
АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ РЕЖИМА АДВОКАТСКОЙ ТАЙНЫ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ НА СОВРЕМЕННОМ ЭТАПЕ

А.В. Кожев

Кафедра судебной власти, правоохранительной и правозащитной деятельности
Российский университет дружбы народов
ул. Миклухо-Макляя, 6, Москва, Россия, 117198

В статье представлено мнение автора по вопросу правового регулирования режима адвокатской тайны в Российской Федерации на современном этапе, отражено мнение о законодательных гарантиях и практических недостатках.

Ключевые слова: адвокат, адвокатура, гарантии, адвокатская тайна, Россия, РФ.

По своей природе «адвокатская тайна» как особый режим включает в себя все сведения, которые были сообщены адвокату его доверителем и разглашение которых может нанести вред или иным образом противоречит интересам доверителя, а также информацию, ставшую известной помощникам адвоката в процессе исполнения ими своих должностных обязанностей.

Исторически режим адвокатской тайны по факту существовал еще в Древнем Риме. Так, в книге известного французского адвоката Франсуа Этьен Молло (1794–1870 гг.) «Правила адвокатской профессии во Франции» («*Règles de la profession d'avocat*») приводится изречение известного древнеримского политического деятеля Марка Катона — «*testimonium adversus clientem nemo dicit*».

В различные времена в различных государствах вопросы профессиональной тайны решались по разному. Схожим, однако, было обязательство неразглашения информации во вред лицу, такую информацию доверившему, существенно отличались механизмы принуждения к разглашению тайны.

Безусловно понимая важность «адвокатской тайны», данная обязанность иногда может вступать в противоречие с государственными, общественными, национальными интересами, в том числе с интересами общественной безопасности, противодействия обороту наркотических средств и иных веществ, оружия и т.д.

Конфиденциальность взаимоотношений адвоката и доверителя, гарантирующая соблюдение адвокатской тайны, является публично-правовым принципом и охватывает не только и не столько интересы адвоката и его клиента, а осуществляется, прежде всего, в интересах правосудия и, в конечном счете, всего гражданского общества.

И в уголовном и в гражданском судопроизводствах особая значимость соблюдения этого принципа совершенно очевидна.

Важность этого принципа для уголовного судопроизводства состоит в том, что там адвокат является покровителем своего доверителя, его вторым я, защитником от государственного обвинения. Адвокат как бы сливается в одно целое со своим Доверителем. Естественно, ни один человек не захочет рассказывать свои тайны другому, если будет хотя бы допускать, что они могут стать достоянием иных лиц, тем более если такие знания могут быть обращены ему во вред обвиняющей стороной.

Не менее важно соблюдение адвокатской тайны и в бизнесе. Если ее не соблюдать, клиенты начнут врать своим адвокатам, и мы не сможем быть независимыми советниками доверителей в условиях неполноты информации и невозможности предупредить о правовых последствиях тех или иных их действий. В свою очередь разглашение адвокатской тайны в коммерческих делах может приводить к убыткам, к расторжению контрактов, уничтожению бизнеса или нерыночному обогащению одних за счет других.

Именно поэтому все правовые системы мира признают и защищают законодательно институт адвокатской тайны, который уходит корнями к эпохе Римской империи, где в Дигестах Юстиниана римским судьям предписывалось следить, чтобы «адвокаты не давали свидетельских показаний по делу лица, чьи интересы они защищали» [1].

В современном российском государстве как законодатель, так и Президент Российской Федерации уделяют особе внимание как вопросам адвокатской тайны, в частности, так и вопросам тайны в целом.

Закрепление вопросов хранения адвокатской тайны нашло отражение в ст. 51 Конституции Российской Федерации, которая гласит: «1. Никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом. 2. Федеральным законом могут устанавливаться иные случаи освобождения от обязанности давать свидетельские показания» [4], что соответствует положениям Всеобщей декларации прав человека 1948 г. и Международного пакта о гражданских и политических правах 1966 г.

По своей природе адвокатская тайна абсолютна, это не привилегия адвоката, а право доверителя, вытекающее из Конституции Российской Федерации.

6 марта 1997 г. Президент Российской Федерации Б.Н. Ельцин подписал Указ № 188 «Об утверждении перечня сведений конфиденциального характера» которым «в целях дальнейшего совершенствования порядка опубликования и вступления в силу актов Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации и нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти» постановил утвердить Перечень сведений конфиденциального характера [8].

Пункт 4 данного Перечня установил что «сведения, связанные с профессиональной деятельностью, доступ к которым ограничен в соответствии с Конституцией Российской Федерации и федеральными законами (врачебная, нота-

риальная, адвокатская тайна, тайна переписки, телефонных переговоров, почтовых отправлений, телеграфных или иных сообщений и так далее)».

Законодательно закрепление «адвокатской тайны» нашло отражение в Федеральном законе от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации».

Адвокатской тайне посвящена ст. 8 вышеупомянутого закона, которая гласит:

«1. Адвокатской тайной являются любые сведения, связанные с оказанием адвокатом юридической помощи своему доверителю.

2. Адвокат не может быть вызван и допрошен в качестве свидетеля об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с обращением к нему за юридической помощью или в связи с ее оказанием.

3. Проведение оперативно-розыскных мероприятий и следственных действий в отношении адвоката (в том числе в жилых и служебных помещениях, используемых им для осуществления адвокатской деятельности) допускается только на основании судебного решения.

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» [9].

Режим адвокатской тайны также распространяется и на ряд других лиц. Так ст. 27 «Помощник адвоката» Федерального закона от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» гласит: «1. Адвокат вправе иметь помощников. Помощниками адвоката могут быть лица, имеющие высшее, незаконченное высшее или среднее юридическое образование, за исключением лиц, указанных в пункте 2 статьи 9 настоящего Федерального закона. 2. Помощник адвоката не вправе заниматься адвокатской деятельностью. 3. Помощник адвоката обязан хранить адвокатскую тайну» [9].

Статья 28 «Стажер адвоката» указанного закона устанавливает:

«1. Адвокат, имеющий адвокатский стаж не менее пяти лет, вправе иметь стажеров. Стажерами адвоката могут быть лица, имеющие высшее юридическое образование, за исключением лиц, указанных в пункте 2 статьи 9 настоящего Федерального закона. Срок стажировки — от одного года до двух лет.

2. Стажер адвоката осуществляет свою деятельность под руководством адвоката, выполняя его отдельные поручения. Стажер адвоката не вправе самостоятельно заниматься адвокатской деятельностью.

3. Стажер адвоката обязан хранить адвокатскую тайну» [9].

Кодекс профессиональной этики адвоката, принятый в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской

деятельности и адвокатуры в Российской Федерации», может устанавливать обязательные для каждого адвоката правила поведения при осуществлении адвокатской деятельности, а также основания и порядок привлечения адвоката к ответственности (ст. 4) [2].

В целях поддержания профессиональной чести, развития традиций российской (присяжной) адвокатуры и, сознавая нравственную ответственность перед обществом 31.01.2003 на Всероссийском съезде адвокатов был принят Кодекс профессиональной этики адвоката [3].

В данном документе были более детально и профессионально раскрыто понятие, перечень сведений, а также ряд другие профессиональных особенностей вопроса. Так, ст. 6 гласит:

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

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

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

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

5. Правила сохранения профессиональной тайны распространяются на:

- факт обращения к адвокату, включая имена и названия доверителей;
- все доказательства и документы, собранные адвокатом в ходе подготовки к делу;
- сведения, полученные адвокатом от доверителей;
- информацию о доверителе, ставшую известной адвокату в процессе оказания юридической помощи;
- содержание правовых советов, данных непосредственно доверителю или ему предназначенных;
- все 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.

6. Адвокат не вправе давать свидетельские показания об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с исполнением профессиональных обязанностей.

7. Адвокат не может уступить, кому бы то ни было право денежного требования к доверителю по заключенному между ними соглашению.

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

9. В целях сохранения профессиональной тайны адвокат должен вести делопроизводство отдельно от материалов и документов, принадлежащих доверителю. 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.

10. Правила сохранения профессиональной тайны распространяются на помощников и стажеров адвоката, а также иных сотрудников адвокатских образований» [3].

Очевидно, данный перечень нельзя считать исчерпывающим. В случаях, не противоречащих закону, адвокатскими образованиями могут устанавливаться дополнительные перечни. Так, по мнению ряда правоведов, Устав коллегии адвокатов должен предусматривать порядок привлечения адвокатов и стажеров к ответственности [2], а по мнению некоторых правоведов, к примеру в Республике Беларусь, «разглашением конфиденциальной информации не являются случаи использования информации:

- для осуществления научно-исследовательской деятельности, если это не противоречит действующему законодательству Республики Беларусь или интересам правосудия;

- если данная информация соответствует информации уже преданной огласке;

- для консультации с другими судебными экспертами, если это не повлияет на объективность и независимость осуществления судебно-экспертной деятельности или не противоречит действующему законодательству Республики Беларусь, интересам правосудия;

- с разрешения всех дееспособных лиц к которым относится данная информация, если это не противоречит действующему законодательству Республики Беларусь или интересам правосудия;

- если это предусмотрено действующим законодательством или решениями судебных органов Республики Беларусь;

- при рассмотрении Дисциплинарным комитетом фактов, противоречащих профессиональным этическим нормам, закрепленным в данном Кодексе;

- если это необходимо для защиты профессиональных интересов судебного эксперта в ходе официального расследования, проводимого уполномоченными лицами» [5].

Представляется не в полной мере возможным согласиться с белорусскими коллегами, но, тем не менее, это является достаточно полным и интересным обобщением.

По мнению автора, в современной России законодателем грамотно предусмотрены положения об обязанности хранить адвокатскую тайну. «Имеется большое количество комментариев и научно-правовых исследований» [6; 7].

В то же время действующими нормативно правовыми актами не в полной мере урегулирована организационная составляющая данного вопроса. Так, не прописаны процедурные составляющие, аналогичные к примеру режиму «коммерческая тайна». Отсутствует четкий механизм привлечения к ответственности за незаконное завладение сведениями, являющимися адвокатской тайной, и их разглашение, в том числе с использованием должностного положения.

ЛИТЕРАТУРА

- [1] *Буробин В.* Общие принципы регулирования адвокатской тайны в российском праве. — М., 2012.
- [2] *Галушкин А.А., Тимошенко Д.Ю.* Актуальные вопросы деятельности адвокатских образований в Российской Федерации на современном этапе // *Правовая инициатива.* — 2013. — № 3.
- [3] Кодекс профессиональной этики адвоката (принят Всероссийским съездом адвокатов 31.01.2003) // СПС «КонсультантПлюс».
- [4] Конституция Российской Федерации 1993 г. // СПС «КонсультантПлюс».
- [5] *Кот Я.И., Рубис А.С.* К вопросу о профессиональной этике судебного эксперта Республики Беларусь // *Правовая инициатива.* — 2013. — № 5.
- [6] *Мустафаева М.М.* Обзор I международной научно-практической конференции «Правоохранительная и правозащитная деятельность в России и за рубежом на современном этапе» // *Правовая инициатива.* — 2013. — № 4.
- [7] *Мустафаева М.М., Галушкин А.А.* О состоянии системы оказания бесплатной юридической помощи в Российской Федерации / Коллегия Минюста России и Конференция в МГЮА им. О. Е. Кутафина // *Правовая инициатива.* — 2013. — № 5.
- [8] Указ Президент Российской Федерации от 6 марта 1997 г. № 188 «Об утверждении перечня сведений конфиденциального характера» // СПС «КонсультантПлюс».
- [9] Федеральный закон от 31.05.2002 № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре» // СПС «КонсультантПлюс».

TOPICAL ISSUES OF THE MODE OF LAWYER SECRET LEGAL REGULATION IN RUSSIAN FEDERATION AT THE PRESENT STAGE

A.V. Kozhev

Department Judicial Authority, Law Enforcement and Human Rights Activity
Peoples' Friendship University of Russia
6, Miklukho-Maklaya st., Moscow, Russia, 117198

In this article the opinion of author concerning legal regulation of the lawyer secret mode in Russian Federation at the present stage is presented, the opinion on legislative guarantees and practical shortcomings is reflected.

Key words: lawyer, legal profession, guarantees, lawyer secret, Russia, Russian Federation.

REFERENCES

- [1] *Burobin V.* *Obschie printsipy regulirovaniya advokatskoy tayny v rossiyskom prave.* — М., 2012.
- [2] *Galushkin A.A., Timoshenko D.Yu.* *Aktual'nye voprosy deyatel'nosti advokatskikh obrazovaniy v Rossiyskoy Federatsii na sovremennom etape // Pravovaya initsiativa.* — 2013. — № 3.
- [3] *Kodeks professional'noy etiki advokata (prinyat Vserossiyskim s'ezdom advokатов 31.01.2003) // SPS «Konsul'tantPlyus».*
- [4] *Konstitutsiya Rossiyskoy Federatsii 1993 g. // SPS «Konsul'tantPlyus».*
- [5] *Kot Ya.I., Rubis A.S.* *K voprosu o professional'noy etike sudebnogo eksperta Respubliki Belarus' // Pravovaya initsiativa.* — 2013. — № 5.
- [6] *Mustafaeva M.M.* *Obzor I mezhdunarodnoy nauchno-prakticheskoy konferentsii «Pravookhranitel'naya i pravozaschitnaya deyatel'nost' v Rossii i za rubezhom na sovremennom etape» // Pravovaya initsiativa.* — 2013. — № 4.
- [7] *Mustafaeva M.M., Galushkin A.A.* *O sostoyanii sistemy okazaniya besplatnoy yuridicheskoy pomoschi v Rossiyskoy Federatsii / Kollegiya Minyusta Rossii i Konferentsiya v MGYuA im. O. E. Kutafina // Pravovaya initsiativa.* — 2013. — № 5.
- [8] *Ukaz Prezident Rossiyskoy Federatsii ot 6 marta 1997 g. № 188 «Ob utverzhdenii perechnya svedeniy konfidentsial'nogo kharaktera» // SPS «Konsul'tantPlyus».*
- [9] *Federal'nyy zakon ot 31.05.2002 № 63-FZ «Ob advokatskoy deyatel'nosti i advokature» // SPS «Konsul'tantPlyus».*