

Вестник Адвокатской палаты Тверской области №1 (29) 2017

Редакционный совет

Севастьянов А. Е. –
председатель
редакционного совета

**Башилова Е. Н.,
Егорова О. Ю.,
Осипов С. В.,
Иванов А. В.,
Екименкова М. А.** –
члены
редакционного совета

**Адвокатская палата
Тверской области**
170042, г. Тверь,
пер. Никитина, 7.
Тел./факс (4822) 52-20-83

E-mail:
ref@advtver.ru

Адрес в Интернете:
www.advtver.ru

СОДЕРЖАНИЕ

ОФИЦИАЛЬНЫЕ МАТЕРИАЛЫ ФЕДЕРАЛЬНОЙ ПАЛАТЫ АДВОКАТОВ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Правила поведения адвокатов в информационно-телекоммуникационной сети Интернет	3
Методические рекомендации по ведению адвокатского производства	8
Рекомендации по обеспечению адвокатской тайны и гарантий независимости адвоката при осуществлении адвокатами профессиональной деятельности	24
Наличие в поведении адвоката признаков уголовно-правового деяния не исключает возможность дисциплинарного производства	43
Об участии адвоката в ОРД. Разъяснение Комиссии по этике и стандартам по вопросам применения п. 3.1 ст. 9 КПЭА	49
Разъяснение Комиссии по этике и стандартам по вопросам применения пункта 3 статьи 9 Кодекса профессиональной этики адвоката	53
Разъяснение Комиссии по этике и стандартам по вопросу осуществления судебного представительства лицом, статус адвоката которого приостановлен	57
О правовой позиции Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации по вопросу расчета страховых взносов на обязательное пенсионное страхование	62
О внепроцессуальных обращениях адвокатов	65



МАТЕРИАЛЫ АДВОКАТСКОЙ ПАЛАТЫ ТВЕРСКОЙ ОБЛАСТИ

Отчет о работе Совета Адвокатской палаты Тверской области в 2016 году.....	69
Постановление отчетно-выборной конференции адвокатов ННО «Адвокатская палата Тверской области».....	89
Решение Совета Адвокатской палаты Тверской области «О порядке оформления трудовых отношений и оплате труда помощников адвокатов и стажеров».....	92
Положение о требованиях к размещению адвокатских образований	97
Положение о Совете молодых адвокатов Тверской области	101

В ПОМОЩЬ АДВОКАТУ

ВС РФ разъяснил применение КАС. Внутрикorporативные споры между адвокатами и адвокатскими палатами не подлежат рассмотрению по правилам КАС РФ	109
Постановление Правительства РФ «О внесении изменений в Положение о возмещении процессуальных издержек, связанных с производством по уголовному делу, издержек в связи с рассмотрением гражданского дела, административного дела, а также расходов в связи с выполнением требований Конституционного суда Российской Федерации»	111
Михаил Толчеев. КАС РФ и адвокатура. О спорах между адвокатами и адвокатскими палатами	116
Десять дней на «корочку»	119
Конституционный суд РФ подтвердил право законодателя устанавливать способы и процедуры судебной защиты	121
Прецедентное решение.....	123
Никаких разрешений не требуется.....	125
Ханская Е.В. «Миллион в подарок». Интересный случай из адвокатской практики	127
Анакин А.В. Управляющая компания отвечает почти всегда	132
Иванов А.В. «Алло, говорите помедленнее! Я записываю!»	135
Курасова С.В. Положительный опыт адвоката Абакаровой Юлии Николаевны	141
Курасова С.В. Положительный пример из адвокатской практики Ковалевской Ю.В.	144
Федечкин Ю.Д. Положительный пример из адвокатской практики адвоката Иванцовой Галины Васильевны	148
Письмо ФНС России от 14.09.2016. Об уплате страховых взносов с 1 января 2017 года организациями, имеющими обособленные подразделения.....	153
Страховые взносы – 2017.....	155

НАШИ ПОЗДРАВЛЕНИЯ

Приняли присягу и получили статус адвоката	167
--	-----

ПРАВИЛА ПОВЕДЕНИЯ АДВОКАТОВ В ИНФОРМАЦИОННО- ТЕЛЕКОММУНИКАЦИОННОЙ СЕТИ ИНТЕРНЕТ

28 сентября 2016 г.

г. Москва

Совет ФПА РФ, учитывая возрастающее значение для адвокатской корпорации России информационно-телекоммуникационной сети Интернет (далее – сеть Интернет), осознавая необходимость установления единых правил поведения адвокатов в этой информационной среде и их доведения до каждого члена корпорации, руководствуясь Конституцией РФ, Федеральным законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», Кодексом профессиональной этики адвоката и принимая во внимание Международные принципы поведения специалистов в области права в социальных сетях (International Principles on Social Media Conduct for the Legal Profession), принятые Советом Международной ассоциации юристов (International Bar Association), принял настоящие Правила поведения адвокатов в сети Интернет.

Раздел 1. Общие положения

1.1. Право свободно выражать мнение, а также получать, производить, передавать и распространять информацию любым законным способом является одним из основных неотчуждаемых прав человека, гарантированных Конституцией Российской Федерации, законодательством Российской Федерации и общепризнанными принципами и нормами международного права, и в силу этого в полной мере распространяется на адвокатов.

1.2. Принадлежность к адвокатскому сообществу как институту гражданского общества предполагает наличие у членов этого сообщества активной гражданской позиции, выражаемой ими, в том числе публично, как по правовым, так и по иным социально значимым проблемам. Проявление этой позиции должно осуществляться с неукоснительным соблюдением принципов профессионального поведения адвокатов и традиций российской адвокатуры, способствовать укреплению доверия как к конкретным адвокатам, так и к адвокатскому сообществу в целом, росту их авторитета.

1.3. Вступая в адвокатское сообщество и принося присягу, адвокат добровольно принимает установленные правила поведения, вытекающие из характера и особенностей избранной им профессии. Поведение адвоката в сети Интернет как форма его публичной активности должно отвечать тем же требованиям, что и иные действия адвоката в профессиональной сфере, при условии, что очевидна принадлежность адвоката к адвокатскому сообществу или это недвусмысленно явствует из его поведения.

1.4. Настоящие Правила основаны на Федеральном законе «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» и Кодексе профессиональной этики адвоката. Нарушение адвокатами настоящих Правил может расцениваться как нарушение правил адвокатской профессии и норм профессиональной этики адвоката и стать основанием для привлечения к дисциплинарной ответственности.

Раздел 2. Основные принципы деятельности адвоката в сети Интернет

2.1. Профессионализм

2.1.1. На поведение адвоката в сети Интернет распространяются правила осуществления профессиональной деятельности, содержащиеся в законодательстве об адвокатской деятельности и адвокатуре, иных нормативных правовых актах, нормах профессиональной этики адвоката, решениях органов адвокатской палаты.

2.1.2. При осуществлении адвокатской деятельности с использованием сети Интернет адвокат должен принимать во внимание ограничения, которые она налагает в части полноты передачи и восприятия информации, обеспечения ее конфиденциальности и сохранности.

2.1.3. Адвокату следует с осторожностью относиться к осуществлению адвокатской деятельности путем оказания юридической помощи, предоставления профессиональных советов и юридических консультаций, адресованных и/или доступных неопределенному кругу лиц, с использованием сети Интернет (например, размещение ответов на вопросы пользователей на форумах, в социальных сетях, блогах и прочее).

2.1.4. Указанные в п. 2.1.3 ограничения не распространяются на публикации информационного, научного, аналитического, дискуссионного характера об изменениях в законодательстве, судебной практике, юридической науке и прочее.

2.1.5. Указанные в п. 2.1.3 ограничения также не распространяются на передаваемую и получаемую адвокатом посредством сети Интернет информацию, адресованную и доступную определенному кругу лиц (доверителю и иным уполномоченным доверителем лицам), с которыми адвокат взаимодействует в рамках осуществления им адвокатской деятельности (например, электронная переписка, «облачные» и иные хранилища данных и т.п.).

2.2. Сдержанность и корректность

2.2.1. При установлении контактов и общении в сети Интернет адвокат должен проявлять свойственную профессии сдержанность, осторожность и корректность.

2.2.2. Не допускается публичное комментирование адвокатами при осуществлении адвокатской деятельности, а равно в качестве личных суждений позиций другого адвоката/представителя по делам, в которых они не участвуют.

2.2.3. При комментировании адвокатами конкретных дел необходимо, чтобы такие комментарии не нарушали положений дей-

ствующего законодательства и прав третьих лиц, а также отвечали требованиям к адвокатам и адвокатской деятельности, установленным действующим законодательством, Кодексом профессиональной этики адвоката и настоящими Правилами.

2.2.4. Адвокату следует учитывать, что традиции российской адвокатуры несовместимы с публичным порицанием подозреваемых и обвиняемых лиц.

2.3. Достоинство

2.3.1. Высказываниям адвоката в сети Интернет должны быть чужды правовой нигилизм, любой вид агрессии, розни и нетерпимости.

2.3.2. Адвокат обязан вести себя уважительно и не допускать оскорбительного поведения.

2.3.3. Любые заявления адвоката в сети Интернет, в том числе при обсуждении и разъяснении правовых норм, особенностей судопроизводства, действий его участников, должны быть ответственными, достоверными и не вводить в заблуждение.

2.4. Безопасность

2.4.1. Публичное размещение информации в сети Интернет следует рассматривать как поведение высокой степени риска в части обеспечения ее конфиденциальности.

2.4.2. Адвокаты должны постоянно проверять свои интернет-ресурсы на наличие посторонней информации.

2.4.3. Адвокату следует исходить из того, что использование параметров максимальной конфиденциальности любой учетной записи в сети Интернет не гарантирует полную защиту размещенной информации.

2.5. Корпоративность

2.5.1. Адвокатам следует относиться к подписанию коллективных писем и обращений, а также к участию в иных коллективных акциях в сети Интернет с разумной сдержанностью и с неукоснительным соблюдением принципов и норм профессионального поведения адвокатов и традиций российской адвокатуры.

2.5.2. Адвокату не следует делать заявлений в сети Интернет от имени адвокатской корпорации и выдавать свое мнение за общее мнение адвокатского сообщества.

Раздел 3. Конфликт интересов

При установлении адвокатом контактов и общении в сети Интернет с доверителями, коллегами, судьями, процессуальными оппонентами и иными лицами и их объединениями, имеющими отношение к осуществлению адвокатской деятельности, он обязан действовать так, чтобы исключить возникновение конфликта интересов.

Раздел 4. Адвокатская тайна

4.1. Адвокат обязан создать условия и принять все разумные меры для максимальной защиты любой информации, получаемой и передаваемой им через сеть Интернет, в том числе переписки, документов и любой другой информации, составляющей предмет адвокатской тайны.

4.2. Размещение информации, связанной с осуществлением адвокатской деятельности, в публичном доступе в сети Интернет без предварительного письменного согласия доверителя не допускается.

Раздел 5. Адвокатские образования в сети Интернет

5.1. Требования настоящих Правил распространяются на использование сети Интернет адвокатскими образованиями.

5.2. Руководители адвокатских образований (подразделений) должны довести настоящие Правила до всех адвокатов и сотрудников, определить ответственных за ведение сайта (страницы) адвокатского образования и контролировать соблюдение настоящих Правил.

«УТВЕРЖДЕНЫ»

**решением Совета ФПА РФ от 21 июня 2010 г.
(протокол №5), с дополнениями от
28 сентября 2016 г. (протокол №7)**

МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ ПО ВЕДЕНИЮ АДВОКАТСКОГО ПРОИЗВОДСТВА

I. Общие положения

Настоящий документ разработан Федеральной палатой адвокатов РФ (далее – Палата) в целях оказания методической помощи адвокатам в формировании адвокатского производства при осуществлении защиты или представительства. В нем содержатся рекомендации по составлению и ведению адвокатского производства по уголовным и гражданским делам. В связи с многообразием форм юридической помощи, оказываемой адвокатами, – ведение дел в иных видах судопроизводства, представительство в органах государственной власти и местного самоуправления, юридическое сопровождение предпринимательской деятельности – данные рекомендации не преследуют цели охватить все отрасли права и не могут носить исчерпывающего характера. В случае ведения адвокатом производства в иных отраслях права настоящие рекомендации подлежат применению по аналогии.

В соответствии с Федеральным законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» (п.п. 1 п. 1 ст. 7) и Кодексом профессиональной этики адвоката (п. 1 ст. 8) адвокат обязан честно, разумно, добросовестно, квалифицированно исполнять свои профессиональные обязанности. За неисполнение своих обязанностей адвокат может быть привлечен к дисципли-

нарной ответственности (п. 2 ст. 7 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»).

Добросовестное и результативное исполнение адвокатом профессиональных обязанностей невозможно без тщательной подготовки к ведению дела, в том числе без изучения материалов дела¹ и ведения записей. Все относящиеся к делу материалы должны храниться адвокатом в специальном производстве, условно называемом адвокатским досье.

Действующее законодательство об адвокатуре не содержит прямого требования об обязательности ведения адвокатского производства. Однако необходимость его ведения вытекает из содержания п. 3 ст. 8 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», в соответствии с которой полученные в ходе оперативно-розыскных мероприятий или следственных действий сведения, предметы и документы могут быть использованы в качестве доказательств обвинения только в тех случаях, когда они не входят в производство адвоката по делам его доверителей.

Ведение адвокатского производства является необходимым также по смыслу п. 9 ст. 6 Кодекса профессиональной этики адвоката.

Ведение адвокатского производства производится в целях наиболее удобной для адвоката организации и систематизации информации в процессе оказания юридической помощи доверителю, облегчения работы с информацией, эффективного использования собранных данных при формировании позиции по делу и ее реализации. Правильно составленное и оформленное адвокатское производство может оказать помощь адвокату по другим аналогичным делам, например при анализе нормативного мате-

¹ Под материалами дела в настоящих рекомендациях понимаются любые документы и их копии, любые относящиеся к поручению записи, выписки, содержащие любую информацию по делу, выполненные как на бумажных, так и на других носителях информации (фотопленка, цифровые носители информации и т.д.).

риала и судебной практики, выработке позиции по делу, способах доказывания и т.д.

Кроме того, адвокатское производство является наиболее эффективным подтверждением факта, объема и качества оказания адвокатом юридической помощи доверителю, а также может служить доказательством при защите адвоката от необоснованных претензий доверителя к качеству работы адвоката и по спорам о размерах гонорара за оказанную юридическую помощь.

Адвокатское производство является одним из способов сохранения адвокатской тайны; содержащиеся в нем сведения и материалы не могут быть использованы в качестве доказательств обвинения.

Обязанность ведения адвокатского производства обусловливается необходимостью представления упорядоченной картины осуществляемой адвокатом деятельности. Отсутствие адвокатского производства, в случае когда возникает необходимость оценки качества работы адвоката, является одним из оснований признания его работы недобросовестной.

Кодекс профессиональной этики адвоката (п. 9 ст. 6) обязывает адвоката при ведении производства выполнять требования, в соответствии с которыми материалы, входящие в состав адвокатского производства по делу, а также переписка адвоката с доверителем должны быть ясным и недвусмысленным образом обозначены как принадлежащие адвокату или исходящие от него. Адвокат должен вести делопроизводство отдельно от документов, принадлежащих доверителю.

Во избежание возникновения конфликтов и споров по поводу возможной утраты оригинальных документов адвокатам рекомендуется по возможности не хранить оригиналы предоставленных доверителям документов, а снимать с них копии и помещать их в адвокатское производство. Оригиналы документов целесообразно затребовать у доверителя по мере необходимости, когда они должны быть представлены в суд или иные органы. Рекомендуется также письменно фиксировать передачу таких документов от доверителя адвокату и наоборот.

Каждый адвокат оформляет адвокатское производство со дня принятия поручения от доверителя.

Материалы адвокатского производства хранятся в специально приспособленной для этих целей папке (папках) или файле (файлах).

На лицевой стороне адвокатского производства должны содержаться следующие данные:

- наименование адвокатского образования;
- фамилия и имя адвоката, его регистрационный номер в реестре;
- Ф.И.О. защищаемого (представляемого) лица;
- номер соглашения об оказании юридической помощи и дата его составления:
 - дата принятия поручения,
 - номер ордера адвоката и дата его выдачи,
 - наименование органа, в производстве которого находится дело;
 - уголовно-правовая квалификация деяния или характер исковых требований.

На лицевой стороне адвокатского производства рекомендуется иметь гриф следующего содержания: **«Адвокатское производство – содержащиеся в нем сведения составляют охраняемую законом адвокатскую тайну и не могут использоваться в качестве доказательств обвинения»**.

Выполнение данного требования необходимо для четкого обозначения того, что на материалы (информацию), включенные в адвокатское производство, распространяется действие адвокатской тайны¹.

¹ Особую важность выполнение данного требования приобрело в свете разъяснения Конституционного суда РФ, сформулированного в Постановлении от 17 декабря 2015 г. №33-П (в п. 3.2, абз. 2), о том, что в случае санкционирования судом следственных действий по обнаружению и изъятию тех или иных конкретных объектов из материалов адвокатского производства, в отношении остальных материалов соответствующего производства, а также любых иных адвокатских производств действует презумпция правомерности их формирования, иными словами, другие материалы (кроме указанных в судебном решении) соответствующего адвокатского производства и других адвокатских производств не подлежат исследованию, обследованию, изучению или копированию.

На внутренней стороне папки должны быть обозначены перечень содержащихся в производстве материалов (опись), а также в хронологическом порядке действия по выполнению поручения и их результаты.

Адвокатское производство рекомендуется вести на бумажных носителях. Как показывает практика, для работы с материалами дела в судебном заседании производство на бумажных носителях является наиболее удобным. Наряду с этим допускается ведение адвокатского производства на цифровых носителях информации. Это может быть более целесообразно в случаях, когда материалы дела имеют большой объем, делающий невозможным либо проблематичным хранение такого количества документов и их транспортировку в суд или иные органы на бумажных носителях.

Адвокатское производство следует хранить не менее трех лет с момента выполнения условий соглашения. Порядок хранения адвокатского производства определяется адвокатом либо адвокатским образованием, в котором адвокат осуществляет свою деятельность.

При составлении настоящих рекомендаций учтен многолетний опыт адвокатской практики по выработке общих подходов к профессиональной деятельности. Методические рекомендации объединяют в себе как основные правила ведения адвокатского производства, так и рекомендации по обеспечению адвокатской тайны, которым должен следовать каждый адвокат при работе с материалами адвокатского производства.

Адвокатские палаты субъектов РФ могут либо принять данные рекомендации по ведению адвокатского производства, либо на их основе разработать собственные рекомендации.

II. Содержание адвокатского производства по уголовным делам

Одним из важнейших видов юридической помощи, оказываемой адвокатом, является осуществление защиты прав и интересов лица по делам, находящимся в производстве органов дознания,

предварительного следствия и суда. Защита прав и интересов лица в этих органах требует от адвоката не только глубоких теоретических знаний, но и профессионального мастерства в их реализации.

Для оказания квалифицированной юридической помощи по таким делам адвокат должен тщательно ознакомиться с материалами уголовного дела по окончании предварительного следствия или в суде до начала судебного разбирательства, сделать соответствующие выписки, изготовить копии процессуальных документов, сделать пометки, имеющие значение для формирования позиции защиты.

Копии материалов уголовного дела, выписки из материалов и все иные записи адвоката по конкретному делу рекомендуется оформлять и хранить в форме адвокатского производства в соответствии с вышеприведенными рекомендациями.

В адвокатском производстве рекомендуется хранить копии либо оригиналы представляемых в следственные или судебные органы процессуальных документов, копии иных представляемых документов либо выписки из них, копии постановлений следователя, постановлений и определений суда, копии жалоб на решения следователя или суда, тезисы выступлений в судебных заседаниях, в том числе в кассационной инстанции, копии определений кассационной инстанции.

В адвокатском производстве по уголовным делам обязательно должны находиться:

- копия постановления о возбуждении уголовного дела либо выписки из него;
- копия постановления о привлечении в качестве обвиняемого;
- копии протоколов допроса подзащитного в качестве подозреваемого и обвиняемого либо выписки из них;
- в случае нахождения лица под стражей – копия постановления об избрании меры пресечения, о продлении срока содержания

под стражей, жалобы на данные постановления и ответы (определения) судов;

- копии всех заявленных по делу ходатайств и ответы на них;
- копия обвинительного заключения.

При участии адвоката в следственных действиях рекомендуется вести запись показаний обвиняемого, лиц, участвующих в очной ставке, опознании и т.д. С разрешения лица, производящего допрос, целесообразно делать ксерокопии или фотокопии процессуальных документов.

Рекомендуется также отражать в адвокатском производстве даты свиданий с подзащитным, их продолжительность, вопросы, которые обсуждались, и вопросы, которые предстоит выяснить для определения позиции защиты.

По делам, по которым к уголовной ответственности привлекаются два и более лица, рекомендуется, при наличии такой возможности, получать также копии постановлений о привлечении в качестве обвиняемого других обвиняемых и протоколы показаний данных лиц. Это позволит составить более широкое представление о позиции как обвинения, так и других обвиняемых.

С целью удобства пользования материалами в зависимости от характера уголовного дела и его объема рекомендуется группировать материалы адвокатского производства в следующем порядке:

- а) по расположению материалов в уголовном деле;
- б) по отдельным лицам;
- в) по эпизодам.

По сложному, многоэпизодному уголовному делу целесообразно группировать материалы по эпизодам.

Все замечания, появившиеся у адвоката при изучении материалов дела, рекомендуется записывать и хранить в адвокатском производстве. Рекомендуется также при этом фиксировать листы и тома уголовного дела, чтобы в последующем иметь возможность быстро находить нужные материалы и делать ссылки на них.

В случаях когда в связи с характером дела возникает необходимость изучить дополнительный нормативный материал, специальную или научную литературу, судебную практику, целесообразно важные для защиты выписки из этого материала также помещать в адвокатское производство.

В судебном заседании адвокату рекомендуется конспективно вести личную протокольную запись, в которой отражать все обстоятельства, имеющие значение для защиты: показания подсудимых и свидетелей, задаваемые им участниками процесса вопросы и ответы их на вопросы, показания экспертов и специалистов в суде, важные заявления и ходатайства участников процесса и т.д. Рекомендуется также записывать ход судебного разбирательства на диктофон, особенно по сложным уголовным делам с большим числом доказательств. Аудиозаписи судебных заседаний помогут не только правильно выстроить речь в защиту доверителя, но и подтвердить правильность и обоснованность замечаний на протокол судебного заседания.

Рекомендуется заранее продумать и подготовить в письменном виде наиболее существенные вопросы подсудимым, свидетелям, экспертам, специалистам и приобщать их затем к материалам адвокатского производства.

Копии письменных ходатайств необходимо хранить в адвокатском производстве, а о заявленных устных ходатайствах и представляемых суду документах делать соответствующие записи.

После изготовления судом протокола заседания адвокатам рекомендуется тщательно ознакомиться с ним, получить его копию либо сделать выписки с обозначением листов дела.

По окончании ведения дела в суде первой инстанции в адвокатском производстве, как правило, должны находиться следующие процессуальные документы:

- копия приговора;
- копия протокола судебного заседания или выписки из него, копия замечаний на протокол судебного заседания (при их на-

личии), копия решения суда о принятии замечаний или об их отклонении;

– копия кассационного представления прокурора или жалобы потерпевшего и возражения адвоката на них;

– копия кассационной (апелляционной) жалобы.

В адвокатском производстве, помимо указанных выше, рекомендуется также иметь (в копиях или выписках) следующие материалы уголовного дела:

– постановление о задержании подозреваемого, об избрании и изменении меры пресечения, постановления о назначении экспертиз (с перечнем поставленных на разрешение экспертов вопросов), заключения экспертиз;

– протоколы обысков и описи имущества; документы, подтверждающие изъятие ценностей;

– протоколы допросов подзащитного, других обвиняемых (подсудимых), потерпевших, свидетелей и очных ставок;

– протоколы освидетельствования либо осмотра документов, вещественных доказательств, осмотра местности, воспроизведения обстановки и обстоятельств события;

– характеристики, справки о судимости, прочие документы, относящиеся к личности подзащитного (справки о болезни, составе семьи и т.д.).

При формировании адвокатского производства рекомендуется соблюдать следующие технические правила: записи делать только на одной стороне листа, оставлять большие поля для заметок, которые потом могут быть использованы в суде.

В выписках из материалов дела указывать данные о томе и листах уголовного дела, из которого они сделаны, дату составления документа, его краткое содержание. Если в документах имеются какие-либо дефекты или процессуальные нарушения (отсутствие необходимых реквизитов, дат, фамилий и т.п.), это также следует отразить в адвокатском производстве.

Кроме выписок из материалов следственного и судебного дела, рекомендуется составлять и хранить в адвокатском производстве справочные таблицы и схемы, помогающие адвокату ориентироваться в деле и в своем производстве. Они особенно необходимы по сложным, многоэпизодным, многотомным делам¹.

В адвокатском производстве рекомендуется хранить материал подготовки к защитительной речи. Следует помнить, что нет такого дела, по которому можно произносить речь без предварительной подготовки, составления тезисов, плана краткого или полного текста выступления защитника.

В настоящих методических рекомендациях невозможно точно определить, какой из видов подготовки речи следует предпочесть. Однако в любом случае текст защитительной речи (в тезисах или полном объеме) следует хранить в адвокатском производстве.

III. Содержание адвокатского производства по гражданским делам

Адвокатское производство по гражданским делам рекомендуется формировать с момента принятия поручения на представление интересов доверителя в суде. Однако с учетом того, что определение правовой позиции по делу адвокатом начинается с обращения доверителя (гражданина, представителя юридического лица) за юридической консультацией, в производстве должны найти отражение все переговоры и встречи адвоката с доверителем, включая встречу при первичном обращении доверителя к адвокату.

При принятии поручения по гражданскому делу адвокату следует провести предварительный анализ пожеланий доверителя на соответствие их требованиям действующего законодательства

¹ Следует также учитывать, что в соответствии с положениями ч. 2 ст. 217 УПК РФ копии документов и выписки из уголовного дела, в котором содержатся сведения, составляющие государственную или иную охраняемую федеральным законом тайну, хранятся при уголовном деле и предоставляются обвиняемому и его защитнику во время судебного разбирательства. В этой связи такие документы ни при каких обстоятельствах не могут находиться в адвокатском производстве.

и по результатам встречи и ознакомления с предоставленными доверителем материалами предложить доверителю правовую позицию по делу, а также предупредить доверителя о предполагаемых рисках при дальнейшем движении дела. Данные действия адвоката направлены на соблюдение законного интереса доверителя – возможности принять окончательное решение о работе с адвокатом по делу либо о прекращении работы.

В адвокатском производстве рекомендуется иметь копии составленных адвокатом письменных документов (запросов, ходатайств, исков, отзывов, возражений на исковые требования и пр.), а также копии полученных на них ответов.

Во избежание утраты адвокату рекомендуется избегать хранения подлинных документов, переданных доверителем, у себя лично или в адвокатском образовании. В адвокатском производстве целесообразно иметь копии этих документов, а подлинники оставлять у доверителя. Следует учитывать, однако, что при рассмотрении гражданского дела в судах общей юрисдикции либо в арбитражных судах исследование доказательств по делу предполагает обязанность для сторон предоставления подлинников необходимых документов по требованию суда.

В таком случае при невозможности непосредственного присутствия доверителя в судебных заседаниях обязанность предоставления подлинных документов при рассмотрении дела возлагается на адвоката.

В связи с этим адвокату рекомендуется получать у доверителя подлинные документы на необходимое время и хранить их в адвокатском производстве (поскольку адвокатское производство обеспечивает сохранение адвокатской тайны), а когда необходимость в подлинных документах отпадает, возвращать их доверителю.

При передаче подлинников документов адвокату, а также при последующем возврате их доверителю адвокату рекомендуется иметь в производстве их перечень и отметку об их получении,

а затем о возврате. Наличие таких записей и расписок о получении позволит избежать возможных конфликтов между адвокатом и доверителем.

Порядок расположения материалов в адвокатском производстве адвокат вправе определять по своему усмотрению. Однако в ряде случаев, например когда предъявленный иск, в том числе встречный, содержит несколько исковых требований, для удобства целесообразно сгруппировать материалы, находящиеся в производстве, по каждому исковому требованию отдельно (в виде файлов или отражения этого деления на нумерации листов).

Текст правовых норм, судебных precedентов, комментариев специалистов, иных материалов, на которые адвокат ссылается в обоснование своей позиции по делу, а также тезисы и проекты выступлений адвоката в суде рекомендуется хранить в адвокатском производстве.

Надлежащее исполнение адвокатом принятого поручения на ведение дела в суде предполагает не только оформление процессуальных документов (исковых заявлений, апелляционных или кассационных жалоб на судебные акты, отзывов и возражений, заявлений и ходатайств, иных предусмотренных гражданским и арбитражным процессуальным законодательством документов), но и постоянное участие адвоката в процессе судебного разбирательства.

В этой связи в адвокатском производстве должны содержаться: отметки об ознакомлении с протоколом судебного заседания, копия протокола или выписки из него, копии замечаний на протокол судебного заседания (при их наличии), копии определений суда о принятии замечаний или об их отклонении, копии кассационной (апелляционной) жалобы либо возражений на нее.

В тех случаях, когда доверитель удовлетворен состоявшимся решением суда, рекомендуется отразить это в адвокатском производстве.

IV. О соблюдении адвокатской тайны при ведении адвокатского производства

Обеспечение конституционного права гражданина Российской Федерации на квалифицированную юридическую помощь невозможно без соблюдения адвокатской тайны.

Статья 8 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» распространяет режим адвокатской тайны на любые сведения, связанные с оказанием адвокатом юридической помощи своему доверителю.

В этой связи все материалы, содержащие такие сведения, содержат адвокатскую тайну.

Ниже приводится перечень информации, материалов, хранящихся в адвокатском производстве, в отношении которых должен соблюдаться режим обеспечения адвокатской тайны¹:

– записи и документы, содержащие информацию о факте обращения доверителя к адвокату, о характере и содержании оказанной ему юридической помощи;

– все доказательства и материалы, собранные адвокатом в ходе подготовки к делу;

– записи любых сообщенных адвокату сведений из личной, семейной, интимной, общественной, служебной, хозяйственной и иной сфер деятельности доверителя, ставшие известными адвокату в процессе оказания юридической помощи;

– иные сведения, полученные адвокатом от доверителя, и любые документы, иные письменные, аудио- и видеоматериалы, информация на электронных носителях, если они входят в производство по делу;

– содержание правовых советов, содержащихся в том или ином виде в адвокатском производстве, данных непосредственно доверителю или ему предназначенных;

¹ Данный перечень ни при каких обстоятельствах не может рассматриваться как исчерпывающий. При определении того, на какие сведения распространяется режим адвокатской тайны, каждый адвокат должен руководствоваться положениями ст. 8 Закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации».

– записи и сведения, полученные адвокатом в результате его участия в закрытых судебных заседаниях, за исключением содержания судебных актов, подлежащих публичному оглашению;

– записи и документы, содержащие информацию о принадлежности доверителя к формальным и неформальным профессиональным, религиозным, общественным и иным объединениям граждан;

– записи с любыми другими сведениями, связанные с оказанием юридической помощи, распространение которых может нанести вред охраняемым законом правам и интересам доверителя, адвоката и других лиц.

В тех случаях, когда материалы, предметы, иные сведения, имеющие отношение к делу, в силу своего объема не помещаются в папке «Адвокатское производство», рекомендуется отмечать их соответствующими надписями (наклейками) **«Адвокатское производство адвоката (Ф.И.О.), (рег. № _____ в реестре адвокатов _____)»** и хранить в сейфах, архивных шкафах или специальных боксах, имеющих надпись: **«В боксе (сейфе, шкафе) содержатся сведения, составляющие охраняемую законом адвокатскую тайну»**.

При параллельном ведении адвокатского производства в электронном виде (с включением в него текстовых файлов документов, сканированных копий или цифровых фотокопий документов) необходимо выполнять следующие требования:

– обязательно иметь резервную копию материалов;

– каждый компьютер снабдить прочно удерживаемой наклейкой, содержащей надпись: **«Компьютер адвоката (Ф.И.О.), (рег. № _____ в реестре адвокатов _____)**

Содержит адвокатские производства по делам его доверителей»;

– исключить доступ к электронному адвокатскому производству посторонних лиц путем применения при необходимости средств защиты информации (программных – установка периоди-

чески изменяемых паролей, применение электронных программ криптографии; аппаратных – доступ к информации на персональном компьютере с использованием сканера отпечатка пальцев, систематически тестировать компьютер на предмет выявления попыток незаконного проникновения);

– особое внимание уделить локальной сети, а также получению и отправке информации через Интернет, то есть контролю за безопасностью электронной почты;

– компьютер, в котором хранится вся информация, создаваемая в адвокатском образовании, разместить в отдельном помещении с особым доступом – защитой от вторжения, а наиболее важную информацию хранить на сервере в зашифрованном виде;

– принять меры к тому, чтобы исключить возможность доступа к содержимому компьютеров, на которых работают адвокаты, со стороны всех остальных лиц (защита информации может быть обеспечена путем специальных шифровальных программ, например PGP (Pretty Good Privacy), которая доступна на сайте www.pgp.com).

При работе с материалами адвокатского производства следует своевременно уничтожать документы и информацию, в хранении которых нет необходимости (удалять файлы из компьютера, в том числе и из «корзины», уничтожать бумаги в специальном устройстве).

Адвокатские производства в отношении каждого доверителя следует хранить отдельно, а при необходимости, в том числе и для удобства, хранить отдельно и адвокатские производства по каждому из нескольких дел одного доверителя.

Для того чтобы исходящая от адвоката корреспонденция в рамках ведения адвокатского производства могла быть однозначно идентифицирована как почта адвоката, следует использовать фирменные бланки адвокатского образования; если документ оформлен не на бланке, обязательно указывать, что этот документ составлен адвокатом.

При работе с ежедневниками и органайзерами (как бумажными, так и электронными) рекомендуется соблюдать осторожность,

не перенося в них информацию из адвокатского производства, относящуюся к предмету (содержанию) адвокатской тайны.

После выполнения условий соглашения с доверителем и завершения работы с материалами дела адвокатское производство подлежит помещению в архив адвокатского образования, место расположения которого и порядок хранения материалов адвокатского производства определяются с учетом требований о сохранении адвокатской тайны.

Все работники адвокатских образований, включая помощников адвокатов, стажеров адвокатов, имеющие доступ к адвокатскому производству, должны быть в письменном виде предупреждены о недопустимости разглашения адвокатской тайны и проинструктированы, как следует организовать работу на своем рабочем месте, чтобы исключить попадание информации к посторонним лицам.

При принятии мер по обеспечению соблюдения адвокатской тайны следует иметь в виду, что адвокат не вправе выступать в роли хранителя орудий и предметов преступления и принимать поручения, имеющие заведомо незаконный характер (п.п. 1 и 2 п. 4 ст. 6, п. 3 ст. 8 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»).

Более подробно с информацией по обеспечению адвокатской тайны можно ознакомиться в Рекомендациях по обеспечению адвокатской тайны, утвержденных решением Совета ФПА от 30 ноября 2009 г. (протокол №3).

«УТВЕРЖДЕНЫ»

**решением Совета ФПА РФ от 30 ноября 2009 г.
(протокол №3), с дополнениями от
28 сентября 2016 г. (протокол №7)**

РЕКОМЕНДАЦИИ ПО ОБЕСПЕЧЕНИЮ АДВОКАТСКОЙ ТАЙНЫ И ГАРАНТИЙ НЕЗАВИСИМОСТИ АДВОКАТА ПРИ ОСУЩЕСТВЛЕНИИ АДВОКАТАМИ ПРОФЕССИОНАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Как показывает анализ адвокатской практики, а также обращений в Федеральную палату адвокатов РФ, следственные органы и органы, осуществляющие оперативно-розыскную деятельность, допускают существенные нарушения положений действующего законодательства, направленных на обеспечение адвокатской тайны. Следователи пытаются допрашивать адвокатов в качестве свидетелей по уголовным делам, составлять процессуальные документы, фиксирующие результаты следственных действий с их участием, в действительности не проводившихся, и т.п. Эти и иные подобные действия являются грубым нарушением ст. 8 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» (далее – Федеральный закон). Ими нередко преследуется цель либо не допустить того или иного адвоката к осуществлению защиты по уголовному делу, либо любыми средствами, в том числе незаконными, собрать доказательства вины подозреваемого (обвиняемого).

При этом нарушается гарантированное ст. 48 Конституции РФ право каждого на получение квалифицированной юридической

помощи, которое обеспечено нормами Федерального закона. Как следует из п. 1 ст. 1, п. 1 ст. 8 Федерального закона, адвокатская тайна представляет собой существенное условие реализации указанного права: в соответствии с п. 1 ст. 1 адвокатской деятельностью является квалифицированная юридическая помощь, оказываемая на профессиональной основе лицами, получившими статус адвоката; согласно п. 1 ст. 8 адвокатской тайной являются любые сведения, связанные с оказанием адвокатом юридической помощи своему доверителю.

В то же время нередко случаи неправомерного использования самими адвокатами сведений, составляющих предмет адвокатской тайны, в том числе случаи не санкционированного доверителями распространения таких сведений. Такие действия наносят вред охраняемым законом правам и интересам граждан, нарушают направленные на обеспечение адвокатской тайны положения Федерального закона и Кодекса профессиональной этики адвоката (далее – Кодекс).

Учитывая сложившуюся ситуацию, Совет ФПА считает необходимым дать следующие разъяснения.

1. Адвокатская тайна – это состояние запрета доступа к информации, составляющей ее содержание, посредством установления специального правового режима, направленного на реализацию конституционного права на получение квалифицированной юридической помощи, а также на формирование и охрану иммунитета доверителя путем введения запретов на несанкционированное получение, разглашение или иное неправомерное использование любой информации, находящейся у адвоката в связи с его профессиональной деятельностью; закрепления права адвоката на тайну и обязанностей по ее сохранению; установления ответственности адвоката и третьих лиц за нарушение адвокатской тайны.

2. К предмету (содержанию) адвокатской тайны относятся:

– факт обращения к адвокату, включая имена и названия доверителей;

- все доказательства и документы, собранные адвокатом в ходе подготовки к делу;
- сведения, полученные адвокатом от доверителей, и документы, если они входят в производство по делу;
- информация о доверителе, ставшая известной адвокату в процессе оказания юридической помощи;
- содержание правовых советов, данных непосредственно доверителю или ему предназначенных;
- адвокатское производство по делу;
- условия соглашения об оказании юридической помощи, включая денежные расчеты между адвокатом и доверителем;
- любые другие сведения, связанные с оказанием адвокатом юридической помощи.

3. Одной из гарантий сохранности адвокатской тайны служит установленный п. 2 ст. 8 Федерального закона запрет вызова и допроса адвоката в качестве свидетеля об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с обращением к нему за юридической помощью или в связи с ее оказанием.

В случае нарушения этого запрета органами, осуществляющими предварительное расследование, и судебными органами действующее законодательство предусматривает признание недопустимыми полученных таким способом доказательств (п. 2, 3 ч. 3 ст. 56, п. 3 ч. 2 ст. 75 УПК РФ).

Во всех остальных ситуациях адвокат рассматривается действующим законодательством как частное лицо, и в случае, если ему известны какие-либо обстоятельства, имеющие значение для расследования и разрешения уголовного дела, он может быть вызван для дачи показаний и допрошен.

Следует учитывать также позицию Конституционного суда РФ, выраженную им в определении от 16 июля 2009 г. №970-О-О, в соответствии с которой «деятельность адвоката предполагает в том числе защиту прав и законных интересов подозреваемого, обвиняемого от возможных нарушений уголовно-процессуального

закон со стороны органов дознания и предварительного следствия. С этой целью, в частности, адвокат присутствует при предъявлении обвинения его доверителю. Выявленные же им при этом нарушения требований уголовно-процессуального закона должны быть в интересах доверителя доведены до сведения соответствующих должностных лиц и суда, то есть такие сведения не могут рассматриваться как адвокатская тайна. Соответственно, суд вправе задавать адвокату вопросы относительно имевших место нарушений уголовно-процессуального закона, не исследуя при этом информацию, конфиденциально доверенную лицом адвокату, а также иную информацию об обстоятельствах, которая стала ему известна в связи с его профессиональной деятельностью».

4. Недопустимость разглашения адвокатской тайны гарантирована также предусмотренными п. 3 ст. 8 Федерального закона ограничениями для оперативно-розыскных и следственных органов на производство оперативно-розыскных мероприятий и следственных действий в отношении адвоката (в том числе в жилых и служебных помещениях, используемых им для осуществления адвокатской деятельности): такие мероприятия и действия допустимы только на основании судебного решения.

Это правило распространяется на весь спектр адвокатской деятельности и не имеет ограничений, касающихся места и времени (п. 3 ст. 8 Федерального закона, п. 2 ст. 6 Кодекса). Служебными помещениями, на которые распространяется защита, следует считать: а) служебные помещения адвокатских образований, используемые для осуществления адвокатской деятельности; б) иные помещения, в которых отдельные адвокаты осуществляют адвокатскую деятельность, обусловленную специальными соглашениями (договорами); в) жилые и нежилые помещения, находящиеся на праве собственности адвокатов, осуществляющих адвокатскую деятельность в форме такого адвокатского образования, как кабинет.

Полученные в ходе оперативно-розыскных мероприятий или следственных действий, в том числе после приостановления или

прекращения статуса адвоката, сведения, предметы и документы могут быть использованы в качестве доказательств обвинения только в тех случаях, когда они не входят в производство адвоката по делам его доверителей. Указанные ограничения не распространяются на орудия преступления, а также на предметы, которые запрещены к обращению или оборот которых ограничен в соответствии с законодательством Российской Федерации (п. 3 ст. 8 Федерального закона).

При этом проведение в отношении адвоката обыска, связанного с доступом к материалам адвокатского производства, допускается только по судебному решению, в котором должны быть указаны конкретный объект поиска и изъятия, а также сведения, служащие законным основанием для проведения обыска.

Также в ходе обыска в жилых и служебных помещениях, используемых для осуществления адвокатской деятельности, недопустимо изъятие адвокатских производств в целом, применение видео-, фото- и иной фиксации данных просматриваемых материалов адвокатских производств, недопустимо изучение или оглашение документов, не включенных судом в число объектов поиска и изъятия и имеющих реквизиты, свидетельствующие о том, что эти документы относятся к материалам адвокатского производства.

Следует иметь в виду, что согласно ч. 5 ст. 182 УПК РФ до начала обыска следователь предлагает добровольно выдать подлежащие изъятию предметы, документы и ценности, которые могут иметь значение для уголовного дела; если они выданы добровольно и нет оснований опасаться их сокрытия, то следователь вправе не производить обыск. Соответственно, добросовестно действующий адвокат вправе добровольно выдать прямо указанные и конкретизированные в решении суда объекты, содержание которых не составляет адвокатскую тайну, что исключает необходимость их поиска, в том числе в материалах адвокатского производства, а у следователя объективно отпадает основание поиска указанных в судебном решении объектов.

5. Следует также иметь в виду гарантии независимости адвоката, закрепленные ст. 18 Федерального закона, а именно:

– запрет вмешиваться в адвокатскую деятельность либо препятствовать ей каким бы то ни было образом; истребовать от адвокатов и работников адвокатских образований, адвокатских палат или Федеральной палаты адвокатов сведения, связанные с оказанием юридической помощи по конкретным делам (п. 1 и 3);

– запрет на привлечение адвоката к какой-либо ответственности за выраженное им при осуществлении адвокатской деятельности мнение, в том числе после приостановления или прекращения статуса адвоката. Исключением из данного правила является вступивший в законную силу приговор суда, устанавливающий вину адвоката в преступном действии (бездействии) (п. 2);

– нахождение адвоката, членов его семьи и их имущества под защитой государства и обязанность органов внутренних дел принимать меры по обеспечению их безопасности (п. 4);

– соблюдение предусмотренных уголовно-процессуальным законодательством гарантий при осуществлении уголовного преследования адвоката (п. 5).

Особый процессуальный порядок уголовного преследования адвоката установлен ст. 447, п. 10 ч. 1 ст. 448 УПК РФ.

6. Необходимо учитывать, что сохранение адвокатом профессиональной тайны обеспечивает иммунитет доверителя (п. 1 ст. 6 Кодекса). Иммунитет доверителя представляет собой особое правовое состояние неприкосновенности прав и интересов доверителя в связи с обращением к адвокату и получением квалифицированной юридической помощи. Соблюдение иммунитета доверителя является важнейшей гарантией реализации конституционного права на квалифицированную юридическую помощь.

В целях обеспечения иммунитета доверителя действующее законодательство устанавливает для адвокатов ряд запретов:

– адвокат не вправе действовать вопреки законным интересам доверителя, оказывать ему юридическую помощь, руководствуясь

соображениями собственной выгоды, безнравственными интересами или находясь под воздействием давления извне (подп. 1 п. 1 ст. 9 Кодекса);

– адвокат не вправе занимать по делу позицию, противоположную позиции доверителя, и действовать вопреки его воле, за исключением случаев, когда адвокат-защитник убежден в наличии самоговора своего подзащитного (подп. 3 п. 4 ст. 6 Федерального закона, подп. 2 п. 1 ст. 9 Кодекса);

– адвокат должен избегать действий, направленных к подрыву доверия (п. 2 ст. 5 Кодекса), поскольку злоупотребление доверием несовместимо со званием адвоката (п. 3 ст. 5 Кодекса);

– адвокат не вправе разглашать сведения, сообщенные ему доверителем в связи с оказанием юридической помощи, без согласия последнего (подп. 5 п. 4 ст. 6 Федерального закона; подп. 4 п. 1 ст. 9 Кодекса);

– адвокат не вправе давать свидетельские показания об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с исполнением профессиональных обязанностей (п. 6 ст. 6 Кодекса).

Исключение составляет случай, предусмотренный п. 4 ст. 6 Кодекса: 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.

Адвокату предписан особый порядок ведения адвокатского делопроизводства и переписки с доверителями (п. 9 ст. 6 Кодекса).

Правила о сохранении профессиональной тайны распространяются на помощников, стажеров адвоката и иных сотрудников адвокатских образований (п. 10 ст. 6 Кодекса), в связи с чем адвокат либо руководитель адвокатского образования (подразделения) обязан ознакомить соответствующих лиц с правилами Кодекса (п. 2 ст. 3 Кодекса).

Адвокаты, осуществляющие профессиональную деятельность совместно на основании партнерского договора, при оказании юридической помощи должны руководствоваться правилом о распространении тайны на всех партнеров (п. 8 ст. 6 Кодекса).

Также необходимо обратить внимание, что в соответствии с позицией Конституционного суда РФ, сформулированной в Постановлении от 17 декабря 2015 г. №33-П (п. 2.1 абз. 2), «обязанность хранить адвокатскую тайну в равной степени лежит и на адвокатских образованиях, включая коллегии адвокатов»¹.

Из положений ст. 7 Федерального закона, предусматривающей обязанность адвоката честно, разумно и добросовестно отстаивать права и законные интересы доверителя всеми не запрещенными российским законодательством средствами, вытекает требование правомерно и осмотрительно использовать профессионально значимую информацию, с тем чтобы не нанести какой-либо вред доверителю. Отсюда также следует, что адвокат обязан принимать меры, направленные на защиту доверителя от ситуаций, когда несанкционированный доступ к тайне становится возможным по оплошности (неосторожности) адвоката или полученная третьими лицами информация незаконно используется для формирования доказательственной базы обвинения или исковых требований.

7. Кроме того, ряд запретов на несанкционированное разглашение или иное неправомерное использование любой информации, находящейся у адвоката в связи с его профессиональной деятель-

¹ Представляется, что хотя указанная позиция Конституционного суда РФ не основана непосредственно на какой-либо норме Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» или Кодекса профессиональной этики адвоката, тем не менее указанная обязанность должна следовать для адвокатских образований из систематического толкования Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» (в частности, подп. 5 п. 4 ст. 6; п. 1, 3 ст. 18; п. 16 ст. 22; п. 10 ст. 23; п. 3 ст. 27, п. 3 ст. 28), поскольку иное толкование положений об адвокатской тайне означало бы, что адвокатские образования (коллегии адвокатов, адвокатские бюро, юридические консультации), фактически всегда имеющие доступ к адвокатским производствам своих адвокатов, не были бы ограничены в раскрытии сведений из таких производств третьим лицам, включая органы, осуществляющие оперативно-розыскную деятельность, и следственные органы.

ностью, вытекает из системного толкования норм действующего законодательства, устанавливающих правовой режим адвокатской тайны. Адвокат не вправе:

- использовать информацию, составляющую предмет адвокатской тайны, при работе по делам других клиентов;
- без согласия доверителя, выраженного в письменной форме, сообщать информацию, составляющую предмет адвокатской тайны, коллегам для получения консультаций относительно ведения дела;
- подробно рассказывать о работе по делу в кругу семьи или друзей;
- использовать информацию, составляющую предмет адвокатской тайны, в личных целях, в том числе рекламных.

Прекращение доверителем действия режима тайны, выраженное в письменной форме, не должно открывать возможности для причинения бывшему доверителю какого-либо вреда, связанного с использованием информации, ранее составлявшей ее предмет.

8. Необходимостью сохранения адвокатской тайны определяются особенности исполнения адвокатами обязанности, установленной п. 2 ст. 7.1 Федерального закона от 7 августа 2001 г. №115-ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма» (далее – Закон о противодействии легализации доходов).

Согласно п. 2 ст. 7.1 Закона о противодействии легализации доходов при наличии у адвоката любых оснований полагать, что сделки или финансовые операции, указанные в п. 1 ст. 7.1 данного закона, осуществляются или могут быть осуществлены в целях легализации (отмывания) доходов, полученных преступным путем, или финансирования терроризма, адвокат обязан уведомить об этом уполномоченный орган.

При этом п. 5 ст. 7.1 Закона о противодействии легализации доходов установлено, что положения п. 2 ст. 7.1 данного закона не относятся к сведениям, на которые распространяются требования

законодательства Российской Федерации о соблюдении адвокатской тайны.

9. Необходимостью сохранения адвокатской тайны определяются также действия налогоплательщиков – адвокатов и адвокатских образований в случае, когда налоговый орган в силу подп. 6 п. 1 ст. 23, п. 1 ст. 93 и 93.1 НК РФ требует от них предоставления документов, необходимых для исчисления и уплаты налогов.

В этом случае следует руководствоваться правовой позицией, которую Конституционный суд РФ сформулировал в определении от 6 марта 2008 г. №449-О-П и подтвердил в определении от 17 июня 2008 г. №451-О-П.

Согласно этой позиции, положения подп. 6 п. 1 ст. 23 и п. 1 ст. 93 НК РФ не могут рассматриваться как возлагающие на адвокатов и адвокатские образования обязанность предоставлять налоговому органу любые документы, содержащие сведения о клиентах и, соответственно, предусматривающие ответственность за неисполнение такой обязанности как за налоговое правонарушение.

Вместе с тем адвокаты и адвокатские образования обязаны уплачивать законно установленные налоги и сборы и в равной мере со всеми другими налогоплательщиками вести в установленном порядке учет своих доходов (расходов) и объектов налогообложения, представлять в налоговый орган налоговые декларации (расчеты) по налогам, а в необходимых случаях, предусмотренных законом, – информацию и документы, подтверждающие полноту и своевременность уплаты налогов и сборов, а также нести иные обязанности, предусмотренные законодательством о налогах и сборах (ст. 23 НК РФ).

Налоговые органы вправе требовать от адвокатов и адвокатских образований предоставления сведений, которые необходимы для оценки налоговых последствий сделок, заключаемых с клиентами, но не вправе требовать предоставления сведений, которые связаны с содержанием оказываемой адвокатами юридической помощи и могут быть использованы против их клиентов.

Разрешение же споров о том, содержит ли запрашиваемый у адвоката документ сведения, составляющие адвокатскую тайну, либо он относится к документам, которые связаны с оценкой налоговых последствий сделок, заключаемых адвокатом со своими клиентами, то есть отражают его собственные доходы и расходы, а потому могут быть подвергнуты проверке в обычном порядке, входит в компетенцию правоприменительных органов.

Таким образом, возникающие между адвокатами (адвокатскими образованиям) и налоговыми органами споры о том, содержат ли документы, запрашиваемые налоговым органом, сведения, являющиеся предметом адвокатской тайны, должны разрешаться вышестоящим налоговым органом или судом.

С учетом изложенного Совет Федеральной палаты адвокатов РФ рекомендует адвокатам, руководителям адвокатских образований и адвокатских палат субъектов РФ принимать следующие меры, направленные на защиту и сохранение адвокатской тайны.

10. С целью обеспечить сохранение профессиональной тайны адвокатам и руководителям адвокатских образований рекомендуется принимать практические меры по защите информации, составляющей ее предмет. Примерный перечень таких мер приведен в приложении 2 к настоящим Рекомендациям.

Адвокатским палатам субъектов РФ рекомендуется при необходимости составить единый перечень (реестр) служебных помещений, используемых адвокатами для осуществления своей деятельности.

11. В случае если доверитель прекращает действие режима тайны, предоставляя тем самым адвокату право использовать и даже огласить, в частности, в научных или иных публикациях соответствующую информацию, рекомендуется обусловить это право письменным разрешением доверителя. В таком разрешении следует оговорить условия, сохраняющие режим тайны в отношении части информации и определяющие допустимые цели использования адвокатом тех или иных сведений.

12. Адвокатам в случаях нарушений оперативно-розыскными и следственными органами, органами государственной власти и местного самоуправления действующего законодательства, предусматривающего охрану адвокатской тайны и гарантии независимости адвокатов, рекомендуется принимать следующие меры:

– оперативно информировать соответствующие адвокатские образования и адвокатские палаты субъектов РФ о нарушениях прав и гарантий адвоката при осуществлении профессиональной деятельности;

– в порядке, установленном уголовно-процессуальным законодательством (ст. 123–125 УПК РФ), обжаловать незаконные действия и решения в прокуратуру или в суд, добиваясь устранения нарушений. В соответствии со ст. 125 УПК РФ право обращения непосредственно в суд предусмотрено при обжаловании отказа в возбуждении или прекращении уголовного дела, а также при обжаловании решений и действий (бездействия) дознавателя, следователя и прокурора, которые способны причинить ущерб конституционным правам и свободам участников уголовного судопроизводства либо могут затруднить гражданам доступ к правосудию. В остальных случаях действия и решения дознавателя, органа дознания могут быть обжалованы прокурору, действия следователя – руководителю следственного органа, а действия прокурора – вышестоящему прокурору;

– при совершении явно незаконных действий или вынесении явно незаконных решений органами государственной власти, органами местного самоуправления, должностными лицами, государственными и муниципальными служащими обращаться в связи с допущенными нарушениями законодательства в соответствующие суды в порядке, установленном гл. 23 и 25 ГПК РФ;

– в случаях, когда незаконные действия должностных лиц оперативно-розыскных и (или) следственных органов, органов государственной власти и местного самоуправления носят характер

преступления, обращаться с заявлением о возбуждении уголовного дела в правоохранительные органы.

Коллегиям адвокатов, адвокатским бюро и адвокатским палатам субъектов РФ рекомендуется по каждому факту нарушения гарантий независимости адвоката, установленному вступившим в законную силу судебным решением, письменно обращаться к руководителям соответствующих правоохранительных и иных органов и организаций с требованием о привлечении к ответственности лиц, по вине которых нарушены права адвокатов при осуществлении профессиональной деятельности.

Советам адвокатских палат субъектов РФ рекомендуется при выявлении случаев нарушений действующего законодательства, предусматривающего охрану адвокатской тайны и гарантии независимости адвокатов, информировать представителя Федеральной палаты адвокатов РФ по федеральному округу и Федеральную палату адвокатов РФ обо всех случаях таких нарушений.

13. В случаях, подпадающих под действие ст. 7.1 Закона о противодействии легализации (отмыванию) доходов, адвокатам следует руководствоваться Рекомендациями по организации исполнения адвокатами требований законодательства о противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма, утвержденными Советом Федеральной палаты адвокатов 27 сентября 2007 г. (протокол №2).

Приложение 1. Рекомендуемые действия по обеспечению гарантий независимости адвокатов при наиболее распространенных нарушениях их прав.

Приложение 2. Рекомендуемые практические меры по защите информации, составляющей предмет адвокатской тайны.

Приложение 1

Рекомендуемые действия по обеспечению гарантий независимости адвокатов при наиболее распространенных нарушениях их прав

Наиболее распространенные нарушения	Установленные законом гарантии прав адвоката	Действия по обеспечению гарантий независимости адвоката
Возбуждение уголовного дела в отношении адвоката	<p>Статья 447, п. 10 ч. 1 ст. 448 УПК РФ. Решение о возбуждении уголовного дела в отношении адвоката принимается руководителем следственного органа Следственного комитета при прокуратуре РФ по субъекту РФ.</p>	<ol style="list-style-type: none"> 1. Получить копию постановления о возбуждении уголовного дела, вынесенного руководителем следственного органа Следственного комитета при прокуратуре РФ по субъекту РФ и ознакомиться с ним. 2. При наличии оснований полагать, что уголовное дело возбуждено незаконно и необоснованно, обжаловать данное постановление председателю Следственного комитета при прокуратуре РФ, прокурору, а также в судебном порядке. 3. Информировать адвокатскую палату субъекта РФ о происшедшем. 4. Адвокатская палата субъекта РФ направляет информацию о происшедшем в ФПА РФ.
Вызов и допрос в качестве свидетеля по обстоятельствам, связанным с адвокатской деятельностью	<p>Пункт 2 ст. 8; п. 3 ст. 18 Федерального закона. Запрещены вызов и допрос адвоката по обстоятельствам, связанным с адвокатской деятельностью. Истребование от адвокатов, а также от работников адвокатских образований, адвокатских палат или Федеральной палаты адвокатов сведений, связанных с оказанием юридической помощи по конкретным делам, не допускается.</p>	<ol style="list-style-type: none"> 1. Потребовать повестку о вызове на допрос и выяснить причины и основания вызова. 2. При наличии оснований полагать, что целью вызова на допрос является получение информации, ставшей известной адвокату в связи с оказанием юридической помощи: <ul style="list-style-type: none"> – информировать совет соответствующей адвокатской палаты о вызове для принятия ею решения о запрете явки на такой допрос; – направить руководителю следственного органа письменное заявление, обосновывающее незаконность вызова для допроса в соответствии с положениями Федерального закона; – обжаловать вызов на допрос со ссылкой на Федеральный закон.
Обыск по месту работы адвоката и в его жилище в связи с адвокатской деятельностью	<p>Пункт 3 ст. 8 Федерального закона. Проведение оперативными и следственными органами оперативно-розыскных мероприятий</p>	<ol style="list-style-type: none"> 1. Истребовать у лиц, прибывших для производства обыска, судебное решение о производстве данного следственного действия, в котором должны быть указаны конкретный объект поиска и изъятия и сведения, служащие законным основанием для проведения обыска.

	<p>или следственных действий в отношении адвоката допустимы только на основании судебного решения.</p>	<p>2. В целях предотвращения возможных вторжений сотрудников оперативных и следственных органов места, определенные для выполнения адвокатом своей деятельности, должны иметь соответствующее оформление: на двери кабинета должна быть установлена табличка с обозначением места работы адвоката.</p> <p>3. Место работы адвоката в офисе фирмы указывается в соответствующем соглашении между адвокатским образованием и доверителем.</p> <p>4. В приказе руководителя необходимо указать, что на все документы, передаваемые адвокату, распространяется режим конфиденциальности.</p> <p>5. Перед началом обыска сотрудники следственных и (или) оперативно-розыскных органов должны быть предупреждены о том, что они собираются производить обыск в помещении, используемом адвокатом, и о том, что в данном помещении содержатся документы, подпадающие под защиту как содержащие адвокатскую тайну. Также в ходе обыска недопустимо изъятие адвокатских производств в целом, применение видео-, фото- и иной фиксации данных просматриваемых материалов адвокатских производств, недопустимо изучение или оглашение документов, не включенных судом в число объектов поиска и изъятия и имеющих реквизиты, свидетельствующие о том, что эти документы относятся к материалам адвокатского производства. При этом должен предполагаться правомерный характер материалов адвокатского производства (включая все относящиеся к нему предметы, документы, материалы), за исключением тех предметов, документов и материалов адвокатского производства, которые непосредственно конкретизированы как отыскиваемые в соответствующем судебном решении о производстве обыска. В случае изъятия таких документов соответствующее заявление должно быть зафиксировано в протоколе обыска.</p> <p>6. Обжаловать действия органов, проводивших незаконный обыск.</p> <p>7. Информировать адвокатскую палату субъекта РФ о проведении обыска.</p> <p>8. В случае если в результате обыска была нарушена адвокатская тайна, информировать об этом доверителя (доверителей).</p> <p>9. Адвокат вправе добровольно выдать прямо указанные и конкретизированные в решении суда объекты, содержание которых не составляет адвокатскую тайну, что исключает необходимость их поиска, в том числе в материалах адвокатского производства.</p>
--	--	---

<p>Личный досмотр адвоката при посещении места лишения свободы, где находится его доверитель</p>		<ol style="list-style-type: none"> 1. Сослаться на определение Конституционного Суда РФ от 6 марта 2008 г. №428-О-П, согласно которому решение о проведении личного досмотра в отношении адвоката может быть принято на основании ч. 6 ст. 82 УПК РФ и п. 6 ст. 14 Закона РФ «Об учреждениях и органах, исполняющих уголовные наказания в виде лишения свободы» только в случае, если администрация исправительного учреждения располагает данными, позволяющими предполагать наличие у адвоката запрещенных к проносу на территорию исправительного учреждения предметов. При этом необходимость личного досмотра должна быть подтверждена указанием как на правовые, так и на фактические основания его проведения, а ход и результаты – письменно фиксироваться. 2. Потребовать составления протокола досмотра и выдачи его копии адвокату. 3. В случае если работниками исправительных учреждений будут допущены действия, противоречащие указанному решению Конституционного суда РФ, обжаловать эти действия. 4. Информировать адвокатскую палату субъекта РФ о происшедшем.
<p>Осмотр органами дознания и следствия помещений адвокатских образований</p>		<ol style="list-style-type: none"> 1. Истребовать у лиц, прибывших для производства осмотра, судебное решение о производстве данного следственного действия. 2. Предупредить перед началом осмотра сотрудников следственных и (или) оперативно-розыскных органов о том, что они собираются осмотреть помещение, используемое адвокатом, и о том, что в данном помещении содержатся документы, подпадающие под защиту как содержащие адвокатскую тайну. 3. Сослаться на определение Конституционного суда РФ от 21 октября 2008 г. №673-О-О, согласно которому, несмотря на то что УПК РФ прямо не предусматривает судебную санкцию на производство такого неотложного следственного действия, как осмотр места происшествия, подлежит применению п. 3 ст. 8 Федерального закона, предусматривающий предварительный судебный контроль. Обосновать это тем, что адвокатская тайна подлежит обеспечению и защите не только в связи с производством по уголовному делу, но и в связи с реализацией адвокатом своих прав в различных видах судопроизводства и оказанием гражданам консультативной помощи. Следовательно, осмотр помещения может быть проведен только по решению суда.

		<p>4. В случае изъятия документов, содержащих адвокатскую тайну, соответствующее заявление должно быть зафиксировано в протоколе осмотра.</p> <p>5. Обжаловать действия органов, проводивших незаконный осмотр.</p> <p>6. Информировать адвокатскую палату субъекта РФ о проведении осмотра.</p> <p>7. В случае если в результате осмотра была нарушена адвокатская тайна, информировать об этом доверителя (доверителей).</p>
Соккрытие от адвоката места нахождения подзащитного	Пункт 1 ст. 18 Федерального закона. Вмешательство в адвокатскую деятельность, осуществляемую в соответствии с законодательством, либо препятствование этой деятельности каким бы то ни было образом запрещается.	<p>1. Направить запрос в соответствующие органы уголовно-исполнительной системы Минюста России.</p> <p>2. Запросить о месте нахождения подзащитного у его родственников, которым в соответствии с требованиями ч. 3 ст. 46, ч. 1 ст. 96 и ч. 12 ст. 108 УПК РФ сообщается о месте нахождения арестованного.</p> <p>3. Обжаловать действия по сокрытию от адвоката места нахождения подзащитного.</p> <p>4. Информировать о происходящем адвокатскую палату субъекта РФ.</p>

Приложение 2

Рекомендуемые практические меры по защите информации, составляющей предмет адвокатской тайны

1. Общаться с доверителем в помещениях, позволяющих сохранять конфиденциальность, что имеет особое значение для адвокатов, осуществляющих адвокатскую деятельность в форме адвокатского кабинета и использующих для этих целей жилые помещения.

2. В телефонных разговорах с доверителем не касаться вопросов, в которые не должны быть посвящены посторонние; не использовать «громкую» телефонную связь.

3. В случае необходимости для защиты от прослушивания использовать разные SIM-карты или телефонные аппараты; при обсуждении особо важных дел выключать сотовый телефон и вынимать из него батарею питания.

4. При совещании с другими адвокатами относительно ведения дела не сообщать информацию, составляющую предмет адвокатской тайны, без письменного согласия доверителя.

5. Уничтожать документы и информацию, в хранении которых нет необходимости (удалять файлы из компьютера, в том числе и из «корзины», уничтожать бумаги в специальном устройстве).

6. Для того чтобы исходящая от адвоката корреспонденция могла быть однозначно идентифицирована как почта адвоката, следует использовать фирменные бланки адвокатского образования; если документ оформлен не на бланке, обязательно указывать, что этот документ составлен адвокатом.

7. Соблюдать осторожность при работе с ежедневниками и органайзерами (как бумажными, так и электронными), поскольку в них содержится много конфиденциальной информации.

8. Каждый компьютер снабдить прочно удерживаемой наклейкой, содержащей надпись: «Компьютер принадлежит адвокату (фамилия, имя, отчество) и содержит адвокатские производства по делам его доверителей».

9. Для защиты информации, содержащейся в компьютере адвоката, установить периодически изменяемые пароли и систематически тестировать компьютер на предмет выявления попыток незаконного проникновения.

10. Особое внимание уделить локальной сети, а также получению и отправке информации через Интернет, то есть контролю за безопасностью электронной почты.

11. Компьютер, в котором хранится вся информация, создаваемая в адвокатском образовании, или сервер разместить в отдельном помещении с особым доступом – защитой от вторжения, а наиболее важную информацию хранить на сервере в зашифрованном виде.

12. Принять меры к тому, чтобы исключить возможность доступа к содержимому компьютеров, на которых работают адвокаты, всех остальных лиц (защита информации может быть обеспечена путем специальных шифровальных программ, например PGP (Pretty Good Privacy), которая доступна на сайте www.pgp.com).

13. Хранить отдельно адвокатские производства в отношении каждого доверителя, а при необходимости (в том числе и для

удобства) – адвокатские производства по каждому делу; хранить адвокатские производства в папках, имеющих надпись: «Адвокатское производство. Содержащиеся в адвокатском производстве сведения составляют охраняемую законом адвокатскую тайну и не могут использоваться в качестве доказательств обвинения».

14. Правовую аналитику (изложение правовой позиции, тактика, рекомендации и др.) хранить отдельно от документов, представленных доверителем.

15. Папки с адвокатскими производствами хранить в сейфах или шкафах, имеющих надпись: «В сейфе (шкафу) содержатся сведения, составляющие охраняемую законом адвокатскую тайну»; такие же надписи должны быть и на архивных шкафах.

16. После завершения работы с документами поместить их в архив, место расположения которого и порядок хранения документов в котором также определяются с учетом требования о сохранении адвокатской тайны.

17. Всех работников адвокатских образований при принятии их на работу предупредить о недопустимости разглашения адвокатской тайны и проинструктировать, как следует организовать работу на своем рабочем месте, чтобы информация не могла попасть к посторонним.

18. Проинформировать всех работников адвокатских образований о том, что истребование от них, так же как и от адвоката, сведений, связанных с оказанием юридической помощи, не допускается.

19. Ознакомить помощников адвокатов, стажеров адвокатов и иных сотрудников адвокатских образований с Кодексом, обеспечить соблюдение ими норм Кодекса в части, соответствующей их трудовым обязанностям.

20. Уделить особое внимание защите сведений, известных сетевому администратору и бухгалтеру.

21. Разработать на случай незаконного проникновения в офис действия, направленные на предотвращение незаконного доступа к сведениям, составляющим адвокатскую тайну.

НАЛИЧИЕ В ПОВЕДЕНИИ АДВОКАТА ПРИЗНАКОВ УГОЛОВНО-ПРАВОВОГО ДЕЯНИЯ НЕ ИСКЛЮЧАЕТ ВОЗМОЖНОСТЬ ДИСЦИПЛИНАРНОГО ПРОИЗВОДСТВА

**Разъяснение Комиссии ФПА РФ по этике и стандартам
по вопросам применения п. 3 ст. 21 КПЭА
(утв. решением Совета ФПА РФ 28.01.2016)**

В ответ на запрос президента Федеральной палаты адвокатов от 16 сентября 2015 года Комиссия Федеральной палаты адвокатов по этике и стандартам дает следующее разъяснение по вопросам применения п. 3 ст. 21 Кодекса профессиональной этики адвоката.

1. Квалификационная комиссия и совет адвокатской палаты субъекта РФ не вправе делать выводы о наличии в поведении адвоката признаков уголовно наказуемого деяния или административного правонарушения.

При этом следует иметь в виду следующее.

1.1. Адвокатская палата субъекта РФ и ее органы в настоящее время не уполномочены федеральным законодательством делать выводы о наличии в поведении адвоката признаков уголовно наказуемого деяния или административного правонарушения в связи со следующим.

Квалификационная комиссия адвокатской палаты субъекта РФ создается для приема квалификационных экзаменов у лиц, претендующих на присвоение статуса адвоката, а также для рассмотрения жалоб на действия (бездействие) адвокатов (п. 1 ст. 33 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»).

Совет адвокатской палаты субъекта РФ рассматривает жалобы на действия (бездействие) адвокатов с учетом заключения квалификационной комиссии (подп. 9 п. 3 ст. 31 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»).

Таким образом, компетенция квалификационной комиссии и совета адвокатской палаты субъекта РФ включает установление в действиях (бездействии) адвоката только признаков дисциплинарного проступка и применение к адвокату мер дисциплинарной ответственности.

1.2. Установление в поведении адвоката (как и любого другого лица) признаков уголовно наказуемого деяния или административного правонарушения возможно лишь в порядке, предусмотренном соответствующим законодательством.

Порядок уголовного судопроизводства на территории РФ устанавливается УПК РФ и является обязательным для судов, органов прокуратуры, органов предварительного следствия и органов дознания, а также иных участников уголовного судопроизводства (ч. 1–2 ст. 1 УПК РФ).

Следовательно, вопрос о наличии в действиях (бездействии) адвоката признаков уголовно наказуемого деяния может быть решен только в порядке уголовного судопроизводства, определенном УПК РФ.

Изложенное в полной мере относится и к вопросам установления в действиях адвокатов признаков административных правонарушений (ч. 1 ст. 28.1 КоАП РФ).

В связи с этим, независимо от того, совершены ли вменяемые адвокату действия при осуществлении адвокатской деятельности или вне ее осуществления, вопрос о наличии в действиях адвоката признаков уголовно наказуемого деяния, оценка таких действий (бездействия) может быть произведена лишь органами, осуществляющими уголовное преследование, в порядке, предусмотренном уголовно-процессуальным законодательством.

Из изложенного следует, что органы адвокатской палаты не вправе отказывать в возбуждении и осуществлении дисциплинар-

ного производства в связи с наличием в жалобе заявителя прямого или косвенного указания на наличие в поведении адвоката признаков уголовно наказуемого деяния.

2. Наличие признаков уголовно-правового деяния или административного правонарушения в поведении адвоката, установленное компетентными органами, само по себе не является обстоятельством, исключающим возможность дисциплинарного производства.

При этом следует иметь в виду следующее.

2.1. Содержащийся в Кодексе профессиональной этики адвоката (далее – КПЭА) перечень оснований отказа в возбуждении дисциплинарного производства является исчерпывающим. Дисциплинарное производство не подлежит возбуждению президентом адвокатской палаты субъекта РФ лишь при наличии следующих оснований:

– заявление подано ненадлежащим субъектом (п. 4 ст. 20 КПЭА);

– заявление основано на отношениях по созданию и функционированию адвокатских образований (п. 5 ст. 20 КПЭА);

– заявление является анонимным (п. 6 ст. 20 КПЭА);

– ранее состоялось решение по дисциплинарному производству с теми же участниками по тому же предмету и основанию (подп. 1 п. 3 ст. 21 КПЭА);

– ранее состоялось решение о прекращении дисциплинарного производства (подп. 2 п. 3 ст. 21 КПЭА);

– истекли сроки применения мер дисциплинарной ответственности (подп. 3 п. 3 ст. 21 КПЭА).

КПЭА не содержит в качестве оснований для отказа в возбуждении дисциплинарного производства указание на наличие признаков уголовно-правового деяния или административного правонарушения в поведении адвоката, или наличие возбужденного в отношении адвоката уголовного дела или дела об административном правонарушении.

2.2. Общеизвестный принцип римского права «non bis in idem» (никто не должен нести двойное наказание за одно преступление)

раскрывается правоведами применительно к такому принципу юридической ответственности, как принцип справедливости¹.

Данный правовой принцип указывает на невозможность дважды привлечь к ответственности одного вида. При этом отсутствует запрет на привлечение лица за совершение одного деяния к разным видам ответственности. В частности, к дисциплинарной и к уголовной ответственности, а также к дисциплинарной, административной или уголовной ответственности и к материальной ответственности (например, п. 32 УВС ВС РФ, утв. Указом Президента РФ от 10 ноября 2007 г. № 1495²).

О возможности различных видов ответственности за совершение одного деликта свидетельствует также наличие института гражданского иска в уголовном процессе.

Данный довод находит подтверждение также и в научной литературе, в которой приводятся следующие аргументы:

– одни и те же действия могут одновременно нарушать как установленную в организации или профессиональном сообществе дисциплину, так и общественный порядок или порядок государственного управления;

– дисциплинарные, административные и уголовные санкции имеют различную целевую направленность³.

2.3. Конституция Российской Федерации (ч. 1 ст. 50) устанавливает, что никто не может быть повторно осужден за одно и то же преступление.

Именно в этом контексте – запрет двойной ответственности одного вида за один и тот же проступок – данный правовой принцип закреплен в отраслевых кодексах РФ:

¹ См., в частности: Марченко М.Н. Теория государства и права. М., 2005. С. 633; Лазарев В.В., Липень С.В. Теория государства и права. М., 1998. С. 362.

² URL: http://base.garant.ru/192196/1/#block_111000

³ См., в частности: Витрук Н.В. Общая теория юридической ответственности. 2-е изд., испр. и доп. М.: НОРМА, 2009. С. 432; Алехин А.П. Административная ответственность за правонарушение на транспорте. М., 1967. С. 44–45; Стариков Ю.Н. Служебное право. М., 1996. С. 421.

- «никто не может нести уголовную ответственность дважды за одно и то же преступление» (ч. 2 ст. 6 Уголовного кодекса РФ);
- «никто не может нести административную ответственность дважды за одно и то же административное правонарушение» (ч. 5 ст. 4.1 КоАП РФ).

Аналогичным образом сформулирована норма ст. 4 Протокола от 22.11.1984 № 7 к Конвенции о защите прав человека и основных свобод: «Никто не должен быть повторно наказан в уголовном порядке в рамках юрисдикции одного и того же государства за преступление, за которое уже был оправдан или осужден в соответствии с законом этого государства».

2.4. Этот подход находит подтверждение в судебной практике. Так, Верховный суд РФ указал на возможность одновременного привлечения к материальной ответственности по трудовому законодательству и к уголовной ответственности (определение Судебной коллегии по уголовным делам ВС РФ от 05.02.2014 №18-УДП13-2¹).

Суд Фрунзенского района г. Иванова в решении от 15.10.2014 по делу № 2-3723/14 указал, что Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» (п. 1 ст. 17) и КПЭА не исключают возможность применения одновременно за одно и то же нарушение меры как уголовно-правовой, так и дисциплинарной ответственности (копия судебного решения приложена к письму АП Ивановской области от 08.10.2015 в адрес ФПА РФ).

2.5. Высший орган адвокатского самоуправления – Всероссийский съезд адвокатов – 22.04.2013 принял Обращение «О соблюдении правил профессиональной этики», в котором особо подчеркнул, что к профессиональным обязанностям адвоката относятся не только его деятельность, непосредственно связанная с оказанием юридической помощи доверителю по конкретным поручениям. Круг обязанностей адвоката, присущих его профес-

¹ URL: http://vsrf.ru/vscourt_detale.php?id=9822

сии, существенно шире и включает в себя целый комплекс иных профессиональных обязанностей: соблюдение положений законодательства об адвокатуре и процессуального законодательства, норм профессиональной этики адвоката, а также решений органов адвокатского самоуправления, составной частью которых является требование соблюдения закона.

2.6. Принцип презумпции невиновности (ч. 1 ст. 49 Конституции РФ, ч. 1 ст. 14 УПК РФ) является конституционным (в силу его особой значимости) и конкретно-отраслевым (в силу сферы применения) – уголовным и уголовно-процессуальным. Данный правовой принцип не применяется (и не может быть нарушен) в дисциплинарной процедуре, осуществляемой в соответствии с КПЭА.

В ходе дисциплинарной процедуры органы адвокатской палаты руководствуются материальными нормами, содержащимися в Федеральном законе «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» и КПЭА, и реализуют данную процедуру в соответствии с правилами, указанными в данных нормативных актах. Органы адвокатской палаты не руководствуются при этом нормами уголовного права и не применяют уголовно-процессуальное законодательство. Таким образом, дисциплинарная процедура ни в коей мере не затрагивает полномочия лиц и органов, осуществляющих уголовное судопроизводство. Решение по дисциплинарному производству не является преюдицией для уголовного процесса.

Настоящее Разъяснение вступает в силу и становится обязательным для всех адвокатских палат и адвокатов после утверждения советом Федеральной палаты адвокатов и опубликования на официальном сайте Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации в Интернете.

После вступления в силу настоящее Разъяснение подлежит опубликованию в издании «Вестник Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации» и в издании «Новая адвокатская газета».

ОБ УЧАСТИИ АДВОКАТА В ОРД

Разъяснение

Комиссии по этике и стандартам

по вопросам применения п. 3.1 ст. 9 КПЭА

(утв. решением Совета ФПА РФ 28.01.2016)

В ответ на запрос президента Федеральной палаты адвокатов от 16 сентября 2015 года Комиссия Федеральной палаты адвокатов по этике и стандартам дает следующее разъяснение по вопросам применения п. 3.1 ст. 9 Кодекса профессиональной этики адвоката.

В запросе констатируется, что в дисциплинарной практике адвокатских палат по-разному квалифицируются случаи оказания адвокатами содействия органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность, в частности, квалификационные комиссии и советы адвокатских палат в некоторых случаях усматривают наличие противоречий между положениями действующего законодательства: ст. 17 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» (далее – Закон ОРД), п. 5 ст. 6 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» (далее – Закон), п. 3.1. ст. 9 Кодекса профессиональной этики адвоката (далее – Кодекс).

Положения всех трех упомянутых выше нормативных актов действительно не полностью соотносятся между собой. В Законе запрет для адвокатов сотрудничать с органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, отнесен только к сотрудничеству негласному, но не ограничивает его одной лишь сферой оказания юридической помощи, а распространяет на любые жизненные ситуации. Кодекс, напротив, расширяет запрет на все формы сотрудничества – как негласное, так и гласное, – но сужает

сферу его действия пределами адвокатской деятельности. Закон ОРД, употребляя в ст. 17 иную терминологию, запрещает использовать конфиденциальное содействие адвокатов по контракту.

Проблемными в дисциплинарной практике адвокатских палат стали ситуации, когда адвокат принимал участие в негласных оперативно-розыскных мероприятиях с согласия и в интересах своего доверителя, устраняя вред, причиняемый последнему преступными действиями. Органы адвокатских палат занимали при рассмотрении дисциплинарных производств разные позиции: одни признавали в действиях адвокатов дисциплинарный проступок, другие приходили к выводу об отсутствии нарушения Закона и Кодекса, третьи прекращали дисциплинарное производство вследствие неопределенности нормативно-правовой базы, содержащей различные формулировки соответствующих императивных предписаний. Наблюдались расхождения по таким ситуациям и в точках зрения квалификационной комиссии и совета палаты.

В тех же случаях, когда квалификационные комиссии и советы признавали в действиях адвокатов дисциплинарные проступки и наказывали их, вплоть до прекращения статуса, суды отменяли эти решения, признавая оперативно-розыскные мероприятия с участием адвокатов допустимыми доказательствами и восстанавливая адвокатов в профессиональном сообществе. При этом органы адвокатского самоуправления основывали свои решения на п. 5 ст. 6 Закона, п. 3.1 ст. 9 Кодекса, а суды – на ст. 17 Закона ОРД, разрешающей привлекать любых лиц с их согласия к подготовке или проведению оперативно-розыскных мероприятий не на контрактной основе.

Отмечая расхождения в законодательной регламентации взаимоотношений оперативно-розыскных служб и адвокатов, а также отсутствие единства в доктринальном и судебном толковании норм закона, Комиссия не считает их непреодолимыми препятствиями для выработки оптимальных правил поведения адвокатов в такого рода сложных ситуациях. В частности, отсутствуют основания для существенного разграничения терминов «сотрудничество»

и «содействие», первый из которых предусматривает контрактную форму, а второй – бесконтрактную. Так, в ст. 18 Закона ОРД эти термины употребляются как синонимы, а в ст. 17 говорится о конфиденциальном содействии отдельных лиц с их согласия как по контракту, так и без него. С учетом изложенного содержащийся в п. 5 ст. 6 Закона запрет следует рассматривать как охватывающий любую тайную, конфиденциальную, скрытую помощь со стороны адвоката при проведении ОРД – как по контракту, так и без него; как постоянную, так и разовую.

Не критично для дачи настоящих Разъяснений и отмеченное выше противоречие между нормами Закона и Кодекса. Необходимо только не отождествлять сотрудничество (содействие) адвоката при проведении оперативно-розыскных мероприятий – их перечень содержится в ст. 6 Закона ОРД – с иными контактами адвоката с органами, осуществляющими ОРД, которые допустимы и неизбежны и ОРД не являются: подача заявлений о преступлениях, передача материалов, подтверждающих факты подготовки или совершения преступных деяний, дача объяснений при проверке обращения в полицию.

В своих разъяснениях Комиссия исходит из того, что в таких ситуациях в противоречие вступают две важные ценности: с одной стороны – безусловная польза действий адвоката для доверителя, с другой – доверие общества к институту адвокатуры и профессии адвоката, основанное на принципах независимости и адвокатской тайны и подрываемое участием адвоката в тайном сыске.

Наиболее разумным и социально полезным для разрешения подобных противоречий – как ориентируют в своих решениях Конституционный суд РФ и Европейский суд по правам человека – является поиск баланса, который не приносит один значимый интерес в жертву другому.

Комиссия считает, что такого рода баланс достигается исходя из общеправового принципа крайней необходимости (в международном праве, например в Европейской конвенции по защите прав

человека и основных свобод, употребляется прилагательное «абсолютная»).

Руководствуясь этим принципом, адвокат, столкнувшись с угрозой причинения вреда своему доверителю, обязан:

- убедиться в том, что такая угроза реальна;
- обсудить с доверителем меры ее ликвидации помимо обращения в правоохранительные органы, в частности, осуществляющие оперативно-розыскную деятельность;
- поставить доверителя в известность о запретах для адвоката сотрудничества с органами, осуществляющими ОРД, установленных Законом и Кодексом;
- если без ОРД эффективно противостоять преступным действиям нельзя, постараться обеспечить участие в оперативно-розыскных мероприятиях других лиц, в частности самого доверителя;
- только если без участия самого адвоката в ОРД защитить интересы доверителя не представляется возможным, адвокат вправе разово содействовать (сотрудничать) в ОРД на бесконтрактной основе.

Следует подчеркнуть, что участие в ОРД для адвоката может быть мотивировано при оказании юридической помощи только защитой интересов доверителя, а за ее пределами – противостоянием угроз совершения преступных действий в отношении самого адвоката и его близких родственников. Обоснование участия в ОРД общегражданским долгом, стремлением помочь государству в борьбе с преступностью для адвоката недопустимо, поскольку институт адвокатуры такой цели не преследует, а создан исключительно для оказания профессиональной юридической помощи.

Настоящее Разъяснение вступает в силу и становится обязательным для всех адвокатских палат и адвокатов после утверждения советом Федеральной палаты адвокатов и опубликования на официальном сайте Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации в Интернете.

После вступления в силу настоящее Разъяснение подлежит опубликованию в издании «Вестник Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации» и в издании «Новая адвокатская газета».

**РАЗЪЯСНЕНИЕ КОМИССИИ
ПО ЭТИКЕ И СТАНДАРТАМ**
по вопросам применения пункта 3 статьи 9
Кодекса профессиональной этики адвоката

17.02.2017 05/17

В ответ на запрос Совета Адвокатской палаты Рязанской области от 23 июня 2016 года относительно возможности совмещения должности директора института образовательного учреждения со статусом адвоката Комиссия Федеральной палаты адвокатов по этике и стандартам дает следующее разъяснение по вопросам применения пункта 3 статьи 9 Кодекса профессиональной этики адвоката.

Пункт 3 статьи 9 Кодекса профессиональной этики адвоката устанавливает, что адвокат не вправе заниматься иной оплачиваемой деятельностью в форме непосредственного (личного) участия в процессе реализации товаров, выполнения работ или оказания услуг, за исключением научной, преподавательской, экспертной, консультационной, в том числе в органах и учреждениях Федеральной палаты адвокатов и адвокатских палат субъектов Российской Федерации, а также в адвокатских образованиях, и иной творческой деятельности.

Согласно пункту 1 статьи 2 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» адвокат не вправе вступать в трудовые отношения в качестве работника, за исключением научной, преподавательской и иной творческой деятельности, а также занимать государственные должности Российской Федерации, государственные должности субъектов Рос-

сийской Федерации, должности государственной службы и муниципальные должности.

Пункт 21 статьи 2 Федерального закона «Об образовании в Российской Федерации» определяет педагогического работника как физическое лицо, которое состоит в трудовых, служебных отношениях с организацией, осуществляющей образовательную деятельность, и выполняет обязанности по обучению, воспитанию обучающихся и (или) организации образовательной деятельности.

Главой 52 Трудового кодекса Российской Федерации установлены особенности регулирования труда педагогических работников. Так, в силу статьи 332 Трудового кодекса Российской Федерации трудовые договоры на замещение должностей педагогических работников, относящихся к профессорско-преподавательскому составу, в организации, осуществляющей образовательную деятельность по реализации образовательных программ высшего образования и дополнительных профессиональных программ, могут заключаться как на неопределенный срок, так и на срок, определенный сторонами трудового договора.

В связи с изложенным, по общему правилу адвокат не вправе вступать в трудовые отношения в качестве работника. Исключением из этого правила является заключение адвокатом в качестве педагогического работника трудового договора на замещение должностей педагогических работников, относящихся к профессорско-преподавательскому составу.

В соответствии с частью 2 статьи 46 Федерального закона «Об образовании в Российской Федерации» номенклатура должностей педагогических работников организаций, осуществляющих образовательную деятельность, должностей руководителей образовательных организаций утверждается Правительством Российской Федерации.

Указанная номенклатура утверждена Постановлением Правительства РФ от 8 августа 2013 года №678 «Об утверждении номенклатуры должностей педагогических работников организаций,

осуществляющих образовательную деятельность, должностей руководителей образовательных организаций».

Согласно разделу I указанной номенклатуры в список должностей педагогических работников, отнесенных к профессорско-преподавательскому составу, включены: ассистент, декан факультета, начальник факультета, директор института, начальник института, доцент, заведующий кафедрой, начальник кафедры, заместитель начальника кафедры, профессор, преподаватель, старший преподаватель.

При этом соотношение учебной (преподавательской) и другой педагогической работы в пределах рабочей недели или учебного года определяется соответствующим локальным нормативным актом организации (часть 6 статьи 47 Федерального закона «Об образовании в Российской Федерации»).

Дополнительно к должностным обязанностям поименованной в запросе должности директора института относится обязанность создавать и читать курсы по дисциплинам, преподаваемым на факультете (в институте), в установленном образовательным учреждением порядке и объеме в силу Единого квалификационного справочника должностей руководителей, специалистов и служащих (раздел «Квалификационные характеристики должностей руководителей и специалистов высшего профессионального и дополнительного профессионального образования»), утвержденного Приказом Минздравсоцразвития РФ от 11 января 2011 года №1н.

Из приведенных норм следует, что адвокат вправе вступать в трудовые отношения с организациями, осуществляющими образовательную деятельность, на замещение должностей, в том числе ассистента, декана факультета, начальника факультета, директора института, начальника института, доцента, заведующего кафедрой, начальника кафедры, заместителя начальника кафедры, профессора, преподавателя, старшего преподавателя.

Указанная деятельность адвоката относится к преподавательской деятельности и является одним из исключений, предусмо-

тренных пунктом 3 статьи 9 Кодекса профессиональной этики адвоката и пунктом 1 статьи 2 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации».

При этом к отношениям, возникающим в связи с осуществлением адвокатом преподавательской деятельности, при наличии противоречий с иными правилами подлежат применению правила, предусмотренные законодательством об адвокатской деятельности и адвокатуре.

Настоящее Разъяснение вступает в силу и становится обязательным для всех адвокатских палат и адвокатов после утверждения советом Федеральной палаты адвокатов и опубликования на официальном сайте Федеральной палаты адвокатов в сети Интернет.

После вступления в силу настоящее Разъяснение подлежит опубликованию в издании «Вестник Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации» и в издании «Новая адвокатская газета».

РАЗЪЯСНЕНИЕ КОМИССИИ ПО ЭТИКЕ И СТАНДАРТАМ

**по вопросу осуществления судебного представительства
лицом, статус адвоката которого приостановлен**

17.02.2017 04/17

В ответ на запрос Совета Адвокатской палаты Республики Северная Осетия – Алания от 10 июня 2016 г. о возможности судебного представительства близких родственников на безвозмездной основе лицом, чей статус адвоката приостановлен, Комиссия Федеральной палаты адвокатов по этике и стандартам дает следующее разъяснение.

В соответствии с п. 3.1 ст. 16 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» лицо, статус адвоката которого приостановлен, не вправе осуществлять адвокатскую деятельность, а также занимать выборные должности в органах адвокатской палаты или Федеральной палаты адвокатов.

Согласно п. 1 ст. 1 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» 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.

В силу подп. 4 п. 2 ст. 2 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», оказывая юридическую помощь, адвокат участвует в качестве представителя доверителя в гражданском судопроизводстве.

Таким образом, лицо, статус адвоката которого приостановлен, не вправе осуществлять адвокатскую деятельность, в том числе участвовать в качестве представителя доверителя в гражданском судопроизводстве. Нарушение данного требования влечет за собой прекращение статуса адвоката в силу прямого указания п. 3.1 ст. 16 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации».

Юридическая помощь, оказываемая на безвозмездной основе близким родственникам либо близким лицам, лицом, статус адвоката которого приостановлен, формально может расцениваться как адвокатская деятельность. Однако нельзя не принимать во внимание наличие у лица, в том числе и статус адвоката которого приостановлен, естественного и бесспорного права иметь возможность защитить близких ему людей.

В рассматриваемой ситуации следует констатировать противоречие двух этических (профессионально-этической и нравственно-этической), охраняемых законом ценностей: законных интересов адвокатской корпорации в части условий (порядка) допуска к адвокатской деятельности, с одной стороны, и правовых интересов тех, жизнь, здоровье и благополучие которых дороги данному лицу, с другой стороны.

Ранее Комиссия уже отмечала в своем Разъяснении по вопросам применения п. 3.1 ст. 9 Кодекса профессиональной этики адвоката, что наиболее разумным и социально полезным для разрешения подобных противоречий – как ориентируют в своих решениях Конституционный суд РФ и Европейский суд по правам человека – является поиск баланса, который не приносит один значимый интерес в жертву другому.

Статья 2 Конституции Российской Федерации устанавливает, что человек, его права и свободы являются высшей ценностью.

Как следует из преамбулы Кодекса профессиональной этики адвоката, данный акт принят в целях поддержания профессиональной чести, развития традиций российской (присяжной) ад-

вокатуры и сознавая нравственную ответственность перед обществом. Существование и деятельность адвокатского сообщества невозможны без соблюдения корпоративной дисциплины и профессиональной этики, заботы адвокатов о своих чести и достоинстве, а также об авторитете адвокатуры.

В силу п. 1 ст. 4 Кодекса профессиональной этики адвоката адвокат при всех обстоятельствах должен сохранять честь и достоинство, присущие его профессии.

В связи с чем представляется несправедливым и некорректным буквальное толкование п. 1 ст. 1 и п. 3.1 ст. 16 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» как лишаящее возможности лицо, статус адвоката которого приостановлен, оказать юридическую помощь близкому родственнику (близкому человеку).

Исходя из того, что возможность защиты близких людей представляет собой естественное благо, без которого утрачивают значение многие другие блага и ценности, Комиссия признает, что оказание адвокатом, статус которого приостановлен, юридической помощи близким родственникам (близким людям), оказавшимся в трудной жизненной ситуации, не умаляет авторитет адвокатуры, профессиональную честь адвоката и не нарушает традиции российской адвокатуры. Иной вывод не соответствовал бы условиям функционирования адвокатуры как института гражданского общества в демократическом правовом государстве, где человек, его права и свободы являются высшей ценностью.

Комиссия приходит к выводу, что справедливое равновесие при защите обеих указанных ценностей достигается путем признания допустимым оказания юридической помощи адвокатом, статус которого приостановлен, лишь на безвозмездной основе близким родственникам либо близким лицам, круг которых определен законом.

Круг близких родственников и близких лиц определен, в том числе ст. 14 Семейного кодекса Российской Федерации, п. 3 и 4

ст. 5 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации с учетом разъяснений, изложенных в Постановлении Пленума Верховного суда РФ от 27 января 1999 г. №1 «О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)» (ред. от 03.12.2009).

Вместе с тем Комиссия полагает, что в сложной этической ситуации адвокату, статус которого приостановлен, необходимо обращаться с запросом по поводу возможных его действий в совет адвокатской палаты субъекта Российской Федерации, членом которой адвокат состоит. Совет адвокатской палаты с учетом всех существенных обстоятельств даст по запросу адвокату разъяснение о возможности оказания юридической помощи на безвозмездной основе близким родственникам либо близким лицам адвокатом, статус которого приостановлен, в каждом конкретном случае.

Оказание юридической помощи адвокатом, статус которого приостановлен, близким родственникам либо близким лицам, круг которых определен законом, на возмездной основе не допускается ни при каких обстоятельствах и является нарушением законодательства об адвокатской деятельности и адвокатуре.

При этом оказание юридической помощи адвокатом, статус которого приостановлен, в случае когда такая помощь оказывается близким родственникам либо близким лицам на безвозмездной основе, не подпадает под категорию оказания юридической помощи pro bono. Указанный вид юридической помощи может оказываться лишь при наличии действующего статуса адвоката.

Нарушение адвокатом, статус которого приостановлен, норм законодательства об адвокатской деятельности и адвокатуре и (или) Кодекса профессиональной деятельности адвоката является предметом рассмотрения органов адвокатской палаты в пределах их компетенции.

Настоящее Разъяснение вступает в силу и становится обязательным для всех адвокатских палат и адвокатов после утверж-

дения советом Федеральной палаты адвокатов и опубликования на официальном сайте Федеральной палаты адвокатов в сети Интернет.

После вступления в силу настоящее Разъяснение подлежит опубликованию в издании «Вестник Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации» и в издании «Новая адвокатская газета».

ПРЕЗИДЕНТАМ АДВОКАТСКИХ ПАЛАТ СУБЪЕКТОВ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

О правовой позиции Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации по вопросу расчета страховых взносов на обязательное пенсионное страхование

Уважаемые коллеги!

В связи с поступающими обращениями информируем вас о правовой позиции Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации по вопросу расчета страховых взносов адвокатов на обязательное пенсионное страхование.

С 1 января 2017 г. страховые взносы начисляются согласно положениям главы 34 «Страховые взносы» Налогового кодекса Российской Федерации (далее – НК РФ).

На основании подп. 1 п. 9 ст. 430 НК РФ для самозанятых граждан (в том числе адвокатов), уплачивающих НДФЛ, доход учитывается в соответствии со ст. 210 НК РФ (в части дохода от предпринимательской и (или) иной профессиональной деятельности).

Согласно п. 3 ст. 210 НК РФ доходы физических лиц, облагаемые по ставке 13%, могут быть уменьшены на суммы налоговых вычетов, установленных ст. 218–221 НК РФ.

Начиная с 2017 г. при расчете страховых взносов на обязательное пенсионное страхование для самозанятых граждан, уплачивающих НДФЛ, учитываются реально произведенные и документально подтвержденные расходы на ведение деятельности (профессиональные налоговые вычеты – п. 1 ст. 221 НК РФ), предусмотренные главой 23 НК РФ (см. Письмо Минфина России от 13 января 2017 г. №03-15-05/10319).

С 1 января 2017 г. адвокаты при расчете страховых взносов на обязательное пенсионное страхование могут уменьшать полученные от адвокатской деятельности доходы на суммы налоговых вычетов, указанных в ст. 221 НК РФ.

При расчете страховых взносов, подлежащих исчислению за прошлые налоговые периоды (2016 год и ранее) на основании Федерального закона «О страховых взносах в Пенсионный фонд Российской Федерации, Фонд социального страхования Российской Федерации, Федеральный фонд обязательного медицинского страхования», в соответствии с правовой позицией, изложенной в Постановлении Конституционного суда РФ от 30 ноября 2016 г. №27-П *«По делу о проверке конституционности пункта 1 части 8 статьи 14 Федерального закона «О страховых взносах в Пенсионный фонд Российской Федерации, Фонд социального страхования Российской Федерации, Федеральный фонд обязательного медицинского страхования» и статьи 227 Налогового кодекса Российской Федерации в связи с запросом Кировского областного суда»*, адвокаты также вправе полученные от адвокатской деятельности доходы уменьшать на суммы установленных п. 1 ст. 221 НК РФ профессиональных налоговых вычетов.

Адвокаты, уплатившие за отчетные (расчетные) периоды, истекшие до 1 января 2017 г., страховые взносы (пени, штрафы), расчет которых был произведен без учета профессиональных налоговых вычетов, и имеющие документы, подтверждающие произведенные расходы на осуществление адвокатской деятельности, вправе обратиться за возвратом излишне уплаченных взносов (пеней, штрафов) в соответствующие органы Пенсионного фонда Российской Федерации за предшествующий период, но не более чем за три года (см. ст. 21 Федерального закона от 3 июля 2016 г. №250-ФЗ (в ред. от 19 декабря 2016 г.) «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу отдельных законодательных актов (положений законодательных актов) Российской Федерации в связи

с принятием Федерального закона «О внесении изменений в части первую и вторую Налогового кодекса Российской Федерации в связи с передачей налоговым органам полномочий по администрированию страховых взносов на обязательное пенсионное, социальное и медицинское страхование»).

Это право имеют все адвокаты независимо от избранной ими формы адвокатского образования, так как, исходя из системы действующего правового регулирования, обязанность уплачивать страховой взнос возложена на всех адвокатов, независимо от избранной ими организационно-правовой формы деятельности.

Президент ФПА РФ

Ю.С. Пилипенко

ПРЕЗИДЕНТАМ АДВОКАТСКИХ ПАЛАТ СУБЪЕКТОВ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

О внепроцессуальных обращениях адвокатов

17.01.2017 г.

№09-01/17

Уважаемые коллеги!

Направляется вам адресованное в Федеральную палату адвокатов Российской Федерации письмо первого заместителя Генерального прокурора Российской Федерации А.Э. Буксмана по поводу обращений отдельных адвокатов с жалобами к депутатам Государственной думы, членам Совета Федерации Федерального собрания Российской Федерации и к другим должностным лицам органов государственной власти, не наделенным какими-либо полномочиями в сфере уголовного судопроизводства, по вопросам, не относящимся к компетенции указанных органов, побуждая их к внепроцессуальному воздействию на органы предварительного расследования и прокурора.

Просим довести до адвокатов позицию Генеральной прокуратуры Российской Федерации, согласно которой в соответствии с пунктом 1 статьи 6 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» полномочия адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве, регламентируются соответствующим процессуальным законодательством и не должны использоваться в качестве способа защиты в виде обращения к должностным лицам органов власти, побуждая их к внепроцессуальному вмешательству в досудебное производство по уголовным делам.

Приложение: текст письма на 2 листах (приложение к нему на 29 листах не направляется)

Исполнительный вице-президент А.В. Сучков

**Президенту Федеральной палаты адвокатов
Российской Федерации Пилипенко Ю.С.**

23.12.2016

Уважаемый Юрий Сергеевич!

Анализ поступающих в Генеральную прокуратуру Российской Федерации жалоб на необъективность или неполноту расследования по уголовным делам свидетельствует о складывающейся практике обращения адвокатов с подобными жалобами к депутатам Государственной думы и членам Совета Федерации Федерального собрания Российской Федерации, в Администрацию Президента Российской Федерации и к другим должностным лицам органов государственной власти, не наделенным какими-либо полномочиями в сфере уголовного судопроизводства. При этом защитниками ставятся вопросы, заведомо не относящиеся к компетенции указанных органов. В последнее время такие случаи участились.

Так, адвокат Адвокатской палаты Московской области Мионов И.Б., обратившись 07.12.2016 к первому заместителю председателя Комитета Государственной думы по государственному строительству и законодательству Емельянову М.В. с жалобой на незаконность возбуждения уголовного дела в отношении Мельникова А.А., поставил вопрос о направлении Генеральному прокурору Российской Федерации запроса в порядке статьи 14 Федерального закона от 08.05.1994 №3-ФЗ «О статусе члена Совета Федерации и статусе депутата Государственной думы Федерального Собрания Российской Федерации».

Аналогичную просьбу адресовала депутату Государственной думы Коровникову А.В. адвокат Адвокатской палаты г. Москвы

Моисеева Е.А., обратившись 09.12.2016 к нему с заявлением о необоснованном уголовном преследовании Кадырова И.Ш.

Она же, направив 12.12.2016 жалобу в интересах подзащитного начальнику Управления Президента Российской Федерации по вопросам противодействия коррупции Плохому О.А., потребовала проведения проверки законности действий следственного органа с необоснованной ссылкой на якобы имеющиеся у названного управления соответствующие полномочия.

Осуществляя на предварительном следствии защиту Кайля В.Н., адвокат Адвокатской палаты Саратовской области Скитева О.П. предложила заместителю Председателя Совета Федерации Воробьеву Ю.Л. переслать ее жалобу на нарушение прав доверителя в Генеральную прокуратуру Российской Федерации с требованием об организации выездной проверки и установлении особого контроля за судебным рассмотрением уголовного дела.

Согласно статье 6 Федерального закона от 31.05.2002 №63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» полномочия адвоката, участвующего в качестве представителя или защитника в уголовном судопроизводстве, регламентируются соответствующим процессуальным законодательством Российской Федерации. В соответствии с главой 16 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации действия и решения лиц, осуществляющих уголовное судопроизводство, адвокат вправе самостоятельно обжаловать руководителю следственного органа, прокурору или в суд.

Приведенные выше примеры свидетельствуют о том, что вопреки упомянутым нормам закона адвокаты в качестве способа защиты избирают путь внепроцессуального воздействия на органы предварительного расследования и прокурора, побуждая должностных лиц органов власти к вмешательству в досудебное производство по уголовным делам.

Сообщая об изложенном и направляя копии обращений адвокатов, предлагаю ориентировать членов адвокатского сообщества

на соблюдение установленной законом процедуры оспаривания действий и решений в сфере уголовного судопроизводства и на отказ от практики инициирования влияния на органы уголовного преследования со стороны не уполномоченных на то лиц.

О принятых Вами решениях прошу проинформировать.

Приложение: на 29 л.

*С уважением,
первый заместитель
Генерального прокурора
Российской Федерации*

А.Э. Буксман

ОТЧЕТ

о работе Совета Адвокатской палаты Тверской области в 2016 году

Организационная деятельность Совета

В 2016 году Совет Адвокатской палаты Тверской области, являясь коллегиальным исполнительным органом Адвокатской палаты, работал в количестве 12 человек (Севастьянов А.Е. – президент Адвокатской палаты; Пыжов С.Н. – вице-президент; члены Совета: Башилова Е.Н., Зуева Л.Н., Иванова М.В., Калинин Е.В., Осипов С.В., Иванов А.И., Сапожников Н.А., Перепелкин В.В., Скопинцева Г.Д., Иванцова Г.В.

Советом принято решение о распределении обязанностей между президентом, вице-президентом, членами Совета Адвокатской палаты, за которыми закреплено кураторство адвокатских образований, зарегистрированных в Тверской области.

Свою работу Совет Адвокатской палаты проводил в соответствии с планами, утвержденными на своих заседаниях.

В 2016 году было проведено **19 заседаний Совета Адвокатской палаты**, на которых рассматривались вопросы, входящие в компетенцию Совета, касающиеся его текущей и перспективной деятельности.

Советом было принято «**Положение о требованиях к размещению адвокатских образований**», которое было размещено на сайте Адвокатской палаты. Членами Совета проведена проверка всех адвокатских образований, зарегистрированных в г. Твери. Результаты проверки были рассмотрены на заседании Совета.

Советом приняты разъяснения **«О порядке оформления трудовых отношений и оплате труда помощников адвокатов и стажеров»**.

Совет Адвокатской палаты свою работу проводил во взаимодействии с квалификационной комиссией Адвокатской палаты Тверской области, Управлением Министерства юстиции РФ по Тверской области, Министерством социальной защиты населения Тверской области, руководителями правоохранительных органов и судов.

Советом Адвокатской палаты изучался опыт работы советов адвокатских палат и их формирований в других субъектах Российской Федерации.

В отчетном периоде президент Адвокатской палаты неоднократно выезжал в Москву, Санкт-Петербург для участия в научно-практических конференциях, организованных Федеральной палатой адвокатов Российской Федерации; принимал участие в заседаниях Совета Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации; в заседаниях правления Федерального союза адвокатов России, на заседаниях МС/С/А. Принимал участие в совещании руководителей адвокатских палат ЦФО РФ и в международной конференции в г. Астане (Казахстан).

Президентом в отчетном периоде проведены совещания с адвокатами адвокатских образований, зарегистрированных в Вышневолоцком, Кимрском, Западнодвинском, Торопецком, Нелидовском, Жарковском и Андреапольском районах.

Как член комиссии Тверской области по помилованию принимал участие в ее работе.

Представлял Адвокатскую палату в отношениях с органами государственной власти, органами местного самоуправления, общественными объединениями и организациями по вопросам касающимся деятельности адвокатуры.

Советом во всех адвокатских образованиях были проведены собрания по выборам делегатов на конференцию и представ-

лены в Совет соответствующие протоколы. По решению Совета были проведены собрания адвокатов, учредивших адвокатские кабинеты, по избранию делегатов на отчетную конференцию в Твери, Вышнем Волочке, Ржеве, Кимрах. Ответственным за проведение данных собраний был назначен вице-президент Адвокатской палаты. По итогам проведения собраний во всех адвокатских образованиях было избрано на конференцию Адвокатской палаты Тверской области **50 делегатов**. Члены Совета АП ТО, квалификационной комиссии, ревизионной комиссии, являющиеся адвокатами, **в количестве 21 адвоката** включены в списки делегатов конференции в соответствии с ***Порядком избрания делегатов на конференцию адвокатов Тверской области, утвержденным решением Совета Адвокатской палаты Тверской области от 17 мая 2011 года.*** **Таким образом, делегатами отчетной конференции являются 71 адвокат АП ТО.**

Состав и структура Адвокатской палаты Тверской области

На 1 января 2017 года в реестре адвокатов Адвокатской палаты Тверской области зарегистрировано 494 адвоката, из них действующих адвокатов – 463, статус в отношении 31 адвоката приостановлен. На 1 января 2016 года было зарегистрировано 478 адвокатов, действующих адвокатов – 448, статус в отношении 30 адвокатов был приостановлен.

Таким образом, численность действующих адвокатов Адвокатской палаты по сравнению с предыдущим годом увеличилась на 15 адвокатов.

Семь адвокатов имеют ученую степень кандидата юридических наук.

За отчетный период квалификационная комиссия Адвокатской палаты Тверской области на 12 заседаниях приняла экзамен у 51 претендента. Выдержали экзамен 29 претендентов. В 2015 году квалификационная комиссия приняла экзамен у 30 претендентов – выдержали экзамен 18 претендентов.

В 2016 году в отношении семи адвокатов статус прекращен:
– **пяти** – на основании подп. 1 п. 1 ст. 17 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» (подача адвокатом заявления).

– **двух** – на основании подп. 3 п. 1 ст. 17 ФЗ (смерть адвоката) – **Михеева Андрея Владимировича (адвокатский кабинет №61, Удомля); Гуревича Льва Вячеславовича (филиал №1 г. Твери НО «ТОКА»).**

Статус семи адвокатов приостановлен в соответствии со ст.16 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации».

В соответствии со ст. 15 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» на заседаниях Совета рассмотрены и удовлетворены **уведомления двух адвокатов об изменении членства в Адвокатской палате.**

На 1 января 2017 года во всех районах Тверской области, кроме Молоковского и Сандовского районов, зарегистрированы и работают адвокатские образования. По решению Совета обслуживание вышеуказанных районов возложено на адвокатские образования, зарегистрированные в Краснохолмском, Весьегонском и Бежецком районах.

На 1 января 2017 года зарегистрированы и действуют следующие адвокатские образования.

Коллегии адвокатов

– Некоммерческая организация «Тверская областная коллегия адвокатов» – **председатель президиума коллегии Севастьянов Александр Ефимович** (229 адвокатов, из них статус 20 адвокатов приостановлен).

– Верхневолжская коллегия адвокатов – **председатель коллегии Гомон Евгений Алексеевич** (13 адвокатов, из них статус 1 адвоката приостановлен).

– Коллегия адвокатов «Закон и Право» – **председатель коллегии Иванов Александр Иванович** (13 адвокатов, из них статус 2 адвокатов приостановлен).

– Коллегия адвокатов «Эгида» – **председатель коллегии Осипов Сергей Вячеславович** (9 адвокатов).

– Коллегия адвокатов «Адвокатский центр» – **председатель коллегии Перепелкин Владимир Викторович** (10 адвокатов, из них статус 1 адвоката приостановлен).

– Кимрская городская коллегия адвокатов – **председатель коллегии Калашникова Валентина Васильевна** (9 адвокатов).

– Коллегия адвокатов «Максимус» – **председатель коллегии Лебедев Александр Константинович** (2 адвоката).

– Тверская областная коллегия адвокатов «Интеллект Альянс» – **председатель коллегии Кулик Николай Михайлович** (10 адвокатов).

– Коллегия адвокатов «АдвокатЪ» – **председатель коллегии Веселова Надежда Александровна** (3 адвоката).

Адвокатские бюро

– Некоммерческое партнерство «Адвокатское бюро Рыбка Л.П. и партнеры» – **управляющий партнер Рыбка Лариса Петровна** (9 адвокатов).

– Некоммерческое партнерство «Адвокатское бюро Иванов и Партнеры» – **управляющий партнер Годько Андрей Николаевич** (4 адвоката).

– Адвокатское бюро «Адвантаж» – **управляющий партнер Добрыдень Николай Иванович** (4 адвоката).

– Адвокатское бюро «Партнеры» – **управляющий партнер Зайцев Илья Владимирович** (2 адвоката).

– Адвокатское бюро Тверской области «Нестеренко, Иванов и партнеры» – **управляющий партнер Нестеренко Сергей Михайлович** (2 адвоката).

– Адвокатское бюро «Блинова, Быстрова и партнеры» – **управляющий партнер Блинова Людмила Доминиковна** (2 адвоката).

Филиалы коллегий других субъектов Российской Федерации

– Филиал коллегии адвокатов «Московский юридический центр «Адвокат-Юрконсульт» – **заведующий Резников Алексей Александрович** (2 адвоката).

– Тверской филиал Международной коллегии адвокатов «Санкт-Петербург» – **заведующий Пляскевич Андрей Олегович** (1 адвокат).

Адвокатские кабинеты

На 1 января 2017 года 170 адвокатов Адвокатской палаты Тверской области осуществляют адвокатскую деятельность индивидуально, учредив адвокатские кабинеты, на 1 января 2016 года – 174 адвоката.

86 адвокатских кабинетов зарегистрировано в г.Твери и 84 в области (деятельность 7 приостановлена).

В целях содействия повышению профессионального уровня адвокатов, защите социальных и профессиональных прав, организации информационного обеспечения, а также лучшей координации за профессиональной деятельностью адвокатских кабинетов Советом был создан **Координационный совет по работе адвокатских кабинетов** в составе 15 адвокатов.

По решению Совета была сформирована **Комиссия по защите профессиональных и социальных прав адвокатов в составе 5 человек** (Бурцева П.Ю. – филиал №7 г. Твери НО «ТОКА»; Вырасткевич Э.А., Дикой Ю.В. – филиал №9 г. Твери НО «ТОКА»; Шаханова А.И. – филиал №3 г. Твери НО «ТОКА»; Перепелкина В.В. – КА «Адвокатский центр»).

Обеспечение доступности юридической помощи на территории Тверской области

Основным нормативным актом, регулирующим порядок защиты **по назначению и оказанию юридической помощи бесплатно**, является **Положение Адвокатской палаты Тверской области «О порядке оказания юридической помощи бесплатно и участия**

адвокатов в качестве защитников в уголовном судопроизводстве и в качестве представителя в гражданском судопроизводстве по назначению органов дознания, предварительного следствия или суда», утвержденное САП ТО 8 июля 2008 года.

В 2016 году данный вопрос неоднократно выносился на рассмотрение Совета (*протоколы заседания Совета АП ТО: от 07.04.2015; 26.04.2015; 29.09.2015; 24.11.2015*). О принимаемых решениях по данному вопросу Совет информировал адвокатские образования и руководителей правоохранительных органов.

По решению Совета за всеми правоохранительными органами и судами города Твери и районов Тверской области в целях обеспечения доступности юридической помощи бесплатно и участия в качестве защитников в уголовном судопроизводстве и в качестве представителя в гражданском судопроизводстве по назначению были закреплены адвокатские образования и **назначены координаторы этой работы.**

По-прежнему основным принципом, которым Совет руководствовался, принимая данные решения, являлся принцип – ***обеспечение справедливого распределения этой работы среди адвокатов, имеющих возможность и желание работать в этой области.***

Организационную роль в этой исключительно важной сфере адвокатской деятельности Совет, как и прежде, **отводит координаторам**, именно они должны нести ответственность за проведение данной работы.

Совет будет реагировать на любую объективную и предметную критику, анализировать поступившие предложения по улучшению организации этого процесса и вносить соответствующие изменения в принятые по данному вопросу решения.

Следует отметить, что порядок оказания юридической помощи адвокатами, участвующими в качестве защитников в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, предварительного следствия или суда, принятый Советом Адвокатской па-

латы Тверской области, в целом соблюдается адвокатами палаты, правоохранительными органами и судами.

Проблема в основном заключается в том, что некоторые следователи заинтересованы в привлечении беспринципных адвокатов, так сказать, «карманных» адвокатов. Данное обстоятельство подтверждается жалобами подозреваемых, обвиняемых и подсудимых, которые, к сожалению, поступают в Совет Адвокатской палаты.

Советом были предприняты дополнительные усилия по ломке практики использования правоохранительными органами так называемых карманных адвокатов. В отчетном периоде за нарушение решения Совета **«О порядке оказания юридической помощи бесплатно и участия адвокатов в качестве защитника в уголовном судопроизводстве и в качестве представителя в гражданском судопроизводстве по назначению органов дознания, предварительного следствия или суда» было возбуждено дисциплинарное производство в отношении адвоката филиала №13 г. Твери НО «ТОКА» Хомяченкова А.В.**

Однако следует обратить внимание, что меры, принимаемые Советом по данному направлению профессиональной деятельности адвокатов, не станут столь эффективными, если сами адвокаты не будут занимать активную позицию в этом исключительно важном вопросе.

Следует также обратить внимание тех лиц, которые до настоящего времени не исполняют решения, принятые Советом по данному вопросу, что работа по исполнению требований ст. 50 и 51 УПК РФ и ст. 50 ГПК РФ является, в соответствии со ст. 7 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», обязанностью адвоката, а право устанавливать порядок реализации этой деятельности принадлежит Совету Адвокатской палаты в соответствии с подп. 4 и 5 п. 3 ст. 31 вышеуказанного закона.

Накопленный опыт применения данного Положения и изменения, принятые Советом по данному вопросу, свидетельствуют

о том, что принципы справедливости и объективности, принцип равномерного распределения нагрузки и доходов членов корпорации постепенно становятся правилом для каждого адвоката.

Советом было рассмотрено Информационное письмо Управления Судебного департамента в Тверской области о неявке адвокатов в судебные процессы по уголовным делам за второе полугодие 2015 года. По каждому случаю, указанному в информационном письме, Советом была проведена проверка и приняты меры для устранения подобных фактов.

В первом полугодии 2016 года фактов срывов судебных заседаний по причине неявки адвокатов без уважительных причин от судов Тверской области в Управление Судебного департамента не представлено.

В то же время следует подчеркнуть, что адвокатами стало допускаться значительно меньше случаев срывов судебных процессов без уважительных причин. Однако такие случаи еще имеют место, и Совету необходимо в этом направлении сделать все возможное для того, чтобы исключить из практики работы адвокатов случаи срывов следственных действий и судебных заседаний без уважительных причин.

Организация юридической помощи, оказываемой гражданам бесплатно

Советом был утвержден и направлен в Министерство социальной защиты населения Тверской области **список адвокатов, участвующих в деятельности государственной системы бесплатной юридической помощи**, с указанием регистрационных номеров адвокатов в реестре Тверской области, а также адвокатских образований, в которых адвокаты осуществляют свою профессиональную деятельность. В государственную систему бесплатной юридической помощи в отчетном периоде по г. Твери и Тверской области по решению Совета **было включено 90 адвокатов.**

В 2016 году в соответствии с графиком, утвержденным Советом, осуществлялся прием граждан адвокатами адвокатских обра-

зований, зарегистрированных в г. Твери, в **Приемной Президента Российской Федерации в Тверской области.**

Кроме того, Советом рассматривались обращения граждан, поступившие из Приемной Президента Российской Федерации в Тверской области. По результатам рассмотрения данных обращений заявителю оказывалась необходимая бесплатная юридическая помощь.

В отчетном периоде в соответствии с **соглашением, заключенным Советом с Уполномоченным по правам человека в Тверской области**, адвокатами **осуществлялся прием граждан в Приемной Уполномоченного по правам человека.**

В целях взаимодействия с Уполномоченным по защите прав предпринимателей в Тверской области Советом было заключено **Соглашение о безвозмездной экспертной правовой помощи в рамках pro bono между Адвокатской палатой Тверской области и Уполномоченным по защите прав предпринимателей в Тверской области.** В порядке исполнения Соглашения проведено 10 правовых экспертиз по заданию Уполномоченного. Данная работа была проведена членом Совета Адвокатской палаты, председателем коллегии адвокатов «Закон и Право» Ивановым А.И. В качестве представителя от Адвокатской палаты Тверской области он принимал участие в конференции **«Защита прав предпринимателей в Тверской области от коррупционных практик»** и в работе круглого стола по теме: **«Противодействие коррупции: правовое обеспечение и антикоррупционные стандарты поведения».**

Во исполнение решения Правительственной комиссии по вопросам реализации ФЗ «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации» о проведении в субъектах Российской Федерации Всероссийского дня правовой помощи детям, по решению Совета в детских домах и школах-интернатах Тверской области адвокатами г. Твери и области проведены мероприятия по правовому консультированию детей.

Дисциплинарная практика

Советом было проведено обобщение работы с обращениями, жалобами, поступившими в Адвокатскую палату Тверской области в 2015 году, и обобщение дисциплинарной практики Совета палаты.

В 2016 году в адрес Совета палаты поступило **107 жалоб, представлений, обращений (в 2015 году – 87)**, каждая из них подвергалась детальному изучению и анализу. По итогам проверки заявителям были даны мотивированные ответы. По 12 обращениям Президентом палаты вынесены распоряжения об отказе в возбуждении дисциплинарных производств.

В соответствии с подп. 9 п. 3 ст. 31 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» в 2016 году **Совет Адвокатской палаты рассмотрел 16 дисциплинарных производств** (в 2015 году – 18) – жалоб (представлений) на действия (бездействия) адвокатов с учетом заключения квалификационной комиссии.

По результатам рассмотрения заключений квалификационной комиссии, в соответствии со ст. 18, 25 Кодекса профессиональной этики адвоката **Советом по дисциплинарным производствам были приняты следующие решения:**

– в соответствии с подп. 2 п. 1 ст. 25 Кодекса профессиональной этики адвоката прекращено дисциплинарное производство в отношении 6 адвокатов: Рыбка П.Б., Вырасткевич Э.А., Ботвинко Д.М., Беляева А.Н., Аракчеева А.Н., Кондратьева В.В. – вследствие отсутствия в их действиях нарушения норм законодательства об адвокатской деятельности и адвокатуре и Кодекса профессиональной этики адвоката;

– в соответствии с подп. 6 п. 1 ст. 25 Кодекса профессиональной деятельности адвоката дисциплинарное производство в отношении адвокатов Човушняна В.О., Лобанова А.А., Степановой Е.Н., Проскурина В.А. прекращено вследствие истечения сроков применения мер дисциплинарной ответственности;

– в соответствии с подп. 7 п. 1 ст. 25 Кодекса профессиональной этики адвоката дисциплинарное производство в отношении адвокатов Щербакова В.А., Новожиловой Л.А. прекращено вследствие малозначительности совершенного адвокатом проступка:

– в соответствии с п. 6 ст. 18; подп. 1 п. 1 ст. 25 Кодекса профессиональной этики адвоката за нарушение норм законодательства об адвокатской деятельности и адвокатуре и Кодекса профессиональной этики адвоката Советом объявляет замечания:

- Хомяченкову А.В. (филиал №2 г. Твери НО «ТОКА»),
- Федорову Н.А. (Краснохолмский филиал НО «ТОКА»).

Повышение профессионального уровня адвокатов

Совет Адвокатской палаты Тверской области в отчетном периоде не оставался в стороне от выполнения обязанностей, связанных с обеспечением адвокатов возможности повышения своей профессиональной квалификации.

Советом была заслушана информация председателя методического совета Башиловой Е.Н. об участии в конференции «Современные подходы в системе повышения квалификации адвокатов» и задачах учебного центра в 2016 году.

В соответствии с *Положением о методическом совете АП ТО, Положением «О порядке повышения квалификации адвокатов и обучения стажеров адвокатов Адвокатской палаты Тверской области», Положением об учебном центре Адвокатской палаты Тверской области», утвержденных Советом в 2016 году, проделана следующая работа.*

В отчетном периоде в работе методического совета принимало участие 16 адвокатов. Председатель Башилова Е.Н. (заведующая филиалом №16 г. Твери НО «ТОКА»), заместитель председателя Курасова С.В. (филиал №18 г. Твери НО «ТОКА»).

2015 году из членов методического совета АП ТО были созданы две аналитические группы:

1-я: по изучению, анализу адвокатской практики, выявлению и распространению положительного опыта работы адвокатов по уголовным делам, руководитель группы Перепелкин В.В.;

2-я: по изучению, анализу адвокатской практики, выявлению и распространению положительного опыта работы адвокатов по гражданским делам, руководитель группы Курасова С.В.

Первой аналитической группой был проанализирован опыт обжалования адвокатами АП ТО в апелляционном порядке в 2015 году судебных решений по уголовным делам, вынесенным Центральным, Заволжским, Пролетарским, Московским районными судами г. Твери, а также судами Калининского, Торжокского, Кимрского, Краснохолмского районов Тверской области. В обобщении приняли участие адвокаты, члены методического совета: Перепелкин В.В., Гомон Е.А., Головин В.Ю., Федичкин Ю.Д., Тишков В.И., Ханская Е.В., Кулик Н.М., Федоров Э.В. По результатам обобщения составлена справка.

Членами данной аналитической группы, адвокатом Федечкиным Ю.Д. анализировался пример положительной работы адвоката Иванцовой Г.В. по уголовному делу Бозова Ю.В. с вынесением оправдательного приговора Калининским районным судом по ст. 171 ч. 2 п. «а» УК РФ, адвокатом Головиным В.Ю. обобщался опыт работы адвоката Тишкова В.И. по уголовным делам.

Второй аналитической группой обобщался и анализировался положительный опыт работы адвоката Лихославльского филиала НО «ТОКА» Абакаровой Ю.Н. и адвоката Успенской В.В.

Членом аналитической группы по гражданским делам Успенской В.В. разработаны методические рекомендации по составлению апелляционной жалобы по гражданскому делу для адвокатов АП ТО.

В целях информационного обеспечения адвокатов об изменениях в гражданском законодательстве и правоприменительной практике методическим советом АП ТО было организовано и проведено два семинара с участием нотариуса Конаковского нотариального округа Ивановой Т.С. на темы: **«Нотариальное удостоверение сделок с недвижимостью. Оборот долей в уставном капитале ООО. Изменения в гражданском законодательстве в рамках ФЗ №391-ФЗ от 29.12.2015» – 25 марта 2016 года** (в семинаре

участвовали 34 адвоката г. Твери и области); **«Нотариальная практика оформления наследственных прав» – 24 ноября 2016 года** (в семинаре принял участие 51 адвокат г. Твери и области).

С участием членов Совета и методического совета АП ТО прошли следующие мероприятия по повышению квалификации адвокатов АП ТО: **с 12 по 13 февраля 2016 года** семинар адвоката Адвокатской палаты Московской области Толчеева К.В. **«Изменения в ГК и правоприменительной практике в части признания сделок недействительными»**, в работе семинара приняли участие 130 адвокатов г. Твери и области; **25 июня 2016 года «Доказывание в уголовном процессе: позиция ЕСПЧ по российским делам»** участвовали 53 адвоката г. Твери и области; **22 июля 2016 года «Психология доверителя»** с участием 23 адвокатов Ржевского, Оленинского, Селижаровского, Осташковского, Западнодвинского, Жарковского районов; **23 июля 2016 года «Психология доверителя»** с участием 43 адвокатов г. Твери; **3 декабря 2016 года «Психология профессионального роста»** с участием 19 адвокатов г. Твери и области.

В порядке содействия повышения квалификационного уровня адвокатов со стажем работы более трех лет, методическим советом АП ТО совместно с УЦ АП ТО было проведено два тренинга: в г. Ржеве (22–23 июля 2016 года) по теме: **«Юридическая техника»** для адвокатов Ржевского, Оленинского, Нелидовского, Селижаровского, Осташковского, Западнодвинского, Жарковского районов, участвовали 23 адвоката; в г. Вышнем Волочке (14–15 октября 2016 года) по теме: **«Интервьюирование, консультирование, адвокатское соглашение, юридический маркетинг, психология доверителя»**. В семинарах приняли участие адвокаты Вышневолоцкого, Лихославльского, Бологовского, Фировского, Удомельского районов. Всего повысили свою квалификацию на выездных занятиях 42 адвоката.

Всего по программе семинаров в рамках создания УЦ АП ТО в 2016 году повысили квалификацию 179 адвокатов из г. Твери и районов Тверской области, что составляет 38,7 % от общего числа действующих адвокатов АП ТО.

Таким образом, за отчетный период методическим советом (председатель Башилова Е.Н.) и УЦ АП ТО (руководитель Иванов А.В.) проведена значительная работа по повышению профессионального уровня адвокатов и обучению стажеров адвокатов.

Во исполнение решения Совета Федеральной палаты адвокатов РФ от 28.01.2016 о проведении в период с 8 по 11 июня 2016 года в г. Ялте (Крымский федеральный округ) Всероссийского конгресса молодых адвокатов Советом были направлены адвокаты Егоров А.А., Пак А.В., Зайцев И.В.

В 2016 году работа методического совета систематически освещалась на сайте Адвокатской палаты Тверской области.

В 2016 году Совет Адвокатской палаты Тверской области активно сотрудничал с преподавателями юридического факультета Тверского государственного университета. Советом утвержден договор о взаимном сотрудничестве с юридическим факультетом Тверского государственного университета. Студенты юридического факультета Тверского государственного университета проходили практику в адвокатских образованиях Адвокатской палаты Тверской области.

Совет убежден, что этому направлению деятельности необходимо уделять наибольшее внимание, так как 15% адвокатов имеют стаж адвокатской деятельности до 5 лет, а 170 адвокатов осуществляют свою профессиональную деятельность индивидуально.

Информационное обеспечение членов Адвокатской палаты Тверской области

Постоянно действующим органом Адвокатской палаты Тверской области утвержден «**Вестник адвокатской палаты Тверской области**», который выдается для практического пользования каждому адвокату всех адвокатских образований Адвокатской палаты Тверской области.

В 2016 году Советом было организовано размещение на сайте информации о деятельности палаты, материалов работы методического совета и учебного центра, информации претендентам на



статус адвоката; реестра адвокатов и адвокатских образований; информации о бесплатной юридической помощи гражданам.

Планируется организовать систематическое размещение материалов о работе адвокатских образований.

Совет в целях обеспечения современных требований информационного обмена между Адвокатской палатой Тверской области, адвокатскими образованиями и адвокатами, своевременного получения решений палаты и информации о деятельности АП ТО осуществляет обмен информацией путем использования каналов сети Интернет.

Совет ежегодно подписывается на журналы «**Российский адвокат**», «**Международный адвокат**», на «**Новую адвокатскую газету**», которые направляются в адвокатские образования.

Меры поощрения и оказание материальной помощи адвокатам

В 2016 году за высокое профессиональное мастерство, успехи в защите конституционных прав и законных интересов граждан и юридических лиц награждены:

Федеральной палатой адвокатов Российской Федерации

Медалью 1-й степени «За заслуги в защите прав и свобод граждан»

Калинин Евгений Вильямович

Медалью 2-й степени «За заслуги в защите прав и свобод граждан»

Сапожников Николай Юрьевич
Иванов Дмитрий Михайлович

Почетной грамотой Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации

Башилова Елена Николаевна
Иванов Алексей Валерьевич

Объявлена благодарность от имени Федеральной Палаты адвокатов Российской Федерации

Сахарову Александру Николаевичу

Почетным знаком Адвокатской палаты Тверской области «За отличие»

Васильев Владимир Валерьевич
Матакаева Мадия Борисовна
Парыгина Галина Николаевна
Бойкова Маргарита Сергеевна

Почетной грамотой Адвокатской палаты Тверской области

Саламатин Олег Валерьевич
Груздев Михаил Александрович

Отмечая долголетний и добросовестный труд, Совет Адвокатской палаты Тверской области в 2016 году поощрил денежной премией 25 адвокатов.

Совет поощрил денежными подарками ветеранов и тружеников тыла Великой Отечественной войны в честь празднования Дня Победы.

Советом Адвокатской палаты Тверской области также была оказана материальная помощь 6 адвокатам.

Формирование здорового образа жизни и развитие спортивного движения среди адвокатов

В 2010 году по решению Совета для формирования здорового образа жизни, развития спортивного движения среди адвокатов и укрепления профессионального единства между адвокатскими образованиями Российской Федерации была создана команда адвокатов Адвокатской палаты Тверской области по мини-футболу.

В смете доходов и расходов на 2016 год по ННО «Адвокатская палата Тверской области» по решению конференции адвокатов Адвокатской палаты Тверской области была утверждена статья «Расходы на участие в спортивных мероприятиях, соревнованиях, включая командировочные расходы».

Мини-футбол получил постоянную прописку в адвокатском сообществе России. Родилась новая добрая традиция спортивных встреч адвокатов на межпалатном уровне. Встречи коллег из

разных регионов обогащают эмоционально и поддерживают корпоративный дух. Проведение данных турниров свидетельствует о том, что спортивные встречи – дело нужное и полезное. ***Это уже признали в Совете Федеральной палаты адвокатов, где создана специальная комиссия по развитию спортивного движения в адвокатуре.***

22-23 октября 2016 года в Йошкар-Оле прошел VI Всероссийский чемпионат по мини-футболу среди адвокатских команд на приз «**Новой адвокатской газеты**». Никогда еще чемпионат не собирал столь представительного состава участников. **В Йошкар-Оле встретились команды из Северной Осетии – Алании, Башкортостана, Марий Эл, Мордовии, Татарстана, Удмуртской и Чувашской Республик, Пермского края, Москвы и Московской области, Санкт-Петербурга, Волгоградской, Вологодской, Воронежской, Ивановской, Костромской, Ленинградской, Тамбовской, Тверской, Нижегородской, Владимирской, Кировской, Самарской, Ярославской областей.**

В своей группе команда Тверской области заняла первое место, однако травма капитана нашей команды не позволила нашей сборной выйти в финальную часть турнира.

На Всероссийском чемпионате на приз «Новой адвокатской газеты» в г. Москве в 2014 году наша команда заняла 3-е место, в 2015 году в г. Казани – 2-е место.

Совету необходимо продолжать работу по данному исключительно важному направлению, формированию здорового образа жизни и развитию спортивного движения среди адвокатов, вовлекать в нее большее количество наших коллег.

Отчет финансово-хозяйственной деятельности палаты в 2016 году

При запланированной доходной части 7 513 200 тыс. рублей палата фактически получила 8 235 813 36 тыс. рублей.

При запланированной расходной части сметы в сумме 7 513 200 тыс. рублей фактические расходы составили 6 937 210,15 тыс. рублей.

Считаю также необходимым обсудить на сегодняшней конференции вопрос, связанный с приобретением в собственность палаты помещения. Это обусловлено рядом объективных причин.

Надо признать, что с момента образования в ноябре 2002 года у палаты такого помещения нет.

Пользуясь тем, что Тверская областная коллегия адвокатов является «палатообразующей», все эти годы мы пользовались помещением коллегии, совместно неся бремя финансовой нагрузки.

Безусловно, такая ситуация долго продолжаться не может, поскольку занимаемых площадей недостаточно, ежегодные арендные платежи в пределах 600 тыс. рублей и ряд других факторов, в т.ч. и опыт других региональных палат, позволяют обсудить этот вопрос и принять то или иное окончательное решение.

Среди задач, стоящих перед обновленным Советом палаты на текущий год, хотелось бы назвать улучшение информационного обеспечения адвокатов, организацию взаимодействия со СМИ, нужен обновленный телефонный справочник для адвоката. Требуется существенное улучшение нашего сайта, о чем сегодня проинформирует А.И. Иванов.

В 2017 году нас ожидают интересные события. У нашей палаты «небольшой юбилей» – нам 15.

Хотелось как-то отметить и другое событие. 100 лет назад женщины были допущены к нашей профессии.

Представляется, что не только эти события, но и многие другие должны быть интересны каждому адвокату.

Требуют дальнейшего продолжения работы, связанные с изучением истории тверской адвокатуры, в т.ч. и советского периода.

Хотелось, чтобы молодое поколение адвокатов более активно участвовало в жизни палаты.

В связи с этим мы планируем создание совета молодых адвокатов, возложив его кураторство, а точнее, совместное его участие с авторитетными, опытными адвокатами Скопинцевой Г.Д., Зуевой Л.Н., Иванцовой Г.В., Башиловой Е.Н.

Будем признательны и за иные предложения, связанные с улучшением нашей работы.

Таким образом, анализ проведенной работы свидетельствует о том, что приоритетными задачами Совета Адвокатской палаты Тверской области в 2016 году по-прежнему являлись:

– содействие в повышении профессионального уровня адвоката;

– обеспечение оказания квалифицированной юридической помощи, ее доступности для населения Тверской области;

– обеспечение исполнения требований закона об обязательном участии адвоката в уголовном и гражданском судопроизводстве по назначению;

– оказание бесплатной юридической помощи населению Тверской области;

– организация информационного обеспечения адвокатов, а также обмен опытом работы, осуществление методической деятельности.

*Президент Адвокатской палаты
Тверской области*

А.Е. Севастьянов

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

отчетно-выборной конференции адвокатов ННО «Адвокатская палата Тверской области»

г. Тверь

11 января 2017 г.

1. Утвердить отчет о деятельности Совета Адвокатской палаты Тверской области за 2016 г.

2. Утвердить отчет Ревизионной комиссии Адвокатской палаты Тверской области об исполнении сметы расходов на содержание Адвокатской палаты Тверской области за 2016 г.

3. Утвердить исполнение сметы Адвокатской палаты Тверской области за 2016 г.

– по приходной части **8 235 813, 36** тыс. рублей

– по расходной части **6 937 210, 15** тыс. рублей

подтвердив обоснованность произведенных расходов и перераспределения средств по отдельным статьям сметы.

4. Утвердить смету Адвокатской палаты Тверской области на 2017 г.

– по приходной части **8 058 000, 00** тыс. рублей.

– по расходной части **8 058 000, 00** тыс. рублей.

5. Разрешить Совету Адвокатской палаты Тверской области в тех случаях, когда по отдельным статьям, утвержденной сметы будет возникать экономия, а по другим статьям расходов недостающих средств, перераспределять денежные средства в пределах утвержденной сметы.

6. Установить с 1 января 2017 года по 31 декабря 2017 года ежемесячные обязательные отчисления (профессиональные взносы) на общие нужды Адвокатской палаты Тверской области, с учетом отчислений в Федеральную палату адвокатов РФ для адвокатов, учредивших

- адвокатский кабинет – 1 300 рублей,
- коллегий и филиалов коллегий других субъектов РФ – 1 200 рублей,
- НО «ТОКА» – 1 100 рублей.

Неисполнение адвокатом обязанности по ежемесячному отчислению за счет получаемого вознаграждения, средств на общие нужды Адвокатской палаты в порядке и в размерах, которые определяются общим собранием ННО «АПТО» и Федеральной палаты адвокатов РФ, предусмотренной п.п. 5, п. 1 ст. 7 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» является основанием для привлечения его к дисциплинарной ответственности и может повлечь возбуждение дисциплинарного производства.

7. Для лиц, успешно сдавших квалификационный экзамен и получивших статус адвоката, единовременный размер отчислений на содержание Адвокатской палаты Тверской области в сумме – 75 000 рублей.

Для лиц, ставших членами Адвокатской палаты Тверской области в связи с переводом из адвокатской палаты другого субъекта РФ в сумме – 40 000 рублей.

8. Установить вознаграждение

– членам Совета Адвокатской палаты Тверской области за каждое участие в работе Совета в размере – 1 724 рубля;

– членам Квалификационной комиссии за каждое участие в работе комиссии в размере – 2 874 рубля;

– членам ревизионной комиссии за работу по контролю финансово-хозяйственной деятельности Адвокатской палаты Тверской области и ее органом за каждый день работы в размере – 1 724 рубля.

9. Освободить от уплаты ежемесячных отчислений на нужды Адвокатской палаты Тверской области и Федеральной палаты адвокатов РФ:

– адвокатов со стажем адвокатской деятельности свыше 40 лет;

10. Освобождение от уплаты ежемесячных обязательных отчислений производится Советом Адвокатской палаты Тверской области, по личным заявлениям адвокатов, с приложением документов, свидетельствующих о праве на льготы.

Поручить Совету палаты до 01.03.2017 г. принять решение по приобретению, либо отказу от приобретения в собственность помещения для Адвокатской палаты Тверской области.

В случае положительного решения делегировать Совету право установить обязательные ежемесячные исчисления на приобретение помещения.

Зачислять эти средства на специальный счет Адвокатской палаты Тверской области.

Председатель собрания

А. Е. Севастьянов

Секретарь собрания

С.Н. Пыжов

УТВЕРЖДЕНО
решением Совета
Адвокатской палаты
Тверской области
07.04.2016

О ПОРЯДКЕ ОФОРМЛЕНИЯ ТРУДОВЫХ ОТНОШЕНИЙ И ОБ ОПЛАТЕ ТРУДА ПОМОЩНИКОВ АДВОКАТОВ И СТАЖЕРОВ

Совет Адвокатской палаты Тверской области в составе президента Севастьянова А.Е., вице-президента Пыжова С.Н., членов совета Башиловой Е.Н., Зуевой Л.Н., Ивановой М.В., Иванцовой Г.В., Иванова А.И., Калинина Е.В., Осипова С.В., Перепелкина В.В., Скопинцевой Г.Д., Сапожникова Н.Ю.

установил:

Согласно ст. 27 и ст. 28 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» от 31 мая 2002 г. №63-ФЗ (в редакции от 13.07.2015) адвокат вправе иметь помощников, а адвокат, имеющий адвокатский стаж не менее пяти лет, стажеров.

В силу ч. 4 ст. 27 и ч. 4 ст. 28 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» от 31 мая 2002 г. №63-ФЗ (в редакции от 13.07.2015) помощники и стажеры адвоката принимаются на работу на условиях трудового договора, заключенного с адвокатским образованием, а в случае если адвокат осуществляет свою деятельность в адвокатском кабинете, – с адвокатом, которые являются по отношению к данному лицу работодателями.

В соответствии с ч. 5 ст. 27 и ч. 5 ст. 28 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» от 31 мая 2002 г.

№63-ФЗ (в редакции от 13.07.2015 г.) социальное страхование помощников и стажеров адвоката также осуществляется адвокатским образованием либо адвокатским кабинетом.

В силу вышеуказанных положений Закона и стажеры, и помощники адвоката имеют статус наемных работников, в то время как адвокатское образование либо адвокатский кабинет выступает по отношению к ним в статусе работодателя, обязанного в силу требований трудового законодательства оплачивать труд наемных работников (ч. 3 ст. 37 Конституции РФ; ст. ст. 56, 130, 132, 133, 135 ТК РФ).

В то же время как адвокатские образования, так и адвокатские кабинеты действуют на основании принципа самофинансирования, содержатся и осуществляют деятельность за счет собственных средств путем ежемесячных отчислений из сумм гонораров, полученных ими за осуществление адвокатской деятельности.

Наличие в адвокатском образовании и (или) в адвокатском кабинете специального фонда для оплаты труда стажеров и помощников нормами действующего законодательства не предусмотрено.

При этом в отношении помощников адвоката в Законе установлено специальное правило, согласно которому адвокатское образование вправе заключить срочный трудовой договор с лицом, обеспечивающим деятельность одного адвоката, на время осуществления последним своей профессиональной деятельности в данном адвокатском образовании.

В ч. 2 ст. 28 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» от 31 мая 2002 г. №63-ФЗ (в редакции от 13.07.2015) в отношении стажеров адвоката также установлено специальное правило, согласно которому стажер адвоката осуществляет свою деятельность только под руководством адвоката, выполняя его отдельные поручения.

Таким образом, фактическим работодателем по отношению как к помощнику, так и к стажеру является непосредственно адвокат («адвокат-куратор», «адвокат-наставник»), поскольку трудовая функция как стажера, так и помощника заключается в совер-

шении ими по заданию адвоката или с его согласия определенных действий технического и правового характера.

При указанном положении оплата труда как стажеров, так и помощников, равно как и иные обязательные страховые и социальные выплаты, предусмотренные законом в отношении наемных работников, могут производиться адвокатскими образованиями и адвокатскими кабинетами только за счет средств адвокатов, намеренных непосредственно использовать труд помощника («адвокат-куратор») и (или) привлекающих стажеров для прохождения стажировки («адвокат-наставник»).

В связи с указанными обстоятельствами Совет Адвокатской палаты считает необходимым разъяснить следующее.

1. Трудовая деятельность помощников адвоката и стажеров адвоката в адвокатских образованиях и адвокатских кабинетах Адвокатской палаты Тверской области осуществляется на основании срочного трудового договора (соглашения). При этом в адвокатских образованиях данный трудовой договор (соглашение) должен являться трехсторонним и заключаться между адвокатским образованием, в лице руководителя образования, адвокатом («адвокатом-куратором», «адвокатом-наставником») и помощником, либо стажером адвоката.

2. В срочном трудовом договоре (соглашении) с помощником адвоката и стажером адвоката в адвокатских образованиях и адвокатских кабинетах Адвокатской палаты Тверской области в качестве дополнительного основания досрочного расторжения данного договора (соглашения) следует предусматривать такое основание, как прекращение или приостановление статуса адвоката у «адвоката-куратора» или «адвоката-наставника», а в отношении адвокатских образований и прекращение адвокатской деятельности адвоката в данном адвокатском образовании.

3. Оплата труда и социальное страхование стажеров и помощников адвокатов производится за счет собственных денежных средств из сумм отработанных гонораров «адвокатов-наставников»

и «адвокатов-кураторов», поступивших в кассу или на расчетный счет адвокатского образования или адвокатского кабинета.

По решению коллектива адвокатского образования, оформленного соответствующим протоколом общего собрания адвокатов, оплата труда и социальное страхование стажеров и помощников адвокатов производится за счет средств всех адвокатов, работающих в данном адвокатском образовании.

Размер заработной платы стажеров и помощников не может быть ниже МРОТ, установленного на территории Тверской области. При этом стажеры адвоката могут осуществлять трудовую деятельность только на условиях полной занятости в течение рабочего дня. Для помощников адвоката возможно осуществление трудовой деятельности на условиях неполного рабочего дня с соответствующим порядком исчисления и выплаты заработной платы.

4. Адвокатским образованиям следует установить для «адвокатов-наставников и «адвокатов-кураторов» дополнительные ежемесячные отчисления на общие нужды адвокатского образования в размере, указанном в трудовом договоре (соглашении) с помощником и (или) стажером, которые подлежат ежемесячному удержанию бухгалтерией адвокатского образования.

Дополнительные ежемесячные отчисления, направляемые на оплату труда и социальное страхование помощника и стажера, являются профессиональными расходами адвокатов («кураторов» и «наставников») и подлежат исключению из налогооблагаемой базы при исчислении и оплате НДФЛ.

5. Поскольку оплата труда стажеров и помощников осуществляется за счет валового дохода адвоката («куратора» или «наставника»), размер данного ежемесячного валового дохода адвоката не может быть ниже общей суммы, подлежащей выплате стажеру или помощнику в качестве заработной платы, и сумм, подлежащих перечислению адвокатским образованием или адвокатским кабинетом в качестве налоговых платежей и обязательных страховых и пенсионных отчислений взносов за стажера или помощника адвоката.

В связи с указанными обстоятельствами трудовые договоры (соглашения) со стажерами и помощниками адвокатов могут быть заключены только при предоставлении адвокатами, привлекающими помощников и стажеров, справки формы 2-НДФЛ за год, предшествующий обращению, и текущий период.

Адвокат, не имеющий стабильного ежемесячного дохода от адвокатской деятельности, вправе привлечь помощника или стажера при условии одновременного внесения в кассу или на расчетный счет адвокатского образования дополнительного целевого взноса в размере общей суммы заработной платы помощника (стажера) и суммы, подлежащей перечислению адвокатским образованием в качестве налоговых платежей и обязательных страховых и пенсионных отчислений взносов за помощника (стажера) за весь период срока действия трудового договора.

Настоящее разъяснение Совета Адвокатской палаты является обязательным для применения адвокатами и адвокатскими образованиями Адвокатской палаты Тверской области.

Руководителям адвокатских образований следует довести настоящее разъяснение до сведения адвокатов, осуществляющих адвокатскую деятельность в данных адвокатских образованиях.

ПОЛОЖЕНИЕ

о требованиях к размещению адвокатских образований

Настоящие стандарты разработаны в развитие норм ФЗ РФ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ», Кодекса профессиональной этики адвоката и в целях обеспечения оказания высококвалифицированной юридической помощи доверителям в условиях, обеспечивающих адвокатскую тайну, и соответствующих высоким требованиям, установленным для адвокатской деятельности и предъявляемым к лицам, имеющим статус адвоката. Настоящие стандарты распространяются на все адвокатские образования (адвокатские бюро, коллегии адвокатов, адвокатские кабинеты, юридические консультации), на их филиалы.

1. Место размещения адвокатского образования

1.1. Местом размещения адвокатского образования является объект недвижимого имущества, обозначенный в правоустанавливающем документе в соответствии со сведениями, содержащимися в Едином государственном реестре прав на недвижимое имущество.

1.2. Адвокатские образования (коллегии, бюро, адвокатские кабинеты, юридические консультации), а также их филиалы могут размещаться в зданиях (помещениях), принадлежащих им на праве собственности, праве аренды (найма) или праве безвозмездного пользования на основании договора, заключенного в соответствии с требованиями законодательства РФ.

1.3. Использование помещения несколькими адвокатскими образованиями возможно только в том случае, если за каждым адвокатским образованием закреплена конкретная площадь в виде

комнаты (комнат). План размещения адвокатских образований, согласованный сторонами, прилагается к правоустанавливающим документам.

2. Требования к помещениям, в которых осуществляется адвокатская деятельность

2.1. Помещение, в котором размещается адвокатское образование, должно находиться в здании, в которое обеспечивается свободный доступ лиц для обращения к адвокату за оказанием юридической помощи, и соответствовать санитарно-гигиеническим и противопожарным требованиям.

2.2. У входа в здание на информационной вывеске должна быть размещена информация о наличии в данном здании адвокатского образования. Внутри помещения, являющегося местом размещения адвокатского образования (его структурного подразделения), должна быть представлена следующая информация: сведения об адвокатском образовании; его наименовании; фамилии, имени и отчестве его руководителя; о режиме работы адвокатского образования; времени приема граждан; адрес, номер телефона Адвокатской палаты Тверской области, фамилия, имя и отчество ее руководителя; информация о порядке оплаты гонорара за оказание юридической помощи; информация о порядке и условиях оказания бесплатной юридической помощи.

2.3. Помещение, являющееся местом размещения адвокатского образования, должно быть оснащено: рабочими местами для адвокатов и работников, принятых на работу по трудовому договору (секретарь, бухгалтер, помощник адвоката, стажер); офисной мебелью для хранения документов, нарядов, в том числе архивов; сейфом для хранения принятых от доверителей в кассу адвокатского образования денежных средств, печати, ордерских и квитанционных книжек, иных документов строгой отчетности; средствами связи.

2.4. С целью обеспечения адвокатской тайны прием обратившихся за юридической помощью лиц должен осуществляться

в изолированном от других помещений кабинете, обеспечивающем сохранение конфиденциальности. В адвокатских образованиях должен быть обеспечен режим хранения документов, позволяющий сохранять адвокатскую тайну: руководителями адвокатских образований – в части хранения финансово-хозяйственных документов как по исполненным адвокатами поручениям, так и по делам, которые находятся в производстве адвокатов; адвокатами – в части хранения полученных от доверителя документов, производств по делам, собственных записей и архивов.

3. Порядок предоставления адвокатскими образованиями сведений в палату о месте осуществления адвокатской деятельности

3.1. В целях выполнения палатой требований пп.18 ч. 3 ст. 31 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» о ведении реестра адвокатских образований, руководители адвокатских образований при учреждении (изменении места нахождения) адвокатского образования уведомляют палату о месте размещения адвокатского образования, представляя одновременно копии правоустанавливающих документов на данное помещение.

3.2. Адвокат, принявший решение об учреждении (размещении) адвокатского кабинета в жилом помещении, кроме копий правоустанавливающих документов, дополнительно представляет план помещения (квартиры) с указанием в нем кабинета (кабинетов) адвоката; письменное согласие лиц, указанных в ч. 6, 7 ст. 21 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», на передачу изолированной части жилого помещения для обустройства адвокатского кабинета.

3.3. Документы должны быть направлены в палату не позднее трех рабочих дней с момента возникновения прав адвокатского образования на размещение в соответствующем здании (помещении).

4. Контроль за исполнением настоящих требований к размещению адвокатских образований

4.1. Контроль за исполнением требований к размещению адвокатских образований осуществляет совет палаты путем поручения проведения проверок ревизионной комиссии или специально сформированной комиссии с предоставлением им надлежащих полномочий, в том числе и осмотра помещений.

4.2. Уведомление о проверке должно быть направлено в адрес адвокатского образования не менее чем за десять дней до проведения проверки. Надлежащим уведомлением считается направление информации о проведении проверки по электронной почте или по адресу, сведения о котором содержатся в реестре адвокатских образований палаты адвокатов Тверской области.

4.3. Руководитель адвокатского образования, получивший письменное уведомление о проверке от совета палаты или руководителя одной из вышеуказанных комиссий, обязан обеспечить доступ комиссии в соответствующее помещение в согласованное с ней время.

4.4. По результатам проверки комиссией в пятидневный срок должен быть составлен акт, который представляется на рассмотрение совета палаты, а копия акта направляется руководителю адвокатского образования.

4.5. Руководитель адвокатского образования вправе представить свои письменные возражения на акт и лично присутствовать на заседании совета палаты, на котором будут рассматриваться результаты проверки.

4.6. За невыполнение установленных требований к размещению адвокатских образований руководитель адвокатского образования (филиала) и адвокаты, допустившие нарушение требований, могут быть привлечены к дисциплинарной ответственности за неисполнение (ненадлежащее исполнение) в соответствии с ч. 2 ст. 7 ФЗ РФ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» и п. 6 ст. 15 Кодекса профессиональной этики адвоката.

УТВЕРЖДЕНО

*Решением Совета Адвокатской палаты
Тверской области от 11.01.2017*

ПОЛОЖЕНИЕ

о Совете молодых адвокатов Тверской области

1. Общие положения

1.1. Совет молодых адвокатов Адвокатской палаты Тверской области (далее – СМА) создается при Адвокатской палате Тверской области (далее – АПТО) как постоянно действующий общественный орган, представляющий интересы молодых адвокатов, с целью эффективного участия молодых адвокатов в реализации мероприятий Адвокатской палаты и решений Совета Адвокатской палаты Тверской области.

1.2. Совет молодых адвокатов создается решением Совета Адвокатской палаты Тверской области на неопределенный срок. Участие молодых адвокатов в деятельности Совета молодых адвокатов происходит на добровольной основе.

1.3. Под молодыми адвокатами в рамках настоящего положения понимаются все адвокаты Тверской области, имеющие статус адвоката и стаж адвокатской работы до 5 лет.

1.6. Совет не является юридическим лицом, осуществляет свою деятельность на общественных началах.

1.7. Совет осуществляет свою деятельность во взаимодействии с Советом Адвокатской палаты Тверской области и ее органами.

1.8. Организационно-методическое, материально-техническое обеспечение деятельности СМА (предоставление помещения для проведения заседаний, оргтехники, канцелярских принадлежностей и т.д.) возлагается на аппарат Совета Адвокатской палаты Тверской области.

1.9. В своей деятельности Совет молодых адвокатов руководствуется действующим законодательством Российской Федерации, Федеральным законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», Кодексом профессиональной этики адвоката, решениями Всероссийского съезда адвокатов, решениями и разъяснениями Совета Федеральной палаты адвокатов, решениями конференций адвокатов Тверской области, решениями и разъяснениями Совета Адвокатской палаты Тверской области, настоящим Положением и иными нормативными актами.

1.10. В основу деятельности СМА положены цели и задачи, определенные Федеральным законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации».

1.11. Положение о Совете молодых адвокатов утверждается Советом Адвокатской палаты Тверской области.

2. Цели и задачи деятельности Совета

2.1. Целью деятельности Совета являются:

– содействие Совету Адвокатской палаты Тверской области в организации профессиональной учебы молодых адвокатов по повышению квалификации и реализации учебно-образовательных проектов для помощников и стажеров адвокатов, желающих приобрести статус адвоката;

– организация и проведение научно-практических конференций, семинаров, круглых столов для молодых адвокатов и стажеров;

– содействие Совету Адвокатской палаты Тверской области в решении вопросов информационного обеспечения профессиональной деятельности молодых адвокатов, в том числе в электронных средствах массовой информации;

– развитие социальной активности молодых адвокатов, поддержка и реализация социальных инициатив;

– разработка предложений и мер по стимулированию молодых адвокатов, содействие созданию условий для их профессионального роста и повышению социальной активности;

- осуществление научно-практических исследований по проблемам адвокатуры;
- подготовка предложений по вопросам, связанным с осуществлением профессиональной деятельности адвокатов и их учебой;
- содействие в публикации материалов, подготовленных молодыми адвокатами;
- содействие Адвокатской палате Тверской области в сохранении и развитии традиций адвокатуры, поддержании высоких нравственно-этических стандартов адвокатской профессии;
- установление контактов и развитие сотрудничества с аналогичными организациями молодых адвокатов региональных адвокатских палат РФ;
- активизация культурно-массовой работы с молодежью;
- обеспечение культурно-массового досуга молодых адвокатов, стажеров, содействие в организации культурно-массовых мероприятий Адвокатской палаты области.

2.2. Для достижения указанных целей СМА решает следующие задачи:

- участвует в разработке и реализации учебно-образовательных проектов и программ, направленных на повышение квалификации молодых адвокатов; проводит мероприятия по повышению профессионального уровня молодых адвокатов и стажеров, самостоятельно определяя форму и содержание указанных мероприятий с учетом рекомендаций Совета палаты Тверской области;
- организует обмен информацией по основным направлениям и результатам деятельности молодых адвокатов;
- вносит предложения по различным аспектам профессиональной деятельности молодых адвокатов;
- оказывает методическую и организационную поддержку творческих инициатив молодых адвокатов;
- организует проведение встреч с высококвалифицированными адвокатами – членами палаты;
- организует мероприятия, направленные на развитие сотрудничества с адвокатами региональных адвокатских палат РФ;

– участвует в организации и проведении культурно-массовой и спортивной работы среди молодежи Адвокатской палаты Тверской области, в том числе проводит конференции, совещания, семинары, фестивали, праздники, конкурсы, соревнования, выставки, слеты, курсы и иные мероприятия;

– способствует получению молодыми адвокатами навыков ведения общественной деятельности.

2.3. В целях осуществления своей деятельности СМА имеет право:

– привлекать к своей работе молодых адвокатов Адвокатской палаты Тверской области для реализации задач, предусмотренных настоящим Положением;

– совместно с Советом Адвокатской палаты Тверской области участвовать в разработке и реализации учебно-образовательных и иных проектов и программ;

– вносить предложения в Совет Адвокатской палаты Тверской области по вопросам поощрения молодых адвокатов, отличившихся в профессиональной и общественной работе;

– вносить в установленном порядке на рассмотрение Совета Адвокатской палаты Тверской области предложения, направленные на реализацию задач СМА;

– выступать с инициативами по вопросам научной и общественной жизни, относящимся к сфере деятельности СМА;

– участвовать в международных, общероссийских, межрегиональных, региональных и иных проектах и программах для решения задач, предусмотренных настоящим Положением;

– организовывать научно-образовательные, культурные, спортивные, оздоровительные мероприятия, выставки, конкурсы;

– совершать иные действия, направленные на реализацию целей деятельности СМА, не противоречащие действующему законодательству.

2.4. Основной формой работы Совета являются заседания/собрания членов Совета молодых адвокатов.

3. Структура и порядок формирования Совета

3.1. Совет молодых адвокатов Тверской области состоит из не менее чем шести молодых адвокатов Тверской области. Помимо молодых адвокатов, в состав Совета молодых адвокатов допускается один адвокат, имеющий статус адвоката и стаж адвокатской работы более пяти лет, но не достигший 45-летнего возраста.

3.2. Персональный состав СМА утверждается Советом Адвокатской палаты Тверской области сроком на два года.

3.3. В случае исключения или добровольного выхода члена Совета новые кандидатуры после их рассмотрения утверждаются Советом Адвокатской палаты Тверской области на оставшийся срок полномочий действующего СМА.

3.4. Членство в СМА может быть досрочно прекращено решением Совета Адвокатской палаты Тверской области в случаях:

- внесения представления президентом палаты на основании его решения или решения СМА, если деятельность члена СМА противоречит настоящему Положению, он не участвует в деятельности Совета молодых адвокатов либо своими действиями дискредитирует Совет молодых адвокатов;

- собственного заявления члена СМА о добровольном выходе из состава СМА с занесением в протокол;

- прекращения деятельности Совета молодых адвокатов.

3.5. Члены Совета молодых адвокатов имеют равные права и несут равные обязанности.

3.6. Член СМА имеет право:

- избирать и быть избранным в руководящие органы СМА;

- принимать участие в заседаниях СМА;

- выражать свое мнение по вопросам деятельности СМА в устной и письменной форме;

- вносить на рассмотрение СМА предложения по направлениям его деятельности и участвовать в обсуждении всех рассматриваемых вопросов.

3.7. Член Совета молодых адвокатов обязан:

- соблюдать действующее законодательство и Положение;
- выполнять решения и поручения СМА, принятые в пределах его полномочий, определенных Положением;
- выполнять принятые на себя обязательства, руководствоваться в своей деятельности целями, задачами и принципами СМА;
- в своей деятельности строго придерживаться решений Совета молодых адвокатов, принятых им по направлениям своей деятельности.

3.8. Помимо членов СМА, к работе СМА могут привлекаться участники из числа молодых адвокатов, стажеров и помощников адвокатов Тверской области, количество которых не ограничено.

3.9. Члены Совета молодых адвокатов Тверской области избирают из своего состава председателя СМА, заместителя председателя и секретаря, срок полномочий которых также составляет два года.

3.10. К компетенции Совета молодых адвокатов относится решение следующих вопросов:

- определение приоритетных направлений деятельности Совета молодых адвокатов;
- внесение в Совет АПТО предложений об изменении и дополнении Положения о Совете молодых адвокатов;
- избрание председателя, заместителя председателя, секретаря Совета молодых адвокатов;
- утверждение кандидатов в члены СМА, участников СМА, исключение членов СМА;
- утверждение проектов, осуществляемых членами СМА;
- утверждение планов работы СМА.

3.11. Решения СМА обязательны для всех членов и участников СМА, и их неисполнение влечет исключение из членов СМА.

3.12. К компетенции председателя Совета молодых адвокатов относятся:

- осуществление текущего руководства деятельностью Совета молодых адвокатов;

- ведение заседаний Совета молодых адвокатов;
- выступление от имени СМА во взаимоотношениях с АПТО, советами молодых адвокатов иных субъектов РФ и иными организациями;
- вынесение на рассмотрение Совета АПТО кандидатуры членов СМА для утверждения (исключения) из состава СМА;
- организация работы членов Совета молодых адвокатов и его участников по реализации проектов, выполнение иных функций, направленных на реализацию задач, стоящих перед Советом молодых адвокатов.

3.13. К компетенции заместителя председателя совета относятся:

- содействие председателю Совета молодых адвокатов в реализации возложенных на СМА задач;
- исполнение обязанностей председателя СМА в период его отсутствия.

3.14. К компетенции секретаря Совета молодых адвокатов относятся:

- ведение протоколов заседаний/собраний Совета молодых адвокатов;
- оформление принятых решений Совета молодых адвокатов;
- подготовка к заседаниям/собраниям СМА и обеспечение информационного взаимодействия.

4. Организация работы Совета

4.1. Совет молодых адвокатов собирается на заседания по мере необходимости, но не реже одного раза в год для проведения отчетно-выборного заседания.

4.2. Для координации деятельности СМА со стороны Совета Адвокатской палаты Тверской области назначается ответственное лицо.

4.3. Иные адвокаты Адвокатской палаты Тверской области вправе на общих основаниях принимать участие в работе Совета молодых адвокатов, а также оказывать любое содействие в решении задач Совета молодых адвокатов.

4.4. Решения СМА принимаются большинством голосов членов. Заседание Совета и принятые решения считаются правомочными, если в его проведении принимало участие более половины членов СМА.

4.5. По решению Совета молодых адвокатов или Совета АПТО может быть проведена конференция молодых адвокатов Тверской области, в случае возникновения данной необходимости.

4.6. По инициативе не менее половины членов Совета молодых адвокатов или по результатам ежегодного отчета председателя Совет Адвокатской палаты Тверской области вправе принять решение о прекращении его полномочий и утверждении нового председателя СМА по представлению президента Адвокатской палаты Тверской области на оставшийся срок полномочий бывшего председателя СМА.

4.7. В случае прекращения или невозможности исполнения обязанностей председателем Совета молодых адвокатов, до утверждения нового председателя СМА его обязанности переходят к заместителю, который считается временно исполняющим обязанности председателя Совета молодых адвокатов.

4.8. Совет молодых адвокатов осуществляет свою деятельность на основе самостоятельно разработанного плана, одобренного Советом Адвокатской палаты Тверской области.

4.9. Вопросы внутренней деятельности СМА определяются его регламентом, который принимается на заседании СМА и утверждается президентом Адвокатской палаты Тверской области.

5. Заключительные положения

5.1. Изменения и дополнения в настоящее Положение вносятся по инициативе Совета Адвокатской палаты Тверской области или по предложению Совета молодых адвокатов и утверждаются решением Совета Адвокатской палаты Тверской области.

5.2. Решение о внесении изменений в Положение вступает в силу после утверждения его Советом Адвокатской палаты Тверской области.

ВС РФ РАЗЪЯСНИЛ ПРИМЕНЕНИЕ КАС

Внутрикорпоративные споры между адвокатами и адвокатскими палатами не подлежат рассмотрению по правилам КАС РФ

27 сентября состоялось заседание Пленума Верховного суда РФ, на котором было принято Постановление «О некоторых вопросах применения судами Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации».

В постановлении затронуты такие вопросы, как подсудность и подведомственность дел, порядок предания судебных решений гласности, в частности размещения текстов судебных актов в Интернете, представительство в суде, регламент извещения сторон, порядок ведения аудиопотоколирования, порядок упрощенного производства по административным делам, меры процессуального принуждения, порядок обжалования и многие другие.

Помимо прочего, документ содержит интересное для адвокатского сообщества положение, касающееся споров между адвокатскими палатами и их членами. Пленум ВС РФ уточнил, что рассмотрению по правилам КАС РФ не подлежат «не связанные с реализацией публичных полномочий дела по внутрикорпоративным спорам, возникающим между адвокатами и адвокатскими палатами, нотариусами и нотариальными палатами, медиаторами и постоянно действующим коллегиальным органом управления саморегулируемой организации медиаторов, а также между членами и органами управления иных саморегулируемых организаций, которые подлежат рассмотрению в исковом порядке». «Дела об оспаривании решений, действий (бездействия) саморегулируе-

мых организаций субъектов предпринимательской деятельности рассматриваются в порядке, предусмотренном АПК РФ», – говорится в постановлении.

По мнению советника ФПА РФ Александра Боломатова, уточнение Пленума ВС РФ является вполне логичным и правильным. «Применение КАС ограничено отношениями, где имеется административная зависимость субъектов. При равенстве субъектов в случае наличия спора вне публичных интересов его разрешение осуществляется в порядке искового производства. Иными словами, стороны рассматриваются как равные и в рамках состязательного процесса могут защитить свои права, установленные законом или иными регулируемыми нормами. Применительно к адвокатам и нотариусам полагаю, что в данном случае Верховный суд выразил взвешенную позицию, согласно которой споры внутри указанных корпораций не связаны с публичной функцией и применение к таким спорам процедур КАС является некорректным. Данная позиция ВС РФ сможет полностью снять возможные вопросы о том, в каком порядке подлежат рассмотрению споры между адвокатами и адвокатскими палатами», – прокомментировал пресс-службе ФПА Александр Боломатов.

ПОСТАНОВЛЕНИЕ ПРАВИТЕЛЬСТВА РФ

«О внесении изменений в Положение о возмещении процессуальных издержек, связанных с производством по уголовному делу, издержек в связи с рассмотрением гражданского дела, административного дела, а также расходов в связи с выполнением требований Конституционного суда Российской Федерации»

04.02.2016

Правительство Российской Федерации постановляет:

утвердить прилагаемые изменения, которые вносятся в Положение о возмещении процессуальных издержек, связанных с производством по уголовному делу, издержек в связи с рассмотрением гражданского дела, административного дела, а также расходов в связи с выполнением требований Конституционного суда Российской Федерации, утвержденное постановлением Правительства Российской Федерации от 1 декабря 2012 г. №1240 «О порядке и размере возмещения процессуальных издержек, связанных с производством по уголовному делу, издержек в связи с рассмотрением гражданского дела, административного дела, а также расходов в связи с выполнением требований Конституционного суда Российской Федерации и о признании утратившими силу некоторых актов Совета Министров РСФСР и Правительства Российской Федерации» (Собрание законодательства Российской Федерации, 2012, №50, ст. 7058; 2013, №20, ст. 2504; 2015, №1, ст. 257; №35, ст. 4983; №43, ст. 5978).

*Председатель Правительства
Российской Федерации
Дмитрий Медведев*

*Утверждены
постановлением Правительства
Российской Федерации от 4 февраля 2016 г.*

Изменения, которые вносятся в Положение о возмещении процессуальных издержек, связанных с производством по уголовному делу, издержек в связи с рассмотрением гражданского дела, административного дела, а также расходов в связи с выполнением требований Конституционного суда Российской Федерации

1. В пункте 23:

а) в абзаце четвертом

слова «Верховным судом Российской Федерации»
исключить;

слова «численность подозреваемых» заменить словами
«численность подозреваемых»;

б) после абзаца четвертого дополнить абзацем следующего содержания:

«При определении размера вознаграждения адвоката, участвующего в уголовном деле по назначению дознавателя, следователя и суда, подлежит учету время, затраченное адвокатом на осуществление полномочий, предусмотренных частями первой и второй статьи 53 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации, включая время, затраченное на посещение подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного, лица, в отношении которого ведется производство о применении принудительных мер медицинского характера, находящегося соответственно в следственном изоляторе (изоляторе временного содержания) или в психиатрическом стационаре, на изучение материалов уголовного дела, а также на выполнение других действий адвоката по оказанию квалифицированной юридической помощи при условии их подтверждения документами»;

в) абзац пятый изложить в следующей редакции:

«Порядок расчета размера вознаграждения адвоката, участвующего в уголовном деле по назначению дознавателя, следователя и суда, в зависимости от сложности уголовного дела, а также перечень документов, необходимых для подтверждения действий адвоката по осуществлению полномочий, предусмо-

тренных Уголовно-процессуальным кодексом Российской Федерации, утверждаются Министерством юстиции Российской Федерации совместно с Министерством финансов Российской Федерации по согласованию с государственными органами, наделенными полномочиями по производству дознания и предварительного следствия, и Судебным департаментом при Верховном суде Российской Федерации»;

г) дополнить абзацем следующего содержания:

«Время занятости адвоката, участвующего в уголовном деле по назначению дознавателя, следователя и суда, исчисляется в днях, в которые он был фактически занят выполнением поручения по соответствующему уголовному делу, вне зависимости от продолжительности работы по данному уголовному делу в течение дня, в том числе в течение нерабочего праздничного дня или выходного дня либо ночного времени. В тех случаях, когда адвокат в течение дня выполнял поручения по нескольким уголовным делам, вопрос об оплате его труда должен решаться по каждому уголовному делу в отдельности».

2. Дополнить пунктом 23.1 следующего содержания: «23.1. Размер вознаграждения адвоката, участвующего в гражданском судопроизводстве по назначению суда в порядке, предусмотренном статьей 50 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, или в административном судопроизводстве в порядке, предусмотренном статьей 54 Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации, за один рабочий день участия составляет не менее 550 рублей и не более 1200 рублей, а в ночное время – не менее 825 рублей и не более 1800 рублей. Оплата вознаграждения адвоката, участвующего в гражданском или административном судопроизводстве по назначению суда, осуществляется за счет средств федерального бюджета.

Размер вознаграждения адвоката, участвующего в гражданском или административном судопроизводстве по назначению суда, за один день участия, являющийся нерабочим праздничным

днем или выходным днем, вне зависимости от времени суток, составляет не менее 1100 рублей и не более 2400 рублей.

При определении размера вознаграждения адвоката, участвующего в гражданском или административном судопроизводстве по назначению суда, учитывается сложность гражданского или административного дела.

При определении сложности гражданского или административного дела учитываются подсудность (дела, рассматриваемые Верховным судом Российской Федерации, верховными судами республик, входящих в состав Российской Федерации, и приравненными к ним судами в качестве суда первой инстанции), сложность предмета спора и обстоятельств дела, численность лиц, участвующих в деле, объем материалов дела и другие обстоятельства.

При определении размера вознаграждения адвоката, участвующего в гражданском или административном судопроизводстве по назначению суда, подлежит учету время, затраченное адвокатом на осуществление полномочий, предусмотренных Гражданским процессуальным кодексом Российской Федерации или Кодексом административного судопроизводства Российской Федерации, по оказанию квалифицированной юридической помощи при условии их подтверждения документами.

Порядок расчета размера вознаграждения адвоката, участвующего в гражданском или административном судопроизводстве по назначению суда, в зависимости от сложности дела, а также перечень документов, необходимых для подтверждения действий адвоката по осуществлению полномочий, предусмотренных Гражданским процессуальным кодексом Российской Федерации и Кодексом административного судопроизводства Российской Федерации, утверждаются Министерством юстиции Российской Федерации совместно с Министерством финансов Российской Федерации по согласованию с Судебным департаментом при Верховном суде Российской Федерации.

В случае участия адвоката в гражданском или административном судопроизводстве по назначению суда на территории райо-

нов Крайнего Севера и приравненных к ним местностях, а также в других местностях с тяжелыми климатическими условиями, в которых законодательством Российской Федерации установлены процентные надбавки и (или) районные коэффициенты к заработной плате, вознаграждение адвоката осуществляется с учетом указанных надбавок и коэффициентов.

Время занятости адвоката, участвующего в гражданском или административном судопроизводстве по назначению суда, исчисляется в днях, в которые он был фактически занят выполнением поручения по делу, вне зависимости от продолжительности работы по данному делу в течение дня, в том числе в течение нерабочего праздничного дня или выходного дня. В тех случаях, когда адвокат в течение дня выполнял поручения по нескольким гражданским или административным делам, вопрос об оплате его труда должен решаться по каждому делу в отдельности».

3. Абзац первый пункта 25 изложить в следующей редакции: «25. Возмещение процессуальных издержек подотчетным лицам по уголовным делам в размере, установленном пунктами 2–11, 19, 20, 22, 23 и 24 настоящего Положения, а также выплата вознаграждения адвокату осуществляются на основании постановления дознавателя, следователя, прокурора, судьи или определения суда (далее – решение уполномоченного государственного органа), вынесенного по результатам рассмотрения письменного заявления указанных лиц или их представителей, составленного в произвольной форме (далее – заявление), с приложением в случаях, предусмотренных пунктами 5, 9, 12–18, 22, 23 и 24 настоящего Положения, соответствующих документов, за счет средств, предусмотренных федеральным бюджетом на указанные цели федеральным судам общей юрисдикции, государственным органам, наделенным полномочиями по производству дознания и предварительного следствия, после исполнения подотчетными лицами своих процессуальных обязанностей».

4. В пункте 26 слова «орган прокуратуры» исключить.

*Михаил Толчеев,
вице-президент АП Московской области*

КАС РФ И АДВОКАТУРА

О спорах между адвокатами и адвокатскими палатами

Утвержденное 27 сентября Постановление Пленума Верховного суда РФ «О некоторых вопросах применения судами Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации» содержит исключительно важное для адвокатского сообщества разъяснение.

В п. 2 указывается: «В то же время не подлежат рассмотрению по правилам КАС РФ не связанные с реализацией публичных полномочий дела по внутрикорпоративным спорам, возникающим между адвокатами и адвокатскими палатами, нотариусами и нотариальными палатами, медиаторами и постоянно действующим коллегиальным органом управления саморегулируемой организации медиаторов, а также между членами и органами управления иных саморегулируемых организаций, которые подлежат разрешению в исковом порядке».

Адвокатская палата Московской области последовательно отстаивает данную позицию на протяжении достаточно длительного времени. Обжалование решений Совета палаты и заключений квалификационной комиссии возможно только в порядке, предусмотренном ГПК РФ путем обращения истца в суд в соответствии со ст. 131 и 132 ГПК РФ.

Несмотря на имевшие место разночтения, такой подход в целом был уже воспринят судебной практикой:

– в отношении административного судопроизводства, в том числе Определение Хамовнического районного суда г. Москвы от 12 ноября 2015 г.; Определение Автозаводского районного суда г. Тольятти от 1 марта 2016 г.; Апелляционное определение Ставропольского краевого суда от 29 октября 2015 г.; Апелляционное определение Ставропольского краевого суда от 12 ноября 2015 г.; Апелляционное определение Ставропольского краевого суда от 5 ноября 2015 г.;

– ранее в отношении действовавшей главы 25 ГПК РФ, например, Определение Тверского районного суда г. Москвы от 22 ноября 2012 г.; Определение Судебной коллегии по гражданским делам Московского городского суда от 3 декабря 2008 г.; Определение Пресненского районного суда г. Москвы от 5 ноября 2008 г.

Приведенные выводы нашли подтверждение и в ответе Федеральной палаты адвокатов РФ на запрос АПМО. Так, Федеральная палата адвокатов дополнительно отметила, что в соответствии с ч. 1 ст. 1 КАС РФ Кодекс регулирует порядок осуществления административного судопроизводства при рассмотрении и разрешении судами общей юрисдикции административных дел о защите нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов граждан, прав и законных интересов организаций, а также других административных дел, возникающих из административных и иных публичных правоотношений и связанных с осуществлением судебного контроля за законностью и обоснованностью осуществления государственных или иных публичных полномочий.

Адвокатура является профессиональным сообществом адвокатов и как институт гражданского общества действует на основе принципов законности, независимости, самоуправления, корпоративности, а также принципа равноправия адвокатов (п. 1 и 2 ст. 3 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» – далее Закон об адвокатуре).

Отношения, сложившиеся между адвокатом и адвокатской палатой, регулируются Законом об адвокатуре и Кодексом профессиональной этики адвоката.

Согласно ст. 17 Закона об адвокатуре решение Совета адвокатской палаты, принятое по основаниям, предусмотренным п. 1 и 2 настоящей статьи, может быть обжаловано в суд.

Адвокатская палата субъекта РФ является некоммерческой, негосударственной организацией (ст. 29 указанного закона).

Некоммерческая организация – палата адвокатов субъекта РФ – не включена в структуру органов государственной власти, государственными и публичными полномочиями не наделена.

Существенной особенностью административного судопроизводства является то, что в этом порядке рассматриваются дела, возникающие из административных и иных публичных правоотношений, путем судебного контроля за осуществлением государственных или иных публичных полномочий.

Правоотношения в сфере адвокатуры не являются государственными (иными публичными).

При изложенных обстоятельствах правоотношения по обжалованию решений адвокатской палаты не вытекают из административных или иных публичных правоотношений и не подлежат рассмотрению в порядке, предусмотренном Кодексом административного судопроизводства РФ.

Теперь в этом вопросе Пленум Верховного суда поставил точку, исключив возможность иного толкования.

ДЕСЯТЬ ДНЕЙ НА «КОРОЧКУ»

Обнародован приказ Министерства юстиции РФ, вносящий изменения в Порядок ведения реестров адвокатов

Министр юстиции РФ Александр Коновалов подписал 26 сентября 2016 г. Приказ №214, в соответствии с которым вносятся изменения в Порядок ведения реестров адвокатов субъектов Российской Федерации, утвержденный Приказом Министерства юстиции Российской Федерации от 23 апреля 2014 г. №85. В соответствии с изменениями, внесенными в указанный нормативный акт, срок выдачи удостоверения адвоката не должен превышать 10 рабочих дней со дня внесения сведений в реестр.

Новое адвокатское удостоверение вручается в случае присвоения статуса адвоката, приема в члены адвокатской палаты после изменения адвокатом членства в адвокатской палате, восстановления статуса адвоката на основании судебного акта, изменения фамилии, имени и (или) отчества адвоката. Во всех перечисленных случаях срок вручения удостоверения не должен превышать 10 рабочих дней со дня внесения соответствующих сведений в реестр.

Общий срок для внесения в реестр сведений о присвоении статуса адвоката, приема в члены адвокатской палаты в случае изменения адвокатом членства в адвокатской палате и выдачи удостоверения в указанных случаях не может превышать месяца со дня поступления соответствующего уведомления.

Удостоверение, как и прежде, выдается без ограничения срока действия. Новое удостоверение можно получить лишь при его утрате или порче. Причем ведомственным актом теперь установлено, что срок выдачи адвокату нового удостоверения взамен утра-

ченного или испорченного не должен превышать 10 рабочих дней со дня поступления соответствующего заявления. При порче удостоверения указывается ее характер (признаки). Удостоверение, представленное адвокатом в случае его порчи, должно содержать признаки повреждения (выгорание, размывание текста, механические повреждения, нечитаемый текст).

Территориальный орган Министерства юстиции ведет учет бланков удостоверений и выдачи оформленных удостоверений в книге учета бланков удостоверений адвокатов (и в книге учета выдачи удостоверений адвокатов). Ежегодно не позднее 1 февраля территориальный орган Минюста должен направлять в адвокатскую палату копию реестра, ведущегося на электронном носителе. О внесении изменений в реестр территориальный орган обязан уведомить адвокатскую палату в десятидневный срок со дня внесения указанных изменений.

В новой редакции документа также дополнен пункт 61, согласно которому после сдачи удостоверения адвоката в территориальный орган, исключивший из реестра сведения об адвокате в случае изменения им членства в адвокатской палате, адвокату выдается справка (приложение №5 к настоящему Порядку), которая является документом, подтверждающим статус адвоката. Теперь эта справка, являющаяся документом, подтверждающим статус адвоката, должна регистрироваться в книге учета выдачи справок.

КОНСТИТУЦИОННЫЙ СУД РФ ПОДТВЕРДИЛ ПРАВО ЗАКОНОДАТЕЛЯ УСТАНОВЛИВАТЬ СПОСОБЫ И ПРОЦЕДУРЫ СУДЕБНОЙ ЗАЩИТЫ

Конституционный суд РФ обнародовал отказные определения по жалобам на ст. 55 и 208 Кодекса административного судопроизводства, в частности определения от 06.06.2016 №1156-О, от 27.09.2016 №1781-О и №1784-О. Во всех четырех определениях содержится вывод о том, что право на судебную защиту может ограничиваться федеральным законодателем. Следовательно, положение КАС, запрещающее ведение ряда дел гражданину, не имеющему юридического образования, «не может рассматриваться как нарушающее конституционные права граждан».

Заявители жаловались на нарушение их конституционных прав, а именно права на судебную защиту, ч. 9 ст. 208 КАС, согласно которой при рассмотрении административных дел об оспаривании нормативных правовых актов в судах разных инстанций граждане, участвующие в деле и не имеющие высшего юридического образования, ведут дела через представителей, отвечающих требованиям ст. 55 КАС. Одного из заявителей поддержала Татьяна Москалькова – Уполномоченный по правам человека в РФ. По ее мнению, нормы КАС «препятствуют гражданам, не имеющим высшего юридического образования, как в непосредственной судебной защите их прав по административным делам об оспаривании нормативных правовых актов, так и в защите через выбранных ими представителей, если последние также не имеют высшего юридического образования».

Однако КС не согласился с таким выводом и процитировал свою ранее сформулированную правовую позицию, в которой говорится, что «из права каждого на судебную защиту его прав и свобод не вытекает возможность выбора гражданами по своему усмотрению способов и процедур судебной защиты, особенности которых применительно к отдельным видам судопроизводства и категориям дел определяются исходя из Конституции Российской Федерации, федеральными законами».

Можно сказать, что КС подтвердил конституционность ч. 1 ст. 55 КАС, согласно которой представителями в суде по административным делам могут быть адвокаты и иные лица, обладающие полной дееспособностью, не состоящие под опекой или попечительством и имеющие высшее юридическое образование, и ч. 9 ст. 208, согласно которой при рассмотрении административных дел об оспаривании нормативных правовых актов в верховном суде республики, краевом, областном суде, суде города федерального значения, суде автономной области, суде автономного округа, в Верховном суде РФ граждане, участвующие в деле и не имеющие высшего юридического образования, ведут дела через представителей, отвечающих требованиям, предусмотренным ст. 55 данного Кодекса.

В определениях КС также содержится вывод, что «право граждан на оспаривание в судебном порядке непосредственно нормативных правовых актов органов публичной власти и должностных лиц представляет собой, по существу, дополнительную возможность защиты их прав с использованием судебного механизма». И эту возможность граждане могут реализовать в установленных случаях только с помощью лиц, имеющих высшее юридическое образование.

Таким образом, судьи КС не усматривают неопределенности в вопросе о том, соответствуют ли оспариваемые законоположения Конституции РФ. В то же время КС прямо указал, что «в целях оптимизации процедур» законодатель вправе внести в Кодекс административного судопроизводства РФ изменения и дополнения.

ПРЕЦЕДЕНТНОЕ РЕШЕНИЕ

Арбитражный суд признал нарушением присвоение фирмой наименования, которое вправе использовать только адвокатура

Арбитражный суд Новосибирской области удовлетворил иск о ликвидации общества с ограниченной ответственностью, которое именовало себя «Юридическая консультация».

Адвокатская палата Новосибирской области направила в областное Управление ФНС обращение, в котором налоговые органы уведомялись о незаконном использовании в названии ООО термина, который по закону вправе использовать только адвокатура.

В рамках мероприятий по досудебному урегулированию спора ООО дважды предупреждалось о необходимости привести наименование общества в соответствие с действующим законодательством. Однако нарушение не было устранено. Тогда Управление ФНС по Новосибирской области обратилось в суд в связи с выявленным нарушением ст. 5 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации». АП Новосибирской области участвовала в этом деле в качестве третьего лица.

Напомним, что согласно ст. 5 названного закона: «Использование в наименованиях организаций и общественных объединений терминов «адвокатская деятельность», «адвокатура», «адвокат», «адвокатская палата», «адвокатское образование», «юридическая консультация» или словосочетаний, включающих в себя эти термины, допускается только адвокатами и созданными в порядке, установленном настоящим Федеральным законом, организациями».

Арбитражный суд Новосибирской области удовлетворил иск налогового органа и принял решение о ликвидации ООО, которое, являясь коммерческой организацией, незаконно использовало наименование «Юридическая консультация», вводя тем самым граждан в заблуждение. Процедуру ликвидации ООО предписано осуществить его учредителю.

НИКАКИХ РАЗРЕШЕНИЙ НЕ ТРЕБУЕТСЯ

Для прохода в СИЗО адвокатам достаточно предъявить ордер и удостоверение

На официальном сайте Конституционного суда РФ 23 ноября 2016 г. опубликовано определение, вынесенное по жалобе адвокатов Сергея Бадамшина и Гаджи Алиева. Это отказное определение КС, но, как принято говорить, «с позитивным содержанием».

Отказавшись рассматривать по существу жалобы адвокатов, оспаривавших закон о содержании подозреваемых под стражей, КС тем не менее сформулировал ряд важных положений, запрещающих администрациям следственных изоляторов требовать у адвокатов дополнительные документы, не упомянутые в обжалованном законе.

КС напомнил о своем Постановлении от 25 октября 2001 г. №14-П, которое «сохраняет свою силу, а выраженные в нем правовые позиции подлежат обязательному учету как федеральным законодателем при принятии законов, так и правоприменителями».

В этом постановлении, в частности, говорится, что «выполнение адвокатом, имеющим ордер юридической консультации на ведение уголовного дела, процессуальных обязанностей защитника не может быть поставлено в зависимость от усмотрения должностного лица или органа, в производстве которого находится уголовное дело». А требование обязательного получения адвокатом от лица или органа, в производстве которого находится уголовное дело, разрешения на допуск к участию в деле означает, по существу, что подозреваемый и обвиняемый могут лишиться своевременной квалифицированной юридической помощи, а ад-

вокат – возможности выполнить свои профессиональные и процессуальные обязанности.

Предъявив удостоверение и ордер, адвокат наделяется процессуальными полномочиями, предусмотренными ст. 53 УПК РФ, в том числе правом встречаться с подозреваемым или обвиняемым.

Ссылаясь на другие свои решения, КС отметил, что «положения статей 49 и 53 УПК Российской Федерации не должны служить основанием для лица или органа, в производстве которого находится уголовное дело, принимать правоприменительные акты, разрешающие защитнику участвовать в деле; не должны они рассматриваться и как основание для введения разрешительного порядка реализации права адвоката иметь свидания с подозреваемым или обвиняемым, содержащимся под стражей».

«МИЛЛИОН В ПОДАРОК»

Интересный случай из адвокатской практики.

Иногда так случается, что, казалось бы, очевидные на первый взгляд вещи встречаются непредвиденные препятствия... Рассмотрение, казалось бы, банального спора о взыскании денежных средств перерастает «в ожесточенную битву титанов юриспруденции»...

Стороны по делу:

- В.В.Ю. (истец (ответчик по встречному иску));
- Б.Л.А. (ответчик (истец по встречному иску));
- Н.А.Н. (ответчик по встречному иску).

Фактические обстоятельства. 23 мая 2013 г. между Б.Л.А. и Н.А.Н. было заключено соглашение о задатке, по условиям которого Н.А.Н. и Б.Л.А. решили заключить до 24 августа 2013 г. договор купли-продажи недвижимого имущества, и Н.А.Н. в счет причитающейся с него по указанному договору купли-продажи к оплате денежной суммы передал Б.Л.А. предоплату в размере 1 200 000 рублей. Стороны договорились, что переданная сумма денежных средств имеет статус задатка. В июне 2013 г. Н.А.Н. передал Б.Л.А. еще 800 000 руб. в счет вышеуказанного договора. 15 августа 2013 г. было заключено дополнительное соглашение к соглашению о задатке от 23 мая 2013 г., в котором стороны договорились везде по тексту в соглашении о задатке от 23 мая 2013 г. слово «задаток» читать как «аванс», расторгнуть соглашение о задатке от 23 мая 2013 г. по взаимному согласию. В соответствии

с п. 3 дополнительного соглашения Б.Л.А. обязана вернуть Н.А.Н. полученные денежные средства в размере 2 000 000 рублей в течение трех дней от даты государственной регистрации перехода права собственности на недвижимое имущество Б.Л.А. третьему лицу. Срок возврата денег в дополнительном соглашении определен указанием на событие – момент государственной регистрации права собственности. 19 августа 2013 г. между В.В.Ю. и Н.А.Н. был заключен договор цессии, по условиям которого Н.А.Н. уступил, а В.В.Ю. принял права кредитора по соглашению о задатке от 23 мая 2013 г. и дополнительному соглашению к нему от 15 августа 2013 г. 25 ноября 2013 г. В.В.Ю. направил Б.Л.А. данные документы и письмо с требованием о возврате денег. Ответа не последовало. В связи с чем В.В.Ю. вынужден был обратиться в суд с иском о взыскании неосновательного обогащения, процентов за пользование чужими денежными средствами, судебных расходов.

Правовые позиции. В.В.Ю. указывал, что право требования взыскания неосновательного обогащения возникло у него на основании договора цессии, по условиям которого ему перешли все права кредитора на основании соглашения о задатке от 23 мая 2013 г. и дополнительного соглашения к нему от 15 августа 2013 г.; при этом следует учитывать, что срок возврата денег сторонами не согласован, поскольку в нарушении ст. 190 ГК РФ это событие не отвечает признакам неизбежности, так как зависит от воли сторон, что недопустимо.

Б.Л.А. обратилась со встречным иском к В.В.Ю. и Н.А.Н. о признании недействительным договора об уступке права требования, в обосновании которого указала, что при заключении договора цессии ее согласия никто не спрашивал, о нем она ничего не знала, при заключении соглашения о задатке и дополнительного соглашения к нему личность кредитора для Б.Л.А. имела существенное значение; кроме того, договор цессии не соответствует требованиям ст. 388.1 ГК РФ. Возражая против первоначального иска, Б.Л.А. пояснила, что денежные средства она должна была вернуть только по-

сле государственной регистрации перехода права собственности на недвижимое имущество третьему лицу, но необходимых действий по продаже недвижимости она не предпринимала.

В.В.Ю., возражая против встречного иска, указал, что положения ст. 388.1 ГК РФ не подлежат применению к спорным правоотношениям, поскольку данная статья введена в действие после заключения договора цессии, личность кредитора не могла иметь существенного значения, поскольку Н.А.Н. никогда не являлся другом сына Б.Л.А.; у Б.Л.А. отсутствует заинтересованность в оспаривании сделки – договора цессии, т.к. в результате этой сделки она ничего не лишилась и ничего не приобрела, стороной договора она не являлась, следовательно, ее права и законные интересы нарушены не были.

Н.А.Н. в письменных возражениях на встречный иск полностью поддержал позицию В.В.Ю.

Решением Заволжского районного суда г. Твери от 5 декабря 2014 г. исковые требования как В.В.Ю., так и Б.Л.А. были оставлены без удовлетворения. Отказывая в иске Б.Л.А., суд согласился с доводами В.В.Ю. о том, что у нее отсутствует заинтересованность в оспаривании сделки – договора цессии, поскольку стороной сделки она не является, она ничего не лишилась и ничего не приобрела; для перехода к другому лицу прав кредитора не требуется согласие должника, если иное не предусмотрено законом или договором (ч. 1 ст. 382 ГК РФ); утверждение Б.Л.А. о том, что личность кредитора имеет для нее существенное значение, не принимается судом во внимание как несостоятельное и основанное на неверном толковании положений ст. 388 ГК РФ.

Отказывая в иске В.В.Ю., суд указал, что срок по возврату денежных средств был четко определен в дополнительном соглашении к соглашению о задатке от 23 мая 2013 г. и в данном случае он не наступил, поскольку в настоящий момент переход права собственности на недвижимое имущество с Б.Л.А. к третьему лицу не перешел; с учетом положений ст. 384 ГК РФ оснований для оспа-

ривания заключенного между Б.Л.А. и Н.А.Н. соглашения о задатке и дополнительного соглашения к нему В.В.Ю. не имеет, т.к. не является стороной указанных соглашений и получил право требования на тех условиях, на которых он был заключен Н.А.Н.

Не согласившись с данным решением, В.В.Ю. подал апелляционную жалобу.

Апелляционным определением судебной коллегии по гражданским делам Тверского областного суда от 21 апреля 2015 г. решение Заволжского районного суда г. Твери от 5 декабря 2014 г. было оставлено без изменения, а апелляционная жалоба В.В.Ю. – без удовлетворения. Суд апелляционной инстанции согласился с выводом суда первой инстанции об отсутствии у В.В.Ю. правовых оснований для взыскания с Б.Л.А. неосновательного обогащения, поскольку он не являлся стороной указанных соглашений и получил право требования на тех условиях, на которых он был заключен Н.А.Н. (цедентом, первоначальным кредитором). Вместе с тем, суд апелляционной инстанции согласился с доводами апелляционной жалобы о недействительности условия дополнительного соглашения от 15 августа 2013 г. о сроке возврата денег в силу положений ст. ст. 168, 190 ГК РФ. Однако данное обстоятельство, по мнению апелляционной инстанции, исключало возможность удовлетворения заявленного В.В.Ю. иска к Б.Л.А., поскольку признание дополнительного соглашения недействительным в силу ст. 167 ГК РФ свидетельствует об отсутствии у цедента Н.А.Н. действительных прав требования по указанному дополнительному соглашению к Б.Л.А., что, в свою очередь, исключает возможность их уступки В.В.Ю. (с учетом положений ст. 390 ГК РФ).

В связи с чем В.В.Ю. был вынужден обратиться с кассационной жалобой в президиум Тверского областного суда.

Постановлением президиума Тверского областного суда от 18 января 2016 г. апелляционное определение судебной коллегии по гражданским делам Тверского областного суда от 21 апреля 2015 г. в части отказа в удовлетворении исковых требований В.В.Ю. было

отменено, а дело направлено на новое апелляционное рассмотрение в Тверской областной суд. Суд кассационной инстанции, соглашаясь с доводами кассационной жалобы, указал, что судебные акты первой и второй инстанции приняты без учета требований ст. ст. 180, 190 ГК РФ. Судебная коллегия исходила из недействительности дополнительного соглашения от 15 августа 2013 г. в целом. При этом мотивов, по которым недействительными являются прочие части этой сделки, в частности принятое на себя Б.Л.А. обязательство о возврате аванса в размере 2 000 000 руб., в апелляционном определении не приведено. Более того, как следует из договора уступки требования от 19 августа 2013 г., Н.А.Н. уступил, а В.В.Ю. принял право требования к Б.Л.А. исполнения обязательства по возврату 2 000 000 рублей в полном объеме не только на основании дополнительного соглашения от 15 августа 2013 г., но и на основании соглашения о задатке от 23 мая 2013 г. Недействительность соглашения о задатке от 23 мая 2013 г. судебными инстанциями не устанавливалась. Обстоятельства, связанные с наличием предусмотренных законом оснований для возвращения задатка стороне, давшей задаток, предметом рассмотрения по делу не являлись. Тем самым такое подлежащее установлению по делу обстоятельство, как отсутствие у истца права требования возврата денежных средств, по настоящему делу не может быть признано установленным.

В результате апелляционным определением судебной коллегии по гражданским делам Тверского областного суда от 17 марта 2016 г. решение Заволжского районного суда г. Твери от 5 декабря 2014 г. в части отказа в удовлетворении исковых требований В.В.Ю. было отменено, по делу вынесено новое решение об удовлетворении исковых требований В.В.Ю.

Интересы истца по первоначальному иску (ответчика по встречному иску) В.В.Ю. и ответчика по встречному иску Н.А.Н. по данному гражданскому делу представляла адвокат Успенская В.В.

Адвокат Анакин А.В.

УПРАВЛЯЮЩАЯ КОМПАНИЯ ОТВЕЧАЕТ ПОЧТИ ВСЕГДА

Дело было в Ржеве.

14 октября 2015 года около 13 часов 30 минут произошел залив квартиры Ивановой (все фамилии изменены) соседом с третьего этажа, а именно Петровым.

Залив квартиры Ивановой произошел в результате того, что в квартире Петрова отсутствовали запорные вентили (краны) на батарее.

Очевидно, что залив квартиры Ивановой произошел по вине Петрова и управляющей компании.

Согласно жилищному и гражданскому законодательству при отсутствии запорных вентилей перед батареей ответчиком является управляющая компания, осуществляющая обслуживание данного дома, поэтому соответчиком по данному иску являлась управляющая компания.

Иванова неоднократно обращалась к Петрову в устной форме с просьбой в досудебном порядке возместить ей убытки, которые она понесла вследствие залива ее квартиры. Петров ответил ей в устной форме, что выплачивать ей ничего не будет.

Управляющая компания в акте осмотра не признала своей вины в заливе.

В результате залива Ивановой был причинен материальный ущерб в размере 127 815 (сто двадцать семь тысяч восемьсот пятнадцать) рублей 19 копеек.

14 апреля 2016 года Ржевский городской суд взыскал с Петрова в пользу Ивановой 1/4 долю полной стоимости убытков, причиненных заливом, и отказал в части возмещения управляющей компанией 3/4 доли полной стоимости убытков, причиненных заливом. Суд ошибочно решил, что управляющая компания не может нести ответственность за залив.

18 августа 2016 года судебная коллегия по гражданским делам Тверского областного суда отменила решение Ржевского городского суда Тверской области от 14 апреля 2016 года в части отказа в удовлетворении исковых требований к управляющей компании, постановив в указанной части новое решение, которым взыскать с управляющей компании в пользу Ивановой в счет возмещения убытков, причиненных заливом квартиры, 3/4 доли полной стоимости убытков, причиненных заливом.

Вместе с тем, разрешая исковые требования к управляющей компании, суд не учел следующего.

В силу положений ч. 1 ст. 161 Жилищного кодекса РФ управление многоквартирным домом должно обеспечивать благоприятные и безопасные условия проживания граждан, надлежащее содержание общего имущества в многоквартирном доме, решение вопросов пользования указанным имуществом, а также предоставление коммунальных услуг гражданам, проживающим в таком доме.

В соответствии с п. 2.2.6 Правил и норм технической эксплуатации жилищного фонда МКД 2-03.2003, утвержденных постановлением Госстроя РФ от 27 сентября 2003 года №170, заявки на неисправность инженерного оборудования или конструкций должны рассматриваться в день их поступления, не позднее чем на следующий день должно быть организовано и устранено. Аналогичные меры должны быть приняты по заявкам, полученным по телефону или через систему диспетчерской связи. Аварийные заявки устраняются в сроки, указанные в приложении №2. Заявки, связанные с обеспечением безопасности проживания, устраняются в срочном порядке.

В приложении №2 к данным Правилам указано, что неисправности аварийного порядка трубопроводов и их сопряжений (с фитингами, арматурой и приборами водопровода, канализации, горячего водоснабжения, центрального отопления, газооборудования) должны быть устранены немедленно.

Закон восторжествовал, справедливость была судом восстановлена.

*Заведующий филиалом №18
НО «Тверская областная коллегия адвокатов»
адвокат Иванов А.В.*

«АЛЛО, ГОВОРИТЕ ПОМЕДЛЕННЕЕ! Я ЗАПИСЫВАЮ!»

Гражданское дело не обещало быть особенным. Обычная для адвоката житейская ситуация. Женщина дала в долг крупную денежную сумму семье своей дальней родственницы – троюродной племянницы.

Через некоторое время в отношениях стал проследиваться «холод», а затем родственники-должники и вовсе стали ссылаться на проблемы в бизнесе и дали понять, что возвращать деньги они не собираются. При этом они были вполне вежливы и предложили в случае каких-либо претензий обращаться в суд. Отправили женщину, так сказать, к правосудию.

Вроде бы ничего сложного – договор займа, подтвержденный распиской. Однако первоначальное интервьюирование клиентки показало, что эта долговая расписка оформлена от имени мужа дальней родственницы, а сама племянница в расписке не поименована. При этом у семейной пары оказалось очень много долгов, однако все обязательства оформлены на мужа, а жена выведена за пределы заемных отношений, занимается бизнесом, берет кредиты, дорожит репутацией. Как стало известно доверительнице, семья должников вскоре собирается расторгнуть брак, а муж объявить себя банкротом. Женщина предполагала, что подобная схема была разработана специально, чтобы отнести все долги на одного из супругов, освободив второго от какой-либо финансовой ответственности.

Таким образом, в случае судебного иска к автору расписки перспектива исполнения будущего судебного акта представлялась практически безнадежной. У него отсутствовали какие-либо активы, но зато имелись многочисленные исполнительные производства. Следовательно, взыскание денежных средств становилось возможным только в случае признания долга общим долгом супругов.

И тут возникали сложности. Судебная практика по признанию долгов общими долгами супругов была очень противоречива. И если ранее Верховный суд Российской Федерации придерживался презумпции расходования супругами по кредитным договорам денежных средств на нужды семьи¹, то позже позиция изменилась на противоположную. Бремя доказывания общего долга супругов было отнесено на сторону, претендующую на распределение долга². Данная позиция получила распространение и в дальнейшем была неоднократно подтверждена высшей судебной инстанцией³.

И хотя автору данной статьи презумпция общих долговых обязательств семьи намного ближе и кажется более логичной, поскольку является единственным возможным последствием презумпции общности доходов и не возлагает непосильное бремя доказывания на кредитора, тем не менее спорить адвокату с судом – дело неблагодарное, основная проблема оказалась в доказывании факта расходования средств на общие нужды семьи.

Немного уходя в сторону, хочется отметить, что доказывание по делам подобной категории вызывает особую сложность. Кредитору доказать расходование средств должником именно на

¹ Определение ВС РФ от 16.09.2014 №18-КГ14-103 (судьи Горшков В.В., Гетман Е.С., Киселев А.П.)

² Определение ВС РФ от 03.03.2015 №5-КГ14-162 (судьи Кликушин А.А., Вавильчева Т.Ю., Горохов Б.А.)

³ Определение ВС РФ от 05.04.2016 №80-КГ15-32 (судьи Кликушин А.А., Вавильчева Т.Ю., Юрьева И.М.); Обзор судебной практики ВС РФ №1 (2016), утвержденный Президиумом ВС РФ 13.04.2016, п. 5.

нужды семьи зачастую практически невозможно. Это объясняется тем, что кредитор не принимает никакого участия в расходовании денежных средств, не располагает информацией, а уж тем более документальным подтверждением траты денег именно на нужды семьи. Должники же предоставлять добровольно такие доказательства в суд не будут ввиду личной незаинтересованности.

Но в нашем случае такие доказательства имелись. Доверительница, понимая, что ее родственница начала уклоняться от выплаты долга, записала несколько телефонных разговоров на диктофон своего мобильного телефона. Данные разговоры были предоставлены адвокату и проанализированы. Из содержания разговоров следовало, что супруги не отрицают совместный долг, который брался и был истрачен исключительно на нужды семьи, на совместный бизнес. В телефонном разговоре имелось этому полное подтверждение.

Со ссылкой на ст. 77 ГПК РФ аудиозаписи телефонных переговоров были представлены в суд в качестве доказательств, при этом в соответствующем ходатайстве было указано, когда, кем и в каких условиях данные записи осуществлялись. Сами записи были приобщены на компакт-диске в виде цифровых файлов формата mp3. В данном ходатайстве имелась также полная текстовая расшифровка всех телефонных переговоров.

В судебном заседании в присутствии ответчицы аудиозаписи телефонных переговоров были прослушаны, сторонам предлагалось подтвердить либо оспорить их подлинность, прокомментировать содержание. Ответчица подлинность данных переговоров и свое участие в них не отрицала, однако возражала против признания долга общим.

Суд первой инстанции удовлетворил исковые требования, признав на основании ч. 2 ст. 45 СК РФ долг общим долгом супругов, установив, что все полученное по обязательствам одним из супругов было использовано на нужды семьи. При обосновании данного вывода суд прямо сослался на имеющиеся в деле аудиозаписи.

Однако судебная коллегия по гражданским делам Тверского областного суда с таким решением не согласилась. Долг был отнесен исключительно на одного супруга, мужа родственницы. В апелляционном определении было указано на отсутствие доказательств, с достоверностью свидетельствующих о том, что денежные средства были использованы в интересах семьи. Представленная истцом аудиозапись, по мнению судебной коллегии, не могла быть использована в качестве средства доказывания. Суд сослался на отсутствие источника аудиозаписи, согласия ответчицы на такую запись и ее распространение, сделав вывод, что данное доказательство получено с нарушением закона.

По кассационной жалобе адвоката дело было истребовано в Верховный суд РФ, который Определением судебной коллегии по гражданским делам от 06.12.2016 №35-КГ16-18 апелляционное определение Тверского областного суда отменил, направив дело на новое апелляционное рассмотрение. ВС РФ указал, что аудиозаписи отнесены Гражданским процессуальным кодексом РФ к самостоятельным средствам доказывания, в связи с чем истица в обоснование того, что денежные средства по договору займа предоставлялись на общие нужды супругов, вправе сослаться на аудиозапись беседы с ними.

ВС РФ отметил, что суду были представлены исчерпывающие сведения о том, когда, кем и в каких условиях осуществлялись записи, а ответчицей достоверность записей не опровергнута, факт телефонных переговоров был подтвержден.

Нормы о защите информации о частной жизни лица, праве на личную или семейную тайну в данном случае применению не подлежат, поскольку запись разговора была произведена одним из лиц, участвующих в данном разговоре, и касалась обстоятельств, связанных с договорными отношениями между сторонами. В связи с этим запрет на фиксацию такой информации на указанный случай не распространяется.

Таким образом, Верховный суд РФ признал абсолютно законным такое средство доказывания, как запись телефонных переговоров, сделанную одним из абонентов. Следует отметить, что в указанном определении высшая судебная инстанция разъяснила условия, при которых такая запись будет иметь доказательственное значение. Это наличие между сторонами договорных отношений. Лицо записывает телефонный разговор не с целью нарушить право другого абонента на защиту частной жизни, а с целью подтвердить наличие договорных отношений, подробнее охарактеризовать их условия. Фактически в данном случае усматриваются признаки самозащиты права, возможность которой предусмотрена статьей 14 Гражданского кодекса РФ.

Важным процессуальным моментом является то, что первоначальный источник аудиозаписи представлять суду не обязательно. Достаточно указать, когда, где и при каких условиях осуществлена запись, выполнить требования ст. 77 ГПК РФ. Текстовая расшифровка также необходима, поскольку с ее помощью суд будет исследовать данное доказательство. Важным моментом является элемент состязательности при исследовании данного доказательства. Сторонам по делу должна быть предоставлена возможность ознакомиться с аудиозаписью, высказать свое отношение к ее подлинности и содержанию. Лица, участвующие в деле, на основании ст. 35 ГПК РФ вправе сделать копию данной аудиозаписи и копию текстовой расшифровки. В случае наличия сомнений в подлинности аудиозаписи, принадлежности голоса, наличия монтажа, по ходатайству стороны может быть назначена фоноскопическая экспертиза.

Следует отметить, что указанное Определение ВС РФ имеет важное значение, поскольку не только подтверждает возможность использования записей переговоров в качестве доказательств, но и ставит вопрос о возможности использования в гражданском процессе других современных средств доказывания. Ведь не

всегда суды положительно относятся к «нетрадиционным», «экзотическим» доказательствам. Почему-то возникают сложности в использовании в качестве доказательств видеозаписей, СМС-сообщений, сообщений различных мессенджеров, электронной почты. По смыслу статьи 55 ГПК РФ доказательствами являются любые сведения о фактах, полученные в предусмотренном законом порядке. И если вопрос представления аудио- и видеозаписей гражданским процессом регламентирован, то более современные средства коммуникации – электронная информация, сообщения мессенджеров, облачные хранилища, сообщения электронной почты – пока формально остаются за территорией правового поля, поскольку вопрос их легализации процессуально не урегулирован, поэтому суды используют данные доказательства на свой страх и риск. Верховному суду РФ еще предстоит поставить точку в этом вопросе, и уверен, что наши доверители в этом с удовольствием помогут.

P.S. Уже после написания данной статьи состоялось повторное судебное заседание суда апелляционной инстанции. Решение суда первой инстанции о признании долга общим долгом супругов было оставлено без изменения.

*Член Методического Совета АПТО
Курасова С.В.*

ПОЛОЖИТЕЛЬНЫЙ ОПЫТ АДВОКАТА АБАКАРОВОЙ ЮЛИИ НИКОЛАЕВНЫ

Адвокат в интересах управляющей организации обратился в Арбитражный суд Тверской области с исковым заявлением к индивидуальному предпринимателю Д. (далее Ответчик) о взыскании задолженности за содержание и текущий ремонт жилого помещения, процентов за пользование чужими денежными средствами.

Решением от 16 сентября 2015 года исковые требования ООО удовлетворены частично, взыскана задолженность за ЖКУ, но отказано во взыскании процентов за пользование чужими денежными средствами.

Суд мотивировал отказ следующим: бремя доказывания факта просрочки исполнения денежного обязательства возлагается на истца. Согласно условиям пункта договора управления оплата производится на основании платежных документов, предоставленных ООО не позднее 10-го числа месяца, следующего за расчетным. ООО в нарушение статьи 65 АПК РФ не представило доказательств направления в адрес Ответчика и получения им актов выполненных работ, счетов, счетов-фактур. Поскольку документы, необходимые для оплаты выполненных работ по содержанию дома, Ответчиком получены не были. ООО надлежащим образом не доказало наличие у Ответчика просрочки исполнения денежного обязательства, в связи с чем иск в части взыскания процентов за пользование чужими денежными средствами удовлетворению не подлежит.

4 декабря 2015 года четырнадцатым арбитражным апелляционным судом была удовлетворена апелляционная жалоба истца, решение Арбитражного суда Тверской области от 16 сентября 2015 года было частично отменено, и принято новое решение, которым исковые требования в части взыскания процентов за пользование чужими денежными средствами были удовлетворены.

Основаниями для отмены решения суда первой инстанции послужило следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 155 ЖК РФ плата за жилое помещение и коммунальные услуги вносится ежемесячно до десятого числа месяца, следующего за истекшим месяцем, если иной срок не установлен договором управления многоквартирным домом либо решением общего собрания членов товарищества собственников жилья, жилищного кооператива или иного специализированного потребительского кооператива, созданного в целях удовлетворения потребностей граждан в жилье в соответствии с федеральным законом о таком кооперативе.

В силу статьи 162 этого же кодекса договор управления многоквартирным домом заключается в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами. При выборе управляющей организации общим собранием собственников помещений в многоквартирном доме с каждым собственником помещения в таком доме заключается договор управления на условиях, указанных в решении данного общего собрания.

Отсутствие договора Ответчика с управляющей компанией в форме единого письменного документа не освобождает его от оплаты коммунальных ресурсов и услуг, потребляемых его нежилым помещением и общим имуществом дома, по ценам, обязательным для собственника в силу их регулируемого характера, а также в силу решений управляющей организации. Факт предоставления в спорный период услуг управляющей организацией Ответчику не оспаривается. Как следует из вышеуказанных норм права, собственник нежилого помещения, расположенного в мно-

гоквартирном доме, в силу прямого указания закона обязан нести расходы по содержанию общего имущества независимо от наличия у него расходов на содержание собственного помещения, находящегося в индивидуальной собственности, и расходов на коммунальные услуги.

Из буквального толкования части 2 статьи 155 ЖК РФ не следует, что обязанность по своевременному внесению платы за коммунальные услуги, содержание и ремонт общего имущества многоквартирного жилого дома ставится в зависимость от получения должником платежных документов; основанием возникновения обязанности по оплате в силу норм жилищного законодательства является факт владения помещением в многоквартирном доме. В рассматриваемом случае непредставление ООО в адрес Ответчика платежных документов не может рассматриваться как просрочка кредитора (статья 406 ГК РФ), поскольку Ответчик для исполнения своей обязанности по оплате услуг, действуя добросовестно, мог сам обратиться к ООО за получением счетов на оплату.

При рассмотрении дела в кассационной инстанции постановление суда апелляционной инстанции было оставлено без изменения.

*Член методического совета АПТО
Курасова С.В.*

ПОЛОЖИТЕЛЬНЫЙ ПРИМЕР ИЗ АДВОКАТСКОЙ ПРАКТИКИ КОВАЛЕВСКОЙ Ю.В.

В 2015 году к адвокату Лихославльского филиала НО «ТОКА» Ковалевской Юлии Владимировне обратился гражданин И.В.Г. (далее – Доверитель) с вопросом об оказании ему юридической помощи в получении свидетельств о праве на наследство по закону в связи с отказом нотариуса в выдаче указанных свидетельств.

Отец доверителя И.Г.И. умер 20 февраля 2002 года. После смерти И.Г.И. открылось наследство в виде денежных вкладов, жилого дома с земельным участком и двухкомнатной квартиры. Завещания на указанное имущество И.Г.И. при жизни составлено не было, поэтому наследниками указанного имущества по закону являлись Доверитель И.В.Г. (сын наследодателя) и гражданка И.М.А. (мать наследодателя), которые своевременно обратились к нотариусу с заявлениями о принятии наследства и выдаче свидетельств о праве на наследство по закону. Впоследствии гражданка И.М.А. (мать наследодателя) обратилась к нотариусу с заявлением об отказе от причитающейся ей доли в наследстве в пользу своей дочери от первого брака – гражданки К.Л.И.

В 2002 году Доверителем было получено свидетельство о праве на наследство по закону на имущество в виде денежных вкладов в размере 1/2 доли. Такое же свидетельство о праве на наследство по закону на денежные вклады в размере 1/2 доли было получено и гражданкой К.Л.И. На остальное имущество (дом, земельный участок и квартиру) нотариусом свидетельств о праве на наследство по закону ни К.Л.И., ни Доверителю И.В.Г. выдано не было, поскольку

впоследствии гражданка И.М.А., отказавшаяся от наследства в пользу своей дочери гражданки К.Л.И., в 2003 году обратилась в Московский районный суд г. Твери с иском к гражданке К.Л.И. о признании недействительным ее отказа от наследства, открывшегося после смерти ее сына – И.Г.И., умершего 20 февраля 2002 года. Свои требования гражданка И.М.И. мотивировала тем, что при оформлении наследства ею было написано заявление об отказе от своей доли в наследстве в пользу ее дочери – К.Л.И. и данный отказ был заявлен ею в результате заблуждения, так как она неверно представляла последствия данного отказа, а также в связи с тем, что в момент отказа от наследства у нее с К.Л.И. сложились неприязненные отношения. Решением Московского районного суда г. Твери отказ И.М.И. от наследства был признан частично недействительным.

В связи с тем, что судьей не было указано, в каком именно размере отказ от наследства И.М.И. был признан недействительным, нотариус обратилась в суд с заявлением о разъяснении указанного решения суда. Определением Московского районного суда г. Твери было разъяснено, что недействительным отказ И.М.И. от наследства был признан в размере 2/3 доли в наследстве.

Далее также в 2003 году гражданка И.М.И. обратилась к мировому судье судебного участка №2 Московского района г. Твери с иском к К.Л.И. о восстановлении срока для принятия наследства, признании недействительным свидетельства о праве на наследство, признании наследника, принявшего наследство, и взыскании унаследованных средств. По данному исковому заявлению требования И.М.И. были удовлетворены в полном объеме.

На момент выдачи свидетельств о праве на наследство по закону на денежные вклады Доверитель проходил военную службу в Республике Грузии. В силу стечения обстоятельств, переезда, проживания в г. С.-Петербург и др., Доверитель И.В.Г. обратился к нотариусу для получения свидетельств о праве на наследство по закону в размере 1/2 доли на недвижимое имущество только лишь в 2014 году.

Необходимо отметить, что на 2014 год нотариусом никому из наследников так и не было выдано свидетельств о праве на наследство по закону на оставшееся наследственное имущество в виде жилого дома, земельного участка и квартиры.

В 2014 году Доверителю И.В.Г. нотариусом было выдано постановление об отказе в совершении нотариального действия, а именно в выдаче свидетельства о праве собственности на 1/2 долю жилого дома, земельного участка и квартиры, в связи с тем, что в наследственное дело были представлены вышеуказанные решения Московского районного суда г. Твери и мирового судьи судебного участка №2 Московского района г. Твери от 2003 года, в связи с чем, нотариус посчитала, что у нее нет правовых оснований для выдачи свидетельства о праве на наследство на недвижимое имущество в размере 1/2 доли.

В связи с тем, что указанное постановление в судебном порядке Доверителем обжаловано в установленный срок не было, адвокатом было подготовлено исковое заявление в Лихославльский районный суд Тверской области (поскольку спорное имущество находилось в г. Лихославле и Лихославльском районе) о признании за Доверителем права собственности на 1/2 долю жилого дома, земельного участка и квартиры в порядке наследования.

Одновременно с этим адвокатом были подготовлены и направлены апелляционные жалобы на решение Московского районного суда г. Твери и решение мирового судьи судебного участка №2 Московского района г. Твери от 2003 года с ходатайством о восстановлении срока для обжалования, поскольку, запросив указанные решения, адвокатом было выяснено, что ее Доверитель к участию в указанных делах привлечен не был, однако указанными выше решениями интересы доверителя были затронуты. В связи с обжалованием указанных решений производство по гражданскому делу в Лихославльском районном суде было приостановлено.

Одновременно с этим адвокатом было установлено, что и И.М.И. и К.Л.И. умерли в 2007 и 2010 годах. Для получения свидетельства о праве на наследство по закону, открывшееся после

смерти И.М.И., обратилась ее дочь – К.Л.И., а на наследство, открывшееся после смерти К.Л.И., обратилась ее дочь – гражданка А.С.Г. (двоюродная сестра Доверителя). Причем о спорном наследственном имуществе, открывшемся после смерти отца Доверителя в 2002 году, в виде жилого дома, земельного участка и квартиры в наследственных делах, заведенных нотариусами после смерти И.М.И. и К.Л.И., речи не шло. Более того, свидетельств о праве на наследство по закону на указанное спорное имущество не было получено ни И.М.И., ни К.Л.И.

Однако в восстановлении срока на обжалование решения Московского районного суда г. Твери и решения мирового судьи судебного участка №2 Московского района г. Твери от 2003 года адвокату было отказано.

Далее уже весной 2016 года адвокат обратился в Лихославльский районный суд Тверской области с заявлением о возобновлении производства по гражданскому делу о признании за Доверителем права собственности на 1/2 долю жилого дома, земельного участка и квартиры в порядке наследования после смерти его отца.

В процессе рассмотрения указанного гражданского дела адвокатом было подано уточненное исковое заявление о признании права собственности на жилой дом, земельный участок и квартиру, но не на 1/2 долю, а полностью, а также в качестве ответчика по данному гражданскому делу по ходатайству адвоката была привлечена А.С.Г. – дочь К.Л.И., принявшая наследство после ее смерти.

В мае 2016 года исковые требования адвоката о признании за Доверителем права собственности на жилой дом, земельный участок и квартиру были удовлетворены в полном объеме.

Данное решение ответчиком А.С.Г. обжаловано не было и вступило в законную силу.

В настоящее время Доверителем получены правоустанавливающие документы, подтверждающие его право собственности на жилой дом, земельный участок и квартиру, которыми на момент своей смерти владел его отец.

*Член методического совета АПТО
Федечкин Ю.Д.*

ПОЛОЖИТЕЛЬНЫЙ ПРИМЕР ИЗ АДВОКАТСКОЙ ПРАКТИКИ АДВОКАТА ИВАНЦОВОЙ Г.В.

Приговором Калининского районного суда г. Твери от 10 сентября 2015 года Бозов Владимир Юрьевич оправдан по предъявленному обвинению в совершении преступления, предусмотренного п. «б» ч. 2 ст. 171 УК РФ, по основанию, предусмотренному п. 3 ч. 2 ст. 302 УПК РФ, в связи с отсутствием состава данного преступления.

Приговор вступил в законную силу.

Органами предварительного следствия Бозов В.Ю. обвинялся в осуществлении без лицензии предпринимательской деятельности, подлежащей обязательному лицензированию, сопряженной с извлечением дохода в особо крупном размере.

По мнению следствия, в период 7 августа 2011 года по 20 октября 2013 года Бозов В.Ю., являясь директором ООО «ТСК-69» (далее – Общество), из корыстной заинтересованности, с целью извлечения прибыли, действуя умышленно, достоверно зная, что в своей деятельности Общество эксплуатирует взрывоопасный производственный объект – котельную, оснащенную газовым оборудованием, по адресу: Тверская область, Калининский район, Медновское сельское поселение, д. Мермерины, используя указанный объект, в нарушение положений п.п. 2, 3 п. 4, п.п. «е», «к» Постановления Правительства от 05.05.2013 №492 «О лицензировании взрывопожароопасных и химически опасных произ-

водственных объектов 1, 2 и 3-го классов опасности», ст. 8, п. 12 ст. 12, ст. 14 Федерального закона от 04.05.2011 №99 ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» и Постановления Правительства от 05.05.2012 «О лицензировании и эксплуатации взрывоопасных производственных объектов» незаконно осуществлял предпринимательскую деятельность по оказанию платных услуг по теплоснабжению (отоплению) и горячему водоснабжению физическим лицам и организациям.

Как указывалось в обвинительном заключении, Бозов В.Ю., имея преступный умысел по осуществлению незаконной предпринимательской деятельности без специального разрешения (лицензии) и извлечение от этой деятельности дохода в особо крупном размере, действуя в нарушение установленного федеральными законами порядка, обеспечивающего нормальное осуществление предпринимательской деятельности на территории РФ, зная, что для эксплуатации вышеуказанного опасного производственного объекта необходимо специальное разрешение (лицензия), а также, что нарушение правил эксплуатации взрывопожароопасных производственных объектов характеризуется значительной степенью общественной опасности, которая выражается в угрозе причинения значительного материального ущерба, здоровью и жизни людей, существенного вреда окружающей среде, имея преступный умысел, направленный на извлечение дохода в особо крупном размере, действуя умышленно, не получив в установленном порядке специального разрешения (лицензии) по эксплуатации взрывопожароопасных производственных объектов и не предприняв должных мер для ее получения, в период 7 августа 2011 года по 20 октября 2013 года по месту нахождения и регистрации общества в д. Мермерины Калининского района Тверской области осуществлял незаконную предпринимательскую деятельность по эксплуатации взрывопожароопасного производственного объекта – газовой котельной, использующей воспламеняющееся горючее вещество – природный газ, путем предоставления населению, предприятиям, организаци-

ям и учреждениям, расположенным в д. Мермерины Медновского сельского поселения Калининского района Тверской области, услуг по горячему водоснабжению и отоплению.

По мнению следствия, в результате незаконной предпринимательской деятельности, осуществляемой без специального разрешения (лицензии), когда такое разрешение (лицензия) обязательно, Бозов В.Ю., являясь директором Общества, в указанный период времени извлек доход на общую сумму 18 496 853, 96 руб., что является особо крупным размером.

Защиту Бозова В.Ю., начиная со стадии предварительного следствия, осуществляла адвокат филиала №10 Тверской областной коллегии адвокатов Иванцова Г.В., которая последовательно отстаивала позицию отсутствия в действиях подзащитного состава преступления.

Защитой не оспаривался факт эксплуатации котельной без лицензии в проверенный период. Однако Бозов В.Ю. делал все возможное для получения лицензии и не получил ее не по своей вине. Кроме того, руководимая им компания эксплуатировала котельную не для незаконного получения дохода, а в целях не допустить замерзания людей и социально значимых объектов населенного пункта. Стороной защиты были представлены доказательства, подтверждающие эти обстоятельства.

Всесторонне исследовав представленные сторонами доказательства, суд пришел к выводу о том, что подсудимый Бозов В.Ю. подлежит оправданию по предъявленному обвинению за отсутствием в деянии состава преступления, предусмотренного п. «б» ч. 2 ст. 171 УК РФ.

Судом было установлено, что, являясь главой органа местного самоуправления – Совета депутатов Медновского сельского поселения, Бозов В.Ю. в силу Закона от 06.10.2003 №131-ФЗ «О местном самоуправлении в Российской Федерации» был обязан обеспечить осуществление органами местного самоуправления Медновского сельского поселения полномочий по решению

вопросов местного значения, в том числе организацию в границах поселения электро-, тепло-, газо- и водоснабжения, а будучи руководителем ООО «ТСК-69», исполнить обязанность по своевременному подключению к источникам центрального теплоснабжения находящихся в муниципальной собственности жилищного фонда, детского сада и объектов соцкультбыта д. Мермерины.

Обеспечив поступление на счет ООО «ТСК-69» от ООО «Меха» и «Новые меха» денежных средств в качестве предоплаты теплоэнергии в кормоцех зверохозяйства, Бозов В.Ю. направил их на восстановление безопасной работы котельной, проведение экспертиз газового оборудования, необходимых для получения лицензии на эксплуатацию котельной.

Адвокатом Иванцовой Г.В. суду были представлены доказательства того, что ООО «ТСК-69» под руководством Бозова В.Ю. неоднократно обращалось в Центральное управление Ростехнадзора по Тверской области с заявлениями о лицензировании деятельности по эксплуатации котельной.

В результате проведенной работы 15 апреля 2015 года ООО «ТСК-69» необходимая лицензия была получена.

Данный факт суд не обошел вниманием, и, по его мнению, это подтвердило отсутствие у подсудимого умысла на осуществление деятельности по эксплуатации газовой котельной без предусмотренной законом лицензии.

Кроме того, в ходе судебного следствия было установлено, что основанием для отказа ООО «ТСК-69» в лицензировании деятельности по эксплуатации системы теплоснабжения в д. Мермерины явилось формальное несоответствие требованиям закона представленных в лицензирующий орган документов.

Обвинение не смогло представить доказательств несоответствия оборудования котельной требованиям безопасности в эксплуатируемый период отопительных сезонов 2011–2015 годов, а также угрозы причинения ущерба правам, законным интересам, жизни или здоровью граждан, а также окружающей среде.

Суд пришел к выводу, что при необеспечении со стороны ООО «ТСК-69» работы котельной в зимний период времени 2011–2014 годов жители многоквартирных домов в д. Мермерины, преподаватели и учащиеся школы, воспитанники детского сада, не имеющие альтернативных систем отопления, оказались бы в ситуации, угрожающей их жизни и здоровью, а на ликвидацию чрезвычайной ситуации, которая могла бы возникнуть из-за отсутствия теплоснабжения, потребовались бы значительные финансовые затраты бюджетных средств.

Суд согласился с позицией защиты о том, что деятельность Бозова В.Ю. в должности директора ООО «ТСК-69» по эксплуатации системы теплоснабжения, в состав которой входит газовая котельная, без соответствующей лицензии, наличие которой является обязательной в силу закона, не представляла общественной опасности, не причинила вреда охраняемым уголовным законом интересам и была направлена для достижения общественно полезной цели.

Суд согласился с защитой и признал, что Бозов В.Ю. руководствовался не корыстными мотивами, а преследовал цель обеспечить отоплением и горячим водоснабжением потребителей этого вида коммунальных услуг (жителей многоквартирных и частных домов, школу, детский сад, Дом культуры) в д. Мермерины.

Прокуратурой приговор не обжаловался.

**Письмо ФНС России
от 14.09.2016 №БС-4-11/17201**

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ НАЛОГОВАЯ СЛУЖБА
ПИСЬМО**

от 14 сентября 2016 года

№БС-4-11/17201

**Об уплате страховых взносов с 1 января 2017 года организа-
циями, имеющими обособленные подразделения**

Федеральная налоговая служба, рассмотрев обращение по порядку уплаты страховых взносов с 01.01.2017, сообщает следующее.

Согласно новой редакции подпункта 7 пункта 3.4 статьи 23 Налогового кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс), введенной Федеральным законом от 03.07.2016 №243-ФЗ «О внесении изменений в части первую и вторую Налогового кодекса Российской Федерации в связи с передачей налоговым органам полномочий по администрированию страховых взносов на обязательное пенсионное, социальное и медицинское страхование» и вступающей в силу с 01.01.2017, на плательщиков страховых взносов возлагается обязанность сообщать в налоговый орган по месту нахождения российской организации – плательщика страховых взносов о наделении обособленного подразделения (включая филиал, представительство), созданного на территории Российской Федерации, полномочиями по начислению выплат и вознаграждений в пользу физических лиц в течение одного месяца со дня наделения его соответствующими полномочиями.

При этом согласно подпунктам 11–13 статьи 431 главы 34 Кодекса уплата страховых взносов и представление расчетов по страховым взносам производятся организациями по месту их нахождения и по месту нахождения обособленных подразделений, которые начисляют выплаты и иные вознаграждения в пользу физических лиц (далее – обособленные подразделения), если иное не предусмотрено пунктом 14 настоящей статьи.

Сумма страховых взносов, подлежащая уплате по месту нахождения обособленного подразделения, определяется исходя из величины базы для исчисления страховых взносов, относящейся к этому обособленному подразделению.

Сумма страховых взносов, которая подлежит уплате по месту нахождения организации, в состав которой входят обособленные подразделения, определяется как разница между общей суммой страховых взносов, подлежащей уплате организацией в целом, и совокупной суммой страховых взносов, подлежащей уплате по месту нахождения обособленных подразделений.

При этом согласно пункту 1 статьи 34.2 части первой Кодекса (в редакции, вступающей в силу с 01.01.2017), письменные разъяснения налоговым органам, плательщикам страховых взносов и налоговым агентам по вопросам применения законодательства Российской Федерации о налогах и сборах дает Министерство финансов Российской Федерации.

*Действительный
государственный советник
Российской Федерации 2-го класса
С.Л. Бондарчук*

СТРАХОВЫЕ ВЗНОСЫ – 2017

С 1 января 2017 года все положения, связанные с исчислением и уплатой страховых взносов перенесены в НК РФ. При этом НК РФ дополнен новым разделом XI «Страховые взносы в Российской Федерации» и новой главой 34 «Страховые взносы».

В НК РФ страховые взносы выведены в отдельный обязательный платеж и их понятие, так же как и определение налога и сбора, закреплено в статье 8 НК РФ. Так, под страховыми взносами понимаются обязательные платежи на обязательное пенсионное страхование, обязательное социальное страхование на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством, на обязательное медицинское страхование, взимаемые с организаций и физических лиц в целях финансового обеспечения реализации прав застрахованных лиц на получение страхового обеспечения по соответствующему виду обязательного социального страхования.

Но следует отметить, что положения НК РФ не будут применяться к отношениям по установлению и взиманию страховых взносов на обязательное социальное страхование от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний и страховых взносов на обязательное медицинское страхование неработающего населения, которые, так же как и сейчас, будут регулироваться отдельными законами.

РАЗГРАНИЧЕНИЕ ПОЛНОМОЧИЙ МЕЖДУ ФНС РОССИИ И ГОСУДАРСТВЕННЫМИ ВНЕБЮДЖЕТНЫМИ ФОНДАМИ ПРИ ПЕРЕДАЧЕ ПОЛНОМОЧИЙ ПО АДМИНИСТРИРОВАНИЮ СТРАХОВЫХ ВЗНОСОВ

К налоговым органам переходят полномочия по:

- контролю за правильностью исчисления, полнотой и своевременностью уплаты страховых взносов в соответствии с положениями НК РФ;
- приему от плательщиков страховых взносов расчетов по страховым взносам, начиная с представления расчета по страховым взносам за отчетный период – 1-й квартал 2017 года;
- осуществлению зачета/возврата сумм страховых взносов, в том числе за периоды, истекшие до 1 января 2017 года, по решениям ПФР и ФСС;
- предоставлению отсрочки (рассрочки) по страховым взносам;
- взысканию недоимки по страховым взносам и задолженности по пеням и штрафам, в том числе возникшей до 1 января 2017 года, начиная с меры по взысканию, следующей за мерой, примененной органами ПФР и ФСС.

У ПФР и ФСС сохраняются полномочия по:

- приему от плательщиков страховых взносов расчетов (уточненных расчетов) по страховым взносам за отчетные (расчетные) периоды, истекшие до 1 января 2017 года;
- контролю за правильностью исчисления, полнотой и своевременностью уплаты страховых взносов за периоды до 1 января 2017 года (камеральные и выездные проверки);
- приему заявлений от плательщиков страховых взносов о возврате сумм излишне уплаченных (взысканных) страховых взносов, пеней, штрафов за отчетные периоды до 1 января 2017 года, принятию решений по данным заявлениям и направлению указанных решений в налоговые органы для исполнения.

Кроме того, у ПФР сохраняется обязанность ведения индивидуального (персонифицированного) учета в системе обязательного пенсионного страхования, а ФСС РФ остается администратором страховых взносов на обязательное социальное страхование от несчастных случаев на производстве и профессиональных забо-

леваний и, учитывая сохранение «зачетного» механизма в системе обязательного социального страхования, за ФСС РФ сохраняются полномочия по проведению проверок правильности заявленных расходов на выплату страхового обеспечения на обязательное социальное страхование на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством и сообщению об итогах данных проверок в налоговые органы.

ОСОБЕННОСТИ ПОСТАНОВКИ НА УЧЕТ ПЛАТЕЛЬЩИКОВ СТРАХОВЫХ ВЗНОСОВ

С 1 января 2017 года все плательщики страховых взносов будут учитываться в налоговых органах.

При этом процедура постановки на учет (снятия с учета) в налоговых органах организаций и индивидуальных предпринимателей не претерпела значительных изменений. Так, постановка на учет в налоговых органах российской организации по месту нахождения организации, месту нахождения ее обособленных подразделений, иностранной некоммерческой неправительственной организации по месту осуществления ею деятельности на территории Российской Федерации через отделение, а также индивидуального предпринимателя по месту его жительства осуществляется на основании сведений, содержащихся соответственно в Едином государственном реестре юридических лиц, Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей.

Вместе с тем в силу специфики страховых взносов появились некоторые особенности постановки на учет отдельных категорий плательщиков страховых взносов.

Налоговым кодексом Российской Федерации **обязанность по постановке на учет в качестве плательщика страховых взносов** на основании заявления **не предусмотрена** для следующих категорий физических лиц, признаваемых согласно статье 419 Налогового кодекса Российской Федерации плательщиками страховых взносов:

- физическое лицо, зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, которое нанимает работников

для своей деятельности в качестве индивидуального предпринимателя;

- адвокат;
- нотариус, занимающийся частной практикой;
- арбитражный управляющий;
- оценщик, занимающийся частной практикой;
- патентный поверенный, занимающийся частной практикой;
- медиатор.

Если индивидуальный предприниматель или иное физическое лицо, относящееся к указанным выше категориям, осуществляет выплаты физическим лицам по деятельности, не связанной с деятельностью в качестве индивидуального предпринимателя, или иной профессиональной деятельностью, то индивидуальный предприниматель (физическое лицо иных категорий) в соответствии с пунктом 7.2 статьи 83 Налогового кодекса Российской Федерации может подать заявление физического лица о постановке на учет в качестве плательщика страховых взносов в любой налоговый орган по своему выбору.

ПЛАТЕЛЬЩИКИ СТРАХОВЫХ ВЗНОСОВ

Пунктом 3.4 статьи 23 НК РФ отдельно выделены обязанности плательщиков страховых взносов, к которым относятся:

- 1) уплата страховых взносов, установленных НК РФ;
- 2) ведение учета объектов обложения страховыми взносами, сумм исчисленных страховых взносов по каждому физическому лицу, в пользу которого осуществлялись выплаты и иные вознаграждения;
- 3) представление в налоговый орган по месту учета расчетов по страховым взносам;
- 4) представление в налоговые органы документов, необходимых для исчисления и уплаты страховых взносов;
- 5) представление в налоговые органы в случаях и порядке, которые предусмотрены НК РФ, сведений о застрахованных лицах в системе индивидуального (персонифицированного) учета;

6) обеспечение в течение шести лет сохранности документов, необходимых для исчисления и уплаты страховых взносов;

7) сообщение в налоговый орган по месту нахождения российской организации – плательщика страховых взносов о наделении обособленного подразделения полномочиями по начислению выплат и вознаграждений в пользу физических лиц в течение одного месяца со дня наделения его соответствующими полномочиями;

8) иные обязанности, предусмотренные законодательством Российской Федерации о налогах и сборах.

В статье 419 НК РФ закреплены две категории плательщиков страховых взносов:

1) плательщики, производящие выплаты и иные вознаграждения физическим лицам:

- организации
- индивидуальные предприниматели
- физические лица, не являющиеся индивидуальными предпринимателями

2) плательщики, не производящие выплаты и иные вознаграждения физическим лицам, а именно индивидуальные предприниматели, адвокаты, нотариусы, занимающиеся частной практикой, арбитражные управляющие, оценщики, патентные поверенные и иные лица, занимающиеся в установленном законодательством Российской Федерации порядке частной практикой.

ОБЪЕКТ ОБЛОЖЕНИЯ СТРАХОВЫМИ ВЗНОСАМИ

В соответствии со статьей 420 НК РФ для плательщиков – организаций и индивидуальных предпринимателей, производящих выплаты и вознаграждения в пользу физических лиц, объектом обложения страховыми взносами признаются выплаты и иные вознаграждения в пользу физических лиц, подлежащих обязательному социальному страхованию в соответствии с федеральными законами о конкретных видах обязательного социального страхования (за исключением вознаграждений, выплачиваемых индивидуальным предпринимателем, адвокатам, нотариусам и т.п.):

1) в рамках трудовых отношений и по гражданско-правовым договорам, предметом которых являются выполнение работ, оказание услуг;

2) по договорам авторского заказа в пользу авторов произведений;

3) по договорам об отчуждении исключительного права на произведения науки, литературы, искусства, издательским лицензионным договорам, лицензионным договорам о предоставлении права использования произведения науки, литературы, искусства, в том числе вознаграждения, начисляемые организациями по управлению правами на коллективной основе в пользу авторов произведений по договорам, заключенным с пользователями.

Для плательщиков физических лиц, производящих выплаты и вознаграждения в пользу физических лиц, объектом обложения страховыми взносами признаются выплаты и иные вознаграждения по трудовым договорам (контрактам) и по гражданско-правовым договорам, предметом которых являются выполнение работ, оказание услуг в пользу физических лиц (за исключением вознаграждений, выплачиваемых индивидуальным предпринимателям, адвокатам, нотариусам и т.п.).

Объектом обложения страховыми взносами для плательщиков, не производящих выплаты и иные вознаграждения физическим лицам, признается минимальный размер оплаты труда, установленный на начало соответствующего расчетного периода, а в случае если величина дохода такого плательщика за расчетный период превышает 300 000 рублей, объектом обложения страховыми взносами также признается его доход.

БАЗА ДЛЯ ИСЧИСЛЕНИЯ СТРАХОВЫХ ВЗНОСОВ

База для исчисления страховых взносов определяется как сумма выплат и иных вознаграждений, являющихся объектом обложения, начисленных плательщиками страховых взносов за расчетный период в пользу физических лиц, за исключением сумм,

не подлежащих обложению страховыми взносами (например, пособия, компенсации, материальная помощь и др.).

При этом база для начисления страховых взносов определяется отдельно в отношении каждого физического лица по истечении каждого календарного месяца с начала расчетного периода нарастающим итогом.

База для исчисления страховых взносов на обязательное пенсионное страхование и база для исчисления страховых взносов на обязательное социальное страхование на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством имеет предельную величину, после которой страховые взносы не взимаются.

ТАРИФЫ СТРАХОВЫХ ВЗНОСОВ

Для основной категории плательщиков страховых взносов на период до 2018 года включительно сохранен тариф страховых взносов в размере 30% (22% – на обязательное пенсионное страхование в пределах установленной величины базы для исчисления страховых взносов, 2,9% – на обязательное социальное страхование на случай временной нетрудоспособности и в связи с материн-

Тарифы в 2017–2018 гг. (в%)	Страховые взносы на обязательное пенсионное страхование (ОПС)	Страховые взносы на обязательное социальное страхование (ОСС) на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством		Страховые взносы на обязательное медицинское страхование (ОМС)
		В отношении выплат и иных вознаграждений в пользу иностранцев и лиц без гражданства, временно пребывающих на территории РФ <*>	В отношении остальных выплат	
В пределах установленной предельной величины базы	22%	1,8%	2,9%	5,1% <***>
Свыше установленной предельной величины базы	10%	X	X	

<*> За исключением иностранцев, признанных высококвалифицированными работниками.

<***> В целях исчисления страховых взносов на ОМС предельная величина базы не устанавливается, поэтому указанный тариф взимается с полной суммы выплат, подлежащих обложению страховыми взносами.

ством в пределах взносооблагаемой базы и 5,1% на обязательное медицинское страхование). Кроме того, сверх вышеупомянутой величины базы для исчисления страховых взносов уплачиваются страховые взносы в ПФР исходя из тарифа 10%.

ПОРЯДОК ИСЧИСЛЕНИЯ И УПЛАТЫ СТРАХОВЫХ ВЗНОСОВ

Для плательщиков-работодателей порядок исчисления и уплаты страховых взносов практически не изменился.

Они также ежемесячно должны производить исчисление и уплату страховых взносов. Срок уплаты страховых взносов остался прежним: не позднее 15-го числа следующего календарного месяца, в котором произведены выплаты в пользу физических лиц.

Сумма страховых взносов, как и в настоящее время, будет определяться в рублях и копейках и исчисляться отдельно в отношении страховых взносов на обязательное пенсионное страхование, страховых взносов на обязательное социальное страхование на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством, страховых взносов на обязательное медицинское страхование.

Расчетным периодом, как и сейчас, признается календарный год, а отчетными периодами – первый квартал, полугодие, девять месяцев календарного года.

Кроме того, после 1 января 2017 года сохранится зачетный принцип расходования средств обязательного социального страхования на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством. В связи с этим после 1 января 2017 года плательщик также сможет уменьшить сумму страховых взносов на обязательное социальное страхование на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством на сумму произведенных им расходов на выплату обязательного страхового обеспечения по указанному виду обязательного социального страхования.

При этом если по итогам расчетного (отчетного) периода сумма произведенных плательщиком расходов на выплату страхового обеспечения на обязательное социальное страхование на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством (за вы-

четом средств, выделенных страхователю ФСС в этом периоде) превысит общую сумму исчисленных страховых взносов по данному виду страхования, то с 1 января 2017 года полученная разница будет подлежать зачету налоговым органом в счет предстоящих платежей по обязательному социальному страхованию на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством на основании полученного от ФСС подтверждения заявленных плательщиком расходов на выплату страхового обеспечения за соответствующий расчетный (отчетный) период или возмещению ФСС в установленном порядке.

Следует отметить, что проверки правильности заявленных расходов на выплату страхового обеспечения на обязательное социальное страхование на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством сохраняются за ФСС. Для проведения указанных проверок данные расчетов по страховым взносам об исчисленных страховых взносах на обязательное социальное страхование на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством и о суммах расходов плательщиков на выплаты страхового обеспечения будут направляться налоговым органом в ФСС.

С 1 января 2017 года уплата страховых взносов и представление расчетов по страховым взносам производятся организациями, имеющими обособленные подразделения, по месту их нахождения и по месту нахождения обособленных подразделений, которые начисляют выплаты и иные вознаграждения в пользу физических лиц, за исключением организаций, имеющих обособленные подразделения за рубежом (в этом случае уплата страховых взносов и представление отчетности происходит централизованно по месту нахождения головной организации).

В связи со сменой администратора страховых взносов с 2017 года **поменяются коды бюджетной классификации** для перечисления страховых взносов.

РАЗМЕР СТРАХОВЫХ ВЗНОСОВ ДЛЯ САМОЗАНЯТОЙ КАТЕГОРИИ ПЛАТЕЛЬЩИКОВ

В случае если предпринимательская или иная профессиональная деятельность самозанятых плательщиков осуществляется не с начала расчетного периода или прекратилась до его окончания, то в этом случае сумма страховых взносов определяется пропорционально отработанным месяцам.

НК РФ в статье 430 сохранил для самозанятых плательщиков освобождение от уплаты страховых взносов за периоды:

- 1) прохождения ими военной службы по призыву;
- 2) ухода одного из родителей за каждым ребенком до достижения им возраста полутора лет;
- 3) ухода, осуществляемого трудоспособным лицом за инвалидом I группы, ребенком-инвалидом или за лицом, достигшим возраста 80 лет;
- 4) проживания супругов военнослужащих, проходящих военную службу по контракту, вместе с супругами в местностях, где они не могли трудиться в связи с отсутствием возможности трудоустройства;
- 5) проживания за границей супругов работников, направленных, в частности, в дипломатические представительства и консульские учреждения Российской Федерации, международные организации, перечень которых утверждается Правительством Российской Федерации;
- 6) за периоды, в которых приостановлен статус адвоката, и в течение которых ими не осуществлялась соответствующая деятельность.

Страховые взносы на
обязательное пенсионное
страхование

– в случае если доход плательщика не превышает 300 000 руб. –
1 МРОТ × 26% × 12 мес.

– в случае если доход плательщика превышает 300 000 руб. – 1
МРОТ × 26% × 12 мес. + 1% от суммы дохода плательщика
страховых взносов, превышающей 300 000 руб., но не более
8 МРОТ × 26% × 12 мес.

Страховые взносы на
обязательное медицинское
страхование

1 МРОТ × 5,1% × 12

При этом обязательного условия о представлении документов, подтверждающих отсутствие деятельности в указанные периоды, данная статья уже не содержит.

Вместе с тем в НК РФ закреплена норма о том, что в случае неуплаты (неполной уплаты) страховых взносов самозанятыми плательщиками в установленный срок (31 декабря текущего календарного года – для фиксированного платежа и 1 апреля года, следующего за расчетным, – для 1% с сумм дохода свыше 300 000 рублей) налоговый орган в установленном порядке определяет сумму страховых взносов, подлежащую уплате за расчетный период такими плательщиками.

При превышении суммы страховых взносов, определенной налоговым органом, над суммой страховых взносов, фактически уплаченных плательщиком за расчетный период, налоговый орган выявляет недоимку по страховым взносам и взыскивает ее в установленном порядке.

ПРЕДСТАВЛЕНИЕ ОТЧЕТНОСТИ

Форма расчета по страховым взносам утверждена приказом ФНС России от 10.10.2016 № ММВ-7-11/551@ (зарегистрировано в Минюсте России 26.10.2016 №44141).

Плательщики, производящие выплаты в пользу физических лиц, представляют расчет по страховым взносам ежеквартально не позднее 30-го числа месяца, следующего за расчетным (отчетным) периодом, в налоговый орган по месту нахождения организации и по месту нахождения обособленных подразделений организаций, которые начисляют выплаты и иные вознаграждения в пользу физических лиц, по месту жительства физического лица, производящего выплаты и иные вознаграждения физическим лицам.

Расчет по страховым взносам состоит из титульного листа и трех разделов с приложениями.

ФНС России сообщает, что в случае если в представляемом расчете по страховым взносам сведения о совокупной сумме страховых взносов на обязательное пенсионное страхование не

соответствуют сведениям об исчисленных взносах по каждому застрахованному лицу и (или) налоговым органом выявлены недостоверные персональные данные, идентифицирующие застрахованных физических лиц, такой расчет будет считаться непредставленным, о чем плательщику будет направлено соответствующее уведомление.

Для устранения плательщиком выявленных в расчете по страховым взносам несоответствий законодателем отведен пятидневный срок (для плательщиков, отчитывающихся в электронной форме) и десятидневный срок (если плательщик представляет отчетность на бумаге).

В случае если указанный срок будет соблюден, датой представления указанного расчета будет считаться дата первоначального расчета.

Следует отметить, что у плательщиков, не производящих выплаты и иные вознаграждения физическим лицам (индивидуальных предпринимателей, адвокатов, медиаторов, нотариусов и иных занимающихся частной практикой лиц), за исключением глав КВХ, обязанности по заполнению и представлению расчета по страховым взносам не имеется.

ПОЗДРАВЛЯЕМ!

Приняли присягу и получили статус адвоката

За 2016 год успешно сдали квалификационный экзамен на присвоение статуса адвоката и приняли присягу:

**Романова Ольга Сергеевна
Колонтай Дмитрий Владимирович
Балясников Андрей Анатольевич
Нефедченков Всеволод Александрович
Афанасьев Сергей Михайлович
Лавренов Роман Викторович
Калинин Денис Валерьевич
Веретенников Дмитрий Викторович
Хижняков Александр Николаевич
Джалилов Орхан Шакирович
Калиниченко Дмитрий Валентинович
Герчикова Любовь Владимировна
Швец Николай Владимирович
Базель Владимир Сергеевич
Урумова Татьяна Олеговна
Гришин Роман Павлович
Быстрова Анастасия Сергеевна
Щербаков Тимофей Владимирович
Трофименко Анна Николаевна
Кинер Дарья Евгеньевна
Баранова Евгения Ивановна
Хабибулина Светлана Игоревна
Лухин Константин Михайлович
Хлебников Павел Михайлович
Мельников Илья Александрович
Васильева Виктория Александровна
Егорова Ксения Михайловна
Иванов Андрей Валентинович
Сердюк Дмитрий Алексеевич**

ООО «Издательство Полипресс»
www.poly-press.ru

Подписано в печать . . .16 г.
Формат 64x90/8
Тираж экз.
Заказ 6237