

## Содержание

Введение.....	3
1. Понятие адвокатской тайны и ее субъекты.....	5
2. Гарантии адвокатской тайны.....	7
3. Нарушения адвокатской тайны.....	9
4. Проблемы, связанные с хранением адвокатской тайны.....	10
Заключение.....	11
Список использованной литературы.....	12

## **Введение**

Адвокатура – это негосударственное и некоммерческое добровольное профессиональное объединение квалифицированных юристов, обладающих статусом адвоката, созданное для оказания юридической помощи физическим и юридическим лицам в целях защиты их прав и законных интересов. Эффективная защита адвокатурой прав и законных интересов лиц путем оказания квалифицированной юридической помощи обеспечивается многими демократическими правовыми принципами деятельности адвоката. К ним относятся гуманизм, законность, добровольность вступления в адвокатуру и членства в ней, самоуправление и независимость адвокатуры от государственного и иного вмешательства в ее дела, тайна сведений, доверенных адвокату клиентами. Таким образом адвокатская тайна является один из тех вопросов адвокатской деятельности, который привлекает большое внимание, по поводу, которого усиленно спорят, о котором много писали и пишут. Адвокатская тайна предстает зачастую в виде неразрешимой проблемы, вызывая оживленные диспуты, острые споры.

Адвокатская тайна (согласно ст. 8 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре РФ») – это любые сведения, которые, связаны с оказанием адвокатом юридической помощи своему доверителю. Это один из тех вопросов адвокатской деятельности, который привлекает большое внимание, по поводу, которого усиленно спорят, о котором много писали и пишут. Она предстает зачастую в виде неразрешимой проблемы, вызывая оживленные и острые споры. Одно из неперемных требований адвокатской этики (как и медицинской деонтологии) — не навреди. Оно обеспечивается не только уровнем профессиональной квалификации, но и обязанностью сохранения в тайне доверительно сообщенных данных, полученных им при выполнении поручения. Хранение адвокатской тайны является обязанностью адвоката и одновременно одним из

основополагающих принципов, на которых строится вся адвокатская деятельность.

На сегодняшнее время право каждому лицу на получение квалифицированной юридической помощи гарантирует ст. 48 Конституции РФ. Вместе с тем, оказание квалифицированной юридической помощи невозможно без сохранения атмосферы полного доверия во взаимоотношениях обвиняемого со своим защитником. Для адвокатской деятельности, которая сама по себе является публично-правовой по содержанию и односторонней по своей направленности, чрезвычайно важное значение имеет принцип адвокатской тайны, который установлен законом в интересах нормального отправления правосудия, ограждения доверительного характера отношений между адвокатом и его клиентом.

Основной задачей данного исследования является детальный анализ института адвокатской тайны, его функционирование, а также законодательное закрепление.

## **1. Понятие адвокатской тайны и ее субъекты**

Адвокатская тайна появляется там, где адвокату становятся известными уличающие обвиняемого факты, которые обвиняемый скрывает от суда.

В подавляющем большинстве случаев, подсудимый в беседе со своим защитником останавливается на тех фактах, которые не были установлены или были неправильно восприняты и оценены и которые клонятся к оправданию подсудимого или к ослаблению его вины. Эти факты в сочетании с материалами дела служат защитнику для составления правильного плана защиты, для обоснования своих защитительных позиций, для возбуждения ходатайства о новых доказательствах, для критики тех обвинительных выводов, которые сделаны по имеющимся материалам, для акцентирования тех оправдывающих доказательств, которые неправильно отодвинуты, недооцениваются и заслоняются другими доказательствами.

При таком положении вещей, защитник, узнав от подсудимого, что имеются новые доказательства, стремится в установленном законом процессуальном порядке представить суду те факты, которые приводят к выводу о невиновности его подзащитного.

Наличие адвокатской тайны ставит защитника в необычное положение. Он не может раскрыть суду известные ему, но скрытые по делу обстоятельства, он должен их скрывать и действовать так, как будто он их и не знает.

Адвокатской тайне посвящена статья 8 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», которая наиболее полно отражает содержание этого понятия:

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 жилищных 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.

Исходя из определения адвокатской тайны, можно определить круг субъектов адвокатской тайны. К ним относятся:

- Адвокат в предпроцессуальный период его деятельности, т.е. до заключения соглашения о защите или представительстве (не подлежат оглашению заданные клиентом вопросы, представленные им документы, составленные адвокатом бумаги и его устные разъяснения на консультационном приеме);

- адвокат в любой из порученных ему процессуальных ролей (защитник, представитель потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика, представитель в гражданском и административном процессе);

- защитник, не являющийся адвокатом (представитель профсоюза, другой общественной организации, трудового коллектива, общественный защитник, близкий родственник, законный представитель обвиняемого, другое указанное обвиняемым лицо, допущенное судом в качестве защитника);

- представитель потерпевшего, гражданского истца и гражданского ответчика, не являющийся адвокатом;
- члены президиума коллегии адвокатов при рассмотрении вопроса о дисциплинарной ответственности адвоката, поведении адвоката в процессе (это положение надо включить в закон);
- переводчик, участвовавший в беседах адвоката со своим подзащитным (и это надо предусмотреть в законе);
- стажер и помощник адвоката (п.3 ст.28 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ»).

Перечень субъектов адвокатской тайны, указанный в законе, не является полным. В частности, в ст. 53 УПК РФ обязанность хранить в тайне доверенные сведения возложена лишь на защитника. В соответствии со статьей 49 УПК РФ: «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.». Следовательно, эти лица не могут быть допрошены в качестве свидетелей об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с исполнением обязанностей представителя.

## **2. Гарантии адвокатской тайны**

Основные гарантии сохранения адвокатской тайны:

1) требование закона (ст. 53 УПК РФ) не разглашать сведения, сообщенные в связи с осуществлением защиты и представительства, адресованное адвокату, представителю профсоюза или общественной организации (надо распространить это требование и на других судебных представителей). Так в п. 2 ст.53 УПК РФ сказано: 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 УК РФ, кроме того

в п.6 ст.44: Гражданский истец не вправе разглашать данные предварительного расследования, если он был об этом заранее предупрежден в порядке, установленном статьей 161 настоящего кодекса. За разглашение данных предварительного расследования гражданский истец несет ответственность в соответствии со статьей 310 УК РФ.

2) запрет допрашивать в качестве свидетеля защитника обвиняемого об обстоятельствах дела, которые стали ему известны в связи с выполнением обязанностей защитника (п. 3 ст. 56 УПК РФ), и адвоката, представителя общественной организации об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с исполнением обязанностей представителя (п. 3 ст. 56 УПК РФ):

Не подлежат допросу в качестве свидетелей: а) защитник подозреваемого, обвиняемого – об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с участием в производстве по уголовному делу; б) адвокат – об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с оказанием юридической помощи

3) запрет допрашивать в качестве свидетеля представителя по гражданскому делу, в частности такого, который ранее выступал в качестве защитника того же лица по уголовному делу, — об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с исполнением обязанностей представителя или защитника;

4) разрешение встреч защитника с обвиняемым (подсудимым, осужденным) наедине без ограничения их количества и продолжительности (ч. 2 ст. 51 УПК РСФСР);

5) отсутствие уголовной ответственности за доноительство о любом преступлении, ставшем известным со слов обвиняемого, его родственников, близких.

6) Сведения, составляющие предмет адвокатской тайны, не могут служить доказательствами в производстве по уголовным, гражданским и административным делам, по которым адвокат оказывал юридическую помощь, а также при осуществлении конституционного судопроизводства с участием данного адвоката.

7) В соответствии с законом проведение оперативно–розыскных мероприятий или следственных действий в отношении адвоката допускается только на основании судебного решения. (ст.8)

8) Запрещается требовать от адвокатов, стажеров, работников президиума коллегий адвокатов, юридических консультаций, адвокатских бюро, фирм и кабинетов каких–либо сведений, связанных с сказанием юридической помощи. Эти лица не вправе разглашать, а также использовать эти сведения в своих интересах или интересах третьих лиц.

### **3. Нарушения адвокатской тайны**

Преступлением признается нарушение обязанности не разглашать секреты различной степени важности (государственные, военные, служебные, экономические, научные, банковские и т. д.) лицами, достоянием которых они стали по службе или работе. Уголовно–правовая ответственность за разглашение перечисленных в УК РФ категорий сведений распространяется и на адвокатов, оказавшихся при ведении дел или при консультировании носителями таких сведений — независимо от дачи каких–либо подписок о неразглашении. Об этом не следует забывать, тем более что согласно решению Конституционного Суда Российской Федерации любой адвокат, а не только имеющий специально оформленный допуск, может быть теперь приглашен для осуществления защиты по делу, содержащему секретные сведения.

Адвокатская и врачебная деятельность отличаются тем, что соблюдение тайны, ставшей известной по работе, признается профессиональным, а не служебным принципом. Врач, приобретая профессию, дает «клятву Гиппократата». Адвокат не дает такой клятвы, а следовало бы ее ввести, ибо соблюдение им доверенной клиентом тайны должно рассматриваться как обязательное условие профессиональной деятельности.



Также в соответствии с кодексом допускается разглашение конфиденциальной информации в следующих случаях:

«Разглашение конфиденциальной информации также может быть оправдано в целях взыскания гонорара адвоката с клиента в судебном порядке, или при выступлении самого адвоката (партнеров адвоката, помощников, вспомогательного персонала юридической консультации, адвокатской фирмы, бюро) в суде против любого необоснованного утверждения клиента или его представителей (родственников) или иных лиц по поводу противозаконных действий или проступков адвоката, выполнявшего поручение клиента, но только в той мере, в которой это необходимо в целях наиболее эффективного представления интересов адвоката объединения адвокатов, в котором он работает (работал).

Срок хранения сведений, обладателем которых стал адвокат в связи с оказанием им юридической помощи, законом не установлен. Из этого следует, что адвокат должен хранить вверенную ему тайну не только во время ведения дела, но и после его окончания, независимо от стадии процесса, в которой участвовал адвокат, а также от мотивов, по которым поручение было прекращено по желанию клиента либо по инициативе поверенного. Необходимо учитывать, что пересмотр вступивших в законную силу решений суда по гражданским делам никаким сроком не ограничен, а потому нескромность адвоката, разгласившего охраняемую тайну даже по прошествии значительного времени после окончания дела, может повлечь его пересмотр в порядке надзора или по вновь открывшимся обстоятельствам и повредить тем самым интересам клиента.

#### **4. Проблемы, связанные с хранением адвокатской тайны**

Узнавая тайны своих доверителей, адвокат может стать обладателем информации, знание которой вызывает появление у него серьезных

этических и профессиональных проблем. Существуют две точки зрения по вопросу о возможности раскрытия адвокатской тайны адвокатом.

Первая точка зрения: в исключительных случаях, случаях крайней необходимости, тайна может быть раскрыта адвокатом.

Адвокат, как и любой другой человек (гражданин), связан с обществом нравственными и моральными обязательствами при решении вопроса о безопасности общества, своей страны (ответственность за свою Родину) и мирового сообщества, частью которого мы являемся. Поэтому, в исключительных случаях, случаях крайней необходимости, запрет на разглашение адвокатской тайны не будет препятствием для выполнения гражданского долга.

Речь прежде всего идет о случаях, связанных с высшими человеческими ценностями, которые не могут быть сравнимы, по мнению сторонников первой точки зрения, со взаимоотношениями по сохранению тайны между адвокатом и клиентом.

Сторонники такого подхода утверждают, что адвокат относится к той категории лиц, которые самостоятельно, на свой страх и риск вынуждены принимать решения в ситуациях, когда речь идет о раскрытии адвокатской тайны в целях предотвращения действий или намерений клиентов, посягающих на высшие ценности общества. При этом адвокат сам должен оценить реальность, существенность и степень вероятности исходящей от клиента угрозы, проанализировать возможные последствия. Ведь в случае ошибки адвокат может не только понести дисциплинарную ответственность за несоблюдение Кодекса профессиональной этики адвоката (вплоть до лишения статуса адвоката), но и нанести непоправимый вред своему клиенту и всему институту адвокатуры. Если же адвокат не ошибся, то и никакой дисциплинарной ответственности быть не может. Совесть его чиста.

К таким исключительным случаям, когда адвокатская тайна может быть раскрыта, как правило, относят угрозу жизни и здоровью человека. В этом случае адвокат, руководствуясь моральными принципами, должен сделать все от него зависящее для предотвращения преступления.

В развитие этого довода некоторые идут еще дальше, утверждая, что есть целая категория преступлений, которые хотя напрямую и не связаны с угрозой жизни и здоровью людей, однако последствия таких преступлений связаны с безопасностью общества (национальной безопасностью страны). В качестве примеров таких преступлений приводятся разглашение государственной тайны, попытка государственного переворота, покушение на высших должностных лиц страны и др.

С учетом приведенных доводов некоторые юристы, признавая, что закон не может возлагать на адвоката обязанность доносить на своего доверителя (так как доносительство всегда потенциально опасно), тем не менее предлагают закрепить в законе право адвоката донести на своего доверителя в случае, если он считает себя морально обязанным предотвратить преступление.

Сторонники второй точки зрения категорически возражают против такого подхода к режиму адвокатской тайны и аргументируют свою позицию следующим образом.

Таким образом любая информация, ставшая известной адвокату от доверителя в связи с выполнением своих профессиональных обязанностей, в том числе и об уже совершенных либо иных (даже планируемых) преступлениях и правонарушениях доверителя, составляет адвокатскую тайну. Эти сведения никогда и ни при каких обстоятельствах не могут быть разглашены адвокатом без согласия клиента.

Указанный вывод основан на положениях п. 4 ст. 6 Федерального закона "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" и п. 2 ст. 6 Кодекса профессиональной этики адвоката, в соответствии с которыми адвокат не вправе разглашать сведения,

сообщенные ему доверителем в связи с оказанием последнему юридической помощи, без согласия доверителя. Соблюдение профессиональной тайны является безусловным приоритетом в деятельности адвоката.

### **Заключение**

В ходе проведенного исследования об адвокатской тайне, Адвокатская тайна предстает сокрытие адвокатом сведений о своем подопечном и его личных данных и иных касающиеся его сведений по оказанию ему юридической помощи. Профессия адвоката призвана защищать в том числе и преступника, но делать это только не запрещенными законом средствами. Изобличать лицо в совершении преступления не является и не может являться задачей адвокатуры. Для этого у государства есть и другие институты. Что же касается готовящихся преступлений, причем не любых, а только тяжких или особо тяжких, то необходимо отметить следующее. Решение о раскрытии или сохранении в тайне подобной информации должен принимать адвокат, взяв в советники свою совесть и здравый смысл. В случае если адвокат не уверен в том, как действовать в сложной этической ситуации, он может "подстраховаться", реализовав свое право обратиться в Совет соответствующей адвокатской палаты субъекта Российской Федерации за разъяснением, в котором ему не может быть отказано (ст. 4 Кодекса профессиональной этики адвоката).

Анализ адвокатской практики в последнее время, органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, и следственными

органами допускаются существенные нарушения положений законодательства, направленного на обеспечение адвокатской тайны. При этом нарушаются закрепленные в ст. 48 Конституции Российской Федерации права граждан на квалифицированную юридическую помощь. Конституционное право гражданина РФ на квалифицированную юридическую помощь в полной мере реализовано нормами Федерального закона, статьей 8 которого определены понятие и правовой режим обеспечения адвокатской тайны, как любых сведений, связанных с оказанием юридической помощи своему доверителю, а также виды деятельности адвоката, в процессе осуществления которой сохраняется адвокатская тайна.

### **Список использованной литературы**

#### **Нормативные правовые акты:**

1. Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации, принятый Государственной думой 26 апреля 2002 г.
2. Уголовный кодекс Российской Федерации. – М.: Проспект, 2001. – 160с.
3. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации. – М.: Мысль, 2002. – с. 162
4. Уголовно–процессуальный кодекс Российской Федерации. – М.: Проспект, 2001. – с. 178.

#### **Научная литература:**

1. Адвокатская деятельность: Учебно–практическое пособие/ Под общ. ред. В.Н.Буробина.–М.: МИЭПУ.2001.–С. 536
2. Ария С. Об адвокатской тайне// Российская юстиция.–1997.№2.–С.37
3. Адвокатура и современность: Сб. статей.–М.: Институт государ–ства и права АИ. СССР.1987.–С.151
4. Барщевский М.Ю. Адвокатская этика.– Самара: Федоров, 2000.–С. 326
5. Ватман Д.П. Адвокатская этика: Нравственные основы судебного представительства по гражданским делам. М: Юридическая литература, 1977.

