



# ВЕСТНИК

АДВОКАТСКОЙ ПАЛАТЫ  
КИРОВСКОЙ ОБЛАСТИ



№1/2010

ИНФОРМАЦИОННО-ПРАВОВОЙ ЖУРНАЛ



# ВЕСТНИК АДВОКАТСКОЙ ПАЛАТЫ КИРОВСКОЙ ОБЛАСТИ

**ВЫПУСК №1-2010**

## **СОДЕРЖАНИЕ:**

Стр.

Мониторинг законодательства и судебной практики .....	2
Рекомендации по обеспечению адвокатской тайны и гарантий независимости адвоката при осуществлении адвокатами профессиональной деятельности .....	8
Решение Кировского райсуда г. Екатеринбурга от 24.09.2009 г. ...	22
Решение Верх-Исетского райсуда от 07.08.2009 г. ....	24
Судебная практика по вопросу оплаты труда адвоката .....	26
Изменения в реестре адвокатов Кировской области .....	39
Творчество адвокатов .....	40
Поздравление юбилярам .....	41
Поздравления .....	42

## МОНИТОРИНГ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА И СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ

19 ноября 2009 года Конституционный суд РФ вынес определение № 1344-О-Р о разьяснении пункта 5 резолютивной части постановления Конституционного суда РФ от 2 февраля 1999 года №3-П, согласно которому никакие суды в России не могут выносить смертные приговоры.

Федеральным законом от 27 декабря 2009 года N 374-ФЗ, вступающим в силу 29 января 2010 года, увеличен размер государственной пошлины за совершение юридически значимых действий. В частности, изменились ставки, по которым рассчитывается размер пошлины за рассмотрение дел арбитражными судами и судами общей юрисдикции.

**Федеральный закон от 17.12.2009 N 316-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О Фонде содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства" и отдельные законодательные акты Российской Федерации"**

### Статья 3

Внести в Жилищный кодекс Российской Федерации следующие изменения:

- 1) в части 5 статьи 57 слово "черте" заменить словом "границах";
- 2) в части 1 статьи 89 слово "черте" заменить словом "границах", дополнить предложением следующего содержания: "В случаях, предусмотренных федеральным законом, такое предоставляемое жилое помещение с согласия в письменной форме граждан может находиться в границах другого населенного пункта субъекта Российской Федерации, на территории которого расположено ранее занимаемое жилое помещение."

### Статья 9

1. Настоящий Федеральный закон вступает в силу со дня его официального опубликования.\*

5. Положения части 1 статьи 89 Жилищного кодекса Российской Федерации (в редакции настоящего Федерального закона) и части 3 статьи 16 Федерального закона от 21 июля 2007 года N 185-ФЗ "О Фонде содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства" (в редакции настоящего Федерального закона) распространяются на правоотношения, связанные с переселением граждан из аварийного жилищного фонда в соответствии с Федеральным законом от 21 июля 2007 года N 185-ФЗ "О Фонде содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства" и возникшие с 1 января 2009 года.

\* Начало действия документа - 22.12.2009 г.

Изменения в законе дали возможность выселить людей из аварийного жилья даже в другой город.

(См. статью Натальи Козловой « 101-й километр », опубликованную в «Российской газете» за 29.12.2009 г., № 252)

### **Федеральный закон от 27.12.2009 N 342-ФЗ**

**"О внесении изменений в статьи 2 и 3 Федерального закона "О введении в действие Земельного кодекса Российской Федерации" и статью 7 Федерального закона "О внесении изменений в законодательные акты Российской Федерации в части уточнения условий и порядка приобретения прав на земельные участки, находящиеся в государственной или муниципальной собственности"**

#### **Продлены сроки переоформления отдельных прав на земельные участки**

До 1 января 2012 года продлены сроки переоформления юридическими лицами права постоянного (бессрочного) пользования земельными участками на право аренды либо приобретения этих участков в собственность (в отношении земельных участков, на которых расположены линии электропередачи, линии электросвязи, трубопроводы и т.п. - до 1 января 2015 года).

До 1 января 2012 года продлен порядок определения цены, по которой в отдельных случаях осуществляется продажа земельных участков, находящихся в государственной или муниципальной собственности, коммерческим организациям и индивидуальным предпринимателям.

На 1 января 2013 года перенесен срок вступления в силу новой статьи Кодекса РФ об административных правонарушениях, устанавливающей ответственность за нарушение сроков и порядка переоформления права постоянного (бессрочного) пользования земельными участками на право аренды земельных участков или сроков и порядка приобретения земельных участков в собственность.

### **Федеральный закон от 27.12.2009 N 377-ФЗ**

**"О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с введением в действие положений Уголовного кодекса Российской Федерации и Уголовно-исполнительного кодекса Российской Федерации о наказании в виде ограничения свободы"**

#### **С 10 января 2010 года вводятся в действие положения Уголовного кодекса РФ и Уголовно-исполнительного кодекса РФ о наказании в виде ограничения свободы**

В соответствии с поправками, внесенными в Уголовный кодекс РФ, ограничение свободы состоит в установлении судом осужденному следующих ограничений, в частности: не уходить из дома в определенное

время суток; не посещать места проведения массовых мероприятий; не изменять место жительства или пребывания, место работы без согласия специализированного государственного органа, осуществляющего надзор за отбыванием осужденным данного вида наказания. Ограничение свободы назначается на срок от 2-х месяцев до 4-х лет в качестве основного вида наказания за преступления небольшой тяжести и преступления средней тяжести, а также на срок от 6 месяцев до 2-х лет в качестве дополнительного вида наказания к лишению свободы.

### **Указ Президента РФ от 09.01.2010 N 30**

**"О внесении изменений в Указ Президента Российской Федерации от 7 мая 2008 г. N 714 "Об обеспечении жильем ветеранов Великой Отечественной войны 1941 - 1945 годов"**

**Жильем должны быть обеспечены все ветераны Великой Отечественной войны, а также члены семей погибших и умерших инвалидов и ветеранов Великой Отечественной войны**

В Указ Президента РФ по вопросу обеспечения жильем ветеранов Великой Отечественной войны 1941 - 1945 годов внесено уточнение, установившее, что необходимо завершить обеспечение жильем всех нуждающихся в улучшении жилищных условий и вставших на учет ветеранов и инвалидов Великой Отечественной войны и членов семей погибших (умерших) инвалидов и участников Великой Отечественной войны, а не только лиц упомянутых категорий, вставших на учет до 1 марта 2005 года, как это было установлено ранее. Кроме этого исключено также указание на крайний срок (1 мая 2010 года), до которого необходимо было завершить обеспечение жильем ветеранов и членов их семей.

### **Федеральный закон от 01.02.2010 N 3-ФЗ**

**"О внесении изменений в Федеральный закон "Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств"**

**Уточнен состав убытков, подлежащих возмещению по договорам обязательного страхования гражданской ответственности владельцев транспортных средств**

Установлено, что размер расходов на материалы и запасные части, необходимые для восстановительного ремонта, определяется с учетом износа комплектующих изделий (деталей, узлов и агрегатов), подлежащих замене при восстановительном ремонте, в порядке, который должно определить Правительство РФ. При этом на указанные комплектующие изделия не может начисляться износ свыше 80 процентов их стоимости.

**Федеральный закон от 01.02.2010 N 3-ФЗ**

**"О внесении изменений в Федеральный закон "Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств"**

**Уточнен состав убытков, подлежащих возмещению по договорам обязательного страхования гражданской ответственности владельцев транспортных средств**

Установлено, что размер расходов на материалы и запасные части, необходимые для восстановительного ремонта, определяется с учетом износа комплектующих изделий (деталей, узлов и агрегатов), подлежащих замене при восстановительном ремонте, в порядке, который должно определить Правительство РФ. При этом на указанные комплектующие изделия не может начисляться износ свыше 80 процентов их стоимости.

**Федеральный закон от 01.02.2010 N 4-ФЗ**

**"О внесении изменений в Федеральный закон "О введении в действие Жилищного кодекса Российской Федерации"**

**Действующий порядок приватизации жилищного фонда продлен до 1 марта 2013 года**

До этой же даты граждане, приватизировавшие жилые помещения, являющиеся для них единственным местом постоянного проживания, вправе передать эти жилые помещения в государственную или муниципальную собственность и заключить договоры социального найма.

**Федеральный закон от 11.02.2010 N 6-ФЗ**

**"О внесении изменений в статью 3 Федерального закона "О мировых судьях в Российской Федерации" и статью 23 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации"**

**Уточнены категории дел, подсудных мировым судьям**

Установлено, что мировые судьи рассматривают в качестве суда первой инстанции, в том числе, дела по имущественным спорам, за исключением дел о наследовании имущества и дел, возникающих из отношений по созданию и использованию результатов интеллектуальной деятельности, а также дела о разделе между супругами совместно нажитого имущества, если цена иска не превышает пятидесяти тысяч рублей. До внесения изменений мировые судьи могли рассматривать дела указанных категорий при условии, что цена иска не превышает ста тысяч рублей.

Из компетенции мировых судей изъяты также некоторые другие категории дел, вытекающих из семейно-правовых отношений, а именно дела о признании брака недействительным, дела об ограничении родительских прав и другие дела по спорам о детях. Ранее уже было прямо установлено, что мировые судьи не полномочны рассматривать дела об оспаривании отцовства (материнства), об установлении отцовства, о лишении родительских прав, об усыновлении (удочерении) ребенка.

Установлено также, что гражданские дела перечисленных категорий, изъятые из компетенции мировых судей и находящиеся в их производстве на день вступления в силу федерального закона, внесшего указанные изменения в Федеральный закон "О мировых судьях в Российской Федерации" и Гражданский процессуальный кодекс РФ (закон вступает в силу со дня официального опубликования), рассматриваются мировыми судьями.

**ПРАВИТЕЛЬСТВО РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ ПОСТАНОВЛЕНИЕ от 31 декабря 2009 г. N 1186 О ВНЕСЕНИИ ИЗМЕНЕНИЙ В НЕКОТОРЫЕ ПОСТАНОВЛЕНИЯ ПРАВИТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ ПО ВОПРОСАМ, СВЯЗАННЫМ С ОБОРОТОМ НАРКОТИЧЕСКИХ СРЕДСТВ**

Начало действия документа - 22.01.2010.

**ПРАВИТЕЛЬСТВО РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ ПОСТАНОВЛЕНИЕ от 7 февраля 2006 г. N 76 ОБ УТВЕРЖДЕНИИ КРУПНОГО И ОСОБО КРУПНОГО РАЗМЕРОВ НАРКОТИЧЕСКИХ СРЕДСТВ И ПСИХОТРОПНЫХ ВЕЩЕСТВ ДЛЯ ЦЕЛЕЙ СТАТЕЙ 228, 228.1 И 229 УГОЛОВНОГО КОДЕКСА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ (в ред. Постановлений Правительства РФ от 08.07.2006 N 421, от 04.07.2007 N 427, от 22.06.2009 N 507, от 31.12.2009 N 1186)**

Начало действия редакции - 22.01.2010.

### **Процентная ставка рефинансирования (учетная ставка)**

Срок, с которого установлена ставка	Размер ставки рефинансирования (% годовых)	Документ, в котором сообщена ставка
с 24 февраля 2010 г.	8.5	Указание ЦБ РФ от 19.02.2010 N 2399-У
с 28 декабря 2009 г.	8.75	Указание ЦБ РФ от 25.12.2009 N 2369-У

**Постановление Главного государственного санитарного врача РФ от 08.12.2009 N 72 "О мерах по пресечению оборота курительных смесей на территории Российской Федерации"**

**СПИСОК ПОСТАНОВЛЕНИЙ ПЛЕНУМА ВЕРХОВНОГО СУДА РФ  
С ОКТЯБРЯ 2009 ГОДА ПО ФЕВРАЛЬ 2010 ГОДА**

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.02.2010 N 4  
"О внесении изменения в Постановление Пленума Верховного Суда  
Российской Федерации от 5 декабря 2006 года N 60 "О применении судами  
особого порядка судебного разбирательства уголовных дел"

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 26.01.2010 N 1  
"О применении судами гражданского законодательства, регулирующего  
отношения по обязательствам вследствие причинения вреда жизни или  
здоровью гражданина"

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2009 N 28  
"О применении судами норм уголовно-процессуального законодательства,  
регулирующих подготовку уголовного дела к судебному разбирательству"

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 03.12.2009 N 27  
"О внесении изменения в Постановление Пленума Верховного Суда  
Российской Федерации от 27 января 1999 года N 1 "О судебной практике по  
делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)"

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.10.2009 N 22  
"О практике применения судами мер пресечения в виде заключения под  
стражу, залога и домашнего ареста"

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.10.2009 N 21  
"О внесении изменений и дополнений в Постановление Пленума  
Верховного Суда Российской Федерации от 11 января 2007 года N 2 "О  
практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания"

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.10.2009 N 20  
"О некоторых вопросах судебной практики назначения и исполнения  
уголовного наказания"

**«УТВЕРЖДЕНЫ»**  
решением Совета ФПА РФ  
от 30 ноября 2009 года (протокол № 3)

**Рекомендации  
по обеспечению адвокатской тайны и гарантий независимости  
адвоката при осуществлении адвокатами профессиональной  
деятельности**

Как показывает анализ адвокатской практики, а также обращений в Федеральную палату адвокатов РФ, следственные органы и органы, осуществляющие оперативно-розыскную деятельность, допускают существенные нарушения положений действующего законодательства, направленных на обеспечение адвокатской тайны. Следователи пытаются допрашивать адвокатов в качестве свидетелей по уголовным делам, составлять процессуальные документы, фиксирующие результаты следственных действий с их участием, в действительности не проводившихся, и т.п. Эти и иные подобные действия являются грубым нарушением ст. 8 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» (далее - Федеральный закон). Ими нередко преследуется цель либо не допустить того или иного адвоката к осуществлению защиты по уголовному делу, либо любыми средствами, в том числе незаконными, собрать доказательства вины подозреваемого (обвиняемого).

При этом нарушается гарантированное ст. 48 Конституции РФ право каждого на получение квалифицированной юридической помощи, которое обеспечено нормами Федерального закона. Как следует из п. 1 ст. 1, п. 1 ст. 8 Федерального закона, адвокатская тайна представляет собой существенное условие реализации указанного права: в соответствии с п. 1 ст. 1 адвокатской деятельностью является квалифицированная юридическая помощь, оказываемая на профессиональной основе лицами, получившими статус адвоката; согласно п. 1 ст. 8 адвокатской тайной являются любые сведения, связанные с оказанием адвокатом юридической помощи своему доверителю.

В то же время нередко случаи неправомерного использования самими адвокатами сведений, составляющих предмет адвокатской тайны, в том числе случаи не санкционированного доверителями распространения таких сведений. Такие действия наносят вред охраняемым законом правам и интересам граждан, нарушают направленные на обеспечение адвокатской тайны положения Федерального закона и Кодекса профессиональной этики адвоката (далее - Кодекс).

**Учитывая сложившуюся ситуацию, Совет Федеральной палаты адвокатов РФ считает необходимым дать следующие разъяснения.**

1. Адвокатская тайна - это состояние запрета доступа к информации, составляющей ее содержание, посредством установления специального правового режима, направленного на реализацию конституционного права на получение квалифицированной юридической помощи, а также на формирование и охрану иммунитета доверителя путем: введения запретов на несанкционированное получение, разглашение или иное неправомерное использование любой информации, находящейся у адвоката в связи с его профессиональной деятельностью; закрепления права адвоката на тайну и обязанностей по ее сохранению; установления ответственности адвоката и третьих лиц за нарушение адвокатской тайны.

2. К предмету (содержанию) адвокатской тайны относятся:

- факт обращения к адвокату, включая имена и названия доверителей;
- все доказательства и документы, собранные адвокатом в ходе подготовки к делу;
- сведения, полученные адвокатом от доверителей и документы, если они входят в производство по делу;
- информация о доверителе, ставшая известной адвокату в процессе оказания юридической помощи;
- содержание правовых советов, данных непосредственно доверителю или ему предназначенных;
- адвокатское производство по делу;
- условия соглашения об оказании юридической помощи, включая денежные расчеты между адвокатом и доверителем;
- любые другие сведения, связанные с оказанием адвокатом юридической помощи.

3. Одной из гарантий сохранности адвокатской тайны служит установленный п. 2 ст. 8 Федерального закона запрет вызова и допроса адвоката в качестве свидетеля об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с обращением к нему за юридической помощью или в связи с ее оказанием.

В случае нарушения этого запрета органами, осуществляющими предварительное расследование, и судебными органами действующее законодательство предусматривает признание недопустимыми полученных таким способом доказательств (п. 2, 3 ч. 3 ст. 56, п. 3 ч. 2 ст. 75 УПК РФ).

Во всех остальных ситуациях адвокат рассматривается действующим законодательством как частное лицо и в случае, если ему известны какие-либо обстоятельства, имеющие значение для расследования и разрешения уголовного дела, он может быть вызван для дачи показаний и допрошен.

Следует учитывать также позицию Конституционного Суда Российской Федерации, выраженную им в определении от 16 июля 2009 г. № 970-О-О, в

соответствии с которой «деятельность адвоката предполагает в том числе защиту прав и законных интересов подозреваемого, обвиняемого от возможных нарушений уголовно-процессуального закона со стороны органов дознания и предварительного следствия. С этой целью, в частности, адвокат присутствует при предъявлении обвинения его доверителю. Выявленные же им при этом нарушения требований уголовно-процессуального закона должны быть в интересах доверителя доведены до сведения соответствующих должностных лиц и суда, то есть такие сведения не могут рассматриваться как адвокатская тайна. Соответственно, суд вправе задавать адвокату вопросы относительно имевших место нарушений уголовно-процессуального закона, не исследуя при этом информацию, конфиденциально доверенную лицом адвокату, а также иную информацию об обстоятельствах, которая стала ему известна в связи с его профессиональной деятельностью».

4. Недопустимость разглашения адвокатской тайны гарантирована также предусмотренными п. 3 ст. 8 Федерального закона ограничениями для оперативно-розыскных и следственных органов на производство оперативно-розыскных мероприятий и следственных действий в отношении адвоката (в том числе в жилых и служебных помещениях, используемых им для осуществления адвокатской деятельности): такие мероприятия и действия допустимы только на основании судебного решения.

Это правило распространяется на весь спектр адвокатской деятельности и не имеет ограничений, касающихся места и времени (п. 3 ст. 8 Федерального закона, п. 2 ст. 6 Кодекса). Служебными помещениями, на которые распространяется защита, следует считать: а) служебные помещения адвокатских образований, используемые для осуществления адвокатской деятельности; б) иные помещения, в которых отдельные адвокаты осуществляют адвокатскую деятельность, обусловленную специальными соглашениями (договорами); в) жилые и нежилые помещения находящиеся на праве собственности адвокатов, осуществляющих адвокатскую деятельность в форме такого адвокатского образования, как кабинет.

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 обороту или оборот которых ограничен в соответствии с законодательством Российской Федерации (п. 3 ст. 8 Федерального закона).

5. Следует также иметь в виду гарантии независимости адвоката, закрепленные ст. 18 Федерального закона, а именно:

- запрет вмешиваться в адвокатскую деятельность либо препятствовать ей каким бы то ни было образом; истребовать от адвокатов и работников адвокатских образований, адвокатских палат или Федеральной палаты адвокатов сведения, связанные с оказанием юридической помощи по конкретным делам (п. 1 и 3);
- запрет на привлечение адвоката к какой-либо ответственности за выраженное им при осуществлении адвокатской деятельности мнение, в том числе, после приостановления или прекращения статуса адвоката. Исключением из данного правила является вступивший в законную силу приговор суда, устанавливающий вину адвоката в преступном действии (бездействии) (п. 2);
- нахождение адвоката, членов его семьи и их имущества под защитой государства и обязанность органов внутренних дел принимать меры по обеспечению их безопасности (п. 4);
- соблюдение предусмотренных уголовно-процессуальным законодательством гарантий при осуществлении уголовного преследования адвоката (п. 5).

Особый процессуальный порядок уголовного преследования адвоката установлен ст. 447, п. 10 ч. 1 ст. 448 УПК РФ.

6. Необходимо учитывать, что сохранение адвокатом профессиональной тайны обеспечивает иммунитет доверителя (п. 1 ст. 6 Кодекса). Иммунитет доверителя представляет собой особое правовое состояние неприкосновенности прав и интересов доверителя в связи с обращением к адвокату и получением квалифицированной юридической помощи. Соблюдение иммунитета доверителя является важнейшей гарантией реализации конституционного права на квалифицированную юридическую помощь.

В целях обеспечения иммунитета доверителя действующее законодательство устанавливает для адвокатов ряд запретов:

- адвокат не вправе действовать вопреки законным интересам доверителя, оказывать ему юридическую помощь, руководствуясь соображениями собственной выгоды, безнравственными интересами или находясь под воздействием давления извне (подл. 1 п. 1 ст. 9 Кодекса);
- адвокат не вправе занимать по делу позицию, противоположную позиции доверителя, и действовать вопреки его воле, за исключением случаев, когда адвокат-защитник убежден в наличии самоговора своего подзащитного (подл. 3 п. 4 ст. 6 Федерального закона, подл. 2 п. 1 ст. 9 Кодекса);
- адвокат должен избегать действий, направленных к подрыву доверия (п. 2 ст. 5 Кодекса), поскольку злоупотребление доверием несовместимо со званием адвоката (п. 3 ст. 5 Кодекса);

- адвокат не вправе разглашать сведения, сообщенные ему доверителем в связи с оказанием юридической помощи, без согласия последнего (подп. 5 п. 4 ст. 6 Федерального закона; подп. 4 п. 1 ст. 9 Кодекса);
- адвокат не вправе давать свидетельские показания об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с исполнением профессиональных обязанностей (п. 6 ст. 6 Кодекса).

Исключение составляет случай, предусмотренный п. 4 ст. 6 Кодекса: без согласия доверителя адвокат вправе использовать сообщенные ему доверителем сведения в объеме, который адвокат считает разумно необходимым для обоснования своей позиции при рассмотрении гражданского спора между ним и доверителем или для своей защиты по возбужденному против него дисциплинарному производству или уголовному делу.

Адвокату предписан особый порядок ведения адвокатского делопроизводства и переписки с доверителями (п. 9 ст. 6 Кодекса).

Правила о сохранении профессиональной тайны распространяются на помощников, стажеров адвоката и иных сотрудников адвокатских образований (п. 10 ст. 6 Кодекса), в связи с чем адвокат либо руководитель адвокатского образования (подразделения) обязаны ознакомить соответствующих лиц с правилами Кодекса (п. 2 ст. 3 Кодекса).

Адвокаты, осуществляющие профессиональную деятельность совместно на основании партнерского договора, при оказании юридической помощи должны руководствоваться правилом о распространении тайны на всех партнеров (п. 8 ст. 6 Кодекса).

Из положений ст. 7 Федерального закона, предусматривающей обязанность адвоката честно, разумно и добросовестно отстаивать права и законные интересы доверителя всеми не запрещенными российским законодательством средствами, вытекает требование правомерно и осмотрительно использовать профессионально значимую информацию, с тем чтобы не нанести какой-либо вред доверителю. Отсюда также следует, что адвокат обязан принимать меры, направленные на защиту доверителя от ситуаций, когда несанкционированный доступ к тайне становится возможным по оплошности (неосторожности) адвоката или полученная третьими лицами информация незаконно используется для формирования доказательственной базы обвинения или исковых требований.

7. Кроме того, ряд запретов на несанкционированное разглашение или иное неправомерное использование любой информации, находящейся у адвоката в связи с его профессиональной деятельностью, вытекает из системного толкования норм действующего законодательства, устанавливающих правовой режим адвокатской тайны. Адвокат не вправе:
- использовать информацию, составляющую предмет адвокатской тайны, при работе по делам других клиентов;

- без согласия доверителя, выраженного в письменной форме, сообщать информацию, составляющую предмет адвокатской тайны, коллегам для получения консультаций относительно ведения дела;
- подробно рассказывать о работе по делу в кругу семьи или друзей;
- использовать информацию, составляющую предмет адвокатской тайны, в личных целях, в том числе рекламных.

Прекращение доверителем действия режима тайны, выраженное в письменной форме, не должно открывать возможности для причинения бывшему доверителю какого-либо вреда, связанного с использованием информации, ранее составлявшей ее предмет.

8. Необходимостью сохранения адвокатской тайны определяются особенности исполнения адвокатами обязанности, установленной п. 2 ст. 7.1 Федерального закона от 7 августа 2001 г. № 115-ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма» (далее - Закон о противодействии легализации доходов).

Согласно п. 2 ст. 7.1 Закона о противодействии легализации доходов при наличии у адвоката любых оснований полагать, что сделки или финансовые операции, указанные в п. 1 ст. 7.1 данного закона, осуществляются или могут быть осуществлены в целях легализации (отмывания) доходов, полученных преступным путем, или финансирования терроризма, адвокат обязан уведомить об этом уполномоченный орган. При этом п. 5 ст. 7.1 Закона о противодействии легализации доходов установлено, что положения п. 2 ст. 7.1 данного закона не относятся к сведениям, на которые распространяются требования законодательства Российской Федерации о соблюдении адвокатской тайны.

9. Необходимостью сохранения адвокатской тайны определяются также действия налогоплательщиков - адвокатов и адвокатских образований в случае, когда налоговый орган в силу подп. 6 п. 1 ст. 23, п. 1 ст. 93 и 93.1 НК РФ требует от них предоставления документов, необходимых для исчисления и уплаты налогов.

В этом случае следует руководствоваться правовой позицией, которую Конституционный Суд РФ сформулировал в определении от 6 марта 2008 г. № 449-О-П и подтвердил в определении от 17 июня 2008 г. № 451-О-П.

Согласно этой позиции положения подп. 6 п. 1 ст. 23 и п. 1 ст. 93 НК РФ не могут рассматриваться как возлагающие на адвокатов и адвокатские образования обязанность предоставлять налоговому органу любые документы, содержащие сведения о клиентах и, соответственно, предусматривающие ответственность за неисполнение такой обязанности как за налоговое правонарушение.

Вместе с тем адвокаты и адвокатские образования обязаны уплачивать законно установленные налоги и сборы и в равной мере со всеми другими налогоплательщиками вести в установленном порядке учет своих доходов

(расходов) и объектов налогообложения, представлять в налоговый орган налоговые декларации (расчеты) по налогам, а в необходимых случаях, предусмотренных законом, - информацию и документы, подтверждающие полноту и своевременность уплаты налогов и сборов, а также нести иные обязанности, предусмотренные законодательством о налогах и сборах (ст. 23 НК РФ).

Налоговые органы вправе требовать от адвокатов и адвокатских образований предоставления сведений, которые необходимы для оценки налоговых последствий сделок, заключаемых с клиентами, но не вправе требовать предоставления сведений, которые связаны с содержанием оказываемой адвокатами юридической помощи и могут быть использованы против их клиентов.

Разрешение же споров о том, содержит ли запрашиваемый у адвоката документ сведения, составляющие адвокатскую тайну, либо он относится к документам, которые связаны с оценкой налоговых последствий сделок, заключаемых адвокатом со своими клиентами, то есть отражают его собственные доходы и расходы, а потому могут быть подвергнуты проверке в обычном порядке, входит в компетенцию правоприменительных органов.

Таким образом, возникающие между адвокатами (адвокатскими образованиями) и налоговыми органами споры о том, содержат ли документы, запрашиваемые налоговым органом, сведения, являющиеся предметом адвокатской тайны, должны разрешаться вышестоящим налоговым органом или судом.

**С учетом изложенного, Совет Федеральной палаты адвокатов РФ рекомендует адвокатам, руководителям адвокатских образований и адвокатских палат субъектов РФ принимать следующие меры, направленные на защиту и сохранение адвокатской тайны.**

10. С целью обеспечить сохранение профессиональной тайны адвокатам и руководителям адвокатских образований рекомендуется принимать практические меры по защите информации, составляющей ее предмет. Примерный перечень таких мер приведен в приложении № 2 к настоящим Рекомендациям. Адвокатским палатам субъектов РФ рекомендуется при необходимости составить единый перечень (реестр) служебных помещений, используемых адвокатами для осуществления своей деятельности.

11. В случае если доверитель прекращает действие режима тайны, предоставляя тем самым адвокату право использовать и даже огласить (в частности, в научных или иных публикациях) соответствующую информацию, рекомендуется обусловить это право письменным разрешением доверителя. В таком разрешении следует оговорить условия, сохраняющие режим тайны в отношении части информации и определяющие допустимые цели использования адвокатом тех или иных сведений.

12. Адвокатам в случаях нарушений оперативно-розыскными и следственными органами, органами государственной власти и местного самоуправления действующего законодательства, предусматривающего

охрану адвокатской тайны и гарантии независимости адвокатов, рекомендуется принимать следующие меры:

- оперативно информировать соответствующие адвокатские образования и адвокатские палаты субъектов РФ о нарушениях прав и гарантий адвоката при осуществлении профессиональной деятельности;

- в порядке, установленном уголовно-процессуальным законодательством (ст. 123-125 УПК РФ), обжаловать незаконные действия и решения в прокуратуру или в суд, добиваясь устранения нарушений. В соответствии со ст. 125 УПК РФ право обращения непосредственно в суд предусмотрено при обжаловании отказа в возбуждении или прекращения уголовного дела, а также при обжаловании решений и действий (бездействия) дознавателя, следователя и прокурора, которые способны причинить ущерб конституционным правам и свободам участников уголовного судопроизводства либо могут затруднить гражданам доступ к правосудию. В остальных случаях действия и решения дознавателя, органа дознания могут быть обжалованы прокурору, действия следователя - руководителю следственного органа, а действия прокурора - вышестоящему прокурору;

- при совершении явно незаконных действий или вынесении явно незаконных решений органами государственной власти, органами местного самоуправления, должностными лицами, государственными и муниципальными служащими обращаться в связи с допущенными нарушениями законодательства в соответствующие суды в порядке, установленном гл. 23 и 25 ГПК РФ;

- в случаях, когда незаконные действия должностных лиц оперативно-розыскных и (или) следственных органов, органов государственной власти и местного самоуправления носят характер преступления, обращаться с заявлением о возбуждении уголовного дела в правоохранительные органы.

Коллегиям адвокатов, адвокатским бюро и адвокатским палатам субъектов РФ рекомендуется по каждому факту нарушения гарантий независимости адвоката, установленному вступившим в законную силу судебным решением, письменно обращаться к руководителям соответствующих правоохранительных и иных органов и организаций с требованием о привлечении к ответственности лиц, по вине которых нарушены права адвокатов при осуществлении профессиональной деятельности.

Советам адвокатских палат субъектов РФ рекомендуется при выявлении случаев нарушений действующего законодательства, предусматривающего охрану адвокатской тайны и гарантии независимости адвокатов, информировать представителя Федеральной палаты адвокатов РФ по федеральному округу и Федеральную палату адвокатов РФ обо всех случаях таких нарушений.

13. В случаях, подпадающих под действие ст. 7.1 Закона о противодействии легализации (отмыванию) доходов, адвокатам следует руководствоваться Рекомендациями по организации исполнения адвокатами

требований законодательства о противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма, утвержденными Советом Федеральной палаты адвокатов 27.09.2007 г. (протокол №2).

Приложение 1: Рекомендуемые действия по обеспечению гарантий независимости адвокатов при наиболее распространенных нарушениях их прав.

Приложение 2: Рекомендуемые практические меры по защите информации, составляющей предмет адвокатской тайны

Приложение 1

**Рекомендуемые действия по обеспечению гарантий независимости адвокатов при наиболее распространенных нарушениях их прав**

Наиболее распространенные нарушения	Установленные законом гарантии прав адвоката	Действия по обеспечению гарантий независимости адвоката
Возбуждение уголовного дела в отношении адвоката.	<p><b>Статья 447, п. 10 ч. 1 ст. 448 УПК РФ.</b></p> <p>Решение о возбуждении уголовного дела в отношении адвоката принимается руководителем следственного органа Следственного комитета при прокуратуре Российской Федерации по субъекту Российской Федерации.</p>	<p>1. Получить копию постановления о возбуждении уголовного дела, вынесенного руководителем следственного органа Следственного комитета при прокуратуре Российской Федерации по субъекту Российской Федерации и ознакомиться с ним. 2. При наличии оснований полагать, что уголовное дело возбуждено незаконно и необоснованно, обжаловать данное постановление Председателю Следственного комитета при прокуратуре РФ, прокурору, а также в судебном порядке. 3. Информировать адвокатскую палату субъекта РФ о происшедшем. 4. Адвокатская палата субъекта РФ направляет информацию о происшедшем в Федеральную палату адвокатов РФ.</p>
Вызов и допрос в качестве свидетеля по обстоятельствам, связанным с адвокатской деятельностью.	<p><b>Пункт 2 ст. 8; п. 3 ст. 18 Федерального закона.</b></p> <p>Запрещены вызов и допрос адвоката по обстоятельствам, связанным с адвокатской деятельностью. Истребование от адвокатов, а также от работников адвокатских образований, адвокатских палат или Федеральной палаты адвокатов</p>	<p>1. Потребовать повестку о вызове на допрос и выяснить причины и основания вызова. 2. При наличии оснований полагать, что целью вызова на допрос является получение информации, ставшей известной адвокату в связи с оказанием юридической помощи: - информировать совет соответствующей адвокатской палаты о вызове для принятия ею решения о запрете явки на</p>



<p>ды, где находится его доверитель</p>		<p>шении адвоката может быть принято на основании ч. 6 ст. 82 УПК РФ и п. 6 ст. 14 Закона РФ «Об учреждениях и органах, исполняющих уголовные наказания в виде лишения свободы» только в случае, если администрация исправительного учреждения располагает данными, позволяющими предполагать наличие у адвоката запрещенных к проносу на территорию исправительного учреждения предметов. При этом необходимость личного досмотра должна быть подтверждена указанием как на правовые, так и на фактические основания его проведения, а ход и результаты - письменно фиксироваться. 2. Потребовать составления протокола досмотра и выдачи его копии адвокату. 3. В случае если работниками исправительных учреждений будут допущены действия, противоречащие указанному решению Конституционного Суда РФ, обжаловать эти действия. 4. Информировать адвокатскую палату субъекта РФ о происшедшем.</p>
<p>Осмотр органами дознания и следствия помещений адвокатских образований</p>		<p>1. Истребовать у лиц, прибывших для производства осмотра, судебное решение о производстве данного следственного действия. 2. Предупредить перед началом осмотра сотрудников следственных и-(или) оперативно-розыскных органов о том, что они собираются осмотреть помещение, используемое адвокатом, и о том, что в данном помещении содержатся документы, подпадающие под защиту как содержащие адвокатскую тайну. 3. Сослаться на определение Конституционного Суда РФ от 21 октября 2008 г. № 673-0-0, согласно которому, несмотря на то, что УПК РФ прямо не предусматривает судебную санкцию на производство такого неотложного следственного действия, как осмотр места происшествия, подлежит применению п. 3 ст. 8 Федерального закона, предусматривающий предварительный судебный контроль. Обосновать это тем, что адвокатская тайна подлежит обеспечению и защите не только в связи с производством по уголовному делу, но и в связи с реализацией адвокатом своих прав в</p>

		<p>различных видах судопроизводства и оказанием гражданам консультативной помощи. Следовательно, осмотр помещения может быть проведен только по решению суда. 4. В случае изъятия документов, содержащих адвокатскую тайну, соответствующее заявление должно быть зафиксировано в протоколе осмотра. 5. Обжаловать действия органов, проводивших незаконный осмотр. 6. Информировать адвокатскую палату субъекта РФ о проведении осмотра. 7. В случае если в результате осмотра была нарушена адвокатская тайна, информировать об этом доверителя (доверителей).</p>
<p>Соккрытие от адвоката места нахождения подзащитного</p>	<p><b>Пункт 1 ст. 18 Федерального закона.</b> Вмешательство в адвокатскую деятельность, осуществляемую в соответствии с законодательством, либо препятствование этой деятельности каким бы то ни было образом запрещаются.</p>	<p>1. Направить запрос в соответствующие органы уголовно-исполнительной системы Министерства юстиции РФ. 2. Запросить о месте нахождения подзащитного у его родственников, которым в соответствии с требованиями ч. 3 ст. 46, ч. 1 ст. 96 и ч. 12 ст. 108 УПК РФ сообщается о месте нахождения арестованного. 3. Обжаловать действия по соккрытию от адвоката места нахождения подзащитного. 4. Информировать о происходящем адвокатскую палату субъекта РФ.</p>

**Рекомендуемые практические меры по защите информации,  
составляющей предмет адвокатской тайны**

1. Общаться с доверителем в помещениях, позволяющих сохранять конфиденциальность, что имеет особое значение для адвокатов, осуществляющих адвокатскую деятельность в форме адвокатского кабинета и использующих для этих целей жилые помещения.
2. В телефонных разговорах с доверителем не касаться вопросов, в которые не должны быть посвящены посторонние; не использовать «громкую» телефонную связь.
3. В случае необходимости для защиты от прослушивания использовать разные SIM-карты или телефонные аппараты; при обсуждении особо важных дел выключать сотовый телефон и вынимать из него батарею питания.
4. При совещании с другими адвокатами относительно ведения дела не сообщать информацию, составляющую предмет адвокатской тайны, без письменного согласия доверителя.
5. Уничтожать документы и информацию, в хранении которых нет необходимости (удалять файлы из компьютера, в том числе и из «корзины», уничтожать бумаги в специальном устройстве).
6. Для того чтобы исходящая от адвоката корреспонденция могла быть однозначно идентифицирована как почта адвоката, следует использовать фирменные бланки адвокатского образования; если документ оформлен не на бланке, обязательно указывать, что этот документ составлен адвокатом.
7. Соблюдать осторожность при работе с ежедневниками и органайзерами (как бумажными, так и электронными), поскольку в них содержится много конфиденциальной информации.
8. Каждый компьютер снабдить прочно удерживаемой наклейкой, содержащей надпись: «Компьютер принадлежит адвокату (фамилия, имя, отчество) и содержит адвокатские производства по делам его доверителей».
9. Для защиты информации, содержащейся в компьютере адвоката, установить периодически изменяемые пароли и систематически тестировать компьютер на предмет выявления попыток незаконного проникновения.
10. Особое внимание уделить локальной сети, а также получению и отправке информации через Интернет, то есть контролю за безопасностью электронной почты.
11. Компьютер, в котором хранится вся информация, создаваемая в адвокатском образовании, или сервер, разместить в отдельном помещении с

особым доступом – защитой от вторжения, а наиболее важную информацию хранить на сервере в зашифрованном виде.

12. Принять меры к тому, чтобы исключить возможность доступа к содержимому компьютеров, на которых работают адвокаты, всех остальных лиц (защита информации может быть обеспечена путем специальных шифровальных программ, например PGP (Pretty Good Privacy), которая доступна на сайте [www.pgp.com](http://www.pgp.com)).

13. Хранить отдельно адвокатские производства в отношении каждого доверителя, а при необходимости (в том числе и для удобства) - адвокатские производства по каждому делу; хранить адвокатские производства в папках, имеющих надпись: «Адвокатское производство. Содержащиеся в адвокатском производстве сведения составляют охраняемую законом адвокатскую тайну и не могут использоваться в качестве доказательств обвинения».

14. Правовую аналитику (изложение правовой позиции, тактика, рекомендации и др.) хранить отдельно от документов, представленных доверителем.

15. Папки с адвокатскими производствами хранить в сейфах или шкафах, имеющих надпись: «В сейфе (шкафу) содержатся сведения, составляющие охраняемую законом адвокатскую тайну»; такие же надписи должны быть и на архивных шкафах.

16. После завершения работы с документами поместить их в архив, место расположения которого и порядок хранения документов в котором также определяются с учетом требования о сохранении адвокатской тайны.

17. Всех работников адвокатских образований при принятии их на работу предупредить о недопустимости разглашения адвокатской тайны и проинструктировать, как следует организовать работу на своем рабочем месте, чтобы информация не могла попасть к посторонним.

18. Проинформировать всех работников адвокатских образований о том, что истребование от них, так же как и от адвоката, сведений, связанных с оказанием юридической помощи, не допускается.

19. Ознакомить помощников адвокатов, стажеров адвокатов и иных сотрудников адвокатских образований с Кодексом, обеспечить соблюдение ими норм Кодекса в части, соответствующей их трудовым обязанностям.

20. Уделить особое внимание защите сведений, известных сетевому администратору и бухгалтеру.

21. Разработать на случай незаконного проникновения в офис действия, направленные на предотвращение незаконного доступа к сведениям, составляющим адвокатскую тайну.

**РЕШЕНИЕ**  
**Именем Российской Федерации**

24 сентября 2009 года Кировский районный суд г. Екатеринбурга в составе председательствующего судьи Гуськовой О.Б.

при секретаре Миронове К.Н.

рассмотрев в открытом судебном заседании гражданское дело по иску заместителя Прокурора Свердловской области в интересах неопределенного круга лиц. Российской Федерации к Негосударственной некоммерческой организации «Адвокатская палата Свердловской области» о признании не соответствующим закону пункта 1 решения Совета АПСО от 27.11.2008 года,

**УСТАНОВИЛ:**

Заместитель Прокурора Свердловской области обратился в суд с иском в интересах неопределенного круга лиц. Российской Федерации к Негосударственной некоммерческой организации «Адвокатская палата Свердловской области» о признании несоответствующим закону пункта 1 решения Совета АПСО от 27.11.2008 года.

В обоснование иска истец указал, что Советом Адвокатской палаты Свердловской области 27.11.2008 года принято решение № 11 «Об установлении рабочего времени и рабочей недели для адвокатов Адвокатской палаты Свердловской области». Указанное решение принято в соответствии с требованиями совместного приказа Министерства юстиции РФ № 199 и Министерства финансов РФ № 87 от 15.10.2007 года «Об утверждении порядка расчета оплаты труда адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия или суда, в зависимости от сложности уголовного дела, а также необходимостью учета периода рабочего времени при определении размера оплаты труда адвокатов, осуществляющих защиту по назначению». Согласно п.1 решения Совета, «рабочим днем для адвокатов Адвокатской палаты Свердловской области является период с 09.00 до 18.00. Период за пределами рабочего времени является ночным временем». Таким образом, согласно указанному решению, «ночным временем» для адвокатов является период времени и 18 часов до 09 часов утра следующего дня.

Следовательно, принятое Советом АПСО в пределах своей компетенции

решение об определении периода «ночного времени» не противоречит ни нормам Трудового кодекса, ни нормам УПК РФ. По смыслу принятого решения, работа адвоката за пределами нормальной продолжительности рабочего времени должна быть оплачена в повышенном размере, поскольку в данном случае имеет место переработка со стороны адвоката в том случае, если он участвует в следственных действиях после 18 часов.

Кроме того, принятое Советом АПСО решение от 27. 11.2008 года не может само по себе нарушать права неопределенного круга лиц и РФ, поскольку решение о размере оплаты труда адвоката, участвующего в следственных действиях и в суде по назначению, принимается не самим адвокатом, а следователем, дознавателем или судьей с учетом сложности дела и времени работы адвоката.

При таких обстоятельствах, и иске должно быть отказано.

На основании изложенного и руководствуясь ст.ст. 194-198 ГПК РФ, суд

**РЕШИЛ:**

Иск заместителя Прокурора Свердловской области в интересах неопределенного круга лиц, Российской Федерации к Негосударственной некоммерческой организации «Адвокатская палата Свердловской области» о признании несоответствующим закону пункта 1 решения Совета АПСО от 27.11.2008 года оставить без удовлетворения.

Решение может быть обжаловано в Судебную коллегия по гражданским делам Свердловского областного суда через Кировский районный суд г. Екатеринбурга в течение 10 дней с момента изготовления мотивированного решения.

Судья

О.Б. Гуськова

**Р Е Ш Е Н И Е**  
**Именем Российской Федерации**

07 августа 2009 года

Верх-Исетский районный суд г. Екатеринбурга в составе:

председательствующего судьи Майоровой И.В.

при секретаре Герасиной И.А.

рассмотрев в открытом судебном заседании гражданское дело по заявлению Душкина Дмитрия Вячеславовича об оспаривании действий должностных УБОП при ГУВД по Свердловской области.

**УСТАНОВИЛ**

Заявитель Душкин Д.В. обратился в суд с вышеназванным заявлением, в обоснование которого указал следующее. 25 августа 2008 г. сотрудниками УБОП при ГУВД по Свердловской области по адресу г. Екатеринбург, пр. Космонавтов, 18/40 было проведено изъятие наручников, которые принадлежали заявителю на праве собственности. В ходе изъятия сотрудники милиции привели наручники в негодность. Никаких документов, на основании которых производится изъятие, вручено заявителю не было. Сотрудники милиции составили акт изъятия, однако отказали предоставить заявителю его копию. Заявитель считает, что сотрудники милиции незаконно произвели изъятие принадлежащих ему наручников, поскольку нормы закона, позволяющей производить данное изъятие, не существует.

Согласно п.27 ст.11 Закона РФ «О милиции» от 18.04.1991 N 1026-1 милиции для выполнения наложенных на нее обязанностей предоставляется право изымать у граждан и должностных лиц документы, имеющие признаки подделки, а также вещи, предметы и вещества, изъятые из гражданского оборота, находящиеся у граждан без специального разрешения, хранить бесхозное имущество и в установленном порядке решать вопрос об их дальнейшей принадлежности.

В соответствии с ч.1 ст. 15 Федерального Закона «Об оперативно-розыскной деятельности» от 12 августа 1995 года №144-ФЗ при решении задач оперативно-розыскной деятельности органы, уполномоченные ее осуществлять, имеют право проводить гласно и негласно оперативно-розыскные мероприятия, перечисленные в статье 6 настоящего Федерального закона, производить при их проведении изъятие документов, предметов, материалов и сообщений

В Перечне видов продукции и отходов производства, свободная реализации которых запрещена, утвержденного Указом Президента

Российской Федерации от 22 февраля 1992 года N 179 (в ред. распоряжения Президента РФ от 30.11.1992 N 743-рп, Указов Президента РФ от 15.07.1998 N 840, от 30.12.2000 №2111) указана следующая продукция (перечень не приводится).

Как усматривается из вышеприведенного перечня, наручники, как какое-либо спецсредство, ограниченное в обороте в данном перечне не указаны, соответственно, находятся в свободном обороте, могут использоваться гражданами в любых ситуациях по их желанию.

Следовательно, надев наручники на себя и на заинтересованное лицо Тимиргалиева Т.Р., который против этого не возражал, что и подтвердил в судебном заседании, заявитель не совершил каких-либо противоправных действий, потому и оснований для распиливания наручников и изъятия их у заявителя у сотрудников УБОП ГУВД по Свердловской области не было.

Согласно п. 3 ст.8 Федерального Закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» от 31 мая 2002 года N 63-ФЗ проведение оперативно-розыскных мероприятий и следственных действий в отношении адвоката (в том числе в жилых и служебных помещениях, используемых им для осуществления адвокатской деятельности) допускается только на основании судебного решения.

При указанных выше обстоятельствах суд соглашается с доводами заявителя о незаконности произведенных действий сотрудников УБОП ГУВД по Свердловской области, выразившиеся в изъятии 25 августа 2008 г. и удовлетворяет его требования в полном объеме. Руководствуясь ст.ст 12.56,194-198,254-258 ГПК РФ, суд

**РЕШИЛ:**

Требования заявления Душкина Дмитрия Вячеславовича об оспаривании действий должностных лиц УБОП при ГУВД по Свердловской области удовлетворить.

Признать незаконными действия сотрудников УБОП при ГУВД по Свердловской области, выразившиеся в изъятии 25 августа 2008 года у заявителя наручников.

Решение может быть обжаловано в Свердловский областной суд в течение десяти дней со дня изготовления мотивировочной части решения путем подачи кассационной жалобы через Верх-Исетский районный суд Екатеринбурга.

Мотивированное решение изготовлено 14.08.2009 г.

Судья

Подпись

121260 г. Москва, ул. Поварская, 13

В судебную коллегия по уголовным делам

Верховного суда Российской Федерации

по уголовному делу № 1-37 по обвинению

Балаганова Дмитрия Сергеевича,

Белослудцева Юрия Владимировича по п. «а» ч. 2 ст. 158 УК РФ

адвоката Исаева Сергея Александровича

место нахождения: 623900 Свердловская область,

г. Туринск, ул. Ленина, 54-36

## **НАДЗОРНАЯ ЖАЛОБА**

Мною в порядке ст. 51 УПК РФ по назначению суда осуществлялась защита несовершеннолетнего Балаганова Д.С. в совершении преступления, предусмотренного п. «а» ч. 2 ст. 158 Уголовного кодекса Российской Федерации.

По окончании рассмотрения дела по существу мною в Туринский районный суд представлено заявление об оплате моего труда в соответствии с ч. 5 ст. 50 УПК РФ, а также подпункта 3 пункта 3 приказа Минюста РФ и Минфина РФ от 15 октября 2007 года № 199\87н, постановления правительства РФ от 22.07.2008г. № 555. В заявлении я просил оплатить мою занятость по осуществлению защиты Балаганова Д.С. по назначению в течение 3 дней, а именно: 1 день - 02.02.2009г. - подготовка к судебному заседанию, 1 день - 03.02.2009г. - участие в судебном заседании, 1 день ознакомление с протоколом судебного заседания - 04.02.2009г. Просил оплатить мою занятость по защите Балаганова Д.С. в размере 2058 руб. 78 коп.

Постановлением Туринского районного суда от 13.02.2009г. отказано в удовлетворении моих требований об оплате труда в части оплаты моей занятости 04.02.2009г. (ознакомление с протоколом судебного заседания). Произведена оплата моей занятости за 02.02.2009г., 03.02.2009г.

Не согласившись с постановлением суда, считая его незаконным и необоснованным, вынесенным с нарушением норм уголовно-процессуального закона, а также не соответствием выводам, содержащимся в постановлении фактическим обстоятельствам, уголовного дела, установленным судом первой инстанции, в связи с чем подлежащим изменению, я обжаловал его в кассационном порядке в Свердловский областной суд. 20.03.2009г. определением коллегии по уголовным делам Свердловского областного суда кассационная жалоба оставлена без удовлетворения, постановление без изменения.

Постановления судов я обжаловал председателю Свердловского областного суда в порядке ст. 406 ч. 4 УПК РФ. 13.07.2009г. письмом и.о. председателя Свердловского областного суда Дементьева А.А. в удовлетворении моей надзорной жалобы отказано.

В соответствии с позицией суда, отраженной судом первой инстанции в постановлении, время занятости адвоката исчисляется в днях, в которые он фактически был занят выполнением поручения по соответствующему уголовному делу. Ознакомление с протоколом судебного заседания адвокатом по собственной инициативе после рассмотрения уголовного дела по существу без поручения осужденного с учетом конкретных обстоятельств производства по данному уголовному делу (уголовное дело в отношении Балаганова Д.С. прекращено по ст. 25 УПК РФ) не является, по мнению суда, основанием для дополнительной оплаты еще одного рабочего дня адвокату.

Полагаю, что позиция суда в данном случае не основана на нормах закона, а также противоречит судебной практике Свердловского областного суда. Согласно имеющемуся в материалах уголовного дела моему ходатайству я был ознакомлен с протоколом судебного заседания по уголовному делу №1-37 по обвинению Балаганова Д.С. и Белослудцева Ю.В. 04.02.2009г., т.е. фактически был занят осуществлением защиты Балаганова Д.С.

Определением судебной коллегии Свердловского областного суда от 11.03.2009г. по уголовному делу № 22-2178/2009 отменено постановление Туринского районного суда Свердловской области по оплате труда адвоката Башковой С.А., осуществлявшей защиту по назначению суда, по тем же основаниям, областной суд пришел к иному выводу, считая, что адвокату, участвующему в уголовном судопроизводстве по назначению суда оплата за день ознакомления с протоколом судебного заседания производится. (Бюллетень Свердловского областного суда от 29.04.2009г. о судебной практике по уголовным делам Свердловского областного суда за 1 квартал 2009года).

В соответствии с ч. 5 ст. 50 УПК РФ в случае, если адвокат участвует в производстве предварительного расследования или судебном разбирательстве по назначению дознавателя, следователя или суда, расходы на оплату его труда компенсируются за счет средств федерального бюджета.

В соответствии с п. 1 Постановления Правительства РФ от 23.07.03г. № 400 «О РАЗМЕРЕ ОПЛАТЫ ТРУДА АДВОКАТА, УЧАСТВУЮЩЕГО В КАЧЕСТВЕ ЗАЩИТНИКА В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ ПО НАЗНАЧЕНИЮ ОРГАНОВ ДОЗНАНИЯ, ОРГАНОВ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО СЛЕДСТВИЯ ИЛИ СУДА» установлено, что размер оплаты труда адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия или суда (далее именуется - адвокат), составляет за один день участия не менее 275 рублей и не более 1100 рублей, а за один день участия, являющийся нерабочим праздничным днем или выходным днем, а также в ночное время - не менее 550 рублей и не более 2200 рублей. При определении размера оплаты труда адвоката учитывается сложность уголовного дела. При определении сложности уголовного дела учитываются подсудность (уголовные дела, рассматриваемые Верховным Судом

Российской Федерации, верховными судами республик в составе Российской Федерации и приравненными к ним судами в качестве суда первой инстанции), число и тяжесть вменяемых преступлений, количество подозреваемых, обвиняемых (подсудимых), объем материалов дела, необходимость выезда адвоката в процессе ведения дела в другой населенный пункт и другие обстоятельства.

В соответствии с п. 3 Порядка «РАСЧЕТА ОПЛАТЫ ТРУДА АДВОКАТА, УЧАСТВУЮЩЕГО В КАЧЕСТВЕ ЗАЩИТНИКА В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ ПО НАЗНАЧЕНИЮ ОРГАНОВ ДОЗНАНИЯ, ОРГАНОВ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО СЛЕДСТВИЯ ИЛИ СУДА, В ЗАВИСИМОСТИ ОТ СЛОЖНОСТИ УГОЛОВНОГО ДЕЛА» время занятости адвоката исчисляется в днях, в которые адвокат был фактически занят выполнением поручения по соответствующему уголовному делу вне зависимости от длительности работы в течение дня по данному уголовному делу, в том числе в течение нерабочего праздничного дня или выходного дня, ночного времени.

Ознакомление с протоколом судебного заседания по уголовно му делу является правом обвиняемого и его защитника, предусмотренным ст.ст. 47,53,259,260 УПК РФ, данным процессуальным правом я воспользовался как самостоятельный участник уголовного судопроизводства. Указание суда в постановлении о том, что я осуществил ознакомление с протоколом судебного заседания по собственной инициативе без поручения подзащитного, являются необоснованными, надуманными, не соответствующими нормам уголовно-процессуального закона, который не связывает мои действия как защитника по ознакомлению с процессуальными документами по уголовному делу с получением каких либо письменных поручений или доверенностей от подзащитного, в том числе и на ознакомление с протоколом судебного заседания. Также не соответствует закону, по моему мнению, позиция суда о том, что поскольку уголовное дело в отношении моего подзащитного прекращено на основании ст. 25 УПК РФ, то я могу и не знакомиться с протоколом судебного заседания. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации в ст. 260 не устанавливает никаких ограничений моего права, тем более не связывает ознакомление с протоколом судебного заседания защитника с результатами рассмотрения уголовного дела судом, в том числе и прекращением уголовного дела. Как следует из материалов уголовного дела, прекращено уголовное дело было после того, как судом были изучены имеющиеся в материалах дела доказательства, допрошены свидетели обвинения, заявлены ходатайства защитников, после чего суд удалился в совещательную комнату, после этого вынес соответствующее постановление. Таким образом, в судебном заседании сторонами осуществлялась процессуальная деятельность, которая должна быть отражена в соответствующем процессуальном документе- протоколе судебного заседания.

Так же в силу подпункта 1 пункта 1 статьи 7 Федерального закона "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" адвокат обязан честно, разумно и добросовестно отстаивать права и законные интересы доверителя всеми не запрещенными законодательством Российской Федерации средствами.

Статьей 53 УПК РФ к полномочиям защитника отнесены следующие права: иметь с подозреваемым, обвиняемым свидания в соответствии с пунктом 3 части четвертой статьи 46 и пунктом 9 части четвертой статьи 47 данного Кодекса; собирать и представлять доказательства, необходимые для оказания юридической помощи, в порядке, установленном частью третьей статьи 86 указанного Кодекса; привлекать специалиста в соответствии со статьей 58 названного Кодекса; присутствовать при предъявлении обвинения; 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 названным Кодексом; 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; 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; заявлять ходатайства и отводы; участвовать в судебном разбирательстве уголовного дела в судах первой, второй и надзорной инстанций, а также в рассмотрении вопросов, связанных с исполнением приговора; приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора, суда и участвовать в их рассмотрении судом; использовать иные не запрещенные настоящим Кодексом средства и способы защиты (часть 1).

Таким образом, приведенные выше нормы предусматривают отстаивание законных интересов доверителя не только в судебном заседании, но и во всем уголовном судопроизводстве.

Суд же фактически занял позицию противоположную указанной в названных законах, незаконно лишил меня полагающейся оплаты моего труда.

В связи с изложенной выше своей позицией, считаю некорректным указание суда в постановлении об обращении внимания на то, что необоснованное увеличение оплаты работы адвоката, влечет не только перерасход государственных денежных средств, за счет которых производится выплата защитнику, но и нарушает права и интересы осужденного, с которого в последствии указанные денежные средства подлежат взысканию.

Во-первых, в соответствии с Конституцией РФ (ст. 48) каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи. В случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается бесплатно.

Во-вторых, в соответствии с положениями п. 6 ст. 132 УПК РФ процессуальные издержки возмещаются за счет средств федерального бюджета в случае имущественной несостоятельности лица, с которого они должны быть взысканы. Суд вправе освободить осужденного полностью или частично от уплаты процессуальных издержек, если это может существенно отразиться на материальном положении лиц, которые находятся на иждивении осужденного. В данном случае если суд пришел к выводу о том, что оплата труда адвоката нарушит права и интересы Рублевского М.И. или его законного представителя Богдановой Е.А., то он на основании указанной нормы мог освободить указанных лиц от оплаты судебных издержек по делу. Российское государство в лице суда в данном случае выполнило свою обязанность как правового государства, обеспечило обвиняемого профессиональным защитником. Указание же адвокату на то, что он получает от государства деньги за защиту лица, не имеющему возможности оплачивать услуги последнего и отражение этого в судебном акте, в подобной форме, по моему мнению, ущемляет адвоката как профессионального защитника, равного по отношению к другим участникам уголовного судопроизводства, осуществляющего так же и социальную функцию - защиту прав и интересов лиц, привлекаемых к уголовной ответственности.

В соответствии со ст. 37 Конституции РФ труд свободен. Каждый имеет право свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию. Принудительный труд запрещен. Каждый имеет право на труд в условиях, отвечающих требованиям безопасности и гигиены, на вознаграждение за труд без какой бы то ни было дискриминации и не ниже установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда, а также право на защиту от безработицы. Нормы данной статьи основного закона судом в постановлении проигнорированы, меня незаконно лишили части полагающегося мне по закону вознаграждения за труд.

В соответствии со ст. 379 УПК РФ основаниями отмены или изменения судебного решения в кассационном порядке являются: несоответствие выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам уголовного дела, установленным судом первой или апелляционной инстанции, нарушение уголовно-процессуального закона.

На основании изложенного и руководствуясь ст.ст. 379,405 УПК РФ, прошу:

возбудить надзорное производство и передать настоящую жалобу на рассмотрение суда надзорной инстанции вместе с уголовным делом;

определение судебной коллегии по уголовным делам Свердловского

областного суда от 20.03.2009г. - отменить;

    постановление судьи Свердловского областного суда от 28.05.2009г. - отменить;

    постановление Туринского районного суда от 13.02.2009г. - отменить.

Приложение: копия постановления суда от 13.02.2009г. копия определения суда от 20.03.2009г. постановление судьи Свердловского областного суда от 28.05.2009г. письмо и.о. председателя Свердловского областного суда от 13.07.2009г.

Адвокат  
(Исаев С.А.)

22.07.2009г.

Бюллетень Адвокатской палаты Свердловской области 2009 г. №4

Печатается в сокращении

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

13 февраля 2009 года

г.Туринск

Судья Туринского районного суда Свердловской области Демидова Л.В., рассмотрев уголовное дело № 1-37 по обвинению Белоуслудцева Юрия Владимировича, Балаганова Дмитрия Сергеевича в совершении преступления, предусмотренного ст.158 ч.2 п.«а» УК РФ

УСТАНОВИЛ:

Адвокатом Исаевым С.А. в порядке ст. 51 УПК РФ по назначению осуществлялась защита Балаганова Д.С.

Исаев С.А. представил заявление, в котором просит произвести оплату вознаграждения за осуществление защиты Балаганова Д.С. в течение 3 дней:

-изучение материалов дела 1 день-02.02.2009 года

-участие в судебном заседании 1 день-03 02.2009 года

-изучение протокола судебного заседания 1 день- 04.02.2009 года.

При этом, как указал в заявлении Исаев С.А. размер оплаты труда должен составлять в соответствии с п. 3 п. п.3 Приказа Министерства юстиции РФ, Министерства финансов РФ «Об утверждении порядка расчета оплаты труда адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия, прокурора или суда, в зависимости от сложности уголовного дела от 15 10.2007 года 686.26 рублей за один день участия в деле.

Исследовав материалы уголовного дела, суд пришел к следующему выводу...

Как следует из материалов дела адвокат Исаев С.А. в качестве защитника по уголовному делу в отношении Балаганова Д.С., фактически принимал участие в деле в течение 2 дней 02.02.2009 года и 03.02.2009 года.

По мнению суда размер подлежащего выплате вознаграждения с учетом характера и сложности дела (Балаганов Д.С. является несовершеннолетним), и также районного коэффициента, установленного к заработной плате на территории Свердловской области, в соответствии с ч.3 п.3 Приказа должен быть равен за один день участия в рассмотрении дела 686,26 рублей...

В тоже время, суд отказал в удовлетворении ходатайства защитника Исаева С.А. об оплате одного дня 04.02.2009 года - ознакомление с протоколом судебного заседания, по следующим основаниям.

Как следует из п.3 Приказа, время занятости адвоката исчисляется в днях, в которые адвокат был фактически занят выполнением поручения по соответствующему делу.

Ознакомление с протоколом судебного заседания адвокатом по собственной инициативе после рассмотрения уголовного дела по существу без поручения осужденного, по мнению суда, с учетом конкретных обстоятельств производства по данному уголовному делу (уголовное дело в отношении Балаганова Д.С. прекращено по ст. 25 УПК РФ) не является основанием для дополнительной оплаты еще одного рабочего дня адвокату Исаеву С.А. Кроме того, суд признал необходимым обратить внимание на то, что необоснованное увеличение оплаты работы адвоката влечет не только перерасход государственных денежных средств, за счет которых производится выплата защитнику, но и нарушает права и интересы осужденного, с которого в последствии указанные денежные средства подлежат взысканию.

На основании изложенного, руководствуясь ст.313 УПК РФ, суд

#### **ПОСТАНОВИЛ:**

Отнести расходы по оплате труда адвоката Исаева С.А. за счет средств федерального бюджета РФ в размере одна тысяча триста семьдесят два рубля 52 копейки, в остальной части заявленных требований отказать...

Взыскать с законного представителя Балаганова Дмитрия Сергеевича, Балагановой Натальи Владимировны в доход федерального бюджета процессуальные издержки в размере одна тысяча триста семьдесят два рубля 52 копейки...

Судья

Подпись

Демидова Л.В.

Считая указанное постановление судьи незаконным, адвокат Исаев С.А. обжаловал его в областной суд. Однако ни суд второй инстанции, ни надзорной инстанции областного суда, а также председатель облсуда Овчарук И.К., которому адвокат также обжаловал решения нижестоящих инстанций оставили в силе решения своих коллег. В связи с этим адвокат вынужден был обратиться с жалобой в Верховный Суд РФ.

Печатается в сокращении

ВЕРХОВНЫЙ СУД  
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

г. Москва

№ 45-уО9-925

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о возбуждении надзорного производства

«31» августа 2009 г.

Судья Верховного Суд» Российской Федерации Пелевин Н.Л., изучив надзорную жалобу адвоката Исаева С.А. о пересмотре постановления судьи Туринского районного суда Свердловской области от 13 февраля 2009 года и кассационного определения судебной коллегии по уголовным делам Свердловского областного суда от 20 марта 2009 года,

установил:

адвокатом Исаевым С.А. в порядке ст. 51 УПК РФ по назначению осуществлялась в суде защита Балаганова Дмитрия Сергеевича, 12 сентября 1991 года рождения, в отношении которого постановлением Туринского районного суда Свердловской области 3 февраля 2009 года прекращено уголовное дело по обвинению в совершении преступления, предусмотренного ст. 158 ч. 2 п. «а» УК РФ, в связи с примирением с потерпевшей и заглаживанием причиненного ущерба.

Адвокат Исаев С.А. обратился с заявлением о взыскании в его пользу как члена адвокатской палаты Свердловской областной вознаграждения та осуществление защиты в суде по уголовному делу Балаганова в течение 3 дней, из которых им затрачено на:

подготовку к судебному заседанию (изучение материалов дела) 1 день - 2 февраля 2009 года;

- участие в судебном заседании 1 день - 3 февраля 2009 года;
- изучение протокола судебного заседания 4 февраля 2009 года.

Постановлением судьи заявление адвоката Исаева С.А. удовлетворено частично: отказано в оплате труда адвоката за изучение протокола судебного заседания 4 февраля 2009 года.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Свердловского областного суда от 20 марта 2009 года постановление суда оставлено без изменения.

В надзорной жалобе адвокат Исаев С.А. просит об отмене состоявшими судебными решениями, мотивирует тем, что суд незаконно лишил его полагающейся ему оплаты труда. Указывает, что ознакомление с протоколом судебного заседания по уголовному делу является правом обвиняемого и его защитника, предусмотренным ст.ст. 47, 53, 259, 260 УПК РФ, данным процессуальным правом он воспользовался как самостоятельный участник уголовного судопроизводства. Указание суда в постановлении о том, что он осуществил ознакомление с протоколом судебного заседания по собственной инициативе без поручения подзащитного, является необоснованным, не соответствующим нормам уголовно- процессуального закона, который не связывает его действия как защитника по ознакомлению с процессуальными документами по уголовному делу с получением каких-либо письменных поручений или доверенностей от подзащитного, в том числе и на ознакомление с протоколом судебного заседания. Также указывает, что ст. 260 УПК РФ не устанавливает никаких ограничений, тем более не связывает ознакомление с протоколом судебного заседания защитника с результатами рассмотрения уголовного дела судом, в том числе и прекращением уголовного дела. Также ссылается на то, что постановление судьи от 13 февраля 2009 года не соответствует Постановлению Правительства Российской Федерации от 4 июля 2003 года № 400 «О размере оплаты труда адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, предварительного следствия, прокурора или суда».

Проверив доводы надзорной жалобы адвоката Исаева С.А., полагаю, что имеются основания для возбуждения надзорного производства.

Статьей 53 УПК РФ к полномочиям защитника отнесены, в том числе следующие права: знакомиться с протоколами следственных действий, произведенных с участием подозреваемого, обвиняемого, иными документами, которые предъявлялись либо должны были предъявляться подозреваемому, обвиняемому; 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; заявлять ходатайства и отводы; участвовать в судебном разбирательстве уголовного дела в суде, первой, второй и надзорной инстанций, а также в рассмотрении вопросов, связанных с исполнением приговора; приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора, суда и участвовать в их рассмотрении судом; использовать иные не запрещенные настоящим Кодексом средства и способы защиты.

Таким образом, приведенные выше нормы предусматривают отстаивание законных интересов доверителя не только в судебном заседании, но и во всем уголовном судопроизводстве.

Допустив адвоката к ознакомлению с протоколом судебного заседания, суд тем самым признал законность его действий, как участника процесса, и в тоже время не мотивировал, почему затраченное на это время не подлежит оплате.

Необоснованной является и ссылка в постановлении на нарушение прав подзащитного, поскольку оплата труда адвоката производится за счет средств федерального бюджета Российской Федерации, а решение о взыскании с лица процессуальных издержек производится самостоятельным решением суда, который в предусмотренных законом случаях вправе освободить лицо от возмещения процессуальных издержек в федеральный бюджет, что не может свидетельствовать о нарушении его прав.

При таких обстоятельствах, полагаю, что имеются основания для рассмотрения надзорной жалобы адвоката Исаева С.А. коллегиальным составом надзорной инстанции Свердловского областного суда.

С учетом изложенного и руководствуясь ст. 406 УПК РФ, постановил:

1. возбудить надзорное производство по надзорной жалобе адвокат Исаева С.А, о пересмотре постановления судьи Туринского районного суда Свердловской области от 13 февраля 2009 года и кассационного определения судебной коллегии по уголовным делам Свердловского областного суда от 20 марта 2009 года,

2. передать надзорную жалобу адвоката Исаева С.А. для рассмотрения в президиум Свердловского областного суда.

Судья Верховного Суда  
Российской Федерации

Подпись

Н.П. Пелевин

Печатается в сокращении

## **ПОСТАНОВЛЕНИЕ президиума Свердловского областного суда**

г. Екатеринбург

28 октября 2009 года

Президиум Свердловского областного суда в составе: председателя Овчарука И.К., членов президиума Хрущелева В.В., Баландиной Т.П., Гурченко В.Н., Смагиной И.Л. рассмотрел уголовное дело по надзорной жалобе адвоката Исаева С.А. о пересмотре постановления Туринского районного суда Свердловской области от 13 февраля 2009 г. которым частично

удовлетворено ходатайство адвоката о взыскании в его пользу вознаграждения за осуществление защиты в суде по уголовному делу в отношении Балаганова Дмитрия Сергеевича.

Кассационным определением судебной коллегии по уголовным делам Свердловского областного суда от 20 марта 2009 года постановление судьи оставлено без изменения.

В надзорной жалобе ставится вопрос об отмене состоявшихся судебных решений.

Заслушав доклад судьи Свердловского областного суда Мирошниченко Т.И., выслушав мнение заместителя прокурора Свердловской области Любимова ОЛ., полагавшего постановление и кассационное определение отменить, материал направить на новое судебное рассмотрение, президиум

### УСТАНОВИЛ:

Постановлением Туринского районного суда от 3 февраля 2009 года прекращено уголовное дело по обвинению Балаганова Д.С. в совершении преступления, предусмотренного ст. 158 ч.2 п. «в» УК Российской Федерации, в связи с примирением с потерпевшей и заглаживанием причиненного ущерба.

Защита Балаганова Д.С. в суде осуществлялась в порядке ст. 51 УПК Российской Федерации адвокатом Исаевым С.А.

Адвокат Исаев С.Д. обратился с заявлением о взыскании в его пользу как члена адвокатской палаты Свердловской области вознаграждения за осуществление защиты в суде по уголовному делу Балаганова Д.С. в течение 3 дней.

Постановлением судьи заявление адвоката Исаева С.А. удовлетворено частично, отказано в оплате труда адвоката за изучение протокола судебного заседания 4 февраля 2009 года.

В надзорной жалобе адвокат Исаев С.А. просит об отмене состоявшихся судебных решений, мотивируя тем, что суд незаконно лишил его полагающейся ему оплаты за труд. Указывает, что ознакомление с протоколом судебного заседания по уголовному делу является правом обвиняемого и его защитника, предусмотренным ст.ст. 47, 53, 259, 260 УПК Российской Федерации, данным процессуальным правом он воспользовался как самостоятельный участник уголовного судопроизводства. Указание суда в постановлении о том, что он осуществил ознакомление с протоколом судебного заседания по собственной инициативе без поручения подзащитного, является необоснованным, не соответствующим нормам уголовно - процессуального закона, который не связывает его действия как защитника по ознакомлению с процессуальными документами по уголовному делу с получением каких - либо письменных поручений или

доверенностей от подзащитного, в том числе и на ознакомление с протоколом судебного заседания. Также указывает, что ст 250 УПК Российской Федерации не устанавливает каких - либо ограничений, тем более не связывает ознакомление с протоколом судебного заседания защитника с результатом рассмотрения уголовного дела судом, в том числе и прекращением уголовного дела. Также ссылается на то, что постановление судьи от 13 февраля 2009 года не соответствует Постановлению Правительства Российской Федерации от 4 июля 2003 года № 400 «О размере оплаты труда адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, предварительного следствия, прокурора или суда».

По доводам надзорной жалобы судьей Верховного Суда Российской Федерации возбуждено надзорное производство и дело передано для рассмотрения президиума Свердловского областного суда.

Проверив материалы уголовного дела и обсудив доводы надзорной жалобы, президиум находит судебные решения подлежащими отмене по следующим основаниям.

Согласно ст. 53 УПК Российской Федерации к полномочиям защитника отнесены, в том числе следующие права: знакомиться с протоколами следственных действий, произведенных с участием подозреваемого, обвиняемого, иными документами, которые предъявлялись либо должны были предъявляться подозреваемому, обвиняемому; 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; заявлять ходатайства и отводы; участвовать в судебном разбирательстве уголовного дела в судах первой, второй, надзорной инстанций, а также рассмотрении вопросов, связанных с исполнением приговора, приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора, суда и участвовать в их рассмотрении судом; использовать иные не запрещенные настоящим Кодексом средства и способы защиты.

Таким образом, приведенные выше нормы предусматривают отстаивание законных интересов доверителя не только в судебном заседании, но и во всем уголовном судопроизводстве.

Как видно из материалов уголовного дела, в соответствии с заявленным ходатайством адвоката Исаева С.В об ознакомлении с протоколом судебного заседания по уголовному делу в отношении; Балаганова (л.д. 164), он был ознакомлен с указанным протоколом.

Допустив адвоката к ознакомлению с протоколом судебного заседания, суд тем самым признал законность его действий, как участника процесса, и в тоже время не мотивировал, почему затраченное на это время не подлежит оплате.

Необоснованной является и ссылка в постановлении судьи на нарушение прав подзащитного, выразившееся, по мнению суда, в необоснованном увеличении оплаты труда адвоката, поскольку оплата труда адвоката производится за счет средств федерального бюджета Российской Федерации, а решение о взыскании с лица процессуальных издержек производится самостоятельным решением суда, который в предусмотренных законом случаях вправе освободить лицо от возмещении процессуальных издержек в федеральный бюджет, что не может свидетельствовать с нарушении его прав.

При таких обстоятельствах, полагаю, что постановление судьи и кассационное определение, как постановленные с нарушением требований закона подлежат отмене, а материал – направление на новое судебное рассмотрение.

На основании изложенного, руководствуясь ст. ст.407, 408 УПК Российской Федерации, президиум

### ПОСТАНОВИЛ:

Постановление судьи Туринского районного суда Свердловской области от 13 февраля 2009 года и кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Свердловского областного суда от 20 марта 2004 года отменить.

Жалобу адвоката Исаева С. А., осуществлявшего защиту в суде обвиняемого Балаганова Дмитрия Сергеевича, направить в тот же суд на новое судебное рассмотрение.

Председатель

И. К. Овчарук

## ИЗМЕНЕНИЯ В РЕЕСТРЕ АДВОКАТОВ КИРОВСКОЙ ОБЛАСТИ

### Присвоен статус адвоката:

- КУЛЬКОВУ ВАДИМУ АЛЕКСАНДРОВИЧУ
- НОВИКОВУ АНДРЕЮ АЛЕКСАНДРОВИЧУ
- УРВАНЦЕВУ ЛЕОНИДУ БОРИСОВИЧУ

### Прекращен статус адвокатов:

- ВШИВЦЕВА СЕРГЕЯ АЛЕКСАНДРОВИЧА (Офис №18 КОКА)
- КЛАБУКОВА ВЛАДИМИРА ИЛЬИЧА (Офис №3 КОКА)
- БУТОРИНА ЕВГЕНИЯ НИКОЛАЕВИЧА (Офис №6 КОКА)
- КОСТЕНКО ЛАРИСЫ ПЕТРОВНЫ (Оричевской офис КОКА)

*К нам тихо, незаметно  
Подкрался год тигра  
- год кота!  
И вот уже он мурлычет,  
Рычит, скребется в ворота.*

*Кто знает, что несет он,  
Кто знает, что сулит,  
Не надо слушать сказки,  
А надо просто жить.*

*Жить мягко, как кошачьи лапки,  
Жить сладко, под мурлыканье его,  
А если надо, то сражаться  
За счастье, за здоровье, за сведе,  
За жизнь и за любовь и за свободу  
За родину, любимых и родных,  
Но лучше, если тигр спокоен,  
Мурлыкать тихо песни вместе с ним!*

С любовью к Вам-  
заведующая Радужнинским офисом КОКА  
Аршинова Галина Георгиевна

## Поздравляем юбиляров!

### КОЛЛЕГИИ

Домнин Александр Евгеньевич - офис № 11 КОКА  
Ермоленко Василий Федорович - Рудничный офис КОКА  
Захваткин Владислав Владимир - Омутнинский-3 офис КОКА  
Козакова Галия Ахмедовна - офис №4 КОКА  
Кузнецов Николай Аркадьевич - Орловский офис КОКА  
Пилосьян Сергей Владимирович - офис №2 КОКА  
Порошин Александр Петрович - Кирово-Чепецкий-3 офис КОКА  
Тупицын Вячеслав Георгиевич - офис №7 КОКА  
Шеромов Владимир Степанович - Унинский офис КОКА

### АДВОКАТСКИЕ КАБИНЕТЫ

Захваткин Владислав Владимирович - Адвокатский кабинет г.Омутнинск-3  
Кузнецов Сергей Юрьевич - Адвокатский кабинет №36 г.Киров  
Сокерин Николай Николаевич - Адвокатский кабинет №10 г.Киров



**С Днем Защитника Отечества, дорогие адвокаты!  
Особые поздравления и благодарность служившим в  
Вооруженных Силах нашей страны!  
Крепкого вам здоровья, семейного счастья и  
благополучия!**

*С 8 марта  
всех прекрасных дам АТКЮ!  
Будьте здоровы, счастливы и успешны!*

*8  
Марта!*

