

Меры по защите профессиональных прав адвоката

Одобрено

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

МЕРЫ ПО ЗАЩИТЕ ПРОФЕССИОНАЛЬНЫХ ПРАВ АДВОКАТА

(ПОСОБИЕ ДЛЯ АДВОКАТОВ)

Федеральной палатой адвокатов Российской Федерации подготовлено пособие, в основе которого лежит освещение закрепленных действующим процессуальным законодательством мер по защите профессиональных прав адвоката при оказании юридической помощи доверителю. Значительную его часть занимают меры по защите рассматриваемых прав в уголовном судопроизводстве, поскольку эта сфера деятельности наиболее нуждается в такой защите. Одновременно в пособии собраны воедино законодательные нормы, в которых содержатся права адвоката в различных видах судопроизводства - уголовном, гражданском, арбитражном и производстве по делам об административных правонарушениях, а также ряд судебных решений по рассматриваемому вопросу. Целью подготовки пособия является повышение уровня защищенности профессиональных прав адвокатов в их повседневной работе, направленной на обеспечение конституционных прав и законных интересов граждан. Действующим Федеральным законом № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»* предусмотрены достаточно широкие права адвоката в процессе оказания им юридической помощи - гражданам и юридическим лицам. Они перечислены в ст. 6 Федерального закона. Кроме того, полномочия адвоката, его место и роль при осуществлении профессиональной деятельности определены и нормами процессуального законодательства России применительно к его соответствующим отраслям, а именно:

1. Федеральным конституционным законом Российской Федерации «О Конституционном Суде Российской Федерации»: Статья 53. Стороны и их представители Сторонами в конституционном судопроизводстве являются:

- 1) заявители - органы или лица, направившие в Конституционный Суд Российской Федерации обращение;
- 2) органы или должностные лица, издавшие либо подписавшие акт, конституционность которого подлежит проверке;
- 3) государственные органы, компетенция которых оспаривается. Представителями сторон по должности могут выступать: руководитель органа, подписавший обращение в Конституционный Суд Российской Федерации, руководитель органа, издавшего оспариваемый акт или участвующего в споре о компетенции, должностное лицо, подписавшее оспариваемый акт, любой член (депутат) Совета Федерации или депутат Государственной Думы из числа обратившихся с запросом. Представителями сторон могут быть также адвокаты или лица, имеющие ученую степень по юридической специальности, полномочия которых подтверждаются соответствующими документами. Каждая из сторон может иметь не более трех представителей. Стороны обладают равными процессуальными правами. Стороны и их представители вправе знакомиться с материалами дела, излагать свою позицию по делу, задавать вопросы другим участникам процесса, заявлять ходатайства, в том числе об отводе судьи. Сторона может представлять на обращение письменные отзывы, подлежащие приобщению к материалам дела, знакомиться с отзывами другой стороны. Стороны или их представители обязаны явиться по вызову Конституционного Суда Российской Федерации, дать объяснения и ответить на вопросы. Неявка стороны или ее представителя в заседание Конституционного Суда Российской Федерации не препятствует рассмотрению дела, за исключением случаев, когда сторона ходатайствует о рассмотрении дела с ее участием и подтверждает уважительную причину своего отсутствия.

2. Гражданским процессуальным кодексом РФ:

Статья 54. Полномочия представителя Представитель вправе совершать от имени представляемого все процессуальные действия. Однако право представителя на подписание искового заявления, предъявление его в суд, передачу спора на рассмотрение третейского суда, предъявление встречного иска, полный или частичный отказ от исковых требований, уменьшение их размера, признание иска, изменение предмета или основания иска, заключение мирового соглашения, передачу полномочий другому лицу (передоверие), обжалование судебного постановления, предъявление исполнительного документа к взысканию, получение присужденного имущества или денег должно быть специально оговорено в доверенности, выданной представляемым лицом.

3. Уголовно-процессуальным кодексом РФ:

Статья 45. Представители потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя.

1. Представителями потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя могут быть адвокаты, а представителями гражданского истца, являющегося юридическим лицом, также иные лица, правомочные в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации представлять его интересы. По постановлению мирового судьи в качестве представителя потерпевшего или гражданского истца могут быть также допущены один из близких родственников потерпевшего или гражданского истца либо иное лицо, о допуске которого ходатайствует потерпевший или гражданский истец.

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

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

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

Статья 49. Защитник.

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

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

3. Защитник участвует в уголовном деле:(в ред. Федерального закона от 29.05.2002 № 58-ФЗ)

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

2) с момента возбуждения уголовного дела в отношении конкретного лица;(п. 2 в ред. Федерального закона от 29.05.2002 № 58-ФЗ)

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

а) предусмотренных статьями 91 и 92 настоящего Кодекса;

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

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

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

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

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

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

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

Статья 53. Полномочия защитника.

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

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

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

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

4) присутствовать при предъявлении обвинения;

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

6) знакомиться с протоколом задержания, постановлением о применении меры пресечения, протоколами следственных действий, произведенных с участием подозреваемого, обвиняемого, иными

- документами, которые предъявлялись либо должны были предъявляться подозреваемому, обвиняемому; Пункт 7 части 1 статьи 53 подлежит применению в соответствии с конституционно-правовым смыслом, выявленным в определении Конституционного Суда РФ от 12.05.2003 № 173-0.
- 7) знакомиться по окончании предварительного расследования со всеми материалами уголовного дела, выписывать из уголовного дела любые сведения в любом объеме, снимать за свой счет копии с материалов уголовного дела, в том числе с помощью технических средств;
 - 8) заявлять ходатайства и отводы;
 - 9) участвовать в судебном разбирательстве уголовного дела в судах первой, второй и надзорной инстанций, а также в рассмотрении вопросов, связанных с исполнением приговора;
 - 10) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора, суда и участвовать в их рассмотрении судом;
 - 11) использовать иные не запрещенные настоящим Кодексом средства и способы защиты.
2. Защитник, участвующий в производстве следственного действия, в рамках оказания юридической помощи своему подзащитному вправе давать ему в присутствии следователя краткие консультации, задавать с разрешения следователя вопросы допрашиваемым лицам, делать письменные замечания по поводу правильности и полноты записей в протоколе данного следственного действия. Следователь может отвести вопросы защитника, но обязан занести отведенные им вопросы адвоката в протокол. (пункт второй введен Федеральным законом от 04.07.2003 № 92-ФЗ)
3. Защитник не вправе разглашать данные предварительного расследования, ставшие ему известными в связи с осуществлением защиты, если он был об этом заранее предупрежден в порядке установленном статьей 161 настоящего Кодекса. За разглашение данных предварительного расследования защитник несет ответственность в соответствии со статьей 310 Уголовного кодекса Российской Федерации.

Статья 55. Представитель гражданского ответчика.

1. Представителями гражданского ответчика могут быть адвокаты, а представителями гражданского ответчика, являющегося юридическим лицом, также иные лица, правомочные в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации представлять его интересы. По определению суда или постановлению судьи, прокурора, следователя, дознавателя в качестве представителя гражданского ответчика могут быть также допущены один из близких родственников гражданского ответчика или иное лицо, о допуске которого ходатайствует гражданский ответчик.
2. Представитель гражданского ответчика имеет те же права, что и представляемое им лицо.
3. Личное участие в производстве по уголовному делу гражданского ответчика не лишает его права иметь представителя.

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

1. Защитник, представитель потерпевшего, гражданского истца или гражданского ответчика не вправе участвовать в производстве по уголовному делу, если он:
 - 1) ранее участвовал в производстве по данному уголовному делу в качестве судьи, прокурора, следователя, дознавателя, секретаря судебного заседания, свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика или понятого;
 - 2) является близким родственником или родственником судьи, прокурора, следователя, дознавателя, секретаря судебного заседания, принимавшего либо принимающего участие в производстве по данному уголовному делу, или лица, интересы которого противоречат интересам участника уголовного судопроизводства, заключившего с ним соглашение об оказании защиты;
 - 3) оказывает или ранее оказывал юридическую помощь лицу, интересы которого противоречат интересам защищаемого им подозреваемого, обвиняемого либо представляемого им потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика.
2. Решение об отводе защитника, представителя потерпевшего, гражданского истца или гражданского ответчика принимается в порядке, установленном частью первой статьи 69 настоящего Кодекса.

Статья 86. Собираание доказательств*.

3. Защитник вправе собирать доказательства путем:

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

4. Кодексом об административных правонарушениях РФ:

Статья 25.5. Защитник и представитель

1. Для оказания юридической помощи лицу, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, в производстве по делу об административном правонарушении может участвовать защитник, а для оказания юридической помощи потерпевшему - представитель.
2. В качестве защитника или представителя к участию в производстве по делу об административном правонарушении допускается адвокат или иное лицо.
3. Полномочия адвоката удостоверяются ордером, выданным соответствующим адвокатским образованием. Полномочия иного лица, оказывающего юридическую помощь, удостоверяются доверенностью, оформленной в соответствии с законом. (в ред. Федерального закона от 31.12.2002 № 187-ФЗ)
4. Защитник и представитель допускаются к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента составления протокола об административном правонарушении. В случае административного задержания физического лица в связи с административным правонарушением защитник допускается к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента административного задержания.
5. Защитник и представитель, допущенные к участию в производстве по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, участвовать в рассмотрении дела, обжаловать применение мер обеспечения производства по делу, постановление по делу, пользоваться иными процессуальными правами в соответствии с настоящим Кодексом.

Как показала практика адвокатской деятельности, закрепленные в законодательстве профессиональные права адвоката, нуждаются в защите и правовом обеспечении. В последнее время в отношении адвокатов в ряде мест со стороны органов предварительного следствия и органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, предпринимались действия, прямо нарушающие их права. Это, в частности, незаконные обыски по месту работы адвокатов, включая офисы адвокатских образований, незаконные вызовы на допрос и учинение допросов по обстоятельствам оказания юридической помощи, отказ в удовлетворении законных и обоснованных ходатайств по конкретным делам и т.п. Одновременно редакция законодательных норм, регламентирующих сферу общественных отношений, связанных с оказанием юридической помощи, породила споры в процессе их применения на практике вследствие возникновения коллизии. Анализируя создавшуюся ситуацию, очевидно, что в конкретном случае подлежит применению действующее в теории права правило приоритета частного над общим, в пользу применения частной законодательной нормы. Для защиты профессиональных прав адвоката предусмотрены гарантии независимости адвоката, закрепленные в ст. 18 Федерального закона*. Обращает на себя внимание тот факт, что все эти гарантии сформулированы таким образом, что они заключаются в обязанности соответствующих государственных органов принимать необходимые меры по их осуществлению. Следовательно, в каждом отдельном случае для претворения их в жизнь, рекомендуется обращаться в соответствующие государственные органы. В соответствии с пунктом 1 названной статьи Федерального закона запрещено какое-либо вмешательство в адвокатскую деятельность, а равно препятствование этой деятельности каким бы то ни было образом. Примечательно, что законодатель при этом не раскрывает сами понятия вмешательства в деятельность адвоката и препятствование ей. Представляется, под вмешательством в адвокатскую деятельность можно понимать действия, посредством которых прямо или косвенно оказывается давление на адвоката кем бы то ни было с целью не допустить достижения им желаемых результатов работы. Например, как вмешательство в адвокатскую деятельность следует расценивать предъявление требований не заявлять ходатайства в интересах доверителя, необходимость которых возникла по конкретному делу. Оказание давления в свете рассматриваемой нормы закона может выражаться в различных формах, как-то: устно, в том числе по телефону и использованием других коммуникационных средств, письменно и т.п. Под воспрепятствованием деятельности адвоката можно понимать деяния, которые создают адвокату помехи в его работе по оказанию юридической помощи в интересах доверителя, создание каких-либо препятствий для этой деятельности либо направлены на невыполнение его законных требований и запросов. Наиболее распространенным и имеющим место в настоящее время примером воспрепятствования деятельности адвоката является установленный в следственных изоляторах Минюста России отказ в доступе адвоката к своему доверителю, находящемуся там под арестом. При этом, вопреки требованиям законодательства и соответствующих судебных решений, от адвокатов требуют разрешение от следственных или судебных органов на доступ к арестованному. В практике встречались также случаи сокрытия места нахождения арестованного доверителя. В вышеуказанных случаях адвокатам рекомендуется подобные действия обжаловать соответствующему прокурору и в суд в порядке ст. 19 УПК РФ. На практике этот способ противодействия незаконным действиям правоохранительных органов адвокатами используется недостаточно активно в виду его хлопотности и

значительных временных затрат. В то же время, только повсеместное обжалование каждого незаконного действия или решения соответствующих органов может обеспечить желаемый результат. Также необходимо иметь в виду, что успешное противодействие незаконным действиям правоохранительных органов, допускающих вмешательство в профессиональную деятельность адвоката или препятствующих ей, всецело зависит от соответствия действий адвоката действующему, законодательству. Одной из мер, направленных на защиту профессиональных прав адвоката, является установление запрета на привлечение его к какой-либо ответственности за выраженное им при осуществлении адвокатской деятельности мнение, закрепленное пунктом 2 статьи 18 Федерального закона (абзац 1).

Условиями применения этой меры защиты являются:

- а) если мнение выражено при осуществлении адвокатской деятельности;
- б) если в связи с ним не установлена вступившим в законную силу приговором суда виновность адвоката в преступном деянии.

При этом необходимо иметь в виду, что уголовным законодательством (ст. 14 УК РФ) не установлена ответственность за высказывание какого-либо мнения, а преступным признается, виновно совершенное общественно опасное деяние (действие или бездействие) запрещенное настоящим Кодексом под угрозой наказания. В настоящее время данный абзац пункта 2 статьи 18 Федерального закона рассматривается как «мертвая» норма и высказываются предложения об исключении ее из Федерального закона*. Вместе с тем, на практике может возникнуть ситуация, когда адвокат в интересах доверителя высказал мнение, которое окажется оскорбительным для других лиц и поэтому возможно обвинение его в оскорблении. Тогда и рассматриваемая норма закона окажется необходимой для применения. На данном этапе ее также можно рассматривать в совокупности с положениями подпунктов 3 и 4 пункта 4 статьи 6 Федерального закона, в соответствии с которыми адвокат не вправе занимать по делу позицию вопреки воле доверителя, за исключением случаев, когда адвокат убежден в наличии самоговора доверителя, а также делать публичные заявления о доказанности вины доверителя, если тот ее отрицает. Согласно подпункту 5 пункта 4 этой же статьи Федерального закона адвокат не вправе разглашать сведения, сообщенные ему доверителем в связи с оказанием последнему юридической помощи, без его согласия. Совокупность приведенных норм закона, дает основание говорить об установлении адвокатского иммунитета. Отдельно законодателем предусмотрена ответственность адвоката перед доверителем. Абзацем 2 пункта 2 статьи 18 Федерального закона оговорено, что установленные ограничения ответственности адвоката не распространяются на гражданско-правовую ответственность адвоката перед доверителем. Такая ответственность может быть возложена на него в соответствии с правилами, предусмотренными ст. 329 ГК РФ, в виде неустойки и других видов гражданско-правовых санкций, основанных на законе или содержащегося в соглашении между ним и доверителем. В целях обеспечения исполнения соглашения об оказании юридической помощи пунктом 3 статьи 45 Федерального закона предусмотрено добровольное страхование адвокатом риска своей профессиональной имущественной ответственности. Обязательное страхование такого риска в силу требований части 1 этой же статьи Федерального закона устанавливается с 1 января 2007 года. Спорным в настоящее время остается вопрос о пределах имущественной ответственности адвоката перед доверителем - в размере полученного гонорара или в размере причиненного материального ущерба или упущенной выгоды. В то же время, следует иметь в виду, что такая ответственность может наступить, только если она оговорена в законе или соглашении на оказание юридической помощи. В числе мер по защите профессиональных прав адвоката пунктом 3 ст. 18 Федерального закона предусмотрено запрещение кем бы то ни было истребование от него и от работников адвокатских образований, адвокатских палат или Федеральной палаты адвокатов сведений, связанных с оказанием юридической помощи по конкретным делам. Из норм процессуального законодательства следует, что термин «сведения» используется при закреплении понятия доказательств. В частности, - ст. 74 УПК РФ - доказательствами по уголовному делу являются любые сведения, на основе которых суд, прокурор, следователь, дознаватель в порядке, определенном настоящим Кодексом, устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, подлежащих доказыванию при производстве по уголовному делу, а также иных обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела; - ст. 55 ГПК РФ - доказательствами по делу являются полученные в предусмотренном законом порядке сведения о фактах, на основе которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон, а также иных обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела; - 64 АПК РФ - доказательствами по делу являются полученные в предусмотренном настоящим Кодексом и другими федеральными законами порядке сведения о фактах, на основании которых арбитражный суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения лиц, участвующих в деле, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного рассмотрения дела. Анализ вышеприведенных законодательных норм в сравнении с положениями пункта 3 статьи 18 Федерального закона позволяет сделать вывод, что в понятии

«сведения», содержащееся в Федеральном законе, имеет более широкое значение. В пункте 3 статьи 18 Федерального закона само понятие «сведения» рассматривается более широко по сравнению с процессуальными законодательными актами. Такой вывод позволяет сделать содержащаяся в данной норме закона следующая формулировка: «сведений, связанных с оказанием юридической помощи по конкретным делам». Критерием для определения сведений, которые не допустимо истребовать от адвоката, является то, что они получены в ходе оказания юридической помощи и они не должны причинить вреда доверителю в связи с его обращением за этой помощью. При этом, как представляется, сведения, полученные в связи с оказанием юридической помощи по конкретному делу, необходимо рассматривать в самом широком их значении и под ними следует понимать все те из них, которые получены в процессе осуществления любого вида адвокатской деятельности, предусмотренной законодательством. Эти же требования законодателем распространены, не только на конкретного адвоката, но и на адвокатские образования (адвокатский кабинет, адвокатское бюро, коллегия адвокатов, юридическая консультация), адвокатские палаты и Федеральную палату адвокатов. Одновременно необходимо иметь в виду предусмотренное пунктом 2 статьи 8 Федерального закона запрещение на вызов и допрос в качестве свидетеля адвоката об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с обращением к нему за юридической помощью или в связи с ее оказанием. Кроме того, в соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 56 УПК РФ (в ред. Федерального закона от 4 июля 2003 г. № 92-ФЗ) не подлежит допросу адвокат, защитник подозреваемого, обвиняемого об обстоятельствах, ставших ему известными в связи обращением к нему за юридической помощью или в связи с ее оказанием. В силу требований пункта 3 этих же части и статьи УПК РФ приведенные положения должны применяться не только в отношении защитника подозреваемого или обвиняемого, но и в отношении адвоката, присутствующего в следственных действиях на стороне потерпевшего, свидетеля, других участников процесса и участвующих в деле лиц. Существенное место в числе мер по защите профессиональных прав адвоката занимают меры по защите личности адвоката, членов его семьи и их имущества. Они предусмотрены пунктом 4 статьи 18 Федерального закона. При этом в Законе не содержится указаний на конкретные меры, которые в случае необходимости надлежит предпринимать для исполнения этих законоположений. Как представляется, эти меры в полном объеме содержатся в Федеральном законе РФ № 45-ФЗ от 20 апреля 1995 года «О государственной защите судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов». Названный закон устанавливает систему мер государственной защиты жизни, здоровья и имущества указанных лиц и их близких в целях обеспечения государственной защиты судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов, сотрудников федеральных органов государственной охраны, осуществляющих функции, выполнение которых может быть сопряжено с посягательствами на их безопасность, а также создания надлежащих условий для отправления правосудия, борьбы с преступлениями и другими правонарушениями согласно статье 3 данного закона установлены такие виды государственной защиты:

- 1) применение уполномоченными на то государственными органами (далее - органы, обеспечивающие безопасность) мер безопасности в целях защиты жизни и здоровья указанных лиц, а также обеспечение сохранности их имущества;
- 2) применение мер правовой защиты, предусматривающих в том числе повышенную уголовную ответственность за посягательство на их жизнь, здоровье и имущество;
- 3) осуществление мер социальной защиты, предусматривающих реализацию установленного настоящим Федеральным законом права на материальную компенсацию в случае их гибели (смерти), причинения им телесных повреждений или иного вреда их здоровью, уничтожения или повреждения их имущества в связи с их служебной деятельностью.

Статьей 5 этого же Федерального закона для обеспечения защиты жизни и здоровья защищаемых лиц и сохранности их имущества могут применяться установленные меры безопасности, а именно:

- 1) личная охрана, охрана жилища и имущества;
- 2) выдача оружия, специальных средств индивидуальной защиты и оповещения об опасности;
- 3) временное помещение в безопасное место;
- 4) обеспечение конфиденциальности сведений о защищаемых лицах;
- 5) перевод на другую работу (службу), изменение места работы (службы) или учебы;
- 6) переселение на другое место жительства;
- 7) замена документов, изменение внешности.

Также в вышеуказанных целях законодательством допускается проведение оперативно-розыскных мероприятий, установленных Законом РФ «Об оперативно-розыскной деятельности». Представляется, что в настоящее время в виду принятия и введения в действие Федерального закона адвокаты и члены их семей должны быть внесены в число лиц, подлежащих охране, посредством внесения соответствующих дополнений в ст. 2 Федерального закона РФ «О государственной защите судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов». Непосредственное исполнение требований закона по защите адвокатов, членов их семей и их имущества возложено на органы внутренних дел, которые в соответствии со ст. 2 Закона РФ «О милиции» осуществляют оказание

помощи физическим и юридическим лицам в защите их прав и законных интересов, в пределах данного закона. В свете приведенных положений при возникновении ситуаций, угрожающих жизни и здоровью адвоката, членам его семьи, а равно, принадлежащему им имуществу, рекомендуется, до внесения соответствующих дополнений в закон, обращаться в органы внутренних дел с требованием о необходимой защите, основывая это требование вышеуказанной статьи Закона РФ «О милиции». Одной из мер по защите профессиональных прав адвоката является установление специального порядка уголовного преследования адвоката, который закреплен пунктом 5 статьи 18 Федерального закона, а его порядок определен ст.ст. 447, 448 и 450 УПК РФ. В соответствии с п. 8 ч. 1 ст. 447 УПК РФ адвокаты отнесены к категории лиц, в отношении которых установлен особый процессуальный порядок производства по уголовному делу. В частности, в силу требований п. 10 ч. 1 ст. 448 УПК РФ решение о возбуждении уголовного дела в отношении адвоката принимается прокурором на основании заключения судьи районного суда или гарнизонного военного суда. Следовательно, чтобы получить такое заключение соответствующий прокурор обязан войти в соответствующий суд с мотивированным представлением, в котором подлежит освещению повод к возбуждению уголовного дела в отношении адвоката, наличие оснований к этому решению и приведены необходимые доказательства, подтверждающие доводы прокурора. В силу требований части 2 этой же статьи УПК РФ представление прокурора подлежит рассмотрению в закрытом судебном заседании и в нем должны участвовать, помимо прокурора, также адвокат, в отношении которого внесено представление и, по желанию последнего - его защитник. Представление должно быть рассмотрено судом не позднее 10 суток со дня его поступления. По результатам судебного разбирательства суд дает заключение о наличии или отсутствии в действиях адвоката признаков преступления. И только на основании такого заключения суда прокурор вправе решить вопрос о возбуждении уголовного дела либо отказе в этом. На основании требований ч. 4 ст. 146 УПК РФ о возбуждении уголовного дела либо об отказе в его возбуждении прокурор обязан уведомить адвоката, в отношении которого принято такое решение. Аналогичный процессуальный порядок применяется, если уголовное дело в отношении адвоката не возбуждалось, а в ходе досудебного производства, по мнению органов расследования, возникла необходимость привлечь адвоката по этому же делу в качестве обвиняемого. После возбуждения уголовного дела либо привлечения адвоката в качестве обвиняемого, следственные и иные процессуальные действия в отношении его проводятся в общем порядке, как установлено пунктом 1 статьи 450 УПК РФ. Если же в отношении адвоката уголовное дело в установленном порядке не возбуждено, а равно он не был привлечен в качестве обвиняемого по конкретному уголовному делу, производство таких следственных и иных процессуальных действий, осуществляемых не иначе как на основании судебного решения, в соответствии с требованиями части 5 статьи 450 УПК РФ проводятся с согласия районного или гарнизонного военного суда. Приведенная норма не содержит перечня таких действий и не определяет порядок получения согласия на их проведение. Они перечислены в части 2 статьи 29 УПК РФ, поскольку принятию решений на проведение указанных в ней действий относится к полномочиям только суда, а статьей 165 того же Кодекса закреплен процессуальный порядок принятия судебного решения об этом. Согласно части 1 статьи 165 УПК РФ ходатайство о производстве следственного действия возбуждается перед судом следователем с согласия прокурора в случаях, предусмотренных пунктами 4- 9 и 11 части 2 статьи 29 УПК РФ. Указанными пунктами приведенной процессуальной нормы предусмотрены следственные и иные процессуальные действия, которые могут проводиться по судебному решению.

К ним относятся решения:

- 1) о производстве осмотра жилища при отсутствии согласия проживающих в нем лиц;
- 2) о производстве обыска и (или) выемки в жилище;
- 3) о производстве личного обыска, за исключением случаев, предусмотренных статьей 93 УПК РФ;
- 4) о производстве выемки предметов и документов, содержащих информацию о вкладах и счетах в банках и иных кредитных организациях;
- 5) о наложении ареста на корреспонденцию, разрешении на ее осмотр и выемку в учреждениях связи;
- 6) о наложении ареста на имущество, включая денежные средства физических и юридических лиц, находящиеся на счетах и во вкладах или на хранении в банках и иных кредитных организациях;
- 7) о контроле и записи телефонных и иных переговоров.

Судебное заседание по рассмотрению ходатайства разрешается судьей единолично не позднее 24 часов с момента его поступления в суд. Обжалование данного судебного решения может быть осуществлено в общем порядке, установленном уголовно-процессуальным законодательством.