**Круглый стол**

**«Роль казахстанской адвокатуры в строительстве правового государства»**

**Обеспечение гарантий адвокатской деятельности и необходимость их расширения**

**Сизинцев С.В. Председатель Научно-консультативного совета**

**Республиканской коллегии адвокатов.**

Адвокатура действует на основе принципов законности, независимости, самоуправления, самофинансирования, равноправия адвокатов. Соблюдение данных принципов гарантируется государством в первую очередь через законодательное закрепление и обеспечение гарантий адвокатской деятельности.

Одной из ключевых целей совершенствования института адвокатуры, закрепленных в Концепции развития казахстанской адвокатуры «Новый Казахстан – новая адвокатура», является обеспечение соблюдения имеющихся гарантий адвокатской деятельности, а также наделение адвокатов дополнительными полномочиями, необходимыми для их деятельности.

Для достижения поставленной цели нужны шаги в нескольких направлениях:

**Первое направление. Избавление от чрезмерного государственного регулирования адвокатской деятельности**

Значительное число запретов и ограничений для адвокатов ничем не оправдано, препятствует развитию адвокатуры, не согласуется с современными потребностями рынка юридической помощи, препятствует пополнению адвокатуры профессиональными юристами, не желающими принимать на себя эти ограничения.

Большинство существующих ограничений утратили свое практическое значение, и используются только в качестве элементов контроля и преследования адвокатов.

В связи с этим необходимо:

1. усовершенствовать формы осуществления адвокатской деятельности, обеспечив возможность распределения дохода, свободное распоряжение трудовыми ресурсами, оптимизацию налоговой нагрузки на адвокатов;
2. устранить ряд устаревших ограничений на занятие адвокатами иной оплачиваемой деятельностью;
3. избавить адвокатуру от необходимости согласования внутренних актов адвокатуры с регулирующим государственным органом;
4. расширить участие адвокатуры в приеме экзаменов у претендентов на адвокатский статус.

**Второе направление. Расширение перечня прав адвокатов и гарантий адвокатской деятельности.**

Независимость адвокатов и возможность беспрепятственного осуществления деятельности представителями юридической профессии должны признаваться основными условием повышения качества юридической помощи, поскольку данные гарантии направлены в первую очередь на обеспечение интересов клиентов.

Нужно обобщить и расширить перечень гарантий деятельности адвокатов, включив в него:

1. право иметь беспрепятственный доступ в помещения судов, органов прокуратуры, внутренних дел, иных правоохранительных органов, в места содержания задержанных, содержащихся под стражей и отбывающих наказание, при осуществлении адвокатом своих обязанностей;
2. свободный и полностью конфиденциальный доступ к своему подзащитному в любое время;
3. безусловное право иметь при себе и применять научно-технические средства при фиксации хода и результатов процессуальных действий;
4. обеспечение участия адвоката во всех следственных и иных мероприятиях, затрагивающих права и законные интересы подзащитного, с уведомлением об их производстве;
5. расширение перечня процессуальных документов, предоставляемых адвокату в уголовном процессе;
6. отмена необходимости получения специального разрешения на допуск адвоката к государственным секретам с заменой его на подписку о неразглашении;
7. право на обеспечение безопасности при осуществлении адвокатской деятельности; гарантии охраны государством жизни, здоровья, чести и достоинства адвоката и членов его семьи;
8. запрет привлечения адвоката к конфиденциальному сотрудничеству при проведении оперативно-розыскных мероприятий или следственных действий;
9. установление особого порядка начала досудебного производства в отношении адвокатов;
10. обязательное уведомление коллегии адвокатов в случае задержания адвоката;
11. запрет на проникновение в помещение адвоката, досмотр, обыск, изъятие вещей и документов адвоката;
12. недопустимость в качестве доказательств обвинения подзащитного фактических данных, полученных в результате проведения оперативно-розыскных мероприятий и (или) следственных действий в отношении адвоката;
13. обязательность присутствия представителя адвокатуры при обыске у адвоката.

**Третье направление. Недопустимость преследования адвокатов в связи с осуществлением их профессиональной деятельности.**

Несмотря на установленный в законе запрет отождествления адвоката с лицом, которому он оказывает юридическую помощь, сохраняются случаи преследования адвокатов за выражение активной и принципиальной позиции в ходе отстаивания интересов клиента либо в ходе выполнения обязанностей в органах адвокатского самоуправления.

Такие действия выражаются:

1. в вынесении частных постановлений и определений о принятии мер к адвокатам;
2. в предъявлении исков о лишении адвокатов лицензий без решения вопроса об их дисциплинарной ответственности;
3. в отстранении адвокатов от участия в деле или процессуальных действиях.

Поэтому существует необходимость принятия следующих норм:

1. Запрет любого уголовного, гражданско-правового и административного преследования адвокатов за правомерные действия, совершенные ими в связи с оказанием юридической помощи, в том числе за публичные высказывания.
2. Запрет вынесения любых частных определений и постановлений касательно относительно оценки действий адвоката по оказанию юридической помощи.
3. Указание на то, что возражение против незаконных действий, принесение жалоб и реализация иных полномочий адвокатом в интересах своего клиента не могут быть поставлены ему в вину и служить основанием для применения к нему мер дисциплинарной или иной ответственности.
4. Установление возможности уполномоченного органа предъявлять иски о лишении лицензии адвоката только в случае непринятия к адвокату мер дисциплинарной ответственности или после оспаривания уполномоченным органом принятых к адвокату дисциплинарных мер.

**Четвертое направление. Реализация права адвоката на сбор доказательств и получение информации по адвокатскому запросу.**

Возможность отказа в представлении адвокату запрошенных сведений в случае, если информация отнесена к информации с ограниченным доступом, на практике узаконила случаи произвольного отказа путем отнесения любой информации к указанной категории.

Возможности адвоката по самостоятельному сбору доказательств неизмеримо меньше по сравнению со стороной обвинения.

В этой связи требуется закрепление в законе следующих положений:

1. Адвокат вправе требовать у физических и юридических лиц, а также лиц, занимающихся профессиональной деятельностью, предоставления любых сведений, если эти сведения необходимы для оказания юридической помощи клиенту.
2. Основанием для отказа в предоставлении сведений по адвокатскому запросу может являться только распространение на указанные сведения режима государственной тайны.
3. Предоставление адвокатам реальных прав по сбору доказательств, доступу к информации, относящейся к различным видам охраняемых законом тайн.
4. Расширение полномочий адвокатов в отношении проведения судебной экспертизы.

**Пятое направление. Расширение ответственности за нарушение прав адвокатов**

Статьей 668 КоАП РК установлена ответственность за воспрепятствование законной деятельности адвоката. При этом состав указанного правонарушения предусматривает только непредставление либо отказ от представления необходимых документов по запросу адвоката. Требуется расширение круга лиц, несущих административную ответственность за это. При этом воспрепятствование деятельности адвоката часто выражается и в других формах.

Целесообразно установить административную ответственность и за другие действия (бездействие), направленные на ограничение установленных законом гарантий адвокатской деятельности, к примеру:

1. непредоставление свободного доступа в административные здания судов, прокуратуры и органов, ведущих уголовный процесс;
2. ограничение права при выполнении поручения использовать технические средства;
3. необеспечение условий, обеспечивающих конфиденциальность свидания и общения адвоката с клиентом.

Статья 435 УК РК предусматривает уголовную ответственность за воспрепятствование законной деятельности адвокатов и иных лиц по защите прав, свобод и законных интересов человека и гражданина, а также оказанию юридической помощи физическим и юридическим лицам. Случаев привлечения к ответственности по данной статье не имеется, статья является неработающей.

Выходом является перечисление конкретных деяний, препятствующих адвокатской деятельности:

Среди таких деяний могут быть указаны:

1. вынесение незаконного частного определения или частного постановления в отношении адвоката;
2. принуждение адвоката к отказу от принятого поручения по делу
3. незаконный обыск или досмотр адвоката и (или) его помещения;
4. незаконное истребование и (или) изъятие сведений и документов, составляющих адвокатскую тайну;
5. нарушение конфиденциальности встречи адвоката с клиентом;
6. проведение незаконных негласных следственных действий в отношении адвоката;
7. незаконный допрос адвоката в качестве свидетеля, задержание адвоката;
8. недопуск адвоката к подзащитному, либо лицу, в интересах которого третьими лицами был заключен договор об оказании юридической помощи.