*Бардин Лев Николаевич*,

член Совета Адвокатской палаты г. Москвы,

доцент кафедры судебной власти факультета права

Национального исследовательского университета

«Высшая школа экономики», кандидат

юридических наук.

Информационные аспекты деятельности адвоката\*.

\*Доклад подготовлен с использованием материалов СПС

«КонсультантПлюс».

При оказании адвокатом квалифицированной юридической помощи исключительно важное значение имеют информационные аспекты деятельности адвоката, включая знание нормативных актов, регулирующих получение, сохранение и использование информации, и их правильное применение.

Прежде всего, при использовании информации следует иметь в виду и неукоснительно соблюдать требования Конституции Российской Федерации: «Каждый имеет право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени. Каждый имеет право на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений. Ограничение этого права допускается только на основании судебного решения» (ст. 23); «Сбор, хранение, использование и распространение информации о частной жизни лица без его согласия не допускаются. Органы государственной власти и органы местного самоуправления, их должностные лица обязаны обеспечить каждому возможность ознакомления с документами и материалами, непосредственно затрагивающими его права и свободы, если иное не предусмотрено законом» (ст. 24); «Каждому гарантируется свобода мысли и слова. Каждый имеет право свободно искать, получать, передавать, производить и распространять информацию любым законным способом. Перечень сведений, составляющих государственную тайну, определяется федеральным законом» (ст. 29).

Не менее важным является знание и умелое применение адвокатом норм Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных». В целом ряде статей Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре» от 31 мая 2002 года N 63-ФЗ затрагиваются информационные вопросы. Так, в соответствии со ст. 6. вышеуказанного Федерального закона адвокат вправе собирать сведения, необходимые для оказания юридической помощи, в том числе запрашивать справки, характеристики и иные документы от органов государственной власти, органов местного самоуправления, а также общественных объединений и иных организаций. Указанные органы и организации в порядке, установленном законодательством, обязаны выдать адвокату запрошенные им документы или их заверенные копии не позднее чем в месячный срок со дня получения запроса адвоката. К сожалению, такое информационное полномочие адвоката зачастую оказывается никого ни к чему не обязывающей декларацией. Одной из причин такой декларативности является тот факт, что законодательством не предусмотрена какая-либо ответственность за отказ в ответе на адвокатский запрос. Нередко адресаты адвокатских запросов требуют от адвокатов изменить текст запроса, поскольку он, якобы, не отвечает неизвестно кем установленной форме. Еще осенью 2014 года был разработан и направлен в Государственную Думу проект Федерального закона «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части обеспечения права адвоката на сбор сведений, необходимых для оказания квалифицированной юридической помощи». В определенной мере нормы этого законопроекта могли бы содействовать обеспечения права адвоката на адвокатский запрос. Но, к сожалению, обсуждение этого законопроекта идет не так активно, как хотелось бы, он содержит целый ряд серьезных недочетов, и хотя бы приблизительно представить, когда соответствующий закон будет принят, довольно затруднительно.

Законом об адвокатской деятельности, а также Кодексом профессиональной этики адвоката обязанность хранить адвокатскую тайну возложена не только на адвокатов, но и на их помощников и стажеров (ст.ст. 27 и 28 Закона, п. 10 ст. 6 КПЭ). Но если гарантии, обеспечивающие сохранение адвокатом сведений, составляющих адвокатскую тайну, предусмотрены законом (ст. 18), то обязанность помощников адвоката и стажеров хранить адвокатскую тайну, никак законодательно не обеспечена их правом на защиту от попыток кого бы то ни было эту тайну раскрыть без согласия адвокатов и их доверителей. Эта проблема требует безотлагательного решения путем включения соответствующих изменений и дополнений в законодательство об адвокатской деятельности.

При исполнении поручения адвокат исходит из презумпции достоверности документов и информации, представленных доверителем, и не проводит их дополнительной проверки (п.7 ст. 10 КПЭ). На практике нередко бывают случаи, когда адвокат, руководствуясь вышеуказанной презумпцией и не проверив представленные доверителем документы и информацию, безуспешно пытается защитить права, свободы и интересы доверителя и обеспечить его доступ к правосудию. А доверитель во всех последствиях использования адвокатом недостоверных документов и информации обвиняет исключительно адвоката. При этом доверитель никогда не признается в сознательном введении в заблуждение адвоката. Вместо этого доверитель будет утверждать, что адвокат его неправильно проконсультировал и не разъяснил последствия использования недостоверных документов и информации. По существу предусмотренная ст. 10 КПЭ презумпция достоверности является формальным способом защиты от возможных претензий доверителей. При этом право адвоката на презумпцию достоверности вступает в противоречие с его обязанностью честно, разумно и добросовестно отстаивать права и законные интересы доверителя всеми не запрещенными законодательством Российской Федерации средствами. Для устранения такого противоречия необходимо п. 7 ст. 10 из Кодекса профессиональной этики адвоката исключить.

Статья 14 КПЭ содержит в целом правильную норму о том, что **«**При невозможности по уважительным причинам прибыть в назначенное время для участия в судебном заседании или следственном действии, а также при намерении ходатайствовать о назначении другого времени для их проведения, адвокат должен при возможности заблаговременно уведомить об этом суд или следователя, а также сообщить об этом другим адвокатам, участвующим в процессе, и согласовать с ними время совершения процессуальных действий». Вместе с тем, словосочетание  **«должен при возможности заблаговременно»** позволяет недобросовестным адвокатам от вышеуказанной обязанности уклоняться. Декларативность ст. 14 КПЭ в действующей редакции негативно сказывается на репутации как конкретных адвокатов, так и адвокатуры в целом. Предлагается из вышеуказанной статьи КПЭ словосочетание «по возможности» исключить.

В соответствии со ст. 17 Кодекса профессиональной этики адвоката информация об адвокате и адвокатском образовании допустима, если она не содержит: оценочных характеристик адвоката; отзывов других лиц о работе адвоката; сравнений с другими адвокатами и критики других адвокатов;

заявлений, намеков, двусмысленностей, которые могут ввести в заблуждение потенциальных доверителей или вызывать у них безосновательные надежды. Кроме того, пунктом 2 этой статьи предусмотрено, что если адвокату (адвокатскому образованию) стало известно о распространении без его ведома информации о его деятельности, которая не отвечает настоящим требованиям, он обязан сообщить об этом Совету.

К сожалению, вышеуказанная статья КПЭ пока остается никого ни к чему не обязывающей декларацией. Во-первых, потому, что в СМИ нередко можно увидеть информацию, прямо нарушающую требования ст. 17 КПЭ, и, во-вторых, адвокаты, размещающие такую «информацию», никакой ответственности за такое нарушение не несут. Обнаружение факта такой недопустимой рекламы должно являться основанием для возбуждения дисциплинарного производства и привлечения виновных к ответственности, включая использование таких нередко применяемых в других странах мер дисциплинарной ответственности как приостановление на определенный срок обязанностей адвоката с испытательным сроком на несколько лет, а также обязательную сдачу квалификационной комиссии экзамена по профессиональной ответственности.

Одним из подтверждений неукоснительного соблюдения адвокатом обязанности честно, разумно и добросовестно отстаивать права и законные интересы доверителя всеми не запрещенными законодательством РФ средствами, является адвокатское производство (условно называемое «Адвокатское досье»), ведение которого предусмотрено Методическими рекомендациями по ведению адвокатского производства, утвержденными Советом ФПА от 21 июня 2010 года (Протокол №5). Добросовестное ведение адвокатского досье в строгом соответствии с вышеуказанными Методическими рекомендациями позволит адвокату защититься от необоснованных претензий доверителя.

Не меньшую осмотрительность должен проявлять адвокат при взаимодействии со средствами массовой информации. Игнорирование соответствующих Рекомендаций, утвержденных Советом ФПА от 21 июня 2010 года (Протокол №5), может повлечь за собой привлечение адвоката к ответственности вплоть до лишения статуса.

При разработке и внесении изменений дополнений в законодательство об адвокатской деятельности, в Кодекс профессиональной этики адвоката, а также при выработке Федеральной палатой адвокатов и адвокатскими палатами субъектов Российской Федерации правил, разъяснений и рекомендаций по вопросам, касающимся информационных аспектов в деятельности адвоката, необходимо использовать уже существующие документы различных международных организаций. Так, на Конгрессе Организации Объединенных Наций, состоявшемся в Гаване в 1990 году, были принят документ под названием Основные принципы, касающиеся роли юристов. В соответствии с п.21 вышеуказанных Основных принципов компетентные органы обязаны обеспечивать юристам достаточно заблаговременный доступ к надлежащей информации, досье и документам, находящимся в их распоряжении или под их контролем, с тем чтобы юристы имели возможность оказывать эффективную юридическую помощь своим клиентам. Такой доступ должен обеспечиваться, как только в этом появляется необходимость. Аналогичные требования содержатся в ОСНОВНЫХ ПОЛОЖЕНИЯХ О РОЛИ АДВОКАТОВ (приняты восьмым Конгрессом ООН по предупреждению преступлений в августе 1990 г. в Нью-Йорке).  
 Не меньший интерес представляют нормы ОБЩЕГО КОДЕКСА ПРАВИЛ ДЛЯ АДВОКАТОВ СТРАН ЕВРОПЕЙСКОГО СООБЩЕСТВА. В частности, в соответствии с п. 2.3.1 этого Кодекса «Особенность профессии адвоката заключается в том, что он получает от клиента сведения, которые тот не станет сообщать какому-либо другому лицу, а также другую информацию, которую ему следует сохранять в тайне. Доверие к адвокату может возникать лишь при условии обязательного соблюдения им принципа конфиденциальности. Таким образом, конфиденциальность является первостепенным и фундаментальным правом и обязанностью адвоката»; «Адвокат обязан требовать соблюдения конфиденциальности от помощников и от любых других лиц, принимающих участие в оказании услуг клиенту» (п.2.3.4**.**); «Адвокат не должен заниматься саморекламой или стремиться к широкой известности, если это признается недопустимым. В других случаях адвокат может заниматься саморекламой или стремиться к широкой известности лишь в пределах того, насколько это признано допустимым в правилах, которыми он руководствуется». (п. 2.6.1.); «Занятие саморекламой считается допустимым, в случае если адвокат, допустивший подобные действия с целью привлечения потенциальных клиентов, способен доказать, что вышеуказанные действия были допущены им в местах, где они признаны допустимыми». (п.2.6.2**.); «**Адвокат ни в коем случае не должен сообщать суду заведомо недостоверные или ложные сведения»(п. 4.4.).