Резолюция 8 конференции адвокатов Приморского края от 4.12.2009 г.

г. Владивосток

 «О защите профессиональных прав адвокатов»

 Конференция адвокатов Приморского края выражает обеспокоенность высоким уровнем нарушения профессиональных прав адвокатов и препятствования адвокатской деятельности.

 Отмечаются незаконные вызовы и допросы адвокатов в качестве свидетелей об обстоятельствах, связанных с оказанием юридической помощи, допускаются осмотры и обыски в жилых и служебных помещениях, используемых для адвокатской деятельности с повальным изъятием документов, составляющих адвокатскую тайну.

 Особенно обращают на себя внимание факты отказа в предоставлении свиданий адвокатов с подзащитным, в отношении которых избрана мера пресечения – заключение под стражу.

 Оказание квалифицированной юридической помощи – важная публичная функция, благодаря которой обеспечиваются как защита прав личности, так и решение задач, стоящих перед правосудием. Право на получение квалифицированной юридической помощи, как одно из наиболее значимых, закреплено в Конституции Российской Федерации (статья 48), провозглашается в Международном пакте о гражданских и политических правах (статья 14) и Конвенции о защите прав человека и основных свобод (статьи 5 и 6). Соответственно, государство, гарантируя данное право, обязано создать надлежащие условия гражданам для его реализации, а лицам, оказывающим юридическую помощь, в том числе адвокатам, – для эффективного осуществления их деятельности (Постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 28 января 1997 года N 2-П, Определение Конституционного Суда Российской Федерации от 8 ноября 2005 года N 439-О, Определение от 6 марта 2008 года N 428-О-П).

Несмотря на то, что в соответствии со ст. 18 Закона «О содержании под стражей обвиняемых и подозреваемых в совершении преступления» свидание с защитником предоставляется при предъявлении по месту содержания обвиняемого ордера и удостоверения адвоката и никаких иных документов не требуется, следователи направляют в спецотделы следственных изоляторов письма, ограничивающие свидания с задержанными или арестованными, определенными защитниками.

Так, 16 июля 2009 г. между адвокатом Третьяковой Т.С. и Ковалевой Т.А. – матерью обвиняемого Ковалева А.В., было заключено соглашение на осуществление защиты последнего по уголовному делу. На следующий день адвокат Третьякова Т.С. посетила Ковалева А.В. в СИЗО № 1в г. Владивостоке и получила письменное согласие о том, что Ковалев А.В. желает, чтобы она защищала его интересы.

22 июля 2009 г. это заявление, ордер адвоката, удостоверение адвоката были предоставлены лично адвокатом Третьяковой Т.С. следователю СУ СК при Прокуратуре РФ по Приморскому краю Дубей С.В.

После этого адвокат Третьякова Т.С. направилась в СИЗО № 2 г. Уссурийска, где в то время содержался Ковалев А.В., для работы с подзащитным.

Сотрудники указанного учреждения адвоката к подзащитному не допустили, мотивируя свое решение, что у адвоката нет разрешения на свидание от следователя и имеется письмо следователя Дубей С.В. от 23.09.2006 г., что защиту интересов обвиняемых осуществляют только указанные в письме адвокаты.

Действия сотрудников ФБУ ИЗ-25/2 ГУФСИН России по Приморскому краю были обжалованы адвокатом в прокуратуру г. Уссурийска и в городской суд, которые не усмотрели каких-либо нарушений законодательства в действиях сотрудников учреждения.

Ранее адвокатом Любарским Б.В. было заключено соглашение на осуществление защиты Гаджиева А.Э. В СИЗО № 1 г. Владивостока адвоката на свидание не пустили, указывая, что нет разрешения от следователя на посещение и право на защиту обеспечено путем предоставления адвоката по назначению.

Подобные действия следователей необоснованно ограничивают количество защитников и фактически устанавливают порядок, в соответствии с которым право на свидание обвиняемого с защитником ставится в зависимость от разрешения следователя, что законом прямо запрещено.

В Постановлении Конституционного Суда РФ от 25 октября 2001 г. N 14-П «По делу о проверке конституционности положений, содержащихся в статьях 47 и 51 УПК РФ и пункте 15 части второй статьи 16 Федерального закона «О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений» в связи с жалобами граждан А.П. Голомидова, В.Г. Кислицина и И.В. Москвичева» указано:

«Положения частей первой и четвертой статьи 47 и части второй статьи 51 УПК РСФСР, определяя момент, с которого адвокат, имеющий ордер юридической консультации, при отсутствии обстоятельств, указанных в статье 67.1 УПК РСФСР, вправе вступить в уголовное дело, не предполагают какого-либо особого – разрешительного – порядка такого вступления и, следовательно, не должны служить основанием для лица или органа, в производстве которых находится уголовное дело, принимать правоприменительные акты, разрешающие защитнику участвовать в деле. Не должны они рассматриваться и как основание для введения разрешительного порядка реализации права адвоката иметь свидания с подозреваемым и обвиняемым, содержащимся под стражей. Иное понимание этих норм расходилось бы с их аутентичным смыслом и противоречило бы предписаниям статьи 48 (часть 2) Конституции Российской Федерации, в силу которой – во взаимосвязи со статьями 46, 49 (части 1 и 2), 50 (часть 2) и 123 (часть 3) Конституции Российской Федерации – реализация закрепленного в ней права подозреваемого и обвиняемого пользоваться помощью адвоката (защитника), в том числе иметь с ним свидания, не может быть обусловлена соответствующим разрешением лица или органа, в производстве которого находится уголовное дело».

 Учитывая, что подозреваемый или обвиняемый вправе иметь неограниченное количество защитников, единственным документом, который следователь вправе направлять в спецотделы следственных изоляторов, является постановление об отводе конкретного защитника, вынесенное в соответствии с законом.

 Несмотря на то, что подобные письма следователей явно нарушают права подозреваемых и обвиняемых, и в связи с этим являются незаконными, они принимаются к исполнению сотрудниками спецотделов следственных изоляторов Приморского края.

 Адвокаты Приморского края сталкиваются с жалобами на применение к подозреваемым и обвиняемым психического и физического насилия с целью изобличения в совершении преступлений.

 Подобному отношению подвергся по словам адвоката Ковалева А.В. и адвокат Береговский В.Ю., который в настоящее время привлекается к уголовной ответственности.

 Обобщение подобных жалоб позволяет установить общий единый «алгоритм» нарушений закона, заключающийся в том, что задержанные и арестованные доставляются в подразделения оперативно-розыскных частей УВД ПК (обычно это ОРЧ, находящиеся по адресам: Марченко, 40 или Карбышева, 4 в г. Владивостоке), где указанные лица длительное время содержатся без юридической защиты и подвергаются психологическому давлению, а иногда и физическому насилию.

Несмотря на то, что по заявлениям граждан о пытках ввиду сложности доказывания таких событий обычно принимаются решения об отказе в возбуждении уголовного дела, учитывая значительный и непрекращающийся объем таких жалоб, а также описание в них общих методов (использование электротока, одевание противогазов с целью асфиксии и т.п.) следует признать, что эти факты имеют место и требуют принятия мер, исключающих применение к гражданам недозволенных и противозаконных методов ведения следственных действий.

Одной из существенных гарантий прав подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений является участие защитника при проведении следственных действий и оперативно-розыскных мероприятий.

 Согласно ст. 7 Федерального закона «О порядке содержания под стражей лиц, подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений» местом их содержания являются следственные изоляторы. Этапирование арестованных из данных мест возможно исключительно для проведения необходимых следственных или оперативных мероприятий.

 Оценивая нормы уголовно-процессуального закона, регламентирующие право на защиту в их нормативном единстве с положениями закона «О порядке содержания под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений» следует прийти к выводу, что, во-первых, обычным местом проведения следственных и оперативных мероприятий является следственный изолятор, и этапирование арестованных возможно только в случаях, когда в условиях СИЗО выполнение таких действий не представляется возможным, а, во-вторых, при этапировании арестованных в иные места проведения следственных и оперативных мероприятий, объем их прав не изменяется, и им должны быть созданы условиях для их реализации.

Часть 1 статьи 11 УПК РФ обязывает следователя разъяснять обвиняемому, а также другим участникам уголовного судопроизводства их права, обязанности и ответственность и обеспечивать возможность осуществления этих прав.

 Поручая (или разрешая) оперативным сотрудникам работу с обвиняемым, находящимся под стражей вне следственного изолятора, следователь должен обеспечить обвиняемому право на свидание с защитником, что предполагает сообщение защитнику места нахождения обвиняемого и обеспечение беспрепятственного доступа к нему с целью свидания.

 Проведение в отношении подозреваемого или обвиняемого в рамках возбужденного уголовного дела не следственных, а оперативно-розыскных мероприятий, не умаляет его правовой статус, и, в частности, сохраняет за ним право на получение квалифицированной юридической помощи со стороны защитника (Определение Конституционного Суда РФ от 15 ноября 2007 года № 924-О-О, от 20 декабря 2005 года № 473-О). В названных определениях Конституционный суд РФ прямо указал, что в случае опроса задержанного или арестованного в рамках закона ОРД ему должно быть обеспечено право воспользоваться помощью защитника.

 Другим условием, препятствующим осуществлению защитниками своих профессиональных обязанностей, являются нарушения закона со стороны дежурных служб, в которые этапируются подозреваемые и обвиняемые.

 Даже в том случае, когда защитникам становится известно место нахождения подозреваемого и обвиняемого, должностные лица органов внутренних дел не всегда обеспечивают им право на свидание с ними.

 Так имеют место случаи, когда дежурные службы территориальных органов внутренних дел или оперативных подразделений отказываются сообщать защитникам о том, что в их подразделениях находятся этапированные из следственных изоляторов лица, и, соответственно, не допускают свиданий с ними.

 По мнению многих адвокатов, подразделение ОВД, расположенное по адресу: г. Владивосток, ул. Марченко, 40, представляет собой крайне закрытое учреждение, и адвокату практически невозможно войти в него для осуществления своих функций.

 Обращают на себя внимание продолжающиеся случаи нарушений по организации работы адвокатов по назначению органов дознания, предварительного следствия и суда.

 Представители следственных и судебных органов нередко назначают адвокатов для осуществления защиты в нарушение порядка, предусмотренного Решением Совета АППК от 27.03.2008 г. и принятого в соответствии с пп. 5 п. 3 ст. 31 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ». Факты таких нарушений имели место в текущем году в г. Находке, в г. Дальнереченске, Советском районе г. Владивостока. Так, в ходе проведенной проверки установлено, что в период с 1 мая по 17 августа 2009 г. в г. Находке на адвоката Басалыгу Я.И. поступило 118 заявок о работе по назначению, на адвоката Бакарася А.А. – 82 заявки, на адвоката Голубцова В.Г. – 66.

 В целях обеспечения конституционного права на оказание квалифицированной юридической помощи, предупреждения порочной практики нарушения профессиональных прав адвокатов Конференция адвокатов Приморского края полагает необходимым провести координационное совещание с участием руководителей Министерства юстиции по Приморскому краю, прокурора и председателя краевого суда, руководителей следственных органов и исполнения наказания.

 Для практической реализации по соблюдению требований уголовно- и гражданско-процессуального представительства обратить особое внимание следственных органов и сотрудников следственных изоляторов на конституционное право каждого пользоваться помощью адвоката с момента задержания или заключения под стражу и обеспечить соблюдение закона, подкрепленного судебными актами высших судов страны – Конституционного Суда РФ и президиума Верховного Суда, который предусматривает предоставление свиданий с находящимся под стражей подзащитным по предъявлении удостоверения адвоката и ордера.

 Прокурорам, руководителям следственных органов и органов дознания не ограничиваться признанием незаконности действий и решений следователей и дознавателей, нарушивших профессиональные права адвокатов, а привлекать таких лиц к дисциплинарной и уголовной ответственности.

 Конференция адвокатов Приморского края

04 декабря 2009 г.