

Министерство образования Республики Беларусь
Учреждение образования
«Полоцкий государственный университет»

Региональный учебно-научно-практический Юридический центр

ТРАДИЦИИ И ИННОВАЦИИ В ПРАВЕ

Материалы международной
научно-практической конференции,
посвященной 20-летию юридического факультета
и 50-летию Полоцкого государственного университета

(Новополоцк, 6–7 октября 2017 г.)

В трёх томах
Том 3

Новополоцк
2017

УДК 34(082)
ББК 67я43

Рекомендован к изданию
советом юридического факультета
Полоцкого государственного университета (протокол № 7 от 04.09.2017 г.)

Редакционная коллегия:

И. В. Вегера, кандидат юридических наук, доцент (отв. редактор);
Д. В. Щербик, кандидат юридических наук, доцент;
В. А. Богоненко, кандидат юридических наук, доцент;
Е. Н. Ярмоц, кандидат юридических наук, доцент;
П. В. Соловьёв, магистр юридических наук

Рецензенты:

Г. А. Василевич, доктор юридических наук, профессор;
Т. И. Довнар, доктор юридических наук, профессор;
В. М. Хомич, доктор юридических наук, профессор

Традиции и инновации в праве : материалы междунар. науч.-практ. конф., посвящ. 20-летию юрид. фак. и 50-летию Полоц. гос. ун-та, Новополоцк, 6–7 окт. 2017 г. : в 3 т. / Полоц. гос. ун-т, Регион. учеб.-науч.-практ. Юрид. центр ; редкол.: И. В. Вегера (отв. ред.) [и др.]. – Новополоцк : Полоцкий государственный университет, 2017. – Т. 3. – 304 с.

ISBN 978-985-531-571-2.

Предложены материалы, в которых обсуждаются проблемы юридической науки и практики с позиций преемственного и инновационного развития национальных правовых систем и международного права.

Адресован научной юридической общественности, практическим работникам, преподавателям, студентам юридических факультетов, слушателям переподготовки по специальности «Правоведение», а также всем, кто интересуется актуальными проблемами в праве.

УДК 34(082)
ББК67я43

ISBN 978-985-531-571-2 (Т. 3)
ISBN 978-985-531-568-2

© Полоцкий государственный университет, 2017

К ВОПРОСУ О ЗАКОНОДАТЕЛЬНОМ ЗАКРЕПЛЕНИИ ГАРАНТИЙ БЕЗОПАСНОСТИ АДВОКАТСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Д.С. Ястреб,

старший преподаватель кафедры уголовного права и уголовного процесса, Витебский государственный университет им. П.М.Машерова

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

По нашему мнению, наиболее острым вопросом является закрепление гарантий адвокатской деятельности, так как совокупность имеющихся в настоящее время в Республике Беларусь гарантий не позволяет в полной мере обеспечить необходимую безопасность и независимость профессиональной деятельности адвоката. Существенных изменений по этой проблеме не внёс и Закон «Об адвокатуре и адвокатской деятельности в Республике Беларусь».

Адвокат является практически единственным участником уголовного процесса, по отношению к которому отсутствуют процессуальные гарантии безопасности профессиональной деятельности. Остальные же участники уголовного процесса имеют гарантии безопасности, которые предусмотрены в соответствующих нормативных правовых актах.

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

Несомненно, что для совершенствования деятельности адвокатуры сделано немало, тем не менее, еще не все вопросы решены. В настоящее время особый интерес для совершенствования законодательства об адвокатуре в Республике Беларусь, на наш взгляд, видится законодательное закрепление гарантий адвокатской деятельности.

Адвокат в процессе оказания юридической помощи постоянно находится во взаимодействии с различными участниками процесса, защищающими свои или представляемые интересы, а также государственными органами и должностными лицами. Для того чтобы адвокат мог свободно осуществлять защиту прав, государство должно законодательно закрепить гарантии независимости, включая гарантии личной безопасности. Сущность адвокатуры настоятельно требует установления на законодательном уровне реальных гарантий её самоуправления, а также недопустимости вмешательства как в дела адвокатуры в целом, так и в деятельность каждого адвоката. Адвокаты должны рассматриваться

как равноправные участники судопроизводства, содействующие осуществлению правосудия, вынесению законных, обоснованных и справедливых судебных решений.

Важно определиться с приоритетами в их последовательном решении. Основной акцент при этом следует делать на интересах клиента, поскольку права и гарантии адвокатам нужны не ради их собственных прав и гарантий, а ради достойной профессиональной работы в интересах своего клиента. Так сложилось, что адвокат воспринимается и в обществе, и представителями правовой системы как лицо, заведомо предвзятое в пользу своего клиента. Между тем адвокат – это нейтральный посредник, обремененный определенными этическими стандартами, который профессионально может помочь не только своему клиенту, но и процессу правосудия. Адвокат обращает внимание суда на существенные вопросы, которые необходимо учесть для полного и правильного выяснения обстоятельств дела, для их правильной правовой оценки, содействуя, таким образом, установлению истины по делу.

Для обеспечения деятельности и эффективного исполнения обязанностей адвоката государство должно гарантировать адвокатскую неприкосновенность. Адвокатская неприкосновенность в соответствии с международным правом – это 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 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 необходимо основывать своё законодательство на следующих международных документах:

1. п. 16 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.

В них говорится, что правительства стран должны обеспечить адвокатам следующее: возможность исполнить все их профессиональные обязанности без запугивания, препятствий, беспокойства и неуместного вмешательства; возможность свободно передвигаться и консультировать клиента в своей стране и за границей; невозможность наказания или угрозы такового и обвинения, административных, экономических и других санкций за любые действия, осуществляемые в соответствии с признанными профессиональными обязанностями, стандартами и этическими нормами; там, где безопасность адвокатов находится под

угрозой в связи с исполнением профессиональных обязанностей, они должны быть адекватно защищены властями; адвокаты не должны идентифицироваться с их клиентами и делами клиентов в связи с исполнением их профессиональных обязанностей; суд или административный орган не должны отказывать в признании права адвоката, имеющего допуск к практике, представлять интересы своего клиента, если этот адвокат не был дисквалифицирован в соответствии с национальным правом и практикой его применения; адвокат должен обладать уголовным и гражданским иммунитетом от преследований за относящиеся к делу заявления, сделанные в письменной или устной форме, при добросовестном исполнении своего долга и осуществлении профессиональных обязанностей в суде, трибунале или другом юридическом административном органе; обязанностью компетентных властей является обеспечение адвокату возможности своевременного ознакомления с информацией, документами и материалами дела, а в уголовном процессе – не позднее окончания расследования и досудебного рассмотрения дела.

Эти положения признаны международным сообществом, и наше государство, должно привести свое законодательство в соответствие с перечисленными нормами.

2. Рекомендации Комитета министров Совета Европы о свободе осуществления профессии адвоката от 25 октября 2000 года № R(2000)21, по сути содержащие аналогичные положения.

3. Общие принципы для сообщества юристов, принятые Международной организацией юристов 20 сентября 2006 года и другие международные акты.

Совокупность имеющихся в настоящее время в Республике Беларусь гарантий не позволяет в полной мере обеспечить необходимую безопасность профессиональной деятельности адвоката.

Поэтому для обеспечения реальных гарантий профессиональной деятельности адвокатов в Республике Беларусь с учетом международных документов необходимо установить гарантии адвокатской деятельности путем внесения изменений и дополнений в уголовно-процессуальное, административно-деликтное, уголовное законодательство, а также в законодательство об адвокатуре, а именно:

1. Положения о применении к адвокату и членам его семьи мер безопасности в случае наличия угрозы убийством, применения насилия, уничтожения или повреждения их имущества либо иных опасных противоправных деяний, а также внесение адвокатов в число лиц, обладающих процессуальными гарантиями при исполнении своей профессиональной деятельности, в отношении которых применяется особый порядок производства по уголовному делу.

Включение защитника в число лиц, подлежащих особому производству по уголовному делу, путем внесения изменений в главу 49 «Производство по уголовным делам в отношении отдельных категорий лиц» Уголовно-процессуального Кодекса Республики Беларусь, позволит рассматривать защитника наравне с некоторыми должностными лицами государства.

Включение данных норм в УПК поставит адвоката в число должностных лиц, обладающих определенным объемом неприкосновенности, в особое положение перед законом и судом в силу осуществления ими особых функций, тре-

бующих дополнительных гарантий, способствующих самостоятельному и независимому осуществлению возложенных на них обязанностей.

Защитники будут иметь ряд преимуществ при решении вопроса о возбуждении в отношении их уголовного преследования, об избрании меры пресечения, о производстве оперативно-розыскных и следственных действий, а также при применении иных мер. Эти преимущества различны для разных указанных категорий лиц. Особый порядок направлен на создание системы гарантии их деятельности. Он конкретизирует положения законодательства, регламентирующего правомочия, функции и меры защиты неприкосновенности лиц, обладающих процессуальным иммунитетом.

Внесение адвоката в число лиц, обладающих особым статусом, является важнейшим условием для реформирования судебной системы, значительным и существенным фактором для построения правового государства, в котором права и законные интересы граждан являются высшей ценностью.

2. Законом «Об адвокатуре и адвокатской деятельности» предусмотрено право адвоката запрашивать справки, характеристики и иные документы, необходимые в связи с оказанием юридической помощи, из государственных, частных, общественных и иных организаций и объединений, которые обязаны в установленном порядке выдавать эти документы или их копии.

Чтобы избежать случаев, когда запросы адвокатов о предоставлении той или иной информации в различных организациях остаются без ответов, следует в Кодексе об административных правонарушениях Республики Беларусь закрепить ответственность соответствующих должностных лиц за невыполнение ими обязанности выдавать адвокату запрошенные им для оказания юридической помощи документы или их заверенные копии («адвокатский запрос»), путем внесения дополнений в главу 23 «Административные правонарушения против порядка управления». За это правонарушение, которое в той или иной мере можно рассматривать как противодействие адвокатской деятельности, целесообразно было бы применить такие меры административного взыскания как штраф.

3. Для реального осуществления всех перечисленных выше предложений нужно на законодательном уровне исключить и всякую возможность противодействия адвокату в оказании юридической помощи, так как это оставляет безнаказанными тех, кто проводит акты устрашения и насилия в отношении представителей адвокатской профессии.

Для этого в Уголовном кодексе Республики Беларусь необходимо закрепить ответственность должностных лиц за вмешательство и препятствование его законной профессиональной деятельности, путем внесения дополнений в главу 23 «Преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина». За это преступление можно было бы предусмотреть такие виды наказания как штраф, или лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, или ограничение свободы на срок до трех лет, или лишение свободы на тот же срок.

Таким образом, предложенные меры помогут обеспечить еще более эффективное исполнение адвокатом своих профессиональных обязанностей.