УДК 347.965.3:343.131.5

К ВОПРОСУ О ЗАКОНОДАТЕЛЬНОМ РЕГУЛИРОВАНИИ ОБЕСПЕЧЕНИЯ АДВОКАТСКОЙ ТАЙНЫ В УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ

Д.С. Ястреб
ВГУ имени П.М. Машерова

Адвокатура, которая на протяжении всей истории существования выполняла свое главное предназначение - защиту прав и законных интересов, тем самым, содействуя осуществлению правосудия, соблюдению требований законности.

Адвокатура в Республике Беларусь представляет собой правовой институт, призванный осуществлять профессиональную правозащитную деятельность, оказывать квалифицированную юридическую помощь гражданам и юридическим лицам. Адвокаты участвуют в разъяснении законодательства и правовом воспитании населения. Всей деятельностью адвокатура служит принципам законности, справедливости и гуманизма.

Адвокатура – это институт общества, который препятствует торжеству публичного интереса в ущерб частному. Благодаря наличию адвокатуры достигается необходимый баланс, который защищает личность от необоснованного ущемления прав и свобод и вместе с тем не подрывает общего блага, являющегося условием существования общества и государства.

Природа адвокатуры настоятельно требует установления на законодательном уровне реальных гарантий сохранения адвокатской тайны, а также недопустимости вмешательства как в дела адвокатуры в целом, так и в деятельность каждого адвоката.

Чтобы эффективно реализовать конституционное право на юридическую помощь, право на доступ к правосудию, а также устранить недостатки в правовом регулировании адвокатской профессии и организации адвокатуры, существенно затрудняющих работу адвокатов и не способствующих поддержанию надлежащего социального статуса и престижа профессии адвоката, по нашему мнению необходимо внести изменения в УПК, определяющие особенности производства осмотра, обыска и выемки в отношении адвокатов.

Кроме того, для обеспечения деятельности и эффективного исполнения обязанностей адвоката государство должно гарантировать адвокатскую неприкосновенность, которая в соответствии с международным правом представляет собой комплекс мероприятий в виде организационных и правовых гарантий правозащитной деятельности адвоката в целях обеспечения юридической помощи населению, что является обеспечением одного из основных прав человека - права на защиту.

В профессиональной деятельности адвокатов имеется немало нерешенных до настоящего времени проблем, которые мешают эффективному функционированию института адвокатуры.

По нашему мнению, наиболее острым вопросом является обеспечение адвокатской тайны в уголовном процессе.

Статья 62 Конституции Республики Беларусь гарантирует каждому право на юридическую помощь для осуществления и защиты прав и свобод, в

Репозиторий ВГУ

том числе права пользоваться в любой момент помощью адвокатов и других своих представителей в суде, иных государственных органах, органах местного управления, на предприятиях, организациях, общественных объединениях, а также в отношениях с должностными лицами и гражданами. В случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается за счет государственных средств. Противодействие оказанию правовой помощи запрещается.

В статье 8 Конституции Республики Беларусь сказано: «Республика Беларусь признает приоритет общепризнанных принципов международного права и обеспечивает соответствие им законодательства». Соответственно, при обеспечении гарантий независимости адвокатов Республике Беларусь следует учитывать международные рекомендации в этой области.

То есть Республике Беларусь как члену-учредителю ООН для установления гарантий адвокатской неприкосновенности и сохранения адвокатской тайны необходимо основывать свое законодательство на следующих международных документах:

1. п. п. 16 и 22 Основных принципов, касающихся роли адвокатов, принятых 27 августа – 7 сентября 1990 года Восьмым Конгрессом ООН по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями, где сказано, что правительства обеспечивают, чтобы адвокаты могли выполнять все свои профессиональные обязанности в обстановке, свободной от угроз, препятствий, запугивания или неоправданного вмешательства, признания и обеспечения конфиденциального характера любых сношений и консультаций между юристами и их клиентами в рамках их профессиональной деятельности.

2. Рекомендации Комитета министров Совета Европы о свободе осуществления профессии адвоката от 25 октября 2000 года № R(2000)21.

3. Стандарты независимости юридической профессии и Общие принципы для сообщества юристов, принятые Международной организацией юристов 7 сентября 1990 года и 20 сентября 2006 года соответственно.

4. ст. 12 Всеобщей декларация прав человека, ст. 17 Международного пакта о гражданских и политических правах, ст. 8 Конвенции о защите прав человека и основных свобод 1950 года и других международных актах.

Эти положения и нормативно-правовые акты признаны международным сообществом, и любая страна, считающая себя правовым государством, должна привести свое законодательство в соответствие с перечисленными нормами.

Действующее законодательство Республики Беларусь в определённой мере способствует защите адвокатской тайны от незаконного вмешательства третьих лиц. Однако нормы УПК не учитывают особенности правового режима адвокатской тайны, установленные Законом об адвокатуре и адвокатской деятельности, прежде всего в случаях изъятия документов из адвокатских производств (досье) при производстве следственных действий в помещениях адвокатских образований и коллегий адвокатов, а также при допросе лиц, которым сведения, относящиеся к уголовному делу, стали известны в связи с их участием в производстве по данному делу в качестве защитника.

Правоприменительная практика свидетельствует о том, что действующим законодательством не в полной мере регламентированы вопро-

Репозиторий ВГУ

сы сохранения адвокатской тайны в уголовном судопроизводстве в связи с отсутствием в УПК норм об особенностях проведения обыска, осмотра и выемки в адвокатских помещениях, проверок и изъятия материалов адвокатского производства, а также о запрете допроса защитника по вопросам, составляющим адвокатскую тайну.

Для устранения неполноты, коллизии и неопределённости норм, регулирующих защиту адвокатской тайны в уголовном процессе, в уголовно-процессуальном законодательстве необходимо установить дополнительные гарантии, исключающие в ходе производства осмотра, выемки, обыска, допроса свидетеля, при которых предполагается доступ к материалам адвокатских производств и адвокатской тайне, возможность получения органами, осуществляющими предварительное расследование сведений, составляющих охраняемую законом адвокатскую тайну.

Исходя из указанных выше норм Конституции и международно-правовых актов, государство обязано принимать все доступные ему меры для надлежащей реализации конституционного права каждого на юридическую помощь и обеспечения эффективной деятельности адвокатов и иных лиц, оказывающих такую помощь.

Особую актуальность указанный вопрос приобрёл с принятием Конституционным Судом Республики Беларусь решения от 26 сентября 2018 года «О законодательном регулировании обеспечения адвокатской тайны в уголовном процессе».

Конституционный суд в решении указал, что отсутствие гарантий конфиденциальности в отношениях адвоката и клиента применительно к уголовному процессу означало бы возможность для одной из его сторон (стороны обвинения) вторгаться в сферу деятельности другой стороны (подозреваемого, обвиняемого и его защитника), что свидетельствовало бы об отступлении от гарантируемого Конституцией (ч. 1 ст. 115) и закреплённого в УПК (ст. 24) принципа осуществления правосудия на основе состязательности и равенства сторон в процессе.

Обеспечение конфиденциальности сведений, сообщаемых гражданами адвокату при обращении за оказанием юридической помощи, по мнению Конституционного Суда, необходимо также и для гарантирования защищаемых Конституцией таких прав и свобод, как неприкосновенность и достоинство личности (ст. 25), презумпция невиновности (ст. 26), право не давать показания и объяснения против себя и своих близких (ст. 27), право каждого на защиту от незаконного вмешательства в его личную жизнь (ст. 28).

Поэтому для обеспечения реальных гарантий профессиональной деятельности адвокатов в Республике Беларусь с учетом международных документов необходимо внести изменения и дополнения в УПК, определяющие особенности производства осмотра, обыска и выемки в отношении адвоката.

Репозиторий ВГУ