



УДК 34.037

АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ПРАВА АДВОКАТА НА ОБРАЩЕНИЕ С АДВОКАТСКИМ ЗАПРОСОМ

Юлия МЕЛИХОВА,
аспирант кафедры адвокатского мастерства и
международной юридической практики
Академии адвокатуры Украины

АННОТАЦИЯ

Статья посвящена исследованию реализации одного из законодательно установленных профессиональных прав адвоката, а именно права на обращение с адвокатским запросом. Определено, что обращение с адвокатским запросом является важным рабочим средством адвоката для оказания квалифицированной правовой помощи; для получения и сбора доказательств в судебном процессе; а также для надлежащего выполнения адвокатом своих профессиональных обязанностей в целом. Проанализирована действующая нормативная база, регламентирующая вопросы, связанные с сущностью, формой, содержанием, законным порядком и условиями обращения адвоката с запросом к соответствующим компетентным субъектам, а также с юридической ответственностью за непредоставление ответа на запрос адвоката, неполное, несвоевременное предоставление такого ответа или предоставление недостоверного ответа. В данной статье автор предлагает внести конкретные законодательные изменения, направленные на укрепление механизма привлечения должностных лиц к ответственности за игнорирование адвокатского запроса, предоставление неполного или неправдивого ответа на него.

Ключевые слова: адвокатский запрос, профессиональные права адвоката, получение информации адвокатом, ответственность за непредоставление информации / предоставление информации в неполном объеме / предоставление недостоверной информации на адвокатский запрос.

ACTUAL PROBLEMS OF IMPLEMENTATION OF THE RIGHT OF AN ATTORNEY TO THE APPEAL WITH ATTORNEY'S REQUEST

Yuliya MELIKHOVA,
Postgraduate Student at the Department of advocate's mastery
and international legal practice
of the Academy of Advocacy of Ukraine

SUMMARY

The article is devoted to the investigation of the implementation of one of the legally established professional rights of advocate, namely the appeal of advocate's request. It has been found out that the appeal of the request is an important tool of the attorney for the provision of qualified legal assistance; to obtain and collect evidences in the trial; and also for the proper performance by an attorney of his professional duties at all. The current regulatory framework has been analyzed, which regulates issues related to the essence, form, content, legal procedure and terms of the advocate's request with a request to the competent subjects, as well as – with legal responsibility for failure to respond to the advocate's request, incomplete, untimely provision of such response or provision of unreliable answer. In this article, the author proposes to introduce specific legislative changes aimed at strengthening the mechanism of bringing officials to account for ignoring the advocate's request, providing an incomplete or untrue response to it.

Key words: attorney's request, professional rights of the advocate, the receipt of information by advocate, liability for failure to provide information / providing information in incomplete volume / providing false information on attorney's request.

REZUMAT

Articolul este dedicat cercetării punerii în aplicare a unuia dintre drepturile profesionale stabilite de un avocat, și anume dreptul de a se ocupa de cererea unui avocat. Se consideră că tratamentul solicitării unui avocat reprezintă un instrument important de lucru al unui avocat pentru acordarea asistenței juridice calificate; să obțină și să colecteze dovezi în proces; precum și pentru buna desfășurare de către un avocat a îndatoririlor sale profesionale în general. Analizat cadrul juridic existent care reglementează aspecte legate de natura, formulare, conținut, ordinea de drept și termenii de avocat de manipulare cererea entităților competente relevante, precum și - răspunderea juridică pentru eșecul de a răspunde la o solicitare de avocat, furnizarea incompletă, prematură a unui astfel de răspuns, sau să ofere răspuns fals. În acest articol, autorul propune modificări legislative specifice care vizează consolidarea funcționării mecanismelor de responsabilizare pentru a ignora cererea unui avocat, furnizarea de răspuns incomplet sau neveridice.

Cuvinte cheie: solicitare de advocacy; drepturile profesionale ale avocaților; obținerea de informații de către un avocat; responsabilitatea pentru neîndeplinirea informațiilor / furnizarea de informații incomplete / furnizarea de informații neautorizate la cererea unui avocat.



Постановка проблемы. Актуальность темы обусловлена тем, что адвокатский запрос является одним из действенных способов сбора доказательств стороной в судебном процессе и оказания квалифицированной правовой помощи адвокатом физическим и юридическим лицам вне судебного процесса. Вместе с тем нередко реализация профессионального права адвоката на обращение с запросом на практике является трудноосуществимой по причине безответственного или халатного отношения определённых должностных и служебных лиц к адвокатским запросам, а иногда и их прямого нежелания исполнять предписания действующего украинского законодательства в сфере обязательности предоставления ответа на запрос адвоката. По нашему мнению, распространённость и актуальность указанной проблемы порождены несовершенством законодательных норм в части достаточно мягкой и незначительной юридической ответственности за игнорирование адвокатского запроса, в связи с чем сегодня возникает необходимость внесения предложений по ужесточению мер такой ответственности.

Целью статьи является исследование положений действующего украинского законодательства, регламентирующего порядок и условия осуществления права адвоката на обращение с адвокатским запросом; анализ возникающих на практике проблем при реализации такого права и истекающих из них последствий; а также изложение предложений по усовершенствованию действующих норм Кодекса Украины об административных правонарушениях в части непредоставления информации уполномоченными субъектами в ответ на запрос адвоката.

К профессиональным правам адвоката относится, в частности, право адвоката обращаться с адвокатскими запросами, в том числе на получение копий документов, в органы государственной власти, органы местного самоуправления, их должностным и служебным лицам, в предприятия, учреждения, организации, общественные объединения, а также к физическим лицам (по согласию таких физических лиц), согласно нормам статьи 20 Закона Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности» [1]. Иными словами,

исполняя свои профессиональные полномочия при оказании квалифицированной правовой помощи своему клиенту / доверителю, адвокат вправе собирать сведения и доказательства, необходимые для оказания такой помощи, в том числе посредством осуществления своего законодательно установленного профессионального права на обращение с адвокатским запросом.

Изложение основного материала. Абзац 1 части 1 статьи 24 Закона Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности» определяет, что адвокатский запрос – это письменное обращение адвоката в орган государственной власти, орган местного самоуправления, их должностным и служебным лицам, в предприятия, учреждения и организации независимо от формы собственности и подчинения, общественные объединения о предоставлении информации, копий документов, необходимых адвокату для оказания правовой помощи клиенту.

В соответствии с абзацем 2 части 1 статьи 24 Закона Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности» вместе с адвокатским запросом подаются заверенные адвокатом копии свидетельства о праве на занятие адвокатской деятельностью, ордера или поручения органа (учреждения), уполномоченного законом на предоставление бесплатной правовой помощи. Требовать от адвоката прилагать к адвокатскому запросу другие документы запрещается [1].

В этой же статье Закона отмечается, что адвокатский запрос не может касаться предоставления консультаций и разъяснений положений законодательства. Ведь именно этими ограничениями, к сожалению, пренебрегают как некоторые представители адвокатуры в своих запросах, так и лица, представляющие органы исполнительной власти в своих ответах на запросы. Содержание адвокатского запроса должно быть чётким, конкретным и понятным, при возможности нормативно обоснованным. Как уже указывалось выше, к адвокатскому запросу прилагаются только заверенные адвокатом копии свидетельства о праве на занятие адвокатской деятельностью, ордера или поручения органа (учреждения), уполномоченного законом на предоставление бесплатной правовой помощи.

В то же время для увеличения вероятности того, что ответ на адвокатский запрос будет предоставлен, этот запрос должен содержать полные реквизиты адвоката, делающего запрос, выдержки из законодательства на право делать такие запросы, ссылки на нормы законов, которые предусматривают наказание за непредоставление ответа или предоставление ненадлежащего ответа, а также, при возможности, доказательства того, что адвокат действует в интересах своего клиента / доверителя.

Адвокат вправе использовать предоставленное ему законом право на обращение с адвокатским запросом к соответствующим субъектам, исключительно о предоставлении информации, копий документов, необходимых адвокату для оказания правовой помощи конкретному клиенту / доверителю.

Что касается срока предоставления ответа на адвокатский запрос, то в соответствии с положениями части 2 статьи 24 Закона Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности» орган государственной власти, орган местного самоуправления, их должностные и служебные лица, руководители предприятий, учреждений, организаций, общественных объединений, которым направлен адвокатский запрос, обязаны не позднее пяти рабочих дней со дня получения запроса предоставить адвокату соответствующую информацию, копии документов, кроме информации с ограниченным доступом и копий документов, в которых содержится информация с ограниченным доступом.

В случае если адвокатский запрос касается предоставления большого объёма информации или требует поиска информации среди значительного количества данных, срок рассмотрения адвокатского запроса может быть продлён до двадцати рабочих дней с обоснованием причин такого продления, о чем адвокату письменно сообщается не позднее пяти рабочих дней со дня получения адвокатского запроса [1].

Днём получения запроса считается день проставления отметки о получении – в случае его представления адвокатом непосредственно в канцелярию органа, учреждения, предприятия, организации или день поступления письма соответствующему адресату – в случае почтового отправления.



В случае если удовлетворение адвокатского запроса предусматривает изготовление копий документов объемом более десяти страниц, адвокат обязан возместить фактические расходы на копирование и печать. Размер таких расходов не может превышать предельные нормы расходов на копирование и печать, установленные Кабинетом Министров Украины в соответствии с Законом Украины «О доступе к публичной информации».

Итак, ответ на адвокатский запрос необходимо предоставлять не позднее пяти рабочих дней со дня получения, а в случае необходимости в обработке большого массива информации – до двадцати рабочих дней с обоснованием причин такого продления [3; 1].

К сожалению, следует констатировать, что на практике случаи непредоставления ответа на адвокатский запрос происходят очень часто. Суды вообще нередко пренебрегают этой нормой и рассматривают адвокатские запросы как ходатайство сторон в процессе или как обращение граждан. При этом они не осознают, что непредоставление ответа на запрос адвоката – это не только нарушение законодательно установленных гарантий адвокатской деятельности, но и форма проявления неравного положения адвоката в процессе, нарушение права на защиту лица, права, свободы, интересы которого адвокат представляет / защищает, и показатель практического формирования не правового, а полицейского государства. Обращение с адвокатским запросом является важным и действенным способом получения доказательств стороной процесса. Следователи и прокуроры не ограничены в таком способе. В то же время адвокаты очень часто лишены возможности собрать необходимые доказательства, поскольку ответы на их запросы не предоставляются или предоставляются формальные отписки, не содержащие запрашиваемой информации [4; 1].

Также стоит отметить, что 5-дневный срок предоставления ответа на запрос достаточно часто нарушается, а факт того, что указанный срок является важнейшим показателем своевременности оказания адвокатом профессиональной правовой помощи своему клиенту, не учитывается. Более того, на

практике нередко происходят случаи полного игнорирования адвокатского запроса. С целью защиты профессиональных прав адвокатов действующим украинским законодательством предусмотрен механизм привлечения должностных лиц к ответственности за непредоставление ответа на адвокатский запрос, предоставление неполного ответа или предоставление неправдивого ответа.

Так, согласно части 5 статьи 212-3 Кодекса Украины об административных правонарушениях, неправомерный отказ в предоставлении информации, несвоевременное или неполное предоставление информации, предоставление информации, не соответствующей действительности, в ответ на адвокатский запрос, запрос квалификационно-дисциплинарной комиссии адвокатуры, её палаты или члена в соответствии с Законом Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности» – влечёт за собой наложение штрафа на должностных лиц от двадцати пяти до пятидесяти необлагаемых минимумов доходов граждан (что в денежном выражении составляет: от 425 до 850 гривен).

Повторение же в течение года аналогичного правонарушения влечёт за собой наложение штрафа на должностных лиц от шестидесяти до восьмидесяти необлагаемых минимумов доходов граждан (что в денежном выражении составляет от 1020 до 1360 гривен) или общественные работы на срок от двадцати до тридцати часов [2; 1].

На наш взгляд, такие установленные законодателем незначительные размеры штрафных санкций недостаточно эффективны и способствуют безответственному и несерьёзному отношению некоторых должностных и служебных лиц к адвокатским запросам предположению, что «игнорировать адвокатский запрос – не страшно». В связи с этим, считаем целесообразным повысить размер штрафных санкций за непредоставление информации, несвоевременное или неполное предоставление информации, предоставление информации, не соответствующей действительности, в ответ на адвокатский запрос, а также за повторное аналогичное нарушение в течение года – в десять раз; аргументируя это тем, что направление адвокатского запроса должностному / служебному лицу органа, предприятия,

учреждения, организации, общественного объединения – это не личная прихоть или развлечение адвоката, а насущная необходимость надлежащего выполнения адвокатом своих профессиональных обязанностей перед клиентом / доверителем – физическим или юридическим лицом, которое реализует своё законное право на защиту своих нарушенных прав, свобод и интересов или на правовую помощь.

Итак, по нашему мнению, в данном случае приемлемой и разумной была бы санкция указанной статьи Кодекса Украины об административных правонарушениях в виде наложения штрафа на уполномоченное должностное лицо – в размере от двухсот пятидесяти до пятисот необлагаемых минимумов доходов граждан, а при повторении в течение года аналогичного правонарушения – в размере от шестиста до восьмиста необлагаемых минимумов доходов граждан.

Предлагая именно такой размер штрафных санкций, мы исходили из следующего.

В соответствии со ст. 8 Закона Украины «О Государственном бюджете Украины на 2018 год», с 01.01.2018 года размер минимальной заработной платы за неквалифицированный труд, ниже которого не может осуществляться оплата за выполненный работником месячный объём работ, равен 3723 гривнам. В свою очередь, размер штрафа от двухсот пятидесяти до пятисот необлагаемых минимумов доходов граждан, предлагаемый нами как санкция статьи за непредоставление ответа на адвокатский запрос, предоставление неполного ответа или предоставление недостоверного ответа, в денежном выражении составляет сумму от 4250 до 8500 гривен; а размер штрафа от шестиста до восьмиста необлагаемых минимумов доходов граждан, предлагаемый нами как санкция статьи за повторное в течение года аналогичное правонарушение, в денежном выражении составляет сумму от 10200 до 13600 гривен, что является денежными суммами, превышающими официальную минимальную заработную плату в Украине в 1,14-2,28 раз в первом случае и в 2,73-3,65 раз – во втором. Сегодня уполномоченные лица органов государственной власти, органов местного самоуправления, предприятий,



учреждений, организаций получают должностные оклады не ниже, а зачастую и значительно превышающие размер официально установленной минимальной заработной платы в Украине. Поэтому взыскание штрафа с такого уполномоченного лица компетентного органа в размере, который составляет 114%-228% от официальной минимальной заработной платы в Украине и, соответственно, 273 %-365 % от официальной минимальной заработной платы в Украине за повторное аналогичное правонарушение в течение года – будет достаточным и эффективным наказанием для указанного лица, но не чрезмерно суровым и жёстким.

В данном контексте увеличение размера штрафных санкций приведёт к установлению положительной практики привлечения ответственных лиц к более строгой ответственности за непредоставление ответа на адвокатский запрос, предоставление недостоверной информации или неполное предоставление информации в ответе; создаст дополнительную мотивацию для таких лиц соблюдать требования действующего законодательства в своей деятельности и относиться к адвокатам серьёзно и уважительно.

Выводы. Анализируя вышеизложенное, приходим к выводу, что профессиональное право адвоката обращаться с адвокатскими запросами в органы государственной власти, органы местного самоуправления, их должностным и служебным лицам, в предприятия, учреждения, организации, общественные объединения, а также к физическим лицам (по согласию таких физических лиц) регламентируется действующим законодательством Украины, а сам адвокатский запрос является важным инструментом для оказания квалифицированной юридической помощи адвокатом своему клиенту / доверителю. Однако, к сожалению, на практике существуют проблемы, связанные с реализацией адвокатом права собирать необходимые сведения посредством адвокатского запроса из-за нередких случаев пренебрежения соответствующими компетентными лицами законными правами и гарантиями профессиональной деятельности адвоката и, как следствие, непредоставления ими информации, несвоевременного или неполного предоставления инфор-

мации, предоставления информации, не соответствующей действительности, в ответ на адвокатский запрос.

В связи с этим мы считаем целесообразным ужесточить существующую административную ответственность за вышеперечисленные действия должностных / служебных лиц путём увеличения размера административного взыскания с указанных лиц в десять раз в сравнении с действующим, обосновав в этой работе, почему мы предлагаем именно такой размер взыскания и почему считаем его разумным и приемлемым.

В свою очередь, практикующему адвокату также следует учитывать, что для увеличения вероятности того, что ответ на его запрос будет предоставлен, – этот запрос, помимо приложений к нему заверенной адвокатом копии свидетельства о праве на занятие адвокатской деятельностью, ордера или поручения органа (учреждения), уполномоченного законом на предоставление бесплатной правовой помощи, – также должен содержать полные реквизиты адвоката, делающего запрос, выдержки из законодательства на право делать такие запросы, ссылки на нормы законов, которые предусматривают наказание за непредоставление ответа или предоставление ненадлежащего ответа, а также, при возможности, доказательства того, что адвокат действует в интересах своего клиента / доверителя.

Список использованной литературы:

1. Закон Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности» № 5076-17 от 05.07.2012 года // Ведомости Верховной Рады (ВВР), 2013, № 27, с. 282 / С изменениями, внесенными согласно Законам Украины № 1702-VII от 14.10.2014, ВВР, 2014, № 50-51, с. 2057 и № 1404-VIII от 02.06.2016, ВВР, 2016, № 30, с. 542.
2. Коломийчук В.А. «Непредоставление ответа на адвокатский запрос: инструкция действий», 01.07.2017 г. / В.А. Коломийчук // Протокол – юридический интернет ресурс [Электронный ресурс]. – Режим доступа : http://protokol.com.ua/ua/nenadannya_vidpovidi_na_advokatskiy_zapit_instruktsiya_diy/.

3. Кучерявый А.П. «Адвокатский запрос 2017. Сроки, содержание, замечания», 04.01.2017 г. / А.П. Кучерявый [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://kucheriavvi.com/advokatskiy-zapit-2017-termini-zmist-zauvazhennya/>.

4. Отчёт НААУ о нарушении прав адвокатов и гарантий адвокатской деятельности в Украине за 2013-2016 г.г., утвержденный решением Совета адвокатов Украины от 26.02.2016 г. № 2 // ИАС Консультант – информационно-аналитическая система по законодательству Украины [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://consultant.parus.ua/?doc=0A1D88F1E5>.

ИНФОРМАЦИЯ ОБ АВТОРЕ

Мелихова Юлия Александровна – аспирант кафедры адвокатского мастерства и международной юридической практики Академии адвокатуры Украины;

INFORMATION ABOUT THE AUTHOR

Melikhova Yuliya Aleksandrovna – Postgraduate Student at the Department of advocate's mastery and international legal practice of the Academy of Advocacy of Ukraine;

yuliya-lawyer@ukr.net