

## Обследование помещений адвокатов в контексте статьи 8 Европейской Конвенции

Научный руководитель – Терешкова Валентина Владимировна

*Логина Екатерина Вячеславовна*

*Студент (бакалавр)*

Сибирский федеральный университет, Юридический институт, Красноярск, Россия

*E-mail: ekaterina.loginova.99.04.01@gmail.com*

Отсутствие в действующем законодательстве и сложившейся судебной практике чёткого разграничения в содержательном аспекте (по характеру и степени ограничения конституционных прав и свобод граждан) обыска как следственного действия и обследования помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств как оперативно-розыскного мероприятия приводит к подмене следственных действий оперативно-розыскными мероприятиями.

Смешение терминов «обследование» и «обыск» приводит к нарушению положений статьи 8 Европейской Конвенции [1], гарантирующей каждому защиту права на уважение его личной и семейной жизни, его жилища и его корреспонденции.

Исходя из позиции Европейского Суда по правам человека, выраженной в деле «Нимитц против Германии» [6], понятие термина «жилище» в контексте гарантий, закреплённых статьёй 8 Европейской Конвенции, является автономным (его значение не является тождественным понятию «жилище», сформулированному в национальном законодательстве) и распространяется в том числе и на офис адвоката.

Несмотря на наличие внешних (формальных) различий, на которые неоднократно обращал внимание Конституционный Суд РФ (Определение № 327-О/2005 [2]; Постановление РФ № 20-П [3]; Постановление № 33-П [4]), на практике данный законодательный пробел приводит к тому, что поиск различных предметов и документов в жилых и служебных помещениях, используемых для осуществления адвокатской деятельности, осуществляется без гарантий защиты адвокатской тайны.

Положения п. 8 ч. 1 ст. 6, ч. 1 ст. 15 ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности» во взаимосвязи с ч. 3 ст. 8 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» нарушают положения Конституции РФ в части, позволяющей суду удовлетворять ходатайства о проведении в помещении, используемом адвокатом для осуществления своей профессиональной деятельности, такого оперативно-розыскного мероприятия как обследование с разрешением поиска тех или иных предметов и документов в помещении адвокатского образования, без наличия веских оснований считать поведение самого адвоката противоправным, а также проводить указанное мероприятие с доступом к составляющим адвокатскую тайну материалам адвокатских производств в отношении доверителей, с возможностью поиска и изъятия предметов и документов, без гарантий, предусмотренных для обыска в адвокатском помещении [7].

Согласно позиции Европейского Суда, сформулированной в деле "Аванесян против Российской Федерации" [5], по способу осуществления и практическим последствиям проведенное обследование в отношении заявителя ничем не отличается от обыска.

Следовательно, вне зависимости от того, как действие квалифицируется согласно законодательству Российской Федерации, оно представляет собой вмешательство в осуществление заявителем права на уважение своего жилища. Поэтому решение о проведении обследования или обыска для того, чтобы вмешательство в осуществление заявителем его

права было соразмерно преследуемой правомерной цели, должно отвечать следующим критериям:

1. быть определённым;
2. содержать надлежащие и достаточные основания для вмешательства в осуществление заявителем права на уважение своего жилища;
3. содержать возможность его дальнейшего пересмотра;
4. устанавливать какие-либо реальные рамки осуществления сотрудниками милиции их полномочий.

Действующее законодательство РФ и сложившаяся судебная практика не позволяют разграничить между собой по содержанию (фактически) обыск как следственное действие и обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств как оперативно-розыскное мероприятие.

Тождественность действий, осуществляемых при производстве обыска и обследования помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств, указывает на необходимость законодательного установления запрета поиска и изъятия предметов, документов и материалов в рамках проведения оперативно-розыскных мероприятий.

### Источники и литература

- 1) Конвенция о защите прав человека и основных свобод : Европейская конвенция от 04.11.1950 г. URL: [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_29160](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_29160).
- 2) Жалоба гражданина Чукова Анзаура Николаевича на нарушение его конституционных прав положениями пунктов 1 и 3 части первой статьи 6 и подпункта 1 пункта 2 части первой статьи 7 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» : определение Конституционного Суда РФ от 09.06.2005 № 327-О. URL: [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_55925](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_55925).
- 3) Дело о проверке конституционности положений статей 20 и 21 Федерального закона «О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений» в связи с жалобами граждан Д.Р. Барановского, Ю.Н. Волохонского и И.В. Плотникова» : постановление Конституционного Суда РФ от 29 ноября 2010 г. № 20-П. URL: <http://www.garant.ru/hotlaw/federal/290855>.
- 4) Дело о проверке конституционности пункта 7 части второй статьи 29, части четвертой статьи 165 и части первой статьи 182 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобой граждан А.В. Баляна, М.С. Дзюбы и других : постановление Конституционного Суда РФ от 17.12.2015 № 33-П. URL: [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_190791](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_190791).
- 5) Аванесян против Российской Федерации, жалоба № 41152/06 : постановление ЕСПЧ от 18.09.2014 г. URL: <http://base.garant.ru/71175416>.
- 6) Нимитц против Германии, жалоба № 13710/88 : постановление ЕСПЧ от 16 декабря 1992 г. URL: <https://european-court.ru/resheniya-evropejskogo-suda-na-russkom-yazyke/nimitc-protiv-germanii-postanovlenie-evropejskogo-suda>.
- 7) Интернет-публикация : Адвокатская газета, Орган Федеральной палаты адвокатов РФ. URL: <https://www.advgazeta.ru/novosti/ks-vynes-otkaznoe-opredelenie-po-zhalobe-na-obyisk-u-advokata-pod-vidom-obsledovaniya-pomeshcheniya>.