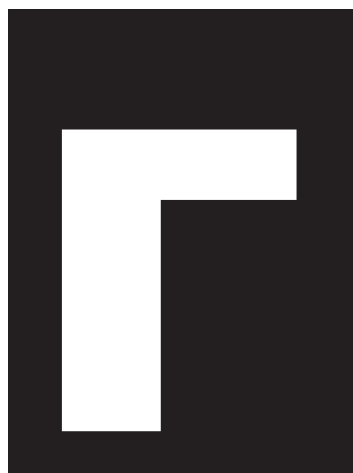




с. 6

Обвиняющее правосудие



Юридический шок с. 8–9

№ 08

(073)
15–30 апреля
2010

НОВАЯ АДВОКАТСКАЯ ГАЗЕТА

ОРГАН ФЕДЕРАЛЬНОЙ ПАЛАТЫ АДВОКАТОВ РФ

ISSN 1995-9699

АПРЕЛЬСКИЕ ТЕЗИСЫ СОВЕТА ФПА

2 апреля состоялось очередное заседание Совета Федеральной палаты адвокатов РФ

Фото: Марина САМАРИ



Алексей Галоганов, Владимир Калитвин и Сергей Иванов

Окончание на с. 2–5

В ПРАВИТЕЛЬСТВО ВНЕСЕН ЗАКОНОПРОЕКТ О БЕСПЛАТНОЙ ПОМОЩИ

6 апреля (пресс-служба ФПА РФ). Министерство юстиции РФ внесло в Правительство РФ проект федерального закона «О системе бесплатной юридической помощи в Российской Федерации». Предусмотрено, что система бесплатной юридической помощи состоит из государственной и негосударственной систем. В государственную систему входят органы исполнительной власти (федеральные и субъектов РФ), прокуратуры РФ, уполномоченные по правам человека, государственные юридические бюро, адвокаты и адвокатские палаты субъектов РФ, а в негосударственную – нотариусы, юридические клиники, негосударственные центры бесплатной помощи.

ЮРИДИЧЕСКАЯ ПРОФЕССИЯ БУДЕТ РЕГУЛИРОВАТЬСЯ

8 апреля (корр. «АГ»). В Москве состоялся VI форум «Юридический бизнес в России», ежегодно проводимый газетой «Ведомости».

Впервые перед широкой аудиторией была высказана позиция Минюста России по проблеме регулирования сферы оказания юридической помощи. Заместитель министра юстиции Юрий Любимов назвал юридическим тупиком ситуацию, когда правовую помощь неопределенному кругу лиц оказывают как адвокаты, деятельность которых регулируется законом, так и свободно практикующие юристы. Минюст решил взять на себя миссию регулятора, обозначив в качестве конечной цели создание единой корпорации практикующих юристов.

Будет предложено несколько концепций реформирования и создана общая дискуссионная площадка, на которой представители адвокатуры и свободно практикующие юристы смогут выработать общие принципы регулирования юридической профессии.

ГИБЕЛЬ ГЛАВЫ ПОЛЬСКИХ АДВОКАТОВ

12 апреля (корр. «АГ»). В числе жертв произошедшей 10 апреля под Смоленском авиакатастрофы, в которой погибли президент Польши Лех Качиньский, его супруга Мария, многие представители польского военного командования, общественные деятели, – Иоанна Агацка-Индецка, с 2007 г. являвшаяся президентом Верховного совета адвокатов Польши. В связи с гибелью Иоанны Агацки-Индецки президент ФПА РФ Е.В. Семеньяко направил в Верховный совет адвокатов Польши соболезнования.



Административный произвол

с. 7



Дважды проданная квартира

с. 10



«Российскому адвокату» 15 лет

с. 15

АПРЕЛЬСКИЕ ТЕЗИСЫ

Фото: Марина САМАРИ



Продолжение. Начало на с. 1

Нынешнее заседание оказалось примечательно тем, что Совет ФПА выработал согласованные позиции по целому блоку проблем, напрямую связанных с интересами адвокатуры и граждан. Были рассмотрены вопросы отношения адвокатского сообщества к реформированию сферы правовой помощи, к фактам проверок адвокатских образований на основе законодательства о некоммерческих организациях, участия адвокатуры в сфере предоставления бесплатной юридической помощи и другие.



■ Генри РЕЗНИК:

Если наши коллеги – не адвокаты считают, что прямой государственный контроль за их деятельностью (а он неизбежно будет установлен!) лучше, чем членство в корпорации, могу их уверить, что эта иллюзия развеется от первого же соприкосновения с государственным аппаратом.

Не допустить создания параллельной адвокатуры

В ице-президент ФПА Юрий Филипенко проинформировал членов Совета о результатах встречи представителей ФПА с заместителем министра юстиции Юрием Любимовым и директором департамента Минюста по вопросам правовой помощи и взаимодействия с судебной системой Еленой Борисенко, на которой обсуждалась проблема установления единого порядка оказания юридической помощи на территории Российской Федерации.

Эту идею в Минюсте рассматривают в качестве новой концепции реформы российской адвокатуры. Однако само адвокатское сообщество не находит оснований для существенных перемен в уже сложившейся организации адвокатской корпорации на основе принципов, заложенных в Федеральном законе «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации». Вместе с тем ФПА солидарна с Министерством юстиции в том, что положение, при котором юридическую помощь наравне с представителями профессиональной корпорации могут оказывать лица, не состоящие в такой корпорации и не подчиняющиеся единым профессиональным правилам, далее нетерпимо.

Есть три способа решения данной проблемы:

- вынудить всех практикующих юристов вступить в адвокатуру;
- оставить все как есть;
- сделать адвокатуру столь привлекательной для всех практикующих юристов, чтобы они сами активно вступали в ее ряды.

Последний вариант представляется наиболее предпочтительным как представителям Министерства юстиции, так и адвокатам.

Члены Совета ФПА сошлись во мнении, что, каким бы путем ни пошел процесс реформирования сферы оказания юридической помощи, нельзя допустить создания параллельных структур, нацеленных на занятия одной и той же деятельностью.

Члены Совета приняли решение изучить состояние юридической помощи в субъектах Федерации и представить в ФПА данные о том, сколько лиц занимается оказанием юридической помощи и какого вида услуги они оказывают.

Некоторые из коллег предложили вернуться к так называемому законопроекту Торшина, где были намечены пути создания единой системы оказания квалифицированной юридической помощи.

Совет ФПА поддержал идею о законодательном закреплении за адвокатами права представительства в судах.



Учредитель: Федеральная палата адвокатов РФ

Издатель: Фонд поддержки и развития адвокатуры «Адвокатская инициатива»

Учреждена по решению
III Всероссийского
съезда адвокатов

Выходит два раза в месяц

Зарегистрирована 13 апреля 2007 г.
Федеральной службой по надзору
за соблюдением законодательства
в сфере коммуникаций
и охране культурного наследия

Свидетельство ПИ № ФС 77-27854

Куратор издания
Юрий ФИЛИПЕНКО,
вице-президент
ФПА РФ

Главный редактор
Александр КРОХМАЛЮК,
руководитель
пресс-службы
ФПА РФ

Зам. главного редактора
Мария ПЕТЕЛИНА
Корреспондент
Марина САМАРИ
Редактор-корректор
Наталья ШИБАСОВА
Макет, дизайн и верстка
Елена САХАРОВА
Подписка и распространение
Ольга ИГНАТОВА

Адрес редакции:

119002, г. Москва,
пер. Сивцев Вражек, д. 43
Тел.: (495) 787-28-35
Тел./факс: (495) 787-28-36
E-mail: advgazeta@mail.ru
www.advgazeta.ru

Следующий номер
выйдет 28 апреля

© «НОВАЯ АДВОКАТСКАЯ ГАЗЕТА»

Воспроизведение материалов полностью или частично без разрешения редакции запрещено. Редакция не несет ответственности за достоверность информации, содержащейся в рекламных объявлениях и авторских материалах. Мнение редакции может не совпадать с точкой зрения авторов. Присланные материалы не рецензируются и не возвращаются.

Отпечатано в ОАО
«Издательский дом
«Красная звезда»

123007, г. Москва,
Хорошевское шоссе, д. 38,
http://www.redstarph.ru

Номер подписан в печать
12.04.2010

Тираж 3100
Заказ № 1133

СОВЕТА ФПА

Обвинение без сомнения



Тревожным рефреном на заседании прозвучало сообщение о негативных тенденциях в некоторых изменениях уголовно-процессуального законодательства, о которых «Новая адвокатская газета» уже информировала сообщество (см.: С. Афанасьев «Преюдиция или процессуальный капкан», «АГ» № 7). Речь идет о Федеральном законе № 383-ФЗ от 29 января 2010 г., которым введены изменения в ст. 90 УПК РФ. Новая редакция этой статьи установила неопровержимую преюдицию в отношении обстоятельств, установленных вступившими в законную

силу приговором либо иным решением суда, принятыми в рамках гражданского, арбитражного или административного судопроизводства. Эти обстоятельства отныне признаются судом, прокурором, следователем, дознавателем без дополнительной проверки. Таким образом, изменения в законодательстве породили не только позитивные последствия, но и, возможно, создали новые проблемы в защите прав граждан.

Юрий Пилипенко призвал членов Совета осмыслить эту проблему и выразить позицию по защите прав адвокатов и граждан.



Бесплатная юридическая помощь

Министерство юстиции РФ разработало законопроект «О системе бесплатной юридической помощи в Российской Федерации», последний вариант которого одобрен Федеральной палатой адвокатов РФ.

Адвокатское сообщество теперь должно готовиться к тому, чтобы с его принятием эффективно обеспечить право граждан на получение бесплатной юридической помощи. Этому будет способствовать опыт адвокатских палат.

Членом Совета был продемонстрирован фильм об опыте Палаты адвокатов Самарской области по организации бесплатной помощи гражданам как в уголовных делах и при производстве следственных действий, так и по гражданским и административным делам в случаях, когда гражданин имеет право на такую помощь. Более полутора лет назад в Самаре на средства адвокатского сообщества создан и успешно действует Центр субсидируемой юридической

помощи. Заявки от государственных структур, привлекающих адвокатов для оказания помощи гражданам, поступают на диспетчерский пункт. Имена адвокатов, которые такую помощь оказывают, сведены в электронный реестр. Они принимают поручения через диспетчеров, фиксирующих поступление заявки в реальном времени. Система позволила изжить проблему «карманных адвокатов», работавших в контакте только с определенными следователями, и сделала схему предоставления бесплатной помощи доступной и прозрачной. Представители управления Министерства юстиции и других государственных структур, которые курируют вопросы оказания бесплатной юридической помощи, заинтересованы в том, чтобы начинание адвокатской палаты получило дальнейшее развитие. Есть надежда, что Центр субсидируемой помощи получит соответствующую поддержку от государства.

Окончание на с. 4-5



Михаил Шапошников (Кемерово), Леонид Шпиц (Алтай) и Генри Резник

Вице-президентов прибыло

Совет избрал двух новых вице-президентов ФПА РФ



Ольга Руденко, президент АП Ставропольского края, стала вице-президентом – представителем Совета ФПА РФ в новом – Северо-Кавказском федеральном округе. В ее функции входит, в частности, организация взаимодействия с государственными и негосударственными структурами округа.



Светлана Володина, директор Института адвокатуры МГЮА, в качестве вице-президента ФПА РФ будет выполнять обязанности по организации работы по повышению квалификации адвокатов. Одновременно С.И. Володина сохраняет статус руководителя Высших курсов повышения квалификации адвокатов.

АПРЕЛЬСКИЕ ТЕЗИСЫ

Окончание. Начало на с. 1-3



Николай Рогачёв (Нижний Новгород) и Сергей Мальтов (Красноярск)

НКО особого статуса

В ряде регионов представители управлений Министерства юстиции предъявляют к адвокатским образованиям требования, содержащиеся в Федеральном законе о некоммерческих организациях, требуя предоставления отчетов и другой документации наравне с обычными некоммерческими организациями. При этом действия контролирующих органов вступают в противоречие с положениями Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации».

Обосновывая свои действия, представители госорганов угрожают адвокатским образованиям санкциями, са-

мой строгой из которых является прекращение деятельности адвокатских организаций, что можно трактовать как антиконституционные действия.

В ходе консультаций с заместителем министра юстиции Юрием Любимовым представители ФПА обозначили данную проблему. Заместитель министра согласился с тем, что адвокатура хотя и является некоммерческой организацией, на нее распространяется особый, предусмотренный Федеральным законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» порядок регулирования. Именно этим законом адвокаты должны руководствоваться во всех спорных ситуациях.

До последнего телефона

В Государственной Думе по-прежнему готовятся изменения в закон о запрете на использование технических средств адвокатами при посещении СИЗО и других мест заключения. ФПА находится в постоянном диалоге с законодателями. Удалось отложить рассмотрение в третьем чтении законопроекта, предусматривающего существенные ограничения в использовании технических средств адвокатами.

Представители ФПА обосновывают свою позицию тем, что вводимые изменения не должны ограничивать адвоката в реализации предусмотренных законом

функций защиты граждан. В случае если инициаторы законопроекта будут настаивать на изъятии у адвоката всех технических средств при посещении им мест лишения свободы, они должны предусмотреть оснащение таких мест всеми необходимыми техническими средствами, которые должны быть предоставлены адвокату администрацией. Если учесть, что реализация такого требования вызовет необходимость дополнительного финансирования, законодателям придется серьезно задуматься над тем, стоит ли действовать столь радикально, вводя соответствующие ограничения.



■ Алексей ГАЛОГАНОВ:

Вопрос материального обеспечения является принципиальным в продвижении любого законопроекта. Если в Правительстве увидят, что законопроект о технических средствах затратный, адвокатура получит шанс отстоять свои позиции в этом вопросе.

Гонорары нуждаются в тарификации

Вот уже второй год Высший арбитражный суд РФ ждет от адвокатского сообщества предложения средних ставок гонораров. Если адвокатское сообщество не внесет свои предложения, суд будет вынужден установить

собственные критерии оценки затрат участников процессов на судебную защиту.

В ряде адвокатских палат разработаны и действуют рекомендации по установлению нижней ставки гонорара по различным категориям дел. Опыт показывает, что такая практика положительным образом сказывается при решении споров о компенсации расходов на судебное представительство.

Совет ФПА принял решение разработать рекомендации по определению тарифов на адвокатские услуги.

■ Юрий ПИЛИПЕНКО:

Если тарифы на адвокатские услуги повесят в приемной – мы не нарушим адвокатскую тайну, но сможем смело оперировать суммой минимального гонорара.



СОВЕТА ФПА

У Вас еще нет адвокатского досье? Тогда мы идем к Вам!

Решение Совета ФПА от 30 ноября 2009 г. о подготовке рекомендаций по форме и порядку ведения адвокатского досье поделовому восприняли только четыре адвокатские палаты, которые представили к нынешнему заседанию Совета ФПА свои предложения. В частности, Адвокатская палата Красноярского края высказа-

лась об обязательном ведении адвокатского досье как необходимом стандарте адвокатской деятельности. Однако решения четырех палат оказалось явно недостаточно, чтобы подготовить общий документ. Юрий Пилипенко призвал коллег ответственнее подойти к данному вопросу и представить свои предложения в течение ближайшего времени.



■ Юрий ПИЛИПЕНКО:

Отсутствие адвокатского досье делает адвоката легкой добычей для его недобросовестных процессуальных противников.



Игорь Михайлович (Екатеринбург) и Юрий Кручинин (Чувашия)



Остается добавить, что заседание Совета проходило в жестком, динамичном режиме: на обсуждение каждого вопроса уходило не более 15–20 минут. Такой ритм членам Совета удалось выдержать благодаря тщательной проработке проблем на уровне рабочих групп ФПА и советов региональных палат, которые подготовили к нынешнему заседанию Совета ФПА обоснованные и взвешенные предложения.

Документы, утвержденные на заседании Совета ФПА, готовятся к опубликованию. В ближайшее время они будут размещены на сайте ФПА www.fparf.ru.

Допуск к профессии

В течение нескольких месяцев продолжалась напряженная работа группы адвокатов по уточнению правил допуска к адвокатскому экзамену и порядка изменения адвокатом членства в адвокатской палате одного субъекта на членство в палате другого субъекта. Этот вопрос был инициирован президентом Адвокатской палаты Ханты-Мансийского автономного округа (Югры) Валерием Анисимовым, столкнувшимся с непрофессиональным поведением коллег-адвокатов, живущих и практикующих на территории ХМАО, но состоящих в реестре Адвокатской палаты Тюменской области.

За день до заседания Совета члены рабочей группы провели заключительную дискуссию по указанным проблемам и выработали общий подход к их решению.

Совет принял решение внести изменения в Положение о порядке сдачи квалификационных экзаменов на присвоение статуса адвоката с целью воспрепятствовать в допуске к профессии тем, кто хочет воспользоваться лазейками в законе, чтобы получить статус адвоката. Отныне сдавать экзамены на получение статуса адвоката претендентам придется там, где они проживают и намерены дальше осуществлять адвокатскую практику.

■ Валерий АНИСИМОВ:

Если после сдачи экзамена будет установлено, что соискатель представил о себе недостоверные сведения, ему будет оказано в допуске к профессии.



АВТОГРАФ ОТ АРИИ



Непосредственно после заседания мэтр российской адвокатуры Семён Львович Ария представил членам Совета ФПА третье, дополненное и исправленное издание своей замечательной книги «Жизнь адвоката». Она включает в себя судебные речи и жалобы по делам, а также очерки, зарисовки и эссе.

Это издание осуществлено при поддержке Американской ассоциации юристов, Федеральной палаты адвокатов и Адвокатской палаты Московской области. В презентации принял участие глава представительства АВА в России Глеб Глинка.

Мэтр охотно одаривал автографами всех желающих.



ОБВИНЯЮЩЕЕ ПРАВОСУДИЕ

Как устранить условия, препятствующие осуществлению правосудия в России?



■ **Павел КАСАДЖИК**,
адвокат Кимрского филиала № 2
Тверской областной коллегии адвокатов

что этим заинтересовался Президент РФ Д.А. Медведев (на встрече в ноябре 2009 г. с Советом по содействию развитию институтов гражданского общества и правам человека).

По статистике Судебного департамента при Верховном Суде РФ, в последние годы сохраняется тенденция сокращения числа оправдательных приговоров: в 2006 г. число лиц, в отношении которых были вынесены оправдательные приговоры, составляло 8,7 тыс. лиц, в 2007 г. — 8,5 тыс., в 2008 — 8,4 тыс. Доля оправданных лиц по уголовным делам в 2008 г. составила 0,9 %.

В 2009 г. доля оправданных по России составляет 0,8 %. Именно эта цифра была доведена до Президента РФ. Но необходимо проанализировать статистику: сколько из оправдательных приговоров было отменено, сколько из них вынесены в результате рассмотрения судом присяжных и мировыми судьями по делам частного обвинения. Нельзя забывать и о лицах, дела в отношении которых рассмотрены в особом порядке судопроизводства, когда обвиняемый соглашается с обвинением, чтобы его более не мучили судопроизводством.

Основная масса уголовных дел была рассмотрена районными судами. Именно в районных суда рассматриваются уголовные дела о преступлениях, за которые лицо приговаривается, как правило, к лишению свободы. Так вот, доля оправданных в районных судах — 0,3 %. Вот это и есть реальный показатель оправдательных приговоров (см. табл.)

Думаю, не зря бытует мнение юристов-практиков, что оправдательный приговор — это миф, поскольку о его существовании знают все, но его никто (почти никто) не видел.

Как показывает практика, присяжные заседатели не боятся выносить оправдательные вердикты. Количество оправданий судом присяжных по России за 2009 г. составляет около 40 %. Именно такая цифра предположительно должна быть и в районных судах при рассмотрении дела единолично судьей.

Обстоятельства, мешающие осуществлению правосудия

Думаю, все профессиональные юристы согласятся, что такое малое число оправдательных приговоров объясняется вовсе не высоким уровнем качества предварительного расследования, где допускаются ошибки по привлечению лиц к уголовной ответственности на 0,8 % от всего объема направленных в суд уголовных дел.

Скорее всего, дело в определенной установке системы правосудия на недопустимость оправдания. Этот запрет исходит именно из самой судебной системы, и он подпитывается исполнительной и законодательной властью.

Судебная система не будет долго терпеть судью, превышающего среднестатистическую цифру оправданий по России, ибо он будет заподозрен в коррупционных связях.

Каждый, кто являлся участником процесса, знает, как судье тяжело рассматривать уголовное дело, если нет доказательств вины подсудимого. Даже если есть основания для вынесения оправдательного приговора, суд будет пытаться уклониться от его вынесения. Суд попытается либо вернуть уголовное дело прокурору, где уголовное преследование будет прекращено, либо прекратить дело при наличии возможности по нереабилитирующему основанию. Если указанные варианты не приемлемы, в 99,2 % случаев будет вынесен обвинительный приговор.

Представляется неправильным следующий подход правоприменителя, в частности позиция судов: показания подозреваемого, данные в ходе предварительного расследования следователю (который, как правило, не применяет недозволённых методов) в отсутствие защитника, признаются недопустимыми в силу ст. 75 УПК РФ, а протокол явки с повинной и объяснения лица, данные чаще всего оперативным сотрудникам не только без разъяснения прав данному лицу и в отсутствие адвоката (защитника), но и чаще всего при использовании недозволённых методов, используются судами в качестве доказательств даже несмотря на то, что лицо не подтверждает данные пояснения (заявление) и сообщает о применении насилия в отношении него при их получении.

Следует обратить внимание на порядок фиксации хода судебного заседания. Секретарь судебного заседания — как правило, молодая девушка, не имеющая высшего юридического образования, — с листом бумаги и ручкой пытается фиксировать ход судебного заседания.

Естественно, секретарь, во-первых, не может записать полностью показания допрошенных лиц, а во-вторых, не запишет самое важное из показаний (имеется в виду важность для адвоката).

В развитых правовых государствах обязательно ведется стенограмма судебного заседания, аудио-, а иногда и видеозапись. Россия в этом отстает от всех, причем целенаправленно. Не думаю, что в нынешнее время высоких технологий для этого необходимы большие средства.

Мероприятия по реабилитации судебной системы России

Представляется, что для изменения ситуации необходимо устранить обстоятельства, препятствующие осуществлению правосудия в России. Полагаю, что уже давно назрела необходимость следующих мероприятий.

1. Необходимо изменить отношение к оправдательному приговору той группы лиц, которые считают его либо актом, позволяющим избежать подсудимому уголовной ответственности, либо свидетельством некачественно проведенного предварительного расследования.
2. Нужно проводить профессиональную подготовку судей по вынесению оправдательных приговоров. Если районным судьям предложить составить оправдательный приговор, думаю, не каждый его составит — привычнее составить обвинительный.
3. Следует исключить вмешательство в деятельность судьи, в том числе со стороны председателя суда, а также возможность каких-либо наказаний судьи за вынесение оправдательного приговора.
4. Недопустимо дальнейшее применение латентного оправдания — уклонения судей от вынесения оправдательных приговоров путем прекращения уголовных дел по нереабилитирующим основаниям либо путем возвращения дела прокурору.
5. Требуется ввести обязательное ведение аудиозаписи судебного процесса, которой должен соответствовать протокол судебного заседания.
6. Нужно обеспечить недопустимость использования в качестве доказательств виновности, полученных в ходе дознания и предварительного расследования, показаний, протоколов, объяснений, данных подсудимым в отсутствие защитника и не подтвержденных в ходе предварительного расследования и в суде. К таким документам прежде всего относятся протоколы явки с повинной, объяснения, полученные сотрудниками органов дознания.
7. Следует обеспечить открытость и гласность судебного разбирательства. Необходимо дать возможность СМИ присутствовать на открытых судебных заседаниях без ограничений. Сайты судов также должны содержать информацию о результатах работы в полном объеме.

Без проведения указанных преобразований российские судьи, при наличии оснований для оправдания, не будут иметь реальной возможности правильно представлять знаки препинания в амфибии «Оправдать нельзя признать виновным» и выносить оправдательный приговор. Обвинительный уклон судопроизводства должен быть прекращен. **АГ**

В № 7 «АГ» была опубликована статья «Репрессивно-трусливое правосудие», где шла речь о проблеме судебной системы. Мы предложили нашим читателям высказаться по данной проблеме и предложить свои варианты ее решения. Публикуем первый отклик.

Российский миф оправдания

В европейских государствах количество оправдательных приговоров составляет 20–30 % от общего объема рассмотренных дел.

Но в России доля оправдательных приговоров настолько незначительна,

Сведения о работе судов первой инстанции по уголовным делам в 2009 г.

Содержание показателя	Мировые судьи	Районные суды	Суды областного звена	Всего по РФ*	Верховный Суд РФ	Для сравнения за 12 мес. 2008г.	Темпы прироста / убыли (в %)
Поступило уголовных дел	489 198	626 562	3601	1 119 361	7	1 123 701	-0,4
Число оправданных лиц, всего	7093	1844	290	9227	0	9978	-7,5
Доля оправданных в структуре лиц, по которым вынесены судебные постановления по существу дела, %	1,4	0,3	4,8	0,8	—	0,8	—
Число оправданных (кроме дел частного обвинения)	550	1749	276	2575	0	3437	-25,1

По данным Судебного департамента (<http://www.cdep.ru>)

АДМИНИСТРАТИВНЫЙ ПРОИЗВОЛ

По «автомобильным» административным делам суды отдают предпочтение доказательствам сотрудников ГИБДД

Из беседы адвоката с федеральным судьей на судебном процессе:
– Скажите, адвокат, Вы много выиграли административных дел?
– Практически ни одного.
– Обращайтесь в надзорные инстанции, которые и формируют эту административную практику.

Согласно ст. 24.1 КоАП РФ задачами производства по делам об административных правонарушениях являются всестороннее, полное, объективное и своевременное выяснение обстоятельств каждого дела, разрешение его в соответствии с законом. Практика показывает, что практически по всем рассматриваемым делам мировые судьи не выясняют все обстоятельства, имеющие значение для разрешения административного дела.

Исследование обвинительных доказательств

В постановлении по делу Кудимовой было указано, что «ее вина в судебном заседании нашла свое подтверждение следующими доказательствами: протоколом об АП, рапортом инспектора ГИБДД, планом-схемой движения ТС». Оценивая собранные по делу доказательства в их совокупности по правилам ст. 26.11 КоАП РФ, а также с позиции соблюдения требований закона при их получении (ч. 3 ст. 26.2 КоАП РФ), суд пришел к следующим выводам. Он признал имеющими доказательственную силу по настоящему административному делу указанные письменные материалы дела с учетом того, что данные документы соответствуют действующим нормам КоАП РФ, и указал, что «нарушений закона при их составлении, которые могли бы повлечь признание их недопустимыми доказательствами по делу, суд не усматривает».

По делу Дьяконовой мировой судья указала, что ее вина подтверждается показаниями инспектора ДПС, протоколом об АП, рапортом этого же инспектора и приложенной к нему схемой.

Судья указал: «Учитывая, что срок привлечения Дьяконовой истекает, при этом собраны необходимые доказательства, достаточные для рассмотрения дела по существу, в соответствии с ч. 2 ст. 25.1 КоАП РФ допускается возмож-

ность рассмотрения дел в отсутствие лица, в отношении которого ведется производство по делу об АП, при его надлежащем извещении, суд полагает возможным рассмотреть дело в его отсутствие».

Подобная практика повсеместно и непонятно почему возникла в начале 2000-х гг.

Процессуальное неравенство сторон

В октябре 2009 г. Уполномоченный по правам человека в РФ В.П. Лукин обратился к федеральным органам исполнительной и законодательной власти с заявлением о необходимости принятия Административного процессуального кодекса (см.: «Российская газета», № 5023 за 2009 г.; «Новая адвокатская газета», № 23 за 2009 г.).

Он подчеркнул, что единственными участниками административного процесса являются судья, привлекаемое к административной ответственности лицо, его защитник и секретарь судебного заседания. При этом судья вынужден по своей инициативе искать аргументы для опровержения доводов стороны защиты, что влечет недопустимый обвинительный уклон в оценке доказательств.

Нарушение состязательности в административном процессе проявляется также в процессуальном неравенстве сторон. Сторона обвинения обладает значительным преимуществом в вопросе собирания и оценки доказательств.

Доказательствами являются рапорты лиц, выявивших нарушение, их же письменные объяснения или пояснения в судебном заседании, составленные ими же протоколы о привлечении виновного лица к ответственности.

Можно добавить к этому скорбному перечню план-схему нарушения, составленную этим же должностным лицом в отсутствие понятых, которые, не являясь непосредственными очевидцами нарушения, в лучшем случае подписывают уже заполненные протоколы либо незаполненные бланки.

В заявлении отмечалось, что использование в качестве доказательств документов, носящих характер обвинения лица в совершении административного правонарушения и содержащих самостоятельную оценку доказательств, нарушает право на справедливое судебное разбирательство, действующее на основе состязательности и равенства прав сторон, поскольку в этом случае мнение одной из сторон рассматривается в качестве доказательства по делу. Оценка же доказательств со стороны защиты не расценивается в качестве самостоятельного доказательства.

Критическое отношение к объяснениям «виновного» лица

Уверенный в своей правоте летчик-космонавт М., защищая свои права



самостоятельно, в судебном заседании у мирового судьи вину свою в совершении АП не признал и пояснил, что выехал на встречную полосу для обгона и вернулся в свою полосу движения за 100–150 метров до рассматриваемого перекрестка, после чего продолжал движение во втором ряду в своей полосе и у поворота на ул. Кетчерская в Москве был остановлен сотрудником ГИБДД. Он также пояснил, что на дороге отсутствует разметка и представил суду фотокопии рассматриваемого места нарушения.

Вызванный в судебное заседание свидетель — сотрудник ДПС Морочко показал, что водитель, завершая обгон и находясь на полосе встречного движения, выехал на перекресток, не завершив обгон с возвращением на ранее занимаемую полосу движения, тем самым нарушив правила дорожного движения.

В постановлении мирового судьи указано, что суд «по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании в совокупности всех обстоятельств дела, имеющих значение для его правильного разрешения, оценив доказательства: объяснение водителя, показания свидетеля Морочко, протокол об административном правонарушении, рапорт сотрудника ГИБДД, схему нарушения, схему движения автомобиля, представленную водителем, фотокопии места нарушения и установив, что они получены без нарушения закона и сведения, изложенные в них, имеют значение для производства по делу об административном правонарушении, пришел к выводу, что виновность водителя в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 4 ст. 12.15 Кодекса РФ об административных правонарушениях, установлена и сомнений не вызывает».

Суд указал, что довод М. о том, что он двигался в своей полосе во втором ряду, объективного подтверждения в судебном заседании не нашел и опровергается исследованными судом доказательствами.

Суд указал, что, оценивая доказательства, он критически подходит к объяснению виновного лица и представленной им схеме движения автомобиля, считает их способом избежать наказания, так как они опровергаются совокупностью исследованных доказательств: показаниями свидетеля Морочко, протоколом об административном правонарушении, рапортом сотрудника милиции, схемой

нарушения (т.е. доказательств стороны обвинения).

Кто формирует практику?

В соответствии со ст. 30.6 КоАП РФ при пересмотре дела проверяются на основании имеющихся в деле и дополнительно представленных материалов законность и обоснованность вынесенного постановления, в частности заслушиваются объяснения физического лица или законного представителя юридического лица, в отношении которых вынесено постановление по делу об административном правонарушении; при необходимости заслушиваются показания других лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, пояснения специалиста и заключение эксперта, исследуются иные доказательства, осуществляются другие процессуальные действия в соответствии с Кодексом. При этом судья, должностное лицо не связаны доводами жалобы и проверяют дело в полном объеме.

Федеральный судья, рассматривая жалобу М. на постановление мирового судьи, очень внимательно выслушал доводы водителя и его адвоката, приобщил к делу письменные заявления шести очевидцев, установленных к тому времени водителем. При этом все очевидцы, заявляя о невиновности водителя и незаконных действиях сотрудника ДПС, письменно объяснили, что в указанное время в указанном месте они оказались потому, что следовали в поликлинику находящейся рядом горбольницы, что было подтверждено документально. Все эти очевидцы письменно пояснили, что готовы явиться в судебное заседание и дать показания по существу дела.

Федеральный судья настолько сочувственно и внимательно выслушал все доводы водителя и его защитника, что они оба были уверены в отмене постановления мирового судьи. Когда они услышали другое решение, защитник растерянно спросил: «Почему?» — и получил ответ честного и искреннего судьи: «Скажите, адвокат, Вы много выиграли административных дел?» — «Практически ни одного», — ответил адвокат и получил совет следующего содержания: «Обращайтесь в надзорные инстанции, которые и формируют эту административную практику».

АГ

Олег ЯРОШИК,
заведующий филиалом № 30
МОКА АП МО

ЮРИДИЧЕСКИЙ ШОК

В прениях по делу о взяточничестве защита одержала убедительную победу над обвинением

22 сентября 2009 г. Саратовский областной суд с участием присяжных заседателей рассматривал дело по обвинению директора муниципального учреждения «Транспортное управление» г. Саратова Юрия Галушко в вымогательстве и получении через посредников взятки в крупном размере. Защиту осуществлял московский адвокат Николай Ведищев.

«Торговля властью, по существу, стала нормой, привычным явлением для миллионов наших соотечественников, унижая их, создавая невыносимые условия жизни, а иногда и приводя к трагическим последствиям. Многие россияне свыкаются с тем, что без взятки невозможно быстро и эффективно решить ни один вопрос во властных структурах, будь то федеральный или региональный уровень. Но я твердо убеждена в том, что с коррупцией не только можно, но и нужно бороться. Уверена, что данное дело будет доведено до логического конца и Галушко понесет справедливое наказание», — так завершила свое выступление государственный обвинитель Н.С. Рубанова. Но ни ее пафос, ни добросовестный пересказ обвинительного заключения не возымели ожидаемого действия на присяжных.

Более убедительными для них оказались аргументы защитника — адвоката московской коллегии адвокатов «Слово» Н.П. Ведищева, подкрепленные разъяснением сути одного из основополагающих принципов уголовного судопроизводства: «Я бы хотел, — обратился адвокат к присяжным, — чтобы вы посмотрели на все, о чем говорил государственный обвинитель и о чем я сейчас буду говорить, сквозь призму презумпции невиновности. Все сомнения в виновности обвиняемого, которые не могут быть устранены в порядке, установленном Уголовно-процессуальным кодексом, толкуются в пользу обвиняемого. Обвинительный приговор не может быть основан на предположениях. Нельзя предполагать — надо быть абсолютно уверенным».

Приговором Саратовского областного суда с участием присяжных заседателей от 22 сентября 2009 г. Ю.С. Галушко был оправдан по обвинению в совершении преступления, предусмотренного п. «в», «г» ч. 4 ст. 290 УК РФ (получение взятки в крупном размере, с вымогательством), за непричастностью к совершению этого преступления, и за ним было признано право на реабилитацию.

Денежные средства за положительное решение

27 ноября 2008 г. Ю.С. Галушко, который с 27 февраля 2008 г. работал в должности директора саратовского муниципального учреждения «Транспортное управление», была выдана доверенность на право заключать, изменять, расторгать и подписывать договоры об организации перевозок пассажиров и багажа, заключать и подписывать соглашения, дополнительные соглашения к договорам об организации перевозок пассажиров и багажа, то есть предоставлены полномочия осуществлять административно-хозяйственные функции должностного лица.

По версии обвинения, Ю.С. Галушко решил использовать эти полномочия

«в целях получения для себя выгод материального характера». Зная о том, что 1 декабря 2008 г. истекает срок договора с ООО «Транс-Сервис», он решил потребовать от исполнительного директора этой организации А.Г. Буркина за заключение договора об организации перевозок пассажиров и багажа с 1 декабря 2008 г. по 1 марта 2009 г. и за

«Я бы хотел, чтобы вы посмотрели на все, о чем говорил государственный обвинитель и о чем я сейчас буду говорить, сквозь призму презумпции невиновности. Все сомнения в виновности обвиняемого, которые не могут быть устранены в порядке, установленном Уголовно-процессуальным кодексом, толкуются в пользу обвиняемого. Обвинительный приговор не может быть основан на предположениях. Нельзя предполагать — надо быть абсолютно уверенным».

ежемесячную выдачу маршрутных листов взятку в крупном размере — 120 тыс. руб. за каждый месяц.

28 ноября Буркин пришел на прием к Галушко с просьбой заключить новый договор, но последний «уклонился от решения данного вопроса с целью поставить А.Г. Буркина в условия, при которых он окажется вынужденным передать ему денежные средства за положительное решение».

К совершению запланированного преступления Буркин привлек своего знакомого А.С. Ерицяна, которого намеревался использовать в качестве посредника, а тот, в свою очередь, привлек для той же цели В.Н. Исаева.

1 декабря Исаев встретился с Буркиным и передал ему требование Галушко, пригрозив, что в случае отказа возникнут проблемы в деятельности ООО «Транс-Сервис». Исполнять это требование, как утверждало обвинение, Буркин не собиравался, но «в целях предотвращения вредных последствий для ООО «Транс-Сервис» сообщил Исаеву о своем согласии, попросив только уменьшить сумму. В тот же день Буркин и Галушко заключили договор об организации перевозок грузов и багажа в г. Саратове на срок с 1 декабря 2008 г. по 1 марта 2009 г. и Галушко выдал Буркину транспортные листы на 220 единиц транспортных средств на декабрь 2008 г.

Поскольку после заключения договора Буркин не передал деньги Исаеву, Галушко дал Ерицяну указание потребовать их от Буркина под угрозой инициировать проверки ООО «Транс-Сервис», в результате которых эта организация будет лишена права осуществлять пассажирские перевозки.

В первой половине декабря было проведено несколько проверок ООО «Транс-Сервис» и транспортных средств, осуществлявших перевозки на закрепленных за ним маршрутах (4, 8 и 9 декабря провела проверку межведомственная рабочая группа комиссии при Правительстве

Саратовской области по обеспечению безопасности дорожного движения, 11 декабря — отделение ГИБДД УВД Ленинского района г. Саратова, отделение ГИБДД УВД Заводского района г. Саратова совместно с прокуратурой Заводского района г. Саратова). В ходе этих проверок было выявлено значительное число нарушений (по словам Буркина, на возглавляемую им организацию за год пришлось 50 % нарушений, совершенных всеми транспортными предприятиями г. Саратова, вместе взятыми).

Буркин расценил проверки как вымогательство взятки и 10 декабря 2008 г. сообщил Исаеву, что согласен передать деньги за декабрь 2008 г. и январь 2009 г., то есть 240 тыс. руб.

12 декабря 2008 г. он обратился в Управление по борьбе с экономическими преступлениями ГУВД по Саратовской

области с заявлением о привлечении Исаева и Галушко к уголовной ответственности. Затем ему были выданы 240 тыс. руб., которые он передал Исаеву. Задержанный при передаче денег Исаев сообщил, что должен отдать их другому посреднику — Ерицяну, доверенному лицу Галушко. 13 декабря по предложению сотрудников оперативных подразделений ГУВД по Саратовской области Ерицяна согласился участвовать в проведении следственного эксперимента.

В тот же день, 13 декабря, чиновник был задержан в своем кабинете после того, как Ерицяна оставил у него помеченные деньги — 200 тыс. руб., полученные им от оперативных сотрудников (40 тыс. он якобы оставил себе в качестве вознаграждения по предварительной договоренности с Галушко).

Галушко было предъявлено обвинение в том, что он вымогал и получил взятку в размере 240 тыс. руб. от директора ООО «Транс-Сервис» Буркина через посредников Исаева и Ерицяна за заключение договора между ООО «Транс-Сервис» и МУ «Транспортное управление» об оказании транспортных услуг и за выдачу маршрутных листов.

В качестве доказательств были представлены расшифровки записей телефонных переговоров, видеозапись передачи денег и свидетельские показания посредников. На следствии Исаев и Ерицяна полностью подтверждали версию обвинения, однако в суде Ерицяна отказался от своих показаний и заявил, что к оперативному эксперименту его принудили.

Утром — стулья, вечером — деньги?

Анализируя версию обвинения, защитник заставил присяжных задуматься о том, насколько она логична, подкреплена ли достоверными доказательствами.

Первый вопрос, на который должны ответить присяжные: имело ли место деяние, в совершении которого обвиняется подсудимый? То есть доказано ли, что



Фото: Марина САМАРИ

ПРЕЦЕДЕНТ

9

Галушко вымогал и получил взятку за заключение договора и выдачу маршрутных листов?

Взятка — это получение должностным лицом лично или через посредника денег, ценных бумаг, иного имущества или выгод имущественного характера за действия (бездействие) в пользу взяткодателя или представляемых им лиц, если такие действия (бездействие) входят в служебные полномочия должностного лица либо оно в силу должностного положения может способствовать таким действиям (бездействию) (ч. 1 ст. 290 УК РФ).

Договор был заключен 1 декабря, в тот же день выданы маршрутные листы. В обвинительном заключении указано, что после этого Буркин, не имевший намерения давать взятку, не передал Исаеву деньги и прекратил переговоры об их передаче. Поэтому факт, что 13 декабря якобы были переданы деньги именно за заключение договора и выдачу маршрутных листов, нельзя считать доказанным: Галушко выполнил эти действия значительно раньше.

Тогда за какие же действия он якобы получил взятку? Как утверждает обвинение, Буркин согласился передать деньги только после проведения проверки. Отсюда следует, что взятка предназначалась для того, чтобы Галушко прекратил инициировать проверки ООО «Транс-Сервис», хотя в обвинительном заключении это не отражено.

Таким образом, факт, что он получил взятку за заключение договора и выдачу маршрутных листов, не доказан.

Доводы обвинения о вымогательстве также не обоснованы. Вымогательство взятки — это незаконные действия, направленные на то, чтобы поставить потерпевшего в такие условия, когда он будет вынужден дать взятку.

Обвинение интерпретировало ситуацию так, будто бы Галушко использовал такой способ вымогательства, как инициирование проверок. Однако никаких доказательств того, что Галушко мог инициировать эти проверки, обвинение не представило — не был допрошен ни один из проводивших проверки сотрудников ГИБДД и прокуратуры. Кроме того, проверки проводились в соответствии с планом (Н.П. Ведищев представил суду данные контролирующих органов о том, что ООО «Транс-Сервис» было включено в план проверок на 2008 г.).

Следовательно, связь проведения проверок с каким-либо незаконными действиями Галушко не доказана.

По версии обвинения, вымогательство заключалось также в том, что Галушко умышленно затягивал подписание договора и выдачу маршрутных листов. В действительности, как пояснил защитник, на подготовку и подписание документов у сторон был только один день — 28 ноября (27 ноября Галушко еще не был уполномочен подписывать договоры и выдавать маршрутные листы, а 29 и 30 ноября приходились на выходные дни). Таким образом, договор был подписан и маршрутные листы выданы своевременно.

Нахождение денег – еще не взятка

Адвокат настаивал на том, что действия оперативных сотрудников носили провокационный характер. Он обратил внимание суда на размер суммы, которую Буркин через посредников якобы передал Галушко, — 200 тыс. руб.: «Вот Буркин передал 240 тыс. руб., как он утверждает. Согласно обвинению, Галушко вымогал 240 тыс. руб. Получил? Нет. Почему? Кто решал вопрос, сколько дать? Работники милиции. Вот пока у нас

работники милиции будут решать, сколько давать, кому давать, через кого давать и так далее, это будет провокация».

На провокационный характер действий оперативных сотрудников указывало и то обстоятельство, что свидетель Ерицян в суде отказался от показаний, данных им на следствии. Он отрицал, что передал взятку Галушко, и заявил, что на него оказывали давление.

По мнению адвоката, видеозапись оперативного эксперимента также не подтверждает факт передачи взятки. А сами его участники заявили, что при встрече обсуждали аренду одной из автобаз.

Таким образом, доказательств, однозначно подтверждающих факт получения Галушко взятки, обвинение не представило.

Одного только факта, что в кабинете Галушко были найдены помеченные деньги, недостаточно — должен быть доказан умысел на совершение преступления. В обвинительном заключении указано, что у Галушко возник «умысел на получение денежных средств от представителей организаций, осуществляющих перевозки пассажиров и багажа в г. Саратове, за совершение в их пользу действий, входящих в его служебные полномочия», но никаких доказательств не представлено.

Таким образом, по первому вопросу не доказано: за что давались деньги; размер суммы; умысел в получении взятки.

Хоть полпроцента сомнения

Второй вопрос: доказано ли, что деяние совершил именно подсудимый? Обвинение утверждает, что в цепи четыре звена: Буркин, Исаев, Ерицян, Галушко. Однако основной свидетель обвинения — Буркин ни разу не заявил, что Галушко лично у него вымогал деньги, — он заявлял о том, что Галушко вымогал их через посредников. Исаев не был знаком с Галушко и утверждал, что не знал, для чего предназначались деньги, которые он должен был передать Ерицяну. Ни при переговорах в кабинете Галушко, ни в телефонных разговорах, записи которых были представлены в качестве доказательства обвинения, фамилия Галушко ни разу не была названа. Кроме того, заключения экспертов, определявших принадлежность голосов на записях, носят вероятностный характер. Следовательно, по мнению защитника, нельзя считать доказанным то обстоятельство, что деяние совершил именно Галушко.

Фото: «АГ»



тяжкий грех, чем безнаказанное преступление, совершится, если будет вынесен обвинительный вердикт в отношении невиновного. Когда вы на 120 процентов уверены — говорите “да”. Если есть хоть полпроцента сомнений — говорите “нет”».

Антишоковое средство

Государственный обвинитель, после выступления защитника в прениях находившаяся, по ее собственному выражению, в «юридически шоковом состоянии», направила в Верховный Суд РФ кассационное представление, в котором поставила вопрос об отмене приговора и направлении дела на новое рассмотрение.

Н.С. Рубанова указала, в частности, что на протяжении всего судебного разбирательства сторона защиты оказывала незаконное воздействие на присяжных заседателей: адвокат заявлял, что в отношении Галушко была совершена провокация взятки, ставил под сомнение допустимость показаний свидетелей обвинения Ерицяна и Исаева, до окончания судебного следствия комментировал прослушанные видеозаписи и просмотренные видеозаписи, утверждая, что ими не зафиксированы разговоры о вымогательстве денег у Буркина и факт передачи денег.

Обвинитель также утверждала, что в ходе судебного разбирательства было ограничено ее право на представление доказательств в том порядке, который был необходим для поддержания обвинения (в частности, по ходатайству адвоката председательствующий запретил ей до допроса свидетеля Ерицяна и подсудимого Галушко оглашать документы, в которых упоминались их фамилии).

■ ■ ■

«Очень красиво говорилось о том, как надо бороться с коррупцией, и о том, что ни одно преступление не должно оставаться без наказания. Но еще более тяжкий грех, чем безнаказанное преступление, совершится, если будет вынесен обвинительный вердикт в отношении невиновного. Когда вы на 120 процентов уверены — говорите “да”. Если есть хоть полпроцента сомнений — говорите “нет”»

Отсюда следует ответ на третий вопрос — виновен ли подсудимый в совершении инкриминируемого ему деяния: если не доказано, что деяние имело место и что это деяние совершил подсудимый, то он не может быть виновен.

«Очень красиво говорилось о том, — сказал в заключение адвокат, — как надо бороться с коррупцией, и о том, что ни одно преступление не должно оставаться без наказания. Но еще более

Кроме того, при произнесении напутственного слова председательствующий якобы нарушил принцип объективности и беспристрастности, поскольку в полном объеме привел показания Ерицяна, в том числе об оказании на него психологического воздействия, и возложил на присяжных заседателей не входящую в их компетенцию задачу самим определять допустимость показаний этого свидетеля.

Однако Верховный Суд РФ не удовлетворил представление Н.С. Рубановой. В кассационном определении от 28 января 2010 г. по делу № 32-009-65сп ВС РФ указал, что нарушений уголовно-процессуального закона, которые в силу ч. 2 ст. 385 УПК РФ влекли бы отмену оправдательного приговора, постановленного на основании оправдательного вердикта присяжных, допущено не было.

Доводы кассационного представления о том, что государственный обвинитель была ограничена председательствующим в представлении доказательств, являются необоснованными. Все доказательства, которые она хотела представить присяжным, были исследованы в судебном заседании.

Необоснованными являются также ее доводы о том, что в ходе всего судебного разбирательства сторона защиты оказывала незаконное воздействие на присяжных заседателей. Заявление о провокации взятки к такого рода воздействию отнесено быть не может, поскольку отражает суть позиции защиты по делу. Никаких данных о том, что адвокат ставил под сомнение допустимость показаний свидетелей Ерицяна и Исаева, протокол судебного заседания не содержит, и в кассационном представлении также не приведено аргументов в подтверждение этого довода.

Что касается комментариев адвоката, сделанных им после прослушивания аудиозаписей и просмотра видеозаписей, то государственный обвинитель не только не возражала против таких действий адвоката, но и сама после прослушивания аудиозаписи разговоров Ерицяна и Галушко от 13 декабря 2008 г. комментировала эту запись. К тому же в своих комментариях адвокат, вопреки утверждениям государственного обвинителя в кассационном представлении, не искажал содержание исследованных аудио- и видеозаписей.

Необоснованными являются и доводы кассационного представления о нарушении председательствующим принципа объективности и беспристрастности при произнесении напутственного слова, поскольку возражений по этим мотивам государственный обвинитель не заявила.

■ ■ ■

В любой ситуации адвокат должен бороться до конца, используя все свои знания, силы и талант, — вот в чем, по мнению Николая Павловича Ведищева, состоит главное значение этого дела. В какие бы сложные обстоятельства ни был поставлен защитник, у него есть шанс добиться поставленной цели, если он работает профессионально.

АГ

Мария ПЕТЕЛИНА,
заместитель главного редактора «АГ»

ДВАЖДЫ ПРОДАННАЯ КВАРТИРА

У физических и юридических лиц отсутствуют государственные гарантии при совершении сделок купли-продажи недвижимости

Одной из основных проблем учреждений юстиции по регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним является определение пределов проверки законности сделок с недвижимостью и перечня документов, необходимых для государственной регистрации сделок и прав на их основании.

В Федеральном законе № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» (далее — Закон о государственной регистрации) существуют понятия «правовая экспертиза» и «сомнения в наличии оснований для государственной регистрации», предусматривающие субъективный фактор в процедуре регистрации. Предусмотрено, что учреждения юстиции осуществляют проверку законности сделок с недвижимостью независимо от того, влечет ли несоответствие закону ничтожность сделки или допускает ее оспоримость. В основном это проверка право- и дееспособности сторон, наличия необходимых полномочий представителей, соблюдения формы договора и наличия в нем существенных условий договора, принадлежности имущества лицу, отсутствия ограничений (обременения) прав лица, распоряжающегося недвижимостью и пр.

Обычно жалоб и претензий к проверке учреждением юстиции законности сделок не возникает, изредка бывают орфографические ошибки в выдаваемых свидетельствах, но эта оплошность быстро исправима.

Но иногда вследствие особенностей работы учреждения юстиции могут возникнуть серьезные проблемы.

Продажа по заниженной стоимости

Покупатель двухкомнатной квартиры В.В. Иванов и продавец (собственник) этой квартиры С.С. Попов зарегистрировали сделку купли-продажи этой квартиры в Регистрационной палате нашего города. Сославшись на Гражданский кодекс РФ, продавец, попросил предоставить ему прописанные в договоре 14 дней для переезда и вывоза своих личных вещей в другое место проживания, и покупатель не отказал ему в этой просьбе. На самом же деле предприимчивый продавец в это время показывает уже проданную

■ **Евгения КОРОВИНА,**
адвокат коллегии
адвокатов «Прове»
(Самарская область)

квартиру следующим покупателем по заниженной стоимости (что является верным признаком сомнительной сделки), успешно заключает второй договор купли-продажи с обманутым добросовестным покупателем, а впоследствии регистрирует эту сделку в той же регистрационной палате.

Временной зазор для мошенников

Эта проблема произошла из-за несовершенства законодательства в области государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним. Согласно Закону о государственной регистрации продавец, выставивший свою квартиру на продажу, должен показать покупателю свои правоустанавливающие документы на квартиру, а также выписку из Единого государственного реестра прав, подтверждающую отсутствие ограничений, обременений права на данный объект недвижимости на момент совершения сделки. Согласно ст. 7 этого закона государственная регистрация прав носит открытый характер, а это означает, что любое заинтересованное лицо может в установленном порядке получить выписку из ЕГРП, содержащую описание того или иного объекта недвижимости, сведения о зарегистрированных правах на него, об ограничениях (обременениях) этих прав.

Однако выписка содержит информацию на день ее выдачи учреждением юстиции продавцу. А изменения вносятся работниками учреждения юстиции в ЕГРП в срок до месяца с момента подачи сторонами сделки документов на регистрацию. В течение этого времени продавец, преследующий мошеннические цели, может вновь обратиться в учреждение юстиции за выпиской, в которой будет отсутствовать достоверная информация о принадлежащих ему правах на данный объект недвижимости.

С выданной выпиской он может обратиться для продажи принадлежащего ему объекта в нотариальную контору, где он успешно еще раз «продает» свою квартиру и получит деньги от покупателя.



Должностные лица не проверяют «чистоту» сделки

Законодатель в Федеральном законе от 9 июня 2003 г. № 69-ФЗ, вносящем изменения и дополнения в Закон о государственной регистрации, попытался обеспечить гарантии защиты прав и законных интересов участников оборота недвижимости от злоупотреблений и мошенничеств в этой сфере, но, как выясняется на практике, к сожалению, действующее в России законодательство не направлено на защиту прав добросовестных приобретателей недвижимого имущества.

Гражданский кодекс предусматривает основания, по которым впоследствии может быть утрачено право собственности у добросовестных приобретателей жилья, такие как дефект и порок сделки, которые порой невозможно выявить на этапе ее подготовки и оформления, что впоследствии сказывается на обманутых покупателях. В этом случае учреждение юстиции не несет никакой ответственности за дальнейшие последствия, ведь считается, что регистратор работает только с документами, а не с людьми и не может оценить истинные намерения участников сделки. Тем более он не может и не обязан проверять все обстоятельства, связанные с возникновением и переходами права собственности в отношении конкретной квартиры, а история квартиры порой насчитывает десятки таких переходов.

Что касается нотариуса, то, если он участвует в совершении сделки, он работает с документами и с людьми, а также устанавливает личность и дееспособность каждого визуально, не прибегая к экспертизам, а при удостоверении договора купли-продажи нотариус про-

веряет законность только последней сделки и, как правило, не интересуется историей квартиры.

Недействующие государственные гарантии

Решение данных проблем содержится в регулировании правоприменительной практики, исключающем нарушения прав и законных интересов физических лиц, участвующих при совершении сделок, а также практики изменения системы выдачи выписок и внесений в записей в ЕГРП, например внесение изменений в ЕГРП в более короткие сроки — желательно в день совершения сделки, тем более что при современных технологиях учреждения юстиции могут это сделать.

Я хочу посоветовать гражданам, желающим приобрести квартиру, никогда не спешить с заключением сделки купли-продажи. Даже если есть риск упустить квартиру по заниженной цене, необходимо подумать, что желание заключить «выгодную» сделку может заглушить внутренний голос, подсказывающий, где бывает дешевый сыр. При сомнениях в «чистоте сделки» необходимо обращаться к юристам и адвокатам, которые окажут качественную юридическую помощь, а также помогут в сопровождении данной сделки.

Считаю, что процессы, связанные с оборотом недвижимости должны проходить как можно цивилизованнее. Для этого охрану прав и законных интересов граждан и юридических лиц должно брать на себя государство, и оно должно эффективно ее осуществлять.

Очень важную роль должна была сыграть поправка к Закону о государственной регистрации, касающаяся вопроса разовой компенсации за счет казны Российской Федерации при утере права собственности, в том числе добросовестным приобретателям. Закон действительно, как видно из его текста, дает право добросовестным приобретателям на разовую компенсацию за счет казны государства, сумма которой не должна превышать 1 млн рублей. Но в реальности данный закон не решает проблемы: он не содержит описания конкретных условий, размера компенсации, да и вряд ли размер компенсации, предлагаемая нашим государством, покроет все убытки от потери квартиры. Данная проблема актуальна, поскольку до настоящего момента Правительством РФ не предусмотрен порядок выплаты, а согласно письму Министерства финансов РФ от 23 апреля 2008 г. порядок выплаты Российской Федерацией компенсации должен был установлен Правительством РФ. Это значит, что Министерство финансов лишено возможности решить вопрос о выплате и размере компенсации добросовестным приобретателям, утратившим права собственности на недвижимое имущество.

В связи с этим можно сделать вывод, что при совершении сделок с недвижимостью в настоящее время государственные гарантии отсутствуют. На сегодняшний день положение добросовестных приобретателей жилья на рынке недвижимости можно описать русской пословицей «Спасение утопающего — дело рук самого утопающего».

Нужно запомнить, что покупку необходимо проводить по реальной стоимости объекта, а также по возможности страховать риск утраты объекта в страховой организации, вместе с тем хочу заметить, что, прежде чем решать юридически значимые вопросы, лучше обратиться к грамотным специалистам, не жалея малозначительной суммы за их консультацию, которая позволит избежать проблем впоследствии. **АГ**

ПЛОХОЙ ПОВОД ДЛЯ ЗАЩИТЫ ЧЕСТИ

В подборке ««АГ» предупреждает!» («АГ» № 4 (15–28 февраля)) был частично процитирован материал статьи «Адвокат наркодьявола», опубликованной в газете «Вечерняя Уфа» (10 февраля 2010).

Речь шла о задержании адвоката, которая пришла к своим подзащитным — молодым людям, находившимся в СИЗО за хранение и сбыт наркотиков. В ходе досмотра у нее обнаружили 60 доз героина. Наркотик был расфасован в три свертка, которые находились в сотовых телефонах и личных вещах женщины. До начала работы в адвокатуре дама проходила службу в должности следователя в одном из УВД Уфы, однако после ряда совершенных ею правонарушений ее уволили. «Каким обра-

зом женщина попала в адвокаты после столь неудачной карьеры в милиции, остается загадкой», — говорится в заметке. Именно эта фраза заставила президента Адвокатской палаты Республики Башкортостан обратиться с письмом в редакцию с просьбой вернуться к напечатанному. По мнению руководства АП РБ, информация, содержащаяся в материале, «вызывает сомнение в компетентности органов Адвокатской палаты РБ, создает впечатление об их безответственном отношении к вопросам подбора кадров» и бросает тень на все адвокатское сообщество Башкортостана. «Как показывает практика, сообщается в письме, из 20–25 юристов, ежемесячно претендующих на статус адвоката, половина не выдерживает квалификационного экзамена». Редакция «АГ» заверяет уважаемого президента Адвокатской палаты РБ, что не преследовала цели поставить под сомнение

компетентность и профессионализм органов самоуправления Адвокатской палаты. Нужно признать, что факты нарушений закона адвокатами встречаются и в других палатах, где к приему в сообщество относятся самым взыскательным образом. Связывать их исключительно с недоработкой органов, принимающих квалификационные экзамены и осуществляющих прием в адвокатуру, по меньшей мере неэтично. Ведь вопрос автора, каким образом женщина стала адвокатом, можно в равной степени адресовать и представителям трех ветвей власти, представленных в квалификационной комиссии. Публикуя указанный материал, редакция руководствовалась единственным мотивом — предостеречь других коллег от попыток обойти закон. Ведь подобные факты наносят авторитету адвокатуры гораздо больший ущерб, чем даже пристрастные публикации в прессе. 



ПО «ЧУТЬ-ЧУТЬ» НАРУШИЛИ ЗАКОН

В «АГ» № 6 (071) опубликована статья «Ничего, кроме правды», в которой рассказано о том, как Дмитрия Тихонова, обвинявшегося в убийстве Варужана Д., освободили из-под стражи в зале суда после опроса на детекторе лжи, проведенного экспертом Игорем Нестеренко. В связи с этой публикацией адвокат Дмитрия Тихонова прислал в редакцию «АГ» письмо.

Адвокат, который защищал Тихонова. Очень коротко. По совокупности преступлений Тихонов был осужден не на 8, а на 14 лет. Ирина осуждена не за убийство Варужана, а за кражу его автомобиля. Автомобиль перегонял не Тихонов, а два сотрудника милиции. Тело Варужана и его автомобиль по настоящее время не найдены. В деле не было ни одного допустимого доказательства виновности Тихонова, но понадобилось около трех лет, чтобы хоть кто-то прочитал жалобы и перестал отвечать отписками. Об этом деле неоднократно писали газеты, было несколько передач по ТВ. Все «раскручивали» новую экспертизу чуть ли не как панацею от судебных ошибок. Помню в свое время так же «раскручивали» одорологическую экспертизу и экспертизу по микрочастицам, потому что какие-то начальники по ним защитили диссертации. То есть в кри-

миналистике тоже есть мода, и это плохо. История о том, как Тихонова «запихивали в тюрьму», как заставляли писать «чистосердечное признание» и рисовать схему захоронения трупа, как для этого использовались уголовники — сокамерники Тихонова и как фальсифицировались «доказательства», почему-то никого не заинтересовала. Страшно в этом деле то, что нет одного злодея, который невинного человека утек в тюрьму на 14 лет, просто все участники данного дела: опера, следователи, прокуроры, судьи — по «чуть-чуть» нарушили закон. Уверен, когда суд назначал данную экспертизу, он надеялся получить хоть какое-то доказательство виновности Тихонова. Хочется поблагодарить эксперта Игоря Нестеренко за порядочность, добросовестную работу и компетентность. **Гурам КВИКВИНИЯ,**
адвокат

УРОК ДЛЯ НАЧИНАЮЩИХ

ЭКСПРЕСС-ОПРОС

Какие ошибки чаще всего допускают адвокаты по уголовным делам в начале профессиональной карьеры?

«АГ» совместно с журналом «Уголовный процесс» проводят экспресс-опрос с целью помочь молодым адвокатам, которые делают пока только первые шаги в качестве защитников. Заполнив приведенную ниже анкету, вы сможете подготовить рекомендации, которые, несомненно, пойдут на пользу и молодым адвокатам и их подзащитным.



Отметьте ошибки, которые вы совершали в начале профессиональной деятельности

☐

1. Ведение большого количества дел (из страха остаться без работы).

☐

2. Убежденность в том, что суд справедливо разрешит дело.

☐

3. «Соглашательство» со следователем.

☐

4. Неправильное определение объема предстоящей работы.

☐

5. Излишне тщательное обжалование каждого недочета следствия.

☐

6. Чрезмерное доверие к подзащитному.

☐

7. Эмоциональное отношение к делу.

☐

8. Страх перед следователем.

☐

9. Излишняя уверенность в собственных знаниях и опыте.

Заполнить анкету вы можете на нашем сайте: www.advgazeta.ru.
Вы можете также прислать заполненную анкету по адресу:
119002, г. Москва, пер. Сивцев Вражек, д. 43, редакция «Новой адвокатской газеты».
Если же вы захотите дополнить перечень ошибок или прислать в редакцию комментарий, основанный на собственном опыте, отправьте сообщение по адресу: advgazeta@mail.ru.

ПОМОЩЬ И ПРОСВЕЩЕНИЕ

Пока правительство Татарстана разрабатывает проекты о бесплатной помощи, адвокаты оказывают ее безвозмездно



Коллегия адвокатов РТ поддержала начинание новосибирского адвоката Алексея Шилина, связанное с оказанием бесплатной юридической помощи воинам-афганцам в связи с 20-летием вывода советских войск из Афганистана и 65-летием Победы в Великой Отечественной войне.

Президиум коллегии адвокатов Республики Татарстан 26 марта 2008 г. принял постановление об оказании всем гражданам республики бесплатной юридической помощи в форме устных советов и обещал заведующих филиалами установить дни и часы приема граждан и оповестить об этом население через средства массовой информации.

Еще до принятия этого постановления адвокаты филиала № 1 г. Набережные Челны принимали граждан один раз в неделю с 9.00 до 12.00 и давали бесплатные юридические консультации по всем вопросам.

Адвокат Центрального филиала г. Казани Коллегии адвокатов РТ Г.Ф. Садриева в течение пяти лет бесплатно дежурила в Общественной приемной Главного федерального инспектора по РТ.

В преддверии выборов в Государственную Думу РФ адвокаты РТ активно участвовали в деятельности центров социально-правовой поддержки и просвещения граждан, оказывая бесплатную правовую помощь. Организация этой работы среди адвокатов была поручена вице-президенту Адвокатской палаты РТ А.Ю. Сафровой. 15 февраля 2008 г. ей было вручено благодарственное письмо А.В. Коновалова — в то время полномочного представителя Президента РФ по Приволжскому округу — «За большую самоотдачу и ответственность».

Адвокатская палата РТ обратилась ко всем адвокатским образованиям республики с призывом поддержать инициативу коллегии адвокатов Республики Татарстан об оказании гражданам, в том числе не указанным в ст. 26 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», бесплатной юридической помощи. Отрадно видеть, что некоторые из них оказывают такую помощь.

Однако лидером этого движения по-прежнему остается Коллегия адвокатов Республики Татарстан. Адвокаты филиала КА РТ «Центральный» г. Набережные Челны, заключив договор с администрацией пансионата для ветеранов Великой Отечественной войны и пенсионеров, дважды в месяц выезжают туда для дачи консультаций по вопросам оформления наследства, оформления и перерасчета пенсий и др. Адвокаты этого же филиала заключили договор с руководителем органа местного самоуправления Тукаевского района г. Набережные Челны об оказании бесплатной юридической помощи пенсионерам этого района, поскольку далеко не каждый житель этого района имеет возможность добраться до города для получения квалифицированной юридической помощи.

Адвокат филиала Коллегии адвокатов РТ № 2 г. Набережные Челны Брылякова Галина Ивановна, ветеран адвокатуры, обслуживает бесплатно общество слепых. Она проводит активную работу по консультированию незрячих людей, читает им лекции на правовые темы, проводит беседы, оказывает юридическую помощь и руководству общества, составляет деловые бумаги. Адвокату Г.И. Брыляковой присвоено почетное звание «Заслуженный работник Всероссийского общества слепых».

Адвокат Д.Х. Аухадеева, работающая в Набережно-Челнинском филиале № 1 Коллегии адвокатов РТ, бесплатно консультирует население, обращающееся в общественную приемную депутата О. Морозова.

Адвокаты Нижнекамского филиала № 1 постоянно дежурят в общественной

приемной полномочного представителя Президента РФ в Приволжском федеральном округе, расположенной в этом городе.

Со стороны руководителя общественной приемной в адрес заведующего Нижнекамским филиалом неоднократно направлялись благодарственные письма.

Адвокаты филиала коллегии адвокатов РТ г. Заинска бесплатно дежурят в общественной приемной администрации города. На Новый Год адвокаты данного филиала И.У. Шаламберидзе и Р. Мингазов устроили праздник с подарками детям Центра социального обслуживания населения «Радость». Об этом мероприятии рассказывалось в газете «Новый Зай». Но не это главное. Главное, что этот праздник подарил радость тем ребятам, детство которых далеко не безоблачно.

Адвокаты Елабужского филиала коллегии адвокатов РТ, который возглавляет Р.С. Салихов, сотрудничают с местной газетой «Вечер Елабуги», на страницах которой в рубрике «Закон и право» отвечают на вопросы граждан, также они читают лекции на правовые темы в кино-театре «Иллюзион». Совместно с общественной приемной елабужского отделения партии «Единая Россия» адвокат Равиль Салихов безвозмездно проводит обучение будущих предпринимателей коммерческому праву.

18 февраля 2010 г. состоялось заседание Координационного совета при Управлении Министерства юстиции РФ по Республике Татарстан, посвященное состоянию и мерам по усилению эффективности оказания бесплатной юридической помощи в Республике Татарстан. В заседании участвовали министр юстиции РТ М.М. Курманов, Федеральный инспектор по РТ Д.В. Шогин, начальник Правового управления Аппарата Кабинета министров РТ Р.Ф. Гафиятуллин, президент Адвокатской палаты РТ А.М. Дмитриевская, президент Нотариальной палаты РТ О.И. Гришина, председатель Общественной палаты РТ И.К. Хайруллин, другие представители государственной власти и высших учебных заведений республики. **АГ**

22 марта 2010 г. Президент РТ М.Ш. Шаймиев подписал Указ «О мерах по развитию системы оказания юридической помощи и правового просвещения населения в Республике Татарстан».

Этим указом Кабинету министров РТ предписано:

- рассмотреть вопрос создания и развития системы оказания юридической помощи населению, в том числе бесплатной, и правового просвещения граждан в Республике Татарстан, обеспечив организацию взаимодействия и оценки соответствующей деятельности органов исполнительной власти Республики Татарстан;

- разработать и внести на рассмотрение Государственного Совета Республики Татарстан проект закона Республики Татарстан «Об оказании бесплатной юридической помощи гражданам в Республике Татарстан»;

- организовать развитие в Республике Татарстан форм государственно-общественного взаимодействия в сфере оказания юридической помощи населению, в том числе бесплатной, и правового просвещения граждан посредством привлечения к данной работе негосударственных организаций, в том числе образовательных учреждений и общественных объединений;

- в срок до 1 июля 2010 г. разработать и представить на утверждение Президенту Республики Татарстан проект республиканской программы оказания юридической помощи населению, в том числе бесплатной, и правового просвещения граждан в Республике Татарстан.

Данным проектом должно быть предусмотрено:

- оказание бесплатной юридической помощи социально незащищенным, малоимущим категориям граждан и гражданам, находящимся в трудной жизненной ситуации, с использованием имеющихся кадровых и информационно-коммуникационных ресурсов министерств и ведомств Республики Татарстан, а также возможностей профессиональных объединений юристов, общественных организаций, средств массовой информации;

- создание при образовательных учреждениях высшего профессионального образования, осуществляющих подготовку юридических кадров в Республике Татарстан, правовых клиник для формирования у обучающихся навыков правового информирования и консультирования граждан, а также в целях организации прохождения практики под руководством преподавательского состава данных учреждений;

- организация деятельности консультационных групп по правовой тематике, сформированных за счет привлечения специалистов министерств и ведомств РТ, преподавателей юридических факультетов образовательных учреждений высшего профессионального образования, осуществляющих подготовку юридических кадров в Республике Татарстан, адвокатов, нотариусов, представителей общественных объединений, с выездом указанных групп в трудовые коллективы на предприятия, в организации и учреждения;
- выделение средств бюджета РТ на реализацию мероприятий программы, а также разработку механизма их финансирования.

Также указом от 22 марта 2010 г. Государственному Совету РТ, Общественной палате РТ рекомендовано принять активное участие в разработке проекта закона РТ «Об оказании бесплатной юридической помощи гражданам в Республике Татарстан».



Фото: Ассоциация юристов России

АЮР НАМЕРЕНА СОТРУДНИЧАТЬ С АДВОКАТАМИ

На совещании региональных отделений АЮР рассматривались вопросы организации центров правовой помощи населению

Во Всероссийском совещании региональных отделений Ассоциации юристов России, состоявшемся 29 марта, участвовали Председатель АЮР П.В. Крашенинников, председатель Правления АЮР И.Е. Манылов, председатель Комиссии по юридическим стандартам АЮР А.Г. Кучерена, председатели и члены советов региональных отделений Ассоциации, а также лица, осуществляющие координацию бесплатной юридической помощи. Обсуждались основные направления деятельности АЮР и ее региональных отделений в 2010 г.



Павел Крашенинников

Одним из главных направлений работы Ассоциации П.В. Крашенинников назвал оказание населению юридической помощи бесплатно. К настоящему времени в 42 субъектах РФ создано 325 консультационных центров. В течение 2009 г. их сотрудники и консультанты оказали юридическую помощь более чем 43 тыс. граждан.

Бесплатная юридическая помощь предоставляется физическим лицам, относящимся к слаботзащищенным слоям населения, — ветеранам Великой Отечественной войны, пенсионерам, инвалидам, безработным, работникам бюджетной сферы, несовершеннолетним, студентам, военнослужащим, иностранным гражда-

нам и лицам без гражданства. Помощь может быть оказана как в форме устных консультаций и письменных заключений, так и с использованием средств сети Интернет и электронной почты (в том числе в режиме on-line).

А.Г. Кучерена рассказал о программе создания общероссийской и региональной сетей общественных приемных и центров правовой помощи. В 2010 г. этой программе уделяется особое внимание. В организации и координации деятельности приемных и центров будут участвовать региональные отделения Ассоциации. Сейчас действуют 60 региональных отделений АЮР, а к концу года предполагается завершить процесс регионального строительства — открыть отделения во всех субъектах Федерации. В каждом субъекте РФ будут действовать общественные приемные, а в муниципальных образованиях — центры бесплатной правовой помощи.

Оказываемая в рамках этой программы членами АЮР юридическая помощь должна включать в себя правовое просвещение, правовое информирование и правовое консультирование — представительство в гражданском и уголовном судопроизводстве не предусматривается.

Комиссия по юридическим стандартам АЮР разработала проекты документов, которые будут регламентировать деятельность общественных приемных и центров оказания бесплатной юридической помощи. Это положение «О сети общественных приемных Ассоциации юристов России», Стандарты деятельности общественных приемных Ассоциации

юристов России, типовые положения «О региональной общественной приемной Ассоциации юристов России» и «О центре правовой помощи Ассоциации юристов России».

Разработан также пакет документов, регламентирующих организацию общественной аккредитации юристов и центров правовой помощи.

Общественная аккредитация заключается в официальном признании со стороны АЮР инициативы (социальной ответственности) и компетентности представителей юридической профессии, оказывающих бесплатную юридическую помощь гражданам и участвующих в реализации программы правового просвещения граждан в сети приемных АЮР.

Эти документы станут основой системы мер по проверке соответствия общественных приемных и центров правовой помощи организационному стандарту и стандарту оказания правовой помощи, а также по проверке полноты, своевременности, квалифицированности предоставления правовой помощи и ее результативности.

Для повышения квалификации сотрудников общественных приемных и центров правовой помощи, а также консультантов будут проводиться теоретические и практические занятия,



Анатолий Кучерена

тренинги, региональные и общероссийские семинары.

Ассоциация намерена в рамках программы оказания правовой помощи сотрудничать с адвокатурой и нотариатом (эти сообщества являются коллективными членами АЮР), а также студенческими юридическими клиниками (с февраля 2010 г. введен институт кандидата в члены АЮР: кандидатами могут становиться студенты старших курсов юридических факультетов).

Как отметил П.В. Крашенинников, данная программа полностью согласуется с подготовленным Министерством юстиции РФ законопроектом «О системе бесплатной юридической помощи в Российской Федерации». АЮР ставит своей задачей занять в создаваемой системе ведущее положение.

АГ

Наш корр.



Итоги обсуждения комментирует Алексей Галоганов, вице-президент ФПА РФ, президент АП г. Москвы, председатель Московского областного отделения АЮР:

— Тот вариант законопроекта о бесплатной юридической помощи, который внесен Минюстом России в Правительство РФ, существенно отличается от первоначального. При работе над ним были учтены все замечания Ассоциации юристов России и Федеральной палаты адвокатов РФ. Суть его состоит в том, что бесплатную юридическую помощь должны предоставлять профессионалы, в том числе адвокаты, к ее оказанию привлекаются также и юридические клиники, и общественные организации, в частности АЮР. Законопроектом предусматривается создание центров оказания бесплатной помощи, и в них определенная роль будет отведена Ассоциации. Но пока не решен вопрос о том, кто и как будет оплачивать работу членов Ассоциации по оказанию помощи. В Московской области мы будем создавать центры оказания бесплатной помощи в каждом районе на базе адвокатских образований. Мы объединим вокруг них всех юристов, которые хотят участвовать в этой программе.

Фото: «АГ»

ЭСТЕТИЧЕСКАЯ КОНЦЕПЦИЯ ПРАВОВОГО ГОСУДАРСТВА

15 апреля 1935 г. 21 государство Америки подписало Пакт Рериха

По мысли Николая Рериха, через национальное законодательство идеи защиты культуры от войн, вандализма, а также от «тихих погромов», пренебрежения, игнорирования, экономического унижения и остаточного (после военных расходов) финансирования должны проникать во все поры государственного аппарата и институтов гражданского общества. Этот процесс должен будет необратимо повернуть государство и общество в сторону прогресса и мира.

Николай Рерих по образованию юрист, защитивший в Петербургском университете дипломную работу на тему «Правовое положение художников в Древней Руси» в 1898 г. Начиная с первых лет XX в. он стал разрабатывать эстетическую концепцию государственности, основанную на примате вопросов развития и защиты культуры и искусства перед всеми остальными направлениями государственной деятельности.

«По всей России идет тихий, мучительный погром всего, что было красиво, благородно, культурно. Ползет бескровный, мертвящий погром, сметающий все, что было священного, подлинного... Мало знания. Мало искусства. В жизни мало тех устоев, которые единственно могут привести к золотому веку единства... Откуда же возьмется здоровая почва? Откуда придет самосознание?.. Как выйти из этого заколдованного круга?.. Не в деньгах дело; денег на Руси много... Деньги-то есть, но интереса мало, мало любви».

Н.К. Рерих. Берегите старину. 1911

Концепция духовного роста

Главное положение эстетической концепции государственности состоит в том, что первой обязанностью государства является поддержание и развитие духовной общности проживающего в нем населения, для чего необходимо бережно сохранять лучшее из имеющегося культурного наследия и поощрять развитие Культуры, духовного роста людей, в первую очередь молодежи. Духовное развитие народа должно нести в себе положительный, а не разрушительный заряд и не может быть направлено на разрушение других культур и их наиболее значительных культурных памятников.

Рерих подчеркивает базовое сходство всех религий и культур, а также их взаимопроникновение и переплетенность с древнейших времен. Развивая и пропагандируя это историческое сходство — синтез культур и религий как внутри, так и за пределами многорелигиозных и многонациональных стран, государство будет

реализовывать свою главную задачу по развитию культурного и духовного единства, что практически само по себе станет предпосылкой для благополучного и мирного развития с соответствующим позитивным экономическим эффектом и повышением уровня благосостояния. При этом большая часть получаемых государственных доходов должна быть направлена на культурное развитие, что обернется дальнейшим ростом экономического благосостояния.

«Сперва опознаем и сбережем Культуру, а затем и сами банкноты страны станут привлекательными».

Н.К. Рерих. Врата в Будущее. 1936

Пакт Рериха

Когда же после войн и революций первого двадцатилетия XX в. Н.К. Рерих убедился, что уровень развития человечества пока не позволяет надеяться на существенное снижение уровня насилия, он выдвинул идею Пакта Мира (впоследствии названного Пактом Рериха), устанавливающего принцип приоритета защиты культурных ценностей перед целями военной необходимости.

Мы считаем Пакт первым этапом в реализации рериховской идеи эстетической государственности.

Важнейшей частью Пакта была апелляция к внутреннему законодательству стран, к внедрению идеи неприкосновенности значительных произведений искусства и культурных памятников в народное общественное сознание.

Особенно важны для нас положения ст. I Пакта — о защите исторических памятников, музеев, научных, образовательных и культурных институтов как во время мира, так и во время войны и ст. II — о том, что правительства соответствующих государств согласны предпринять необходимые меры в области внутреннего законодательства для обеспечения защиты указанных в ст. I памятников и учреждений.

Этот Пакт, возможно, сейчас стоял бы на книжной полке рядом с другими замечательными произведениями великих мыслителей, если бы Н.К. Рерих не добился подписания своего Пакта в 1935 г. 21 государством Америки (примерно

40 % независимых государств того времени).

«В строгом соблюдении народами мира этого Пакта мы видим возможность широкого осуществления одного из жизненных принципов — сохранение современной цивилизации. Этот договор заключает в себе духовное значение гораздо более глубокое, нежели выражено в самом тексте».

Из речи Президента США Ф. Рузвельта при подписании Пакта Рериха 15 апреля 1935 г.

Подписание Пакта государствами Америки впоследствии оказало решающее влияние на принятие на конференции ООН и ЮНЕСКО в 1954 г. Конвенции о защите культурных ценностей в случае вооруженного конфликта (далее — Конвенция), одобренной на сегодня 123 странами (свыше 60 % независимых стран).

Правда, Конвенция подменила главный доктринальный тезис Пакта Рериха — приоритет защиты культурных ценностей по отношению к военной необходимости. Она установила как раз обратное — приоритет военной необходимости. Поэтому нужно начать в рамках международной рабочей группы разработку новой конвенции ООН, соответствующей требованиям 3-го тысячелетия. Новый текст конвенции должен базироваться на неосуществленных до настоящего времени положениях, принципах и идеях Пакта Рериха, который является, в нашем понимании, не просто международным договором первой половины XX в., а программой действий, направленной на достижение действительно мирного сосуществования стран, народов, религий и цивилизаций.

Концепция Рериха как основа доктрины правового государства

Ведущие юридические организации Запада признали очевидную недостаточность в XX в. содержания философско-правового принципа верховенства права (Rule of Law). Это проявилось в интенсивных усилиях Международной ассоциации юристов (International Bar Association) и Американской ассоциации юристов (American Bar Association) по инициированию всемирного движения за формули-

рование современного содержания верховенства права во взаимосвязи со всеми сферами жизни общества.

Континентальная Европа значительно менее активно поддерживает свою концепцию правового государства, сформулированную в общей форме в конце XVIII в., но не слишком продвинутой для того, чтобы соответствовать реалиям начала 3-го тысячелетия.

У России особая ситуация, поскольку правовое государство является здесь принципом и нормой Конституции, принятой в 1993 г., — а значит, разработка доктрины и понятия правового государства на уровне XXI столетия — это не благое пожелание, а обязанность государства и общества. Поэтому для нас осмысление идей Пакта Рериха представляет не исторический, а чисто практический интерес.

Достаточно ясно выраженная Николаем Рерихом эстетическая концепция правового государства соответствует претворению в жизнь норм Конституции России, например идея об «ответственности перед будущими поколениями, обеспечении благополучия и процветания, почитании памяти предков, передаче веры в добро и справедливость».

Должны быть отвергнуты любые разговоры о невозможности достижения идеи правового государства как государства с высокой эстетической составляющей. Нужно просто работать и конкретизировать условия становления правового государства в конституционно-правовых терминах. Разработка российской доктрины правового государства, необходимость которой определена текстом Конституции РФ, должна начаться с применения эстетической концепции государства, выдвинутой Николаем Рерихом.

Кажущаяся наивность некоторых идей Рериха ничем не отличается от такой же наивности ряда современных ему государственных деятелей, среди которых следует назвать Президента США Франклина Рузвельта, который добивался признания идей Рериха в качестве закона для всех, организовав подписание разработанного русским философом соглашения об охране культуры прямо у себя в кабинете. До Рузвельта таким же наивным был Президент США Линкольн, а до него отцы-основатели США почти в полном составе. Возможно, России сейчас более чем когда-либо не хватает наивности рериховского масштаба.

Эстетическая модель государства дает науке конституционного права и философии права необходимые подходы для начала разработки доктрины правового государства, которая, в свою очередь, должна обеспечить конституционную основу Возрождения в России и создание в ней, говоря словами Николая Рериха, «государства будущего» и «цивилизации будущего».



СТОЛП РОССИЙСКОЙ АДВОКАТУРЫ

5 апреля исполнилось 15 лет со дня основания журнала «Российский адвокат»



Фото: Виталий АПТАБАЕВ. Журнал «Российский адвокат»

Общественно-политический журнал «Российский адвокат» был основан в апреле 1995 г. как печатный орган Гильдии российских адвокатов. С 2004 г. журнал является органом Федеральной палаты адвокатов РФ. Председатель редакционного совета журнала – президент ФПА РФ Е.В. Семеняко, сопредседатель – президент Гильдии российских адвокатов Г.Б. Мирзоев.

В честь юбилея этого замечательного издания Г.Б. Мирзоев в Гильдии российских адвокатов дал торжественный прием. Предлагаем вниманию читателей «АГ» несколько блиц-интервью, которые мы взяли во время этого мероприятия.

■ **Гасан Мирзоев, президент Гильдии российских адвокатов:**

– Журнал «Российский адвокат» – мое детище. Когда в 1993 г. мы создавали Гильдию российских адвокатов, у российской адвокатуры не было своего печатного органа. «Российский адвокат» – это, по сути, возрожденное адвокатское

издание. До революции были «Адвокатские ведомости». Когда была создана Федеральная палата адвокатов, я выступил за то, чтобы журнал «Российский адвокат» продолжил свое существование в новом качестве и стал печатным органом Федеральной палаты адвокатов.

Я считаю этот журнал столпом российской адвокатуры. Он помог адвокатуре стать такой, какой она стала в лучшем смысле. Журнал уверенно и динамично идет вперед, отражая на своих страницах суть происходящих в адвокатуре изменений.

Он пользуется огромной популярностью не только у адвокатов, но и у всей юридической общности страны, потому что очень профессионально подает свежие адвокатские новости, острые дискуссии, размышления адвокатов и другие материалы. Но главное, журнал ведь еще и наше орудие, с помощью которого мы доводим свою позицию до власти имущих. Это единственный журнал, награжденный Золотой медалью им. Ф.Н. Плевако.

Конечно же, особо нужно отметить работу лидера коллектива Романа Ароновича Звягельского. Не случайно он стал вице-президентом ГРА. Он единственный неадвокат в руководстве гильдии, который имеет звание «Почетный адвокат России», также он лауреат Золотой медали им. Ф.Н. Плевако.

■ **Юрий Костанов, председатель президиума московской коллегии адвокатов «Адвокатская палата»:**

– Это в первую очередь адвокатский журнал, и большое спасибо, что он есть! В свое время я даже имел отношение к зарождению этого журнала и очень рад этому. Журнал создавался при гильдии, которая объединяла «параллельные» коллегии, а моя коллегия – одна из самых старых «параллельных» коллегий. Журнал нам помогал существовать, консолидировал наше сообщество. Издание сыграло весомую роль в становлении адвокатуры.

■ **Игорь Семенович Яртых, вице-президент Федерального союза адвокатов**

России, директор адвокатского бюро «Яртых» Московской областной коллегии адвокатов:

– В первую очередь это очень интересное научно-популярное издание. Читаю и выписываю его уже 10 лет. Особенно нравится рубрика, где рассказывается о лучших представителях профессии и их судебных делах. Также очень интересны дискуссии на острые адвокатские темы и новаторские идеи. Журнал не ангажирован, и в его материалах всегда можно найти несколько точек зрения на проблему.

■ **Андрей Тарасов, заместитель управляющего партнера адвокатского бюро «Резник, Гагарин и партнеры» Московской городской коллегии адвокатов:**

– Это журнал, на страницах которого мне всегда приятно выступать. Здесь публикуется актуальная информация о событиях в адвокатском сообществе. И благодаря политике главного редактора эта информация всегда объективна.

■ **Александр Брод, директор Московского бюро по правам человека, член Общественной палаты России:**

– Это профессиональное издание с большой историей. Материалы написаны доступным языком и в популярной форме, статьи очень яркие. На страницах журнала пропагандируется правовая культура и рассматриваются вопросы, актуальные для адвокатского сообщества, публикуются комментарии ведущих специалистов. Те, кого мы называем российской элитой, – писатели, правоведа, музыканты, художники дают оценку тем или иным фактам, выступают в качестве экспертов. Это повышает авторитет журнала. Во многом его успех обеспечен громадным опытом и профессионализмом главного редактора. Издание поддерживают очень авторитетные организации – ФПА и ГРА.

КОЛЛЕКТИВНЫЙ АДВОКАТ

Рассказывает Ромен Аронович Звягельский, главный редактор журнала «Российский адвокат»

В течение нескольких лет мы с моим заместителем В.П. Селёдкиным вели рубрику «Российский адвокат в зоне» – ездили по колониям, беседовали с заключенными и старались по мере возможности принимать участие в их судьбе.

В 1996 г. мне позвонил Н.С. Паневин – начальник колонии строгого режима, расположенной в г. Вязники Владимирской области. Узнав о том, что я помогаю заключенным, он рассказал, что в этой колонии отбывает наказание Константин Чередник, приговоренный к 12 годам лишения свободы за убийство. «Это чистый и честный парень, – сказал Паневин. – Он никого не убивал».

Чередник жил в Павловском Посаде. В 1989 г., когда зародилось кооперативное движение, он вместе со своим приятелем из Эстонии создал кооператив. Приехав по делам в Таллин, Костя оказался на Ратушной площади в тот момент, когда там началась драка между пятью местными жителями. Костя бросился на помощь тому

из них, которого начали душить, но получил удар по голове и потерял сознание. Очнулся он на следующий день в больнице, где и узнал, что его обвиняют в убийстве – один из участников драки погиб от ножевого ранения.

Надо сказать, что это было время, когда распадался Советский Союз и в Эстонии были очень сильны антирусские настроения. В прессе была развязана кампания против Чередника – появилось множество публикаций на тему «русские убивают эстонцев». Костю судили в Таллине, судопроизводство велось на эстонском языке, переводчика и адвоката у него не было. Вначале Костя отбывал наказание в эстонской тюрьме, а потом его перевели в Россию.

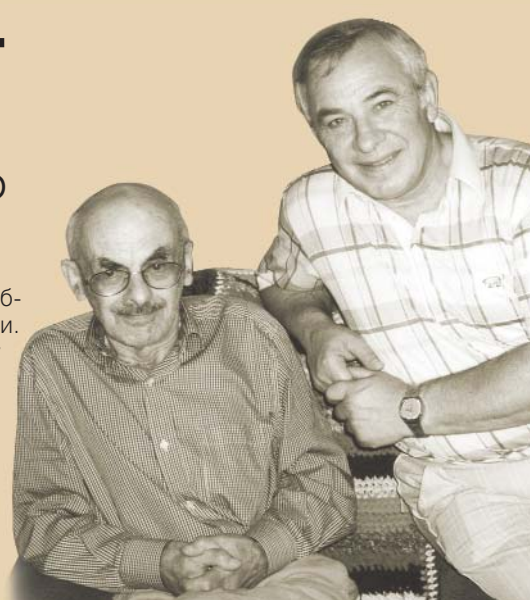
Узнав эту историю, я сразу позвонил своему большому другу – Булату Шалвовичу Окуджаве, который тогда был членом комиссии по помилованию при Президенте Б.Н. Ельцине. Булат Шалвович позвонил Паневину и после беседы с ним полностью убедился в том, что Косте нужно

помочь. Окуджава сказал Паневину: «Обращайтесь с просьбой о помиловании. Я поддержу ваше обращение и попрошу о поддержке моих коллег из комиссии».

Примерно через год Президент подписал указ о помиловании. Булат Шалвович вручил мне выписку из этого указа, и я вместе с главой фонда «Попечитель» А.Д. Сухановым приехал в колонию за Костей. В актовом зале, где находилось примерно 700 заключенных, я сказал ему: «Сынок, ты свободен». На следующий день мы отвезли его в Павловский Посад, к матери.

Но меня не покидало беспокойство за дальнейшую судьбу Чередника, потому что клеймо бывшего заключенного могло испортить ему жизнь. А ведь Костя очень способный человек – рисует, пишет стихи и музыку.

И вскоре мне представился случай еще раз помочь ему. Когда мы с А.Д. Сухановым были на приеме у Алексея II, я рассказал патриарху историю Кости и показал



Булат Окуджава и Ромен Звягельский, 1997 г.

его работы. Алексей II дал распоряжение принять Чередника в мастерскую, и теперь тот занимается росписью храмов.

Вот и получилось, что наш журнал выступил в качестве коллективного адвоката. Я считаю, что если журнал помог даже одному человеку, то наша главная цель уже достигнута. А за 15 лет своего существования «Российский адвокат» подставил плечо очень многим. **АГ**

ВПОЛНЕ В ДУХЕ ВРЕМЕНИ

Адвокатура на страницах старых газет

120 лет назад

Г-н Плевако испугался «Московских ведомостей». И смешно, и досадно, но вполне в духе времени. Знаменитый адвокат, гроза прокуроров, не боящийся ни громов, ни молний, ни канонады судебных противников, он испугался легкого выстрела из глубины газетных задворков. Г-н Плевако защищал, как известно, вместе с г-жой Холевой ростовскую дамочку Максименко, обвинявшуюся в отравлении мужа. Дело кончилось оправдательным вердиктом, хотя факт отравления не был отвергнут присяжными. Этого было достаточно для того, чтобы на страницах «Московских ведомостей» появилась ожесточенная филиппика против «суда улицы» с требованием уничтожить его ввиду «массы произнесенных им явно нелепых и возмутительно несправедливых приговоров, способных окончательно потрясти в народе веру в суд правый и в уважение к закону». Заодно досталось и защитникам, которые своим умением подсовывать факты способствовали обелению безусловно преступных людей.

Другой адвокат на месте г-на Плевако из уважения к себе и к суду совести не



обратил бы никакого внимания на злобное шипение борзописцев Страстного бульвара. Но г-н Плевако почему-то рассудил иначе. На обличительную статью

он ответил характерным письмом к издателю, характерным как в смысле туманности, вообще присущей этому чародею адвокатуры, так и в смысле уступочек духу времени. Г-н Плевако пишет, что «дорожка просвещенным мнением “Московских ведомостей”» как о деятельности присяжных, так и, в частности, о его профессиональной работе, он, однако, не принимает на себя обвинения в том, что он когда-либо унижался до «апологии преступления»... Я читал речь г-на Плевако и также ее не одобрил. Он уже слишком пересаливал при комментариях фактов, стараясь возвести свою клиентку на какой-то пьедестал целомудренной голубки и олицетворенной невинности, тогда как нравственный облик ее во всяком случае представляется далеко не привлекательным...



Уморительные вещи рассказываются в газетах про остзейских адвокатов, переименованных, как известно, в присяжных поверенных. Не зная ни русского языка, ни нового законодательства, эти почтенные юристы обращают процедуру судебного разбирательства в курьезнейший водевиль. Один защитник приготовил речь, но

бумагу затерял и очутился в щекотливом положении. Мясся, мясся несчастный, пыхтел и кончил тем, что сказал: «Нет... нишево». Другой защищал подсудимого «по тетрадке» и, не заметив, что вместо одной страницы перевернул две, вполне механически воспроизводил слова, по-видимому, ничего в них не понимая. Суд в 20 из 30 случаев бывает вынужден оставлять фабrikаты прибалтийских поверенных «без рассмотрения» или возвращать их за силою ст. 266 Устава гражданского судопроизводства за невозможностью ни разобрать письма прошения, ни постигнуть его содержания и требований. Напрасно так стесняется прием в состав остзейских адвокатов присяжных поверенных из других округов. Казалось бы, что кроме пользы могут принести краю коренные русские юристы, знающие русский язык и русское законодательство?

110 лет назад

В исковом прошении поверенный Е. объяснил, что 5 ноября 1898 г. по постановлению старшин клуба он был исключен из числа его членов. Постановление это нельзя признать законным, во-первых, потому, что согласно пункту 3 правил клуба только лишенные доброго имени не могут быть допущены в состав клуба, а истец не был лишен прав по суду, а был лишь приговорен судебной палатой за клевету к 10-дневному тюремному заключению... Окружный суд в иске Е. отказал.

«Судебная газета»



КАПЛИ ДАТСКОГО КОРОЛЯ

В этом номере мы «разливаем» по королевским кубкам поздравления людям, имена которых подчас не упоминаются на громких вручениях наград и при освещении судьбоносных дел, но без которых невозможно представить сегодняшнюю адвокатскую корпорацию.

ВДУМЧИВЫЙ, СКРОМНЫЙ, РЕЗУЛЬТАТИВНЫЙ



17 апреля 60-летний юбилей отмечает Юрий Сергеевич Самков – единственный неадвокат, которому адвокатское сообщество смело доверяет разрешение самых наиболее сложных корпоративных вопросов, – он руководитель Департамента по адвокатуре Федеральной палаты адвокатов РФ. А еще – человек необычайно вдумчивый и скромный, поэтому ответы на вопросы рубрики редакция получала у Юрия Сергеевича с боем.

■ Как-то Вы обмолвились, что на работу идете как на праздник, что Вас вдохновляет?

Востребованность, знание того, что моя работа приносит пользу. Моя работа – это творческий процесс, в том смысле что атмосфера ФПА не сковывает инициативу, по любой проблеме я могу свободно высказать собственное мнение.

■ А есть ли такие занятия, которые заставляют Вас забывать о работе?

Рыбалка, поход за грибами.

■ Что для Вас означает быть в согласии с окружающим миром?

Сдержанность эмоций. Нельзя быть свободным от общества, поэтому для согласия с окружающим миром необходимо жить по правилам. Я, конечно, имею в виду общепризнанные моральные, этические и формальные правила.

■ Какими качествами надо обладать, чтобы стать Вашим другом?

Порядочность и откровенность. Дружеские отношения характеризуются такой степенью доверия, когда ты уверен в человеке как в себе самом.

■ В чем состоит Ваше главное желание?

Самое главное желание – в том, чтобы всегда было душевное равновесие, а оно зависит от благополучия в семье и хорошей атмосферы на работе.

ПРЕЗИДЕНТ ТРИНАДЦАТИ АДВОКАТОВ

18 апреля 45-летие отмечает президент Адвокатской палаты Ненецкого автономного округа Наталья Трофимовна Рочева. Наталья Трофимовна – президент маленькой палаты (в ее составе всего 13 адвокатов) с большим потенциалом.



■ Ваше любимое занятие?

Люблю ходить в горы, увлекаюсь альпинизмом и лыжами.

■ Главная черта Вашего характера?

Настойчивость, в некоторых случаях даже упрямство.

■ Что Вас раздражает в повседневной жизни?

Безграмотность, неопорядочность и подлость.

■ А что восстанавливает душевные и физические силы? Чтение хорошей книги, не касающейся профессии, прогулки с сыном, общение с друзьями.

■ Что для Вас счастье?

Есть такая поговорка, хочется воды – напился – вот и счастье. Счастье – очень широкое понятие, для меня счастье – это успех, здоровье, хорошие отношения с окружающими и уважение.