов «Эгида»

Кризис и кредиты - защита прав заемщика

Сейчас весьма распространенными являются споры, возникающие между банками и заемщиками, в ходе исполнения кредитных договоров.

В связи со спецификой таких споров хотелось бы обратить внимание коллег, в особенности начинающих адвокатов, на наиболее существенные аспекты данной категории дел.

Отношения по исполнению кредитного договора, заключенного между банком и гражданином, для удовлетворения личных, бытовых нужд гражданина, регулируются законодательством о защите прав потребителей.

Условия договора, ущемляющие права потребителя по сравнению с правилами, установленными законом или иными правовыми актами Российской Федерации в области защиты прав потребителей, согласно статье 16 Закона РФ «О защите прав потребителей», признаются недействительными.

Как показывает практика при формулировании исковых требований целесообразно заявлять требование о признании положений кредитного договора, нарушающих права потребителя, недействительными по основаниям п.1 ст. 167 и ст. 168 ГК РФ. В противном случае банки пытаются отказаться от исполнения решения суда, ссылаясь на невозможность внесения изменений в компьютерную программу, осуществляющую начисления по кредитному договору.

Одним из наиболее часто встречающихся нарушений является взимание банками, помимо процентов, предусмотренных кредитным договором, различных комиссий: за рассмотрение кредитной заявки, за обслуживание счета, за перечисление средств в погашение кредита и т.п.. Данные действия банков противоречат положениям статьи 5 Федерального закона от 02.12.1990 N 395-1 «О банках и банковской деятельности», из которой следует, что размещение привлеченных банком денежных средств в виде кредитов осуществляется банковскими организациями от своего имени и за свой счет.

В соответствии с пунктом 1 статьи 819 Гражданского кодекса Российской Федерации по кредитному договору банк или иная кредитная организация обязуется предоставить денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты за нее.

Из Положения «О правилах ведения бухгалтерского учета в кредитных организациях, расположенных на территории Российской Федерации» (утвержденного Банком России 26.03.2007 N 302-П) следует, что условием предоставления и погашения кредита (кредиторская обязанность банка) является открытие и ведение банком ссудного счета.

Ссудные счета не являются банковскими счетами и используются для отражения в балансе банка образования и погашения ссудной задолженности, то есть операций по предоставлению заемщикам и возврату ими денежных средств (кредитов) в соответствии с заключенными кредитными договорами.

Таким образом, действия банка по открытию и ведению ссудного счета нельзя квалифицировать как самостоятельную банковскую услугу.

Указанный вид комиссий нормами Гражданского кодекса Российской Федерации, Законом РФ «О защите прав потребителей», другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации не предусмотрен.

Таким образом, установление по кредитному договору дополнительных платежей, не предусмотренных действующим законодательством, является ущемлением прав потребителей.

Взимание комиссии за обслуживание ссудного счета было признано незаконным Постановлениями Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 17 ноября 2009 г. N 8274/09 и от 2 марта 2010 г. N 7171/09.

Следующее нарушение, на которое следует обратить внимание, это начисление повышенных процентов (неустоек, пени, штрафов) на сумму просроченных процентов по кредиту, т.н. «проценты на проценты». «Проценты, предусмотренные пунктом 1 статьи 811 ГК РФ, являются мерой гражданско-правовой ответственности. Указанные проценты, взыскиваемые в связи с просрочкой

возврата суммы займа, начисляются на эту сумму без учета начисленных на день возврата процентов за пользование заемными средствами, если в обязательных для сторон правилах либо в договоре нет прямой оговорки об ином порядке начисления процентов.

На сумму несвоевременно уплаченных процентов за пользование заемными средствами, когда они подлежат уплате до срока возврата основной суммы займа, проценты на основании пункта 1 статьи 811 Кодекса не начисляются, если иное прямо не предусмотрено законом или договором (п. 15 Постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 08.10.1998 г. № 13/14 «О практике применения положений Гражданского кодекса Российской Федерации о процентах за пользование чужими денежными средствами»).

Следующий ряд моментов не следует игнорировать, если у заемщика появилась просрочка в погашения задолженности по кредитному договору и банк обратился в суд с иском о её взыскании.

Соблюдение банком очередности погашения обязательств по договору за счет поступающих денежных средств. Согласно ст. 319 Гражданского кодекса РФ, сумма произведенного платежа, недостаточная для исполнения денежного обязательства полностью, погашает, прежде всего, издержки кредитора по получению исполнения, затем - проценты, а в оставшейся части - основную сумму долга. Суммы пени, штрафов, неустоек не являются издержками по получению исполнения, и поэтому могут взыскиваться в судебном порядке только после погашения сумм основного долга.

Данная правовая позиция была изложена в Информационном письме Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ № 141 от 20 октября 2010 г. «О некоторых вопросах применения положений статьи 319 Гражданского кодекса Российской Федерации».

В исковом заявлении о взыскании задолженности по кредитному договору банк должен указать: размер неисполненного обязательства на день предъявления иска (сумма основного долга), размер задолженности по процентам, размер задолженности по неустойке (пени), с указанием периодов начисления.

При досудебной подготовке дела заемщику следует получить в банке выписку из лицевого счета, в которой указываются все начисления и все поступления по кредитному договору, и самому проверить как правильность начисления, так и правильность зачисления на счет вносимых денежных средств, сверив их со своими чеками и квитанциями.

Не следует забывать о том, что требование о досрочном погашении всей задолженности по кредитному договору, является мерой ответственности, и к этим требованиям, также как к требованиям о взыскании штрафов, пени, неустоек, подлежат применению положения главы 25 Гражданского кодекса РФ.

Данные положения закона весьма актуальны сейчас, когда неисполнение обязательств происходит по причинам, связанным с мировым финансово-экономическим кризисом.

В соответствии с п.1 ст.401 ГК РФ лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности). Лицо, признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

Поскольку в силу п.2 ст.401 ГК РФ, отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство, при подготовке дела следует уделить внимание сбору доказательств, подтверждающих ухудшение финансового состояния клиента. Такими доказательствами могут быть: балансовые отчеты и декларации, сообщения в налоговый орган о приостановлении деятельности индивидуальных предпринимателей, соглашения о расторжении договоров аренды торговых точек, справки о доходах физических лиц, выписки из трудовых книжек с записями об увольнении, копии приказов об административных отпусках и т.п.. А также, медицинские документы, в случаях, когда неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств произошло по причине болезни, нахождения в отпуске по беременности и родам, отпуске по уходу за ребенком, как самого заемщика, так и членов его семьи.

Помимо этого, ненадлежащее исполнение обязательства может произойти также и по вине банка. В этом случае следует просить суд о применении положений п.1 ст.404 ГК РФ и уменьшении размера ответственности должника. К таким случаям относятся: прекращение филиалами банков в Твери осуществления банковских услуг и приёма платежей. Отказ банков, расположенных в г.Твери, принимать платежи для перевода в банк-кредитор, передача документов на взыскание в коллекторское агентство, не обращение банка в суд с иском о взыскании задолженности на протяжении длительного времени, с целью взыскания неустоек, пени и штрафов в максимально возможном размере.

При отсутствии вышеперечисленных оснований для освобождения от ответственности либо уменьшения её размера, следует ходатайствовать перед судом о применении положений статьи 333 Гражданского кодекса РФ, предоставляющей суду право уменьшить размер неустойки за неисполнение обязательства.

Поскольку основанием для уменьшения неустойки является её явная несоразмерность последствиям нарушения обязательства, лицу, заявляющему такое ходатайство, следует предоставить доказательства такой несоразмерности. Этими доказательствами могут быть бухгалтерские балансы банка-кредитора.

Следует отметить, что даже если судом уже вынесено решение о взыскании задолженности по кредитному договору, и заемщик обнаружил, что ряд сумм был взыскан незаконно, следует реко-

мендовать гражданину обратиться в суд с иском о признании недействительными положений кредитного договора, противоречащих закону и применению соответствующих последствий. После удовлетворения такого иска, появится возможность отменить первоначальное решение суда по вновь открывшимся обстоятельствам, подать заявление о прекращении обязательства путем зачета встречного однородного требования, либо взыскать присужденные средства с банка.

В ходе исполнения решения о взыскании с банка в пользу заемщика денежных средств наиболее эффективным способом является предъявление исполнительного листа в расчетно-кассовый центр Банка России, где находится корреспондентский счет филиала или самого банка, в соответствии со ст.70 Федерального закона № 229-ФЗ от 02.10.2007 г. «Об исполнительном производстве». При этом в заявлении о принудительном исполнении следует указать реквизиты банковского счета заемщика, а в случае, если заявление подписывает адвокат, действующий на основании доверенности, приложить нотариально заверенную копию доверенности.

В заключение, хочется поделиться интересным опытом автора, приобретенным в ходе досудебной подготовки иска одного предприятия-заемщика к банку о признании недействительными положений дополнительного соглашения к кредитному договору, предусматривавшего существенное повышение ставки по кредиту с 01.01.2009 года.

Требования предприятия основывались на том, что банком нарушаются положения антимонопольного законодательства РФ. В качестве мер, направленных на сглаживание наиболее острых кризисных явлений, по предложению Правительства РФ, был принят ряд законодательных актов. Данные изменения в законодательстве предоставляют заемщикам возможность обращаться с исками, позволяющими смягчить бремя по кредитным договорам с целью избежания банкротства, сохранения производства и возврата кредита.

В связи с принятием пакета законодательных актов, направленных на преодоление последствий мирового финансово-экономического кризиса, Федеральным законом № 164-ФЗ от 17.07.2009 года была принята новая редакция статьи 6 Федерального закона от 28 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», согласно которой «монопольно высокой ценой товара является цена, установленная занимающей доминирующее положение хозяйствующим субъектом, если эта цена превышает сумму необходимых для производства и реализации такого товара расходов и прибыли и цену, которая сформировалась в условиях конкуренции на товарном рынке, сопоставимом по составу покупателей или продавцов товара, условиям обращения товара, условиям доступа на товарный рынок, государственному регулированию, включая налогообложение и таможен-

Вестник Адвокатской палаты Тверской области

но-тарифное регулирование (далее - сопоставимый товарный рынок), при наличии такого рынка на территории Российской Федерации или за ее пределами».

После получения мотивированной претензии банк согласился с требованиями предприятия, и произвел перерасчет начисленных процентов по первоначальной ставке.

С.В.Курасова,
адвокат Коллегии адвокатов «Эгида» г.Тверь

Наши поздравления!



В связи с праздником Дня Российской адвокатуры решением Совета Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации награждены:

Медалью


«За заслуги в защите прав и свобод граждан» 1-й степени
Ермилина Вера Евгеньевна – адвокат филиала № 3 НО
«Тверская областная коллегия адвокатов»
Иванова Марина Владимировна – адвокат филиала № 9
НО «Тверская областная коллегия адвокатов»
Рыбка Лариса Петровна – адвокат НП «Адвокатское бюро
«Рыбка Л.П. и партнеры»

Почетной грамотой

Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации:
Воронова Людмила Валентиновна – адвокат филиала №
16 НО «Тверская областная коллегия адвокатов»
Рябов Александр Алексеевич – адвокат филиала № 2 НО
«Тверская областная коллегия адвокатов»
Иванов Дмитрий Михайлович – адвокат НП «Адвокатское
бюро Иванов и Партнеры»

Объявлена благодарность от имени Совета Федеральной Палаты адвокатов Российской Федерации

Должикову Николаю Александровичу – адвокат филиала
№ 10 НО «Тверская областная коллегия адвокатов»
Калинину Евгению Вильямовичу – адвокат филиала №1
НО «Тверская областная коллегия адвокатов»



Наши юбиляры



ШУТОВ Андрей Иванович 06 июня 1951 г. – адвокатский кабинет г. Твери

РЫМАРЬ Татьяна Николаевна 09 июля – филиал № 5 г. Тверь

МАЛЬЦЕВА Любовь Афанасьевна 31 июля – Вышневолоцкий филиал НО «ТОКА»

СЕВАСТЬЯНОВ Александр Ефимович 12 сентября 1951 г. – Президент Адвокатской Палаты Тверской области

**Совет Адвокатской палаты Тверской области
поздравляет юбиляров.**

От всей души желаем вам крепкого здоровья, счастья, оптимизма на долгие годы, воплощения в жизнь всех ваших замыслов и планов, успешной и плодотворной работы, мудрых и взвешенных решений. Благополучия вам, вашим родным и близким!

Вниманию адвокатов

Приглашаем Вас к сотрудничеству в сфере предоставления экспертных услуг физическим и юридическим лицам.

ЗАО «Независимое агентство «ЭКСПЕРТ» является одним из лидеров среди негосударственных судебно-экспертных учреждений. Мы оказываем содействие органам государственной власти, юридическим лицам и гражданам в разрешении вопросов, связанных с применением специальных познаний:

- проведение судебных экспертиз;
- проведение внесудебных экспертных исследований;
- рецензирование заключений экспертов/специалистов;
- участие специалистов в судебных заседаниях и пр.

Наша организация ведет свою деятельность с 2005 года. Материально-техническая база Агентства, а также большой опыт экспертной деятельности наших экспертов позволяют проводить весь спектр исследований, включая повторные, комиссионные и комплексные экспертизы.

С 2011 года ЗАО «Независимое агентство «ЭКСПЕРТ» оказывает услуги по проведению всех видов оценки, а также судебно-оценочной экспертизы.

**Наш адрес: 115230, г. Москва, Варшавское шоссе,
дом. 46, офис 554.
Тел./факс: +7 (495) 739-39-06 (многоканальный).
Тел.: +7 (495) 778-13-42, (495) 778-34-95, (495) 778-29-73.
Наш сайт: www.nea-expert.ru
e-mail: neaexpert@mail.ru, neaexpert@rambler.ru**

Перечень услуг ЗАО «Независимое Агентство «ЭКСПЕРТ»

Экспертиза.

Почерковедческая экспертиза (установления исполнителя и условий выполнения текстов и подписей, установление пола исполнителя записей и др.).

Технико-криминалистическая экспертиза документов (экспертиза документов и их реквизитов, экспертиза оттиска печатей и штампов, пересекающихся штрихов, установление факта монтажа документа, установление содержания документа и пр.).

Экспертиза давности выполнения документов (установление давности выполнения подписей и оттисков печатей с применением традиционных методов почерковедческой и технико-криминалистической экспертизы документов).

Строительно-техническая экспертиза (экспертиза проектно-сметной документации и соответствия выполняемых работ технической документации на строящийся объект; экспертиза соответствия строительных объектов требованиям строительных норм и правил; экспертиза качества строительных, отделочных и ремонтных работ, экспертиза качества строительных материалов; экспертиза технического состояния объектов недвижимости, экспертиза объектов незавершенного строительства; экспертиза причин, условий и обстоятельств разрушения строительных объектов).

Экономическая экспертиза (бухгалтерская экспертиза, налоговая экспертиза, финансово-аналитическая экспертиза).

Автотехническая экспертиза (экспертиза механизма и обстоятельств ДТП).

Пожарно-техническая экспертиза (установление причин возникновения и условий протекания пожара).

Компьютерно-техническая экспертиза (экспертиза персональных компьютеров, периферийных устройств, сетевых аппаратных средств, системного и прикладного программного обеспечения и пр.).

Лингвистическая экспертиза (экспертиза спорных текстов в связи с исками о защите чести, достоинства и деловой репутации, а также в связи с исками об оскорблении и клевете; экспертиза текстового наполнения сайта, исследование товарных знаков и др.).

Портретная экспертиза (идентификация человека по фото и видеоизображениям).

Дактилоскопическая экспертиза (экспертиза следов рук человека).

Трасологическая экспертиза (экспертиза замков, пломб, запирающих устройств, экспертиза следов взлома, экспертиза следов обуви).

Оценка.

Оценка недвижимого имущества (оценка квартир, комнат, загородных домов, дач, коттеджей, оценка зданий и сооружений, оценка помещений (торговых, складских, производственных), оценка объектов незавершенного строительства, оценка офисов, оценка стоянок, гаражей, машиномест, оценка земельных участков).

Оценка машин, оборудования и другого движимого имущества (оценка легковых автомобилей отечественного и иностранного производства, оценка грузовых автомобилей отечественного и иностранного производства, оценка специальной техники, оценка водного и воздушного транспорта, оценка железнодорожного транспорта, оценка промышленного оборудования, оценка компьютерной техники, оценка мебели, оценка вещей и другого имущества).

Оценка бизнеса (оценка действующего предприятия, оценка основных средств предприятия, оценка долей, переоценка).

Оценка ценных бумаг (оценка акций, векселей, облигаций).

Оценка нематериальных активов и объектов интеллектуальной собственности (оценка товарного знака, оценка научных разработок, оценка лицензий, оценка гудвилла и деловой репутации, оценка компьютерных программ, оценка изобретений, оценка авторских прав на художественную продукцию и произведения культуры и пр.).

Оценка ущерба (оценка ущерба квартиры от залива, оценка ущерба квартиры, дома, строения, сооружения от пожара, оценка ущерба автомобиля после ДТП, оценка ущерба автомобиля после пожара).

С уважением,
коллектив экспертов

**Качественная и профессиональная помощь Вам
и Вашим клиентам!**

**Адвокатская палата Московской области и Издательский дом «Юстиция» представляют вашему вниманию
Методические рекомендации по обращению в Европейский Суд по правам человека. Издание 2-е, переработанное и дополненное**

Уважаемые коллеги!

Основную цель данных «Методических рекомендаций» авторский коллектив видит в том, чтобы сделать доступным обращение в Европейский Суд по правам человека (далее - ЕСПЧ) любому адвокату и человеку, имеющему базовое юридическое образование. Авторы постарались скомпоновать расположенный в книге материал так, чтобы он легко воспринимался читателем. Для простоты работы с книгой весь материал разделен на четыре раздела.

В первом разделе составители сжато, но доходчиво рассказывают о процедуре заполнения формуляра жалобы для обращения в ЕСПЧ, а также о российских знаковых делах, ставших прецедентами. Последнее особенно важно, поскольку право ЕСПЧ основано не только на нормах Конвенции, но и на богатой прецедентной практике Суда. В связи с изменением положений Регламента Суда и ратификацией РФ Протокола № 14 к Конвенции, текст раздела дополнен статьей, анализирующей эти изменения закона. В этом же разделе приводится статья, посвященная вопросам исполнения решений ЕСПЧ.

Второй раздел включает в себя собственно формуляр жалобы для обращения в ЕСПЧ и образец доверенности, которую необходимо заполнять гражданину, если он желает, чтобы его интересы представлял в ЕСПЧ адвокат (или любое другое лицо).

Третий раздел состоит из довольно уникального материала - первоначальные жалобы, переписка с ЕСПЧ, меморандумы Правительства РФ, ответы на меморандум Правительства РФ заявителей, а также конечные решения ЕСПЧ по двум делам - «Долгова против России» и «Соколов против России». Эти материалы дают представление о том, как происходит движение дела (разбирательство по делу) в ЕСПЧ с момента подачи жалобы до момента вынесения решения ЕСПЧ. Сразу же надо оговориться, что эти материалы не являются и не могут являться образцами заявлений и переписки с ЕСПЧ. Они просто дают потенциальному заявителю общее представление о той процедуре, которую ему необходимо пройти, для того, чтобы выиграть дело в ЕСПЧ.

Вестник Адвокатской палаты Тверской области

Четвертый раздел содержит (для удобства пользователя) текст Конвенции о защите прав человека и основных свобод и Протоколы к ней (включая Протокол №14 к Конвенции), текст Регламента Европейского Суда по правам человека (в редакции июля 2009 года), текст Постановления Конституционного Суда РФ по делу о проверке конституционности части 2 статьи 292 ГПК РФ в связи с жалобами граждан А.А. Дорошика, А.Е. Кота и Е.Ю. Федотовой от 26 февраля 2010 года №4-П/2010, а также текст Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 октября 2003 года №5 «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации». Последний текст необходим при ссылке на нормы международного права в национальных судах РФ.

Ценность данного издания заключается в том, что оно дает ориентиры для правильного понимания правовых и процессуальных позиций Европейского Суда по правам человека, что крайне необходимо знать при обращении в ЕСПЧ.

Заказать необходимое вам количество экземпляров издания вы можете в Издательском доме «Юстиция» по тел.:
+7 495 699 65 00, +7 495 699 84 15
или e-mail:info@sudprecedent.ru
Стоимость 1 экз. книги - 320 руб.
(с учетом стоимости доставки).

ДЛЯ ЗАМЕТОК

ДЛЯ ЗАМЕТОК

ДЛЯ ЗАМЕТОК

ДЛЯ ЗАМЕТОК

ДЛЯ ЗАМЕТОК

ДЛЯ ЗАМЕТОК

Вестник Адвокатской палаты Тверской области

**Вестник Адвокатской палаты Тверской области
№2 (21) 2011 г.**

Допечатная подготовка:
ООО ИД «Тверское княжество»
170100, г. Тверь, ул. Володарского, 48, оф. 6

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

Макет и верстка - А.В. Диас
Корректор - Т.А. Капустина
Ответственный за выпуск - А.В. Сабирова

Отпечатано:
ООО «Издательство ГЕРС»
170037, г. Тверь, ул. 2-я Лукина, д. 9

Заказчик:
Адвокатская палата Тверской области
170042, г. Тверь, пер. Никитина, д. 7
Тел. 52-20-83