

Синеский О.В.

УДК: 347. 965 (477)

к.ю.н., ст. преподаватель кафедры истории и теории государства и права
юридического факультета ЗНУ

НЕЗАКОННАЯ АДВОКАТСКАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ: ПОСТАНОВКА ПРОБЛЕМЫ

Учитывая то, что предупреждение преступлений является одним из важнейших заданий, поставленных перед уголовно-правовой политикой [1, с. 32], заметим, что такое направление как адвокатские преступления не ставится как отдельный предмет исследования. Каждый из названных ниже в данной статье типов адвокатов-нарушителей имеет характерные черты, психологические особенности и криминологические параметры, что требует обстоятельного изучения, что мы намерены сделать в дальнейшем. В данной же публикации постараемся наиболее рельефно публично обозначить указанную важную практически закрытую проблему.

Научная ценность исследования структурной характеристики личности криминализированного адвоката заключается в установлении специфических криминогенных компонентов, черт, а также криминогенных связей между разными элементами, которые приводят к совершению адвокатских преступлений. Для решения поставленной задачи постараемся выделить основные причины социально-характерологических искривлений современных адвокатов.

Однако вначале следует обозначить, что же это такое "адвокатское преступление"? Н.М. Бакалова, описывая этические принципы адвокатуры, отдельно касается вопросов ответственности адвокатов за различные нарушения, приводя основательные теоретические выкладки, но проблемы криминализации в адвокатской деятельности все же осторожно обходит [2, с. 122]. Отсутствуют систематизация адвокатских преступлений и типология адвокатов-нарушителей и в других отраслевых работах.

Прежде всего, хотелось бы обратить внимание, что, как видно из перечисленных выше этических правил, отклонение от большинства из них является первым шагом к преступлениям, которые чаще всего и совершаются адвокатами. И это не случайно. На наш взгляд, любое совершаемое адвокатом преступление, связанное с его профессиональной деятельностью, является одновременно и нарушением этики. Более того,

есть все основания утверждать, что любое умышленное адвокатское преступление является грубым нарушением этики, несовместимым со статусом адвоката. К такому выводу приводит анализ оснований прекращения статуса адвоката, среди которых Закон Украины "Об адвокатуре" называет вступление в силу приговора суда о признании адвоката виновным в совершении преступления. Как мы видим, украинский законодатель строже смотрит на такой вопрос и устанавливает основанием - любое преступление. На этот счет аналогичные нормы Закона РФ "Об адвокатуре" говорят только об умышленном преступлении (п. 7 ч. 1 ст. 17).

Итак, любое адвокатское преступление является грубым нарушением корпоративной этики. Существуют предложения об использовании термина "любое умышленное адвокатское преступление". Однако возникает вопрос: а что такое неумышленное адвокатское преступление? Если следовать логике, то такого преступления просто не может быть в природе. Ну, разве что, с некоторой натяжкой - халатность. Один системообразующий фактор остается неизменным: "преступление" и его субъект - "лицо, которое имеет профессиональный статус адвоката". Поэтому нужно определить общий круг преступлений, которые мы сможем называть как адвокатские, без дополнительных интерпретаций и спорных толкований.

Теоретически предлагаются такие обозначения: "Адвокатские преступления (преступления адвокатов) - это преступления, совершаемые адвокатами в связи с осуществлением ими профессиональной деятельности в уголовном судопроизводстве". При этом полный круг этик преступлений предлагается структурно дополнительно разделить на 1) "основные адвокатские преступления" (преступления адвоката-исполнителя) - ограниченный перечень преступлений адвокатов, совершаемых ими, как правило, лично в качестве исполнителей или соисполнителей (в т.ч. и в качестве специальных субъектов) преступления; 2) "сопутствующие

преступления адвокатов" (преступления адвоката-соучастника) - фактически любые посяательства, предусмотренные Особенной частью УК Украины, в совершении которых адвокат принимает участие как пособник, а равно как подстрекатель и организатор; 3) "нераспознаваемое адвокатское преступление" - деяние, попадающее под все признаки того или иного преступления, реально распространенное в практике, однако, как правило, не расцениваемое как преступное в силу недостаточности практики привлечения лиц к уголовной ответственности за такие посяательства.

Поскольку теоретически адвокат может быть субъектом достаточно большого спектра преступлений, систематично же выделим наиболее характерные по мере их нахождения в Особенной части УК Украины: 1) Раздел VI. Преступления против собственности ст. 189 (Вымогательство); ст. 190 (Мошенничество); ст. 192 (Причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием). 2) Раздел VII. Преступления в сфере хозяйственной деятельности: ст. 206 (Противодействие законной хозяйственной деятельности); ст. 209 (Легализация [отмывание] денежных средств и другого имущества, добытых преступным путем); ст. 231 (Незаконное собирание с целью использования или использование сведений, составляющих коммерческую тайну); ст. 232 (Разглашение коммерческой тайны). 3) Раздел IX. Преступления против общественной безопасности: ст. 255 (Создание преступной организации); ст. 256 (Содействие участникам преступных организаций и сокрытие их преступной деятельности); ст. 259 (Заведомо ложное сообщение об угрозе безопасности граждан, уничтожения или повреждения объектов собственности). 4) Раздел XV. Преступления против авторитета органов государственной власти, органов местного самоуправления и объединений граждан ст. 343 (Вмешательство в деятельность работника правоохранительного органа); ст. 345 (Угроза или насилье в отношении работника правоохранительного органа); ст. 347 (Умышленное уничтожение или повреждение имущества работника правоохранительного органа); ст. 348 (Посылание на жизнь работника правоохранительного органа, члена общественного формирования по охране общественного порядка и государственной границы или военнослужащего); ст. 355 (Принуждение к исполнению или

неисполнению гражданско-правовых обязательств); ст. 358 (Подделка документов, печатей, штампов и бланков, их сбыт, использование поддельных документов); ст. 359 (Незаконное использование специальных технических средств негласного получения информации). 5) Раздел XVII. Преступления в сфере служебной деятельности ст. 366 (Должностной подлог); ст. 369 (Дача взятки); ст. 370 (Провокация взятки). 6) Раздел XVIII. Преступления против правосудия ст. 373 (Принуждение к даче показаний); ст. 376 (Вмешательство в деятельность судебных органов); ст. 377 (Угроза или насилье в отношении судьи, народного заседателя или присяжного); ст. 378 (Умышленное уничтожение или повреждение имущества судьи, народного заседателя или присяжного); ст. 379 (Посылание на жизнь судьи, народного заседателя или присяжного в связи их деятельностью, связанной с осуществлением правосудия); ст. 381 (Разглашение сведений о мерах безопасности в отношении лица, взятого под защиту); ст. 382 (Неисполнение судебного решения); ст. 383 (Заведомо ложное сообщение о совершении преступления); ст. 384 (Заведомо ложные показания); ст. 385 (Отказ свидетеля от дачи показаний или отказ эксперта либо переводчика от выполнения возложенных на них обязанностей); ст. 386 (Воспрепятствование явке свидетеля, потерпевшего, эксперта, принуждение их к отказу от дачи показаний или заочному); ст. 387 (Разглашение данных досудебного следствия или дознания); ст. 396 (Укрывательство преступления).

Отметим, что приведенные шесть основных групп преступлений имеют свои особенности и характерные признаки. Так, в некоторых из этих преступлений адвокат может быть исключительно исполнителем, в некоторых - только соучастником, а в определенных - как исполнителем, так и соучастником. Как видим это тема для дополнительного достаточно крупного исследования. В Украине этот вопрос пока лишен надлежащего внимания. Мы же откажемся от использования только уголовно-правовых оснований и сформулируем наиболее содержательные криминологические признаки адвокатских преступлений, а обозначив виды адвокатских преступлений, с учетом социально-психологических характеристик личности адвокатов, обобщим их типы, которые будут рассмотрены в контексте потенциальных или

патентных нарушителей, то есть это будет именно та пресловутая "негативная" типология, о которой длительное время ведутся научные дискуссии.

За основу базисных типов примем типологию, предложенную Ю. П. Гармаевым [3, с. 9]. Приходится признать, что некоторые типы адвокатов-нарушителей приведены несколько неудачно и отчасти даже противоречат логике исследования вышеназванного автора, которая безусловно в целом нам импонирует. Исходя из этого мы воздержимся от принципиальной полемики с указанным российским ученым и воспользуемся предложенными им терминами, но с некоторыми уточнениями. Следует оговориться, что данный материал не является репрезентативным по разным причинам, поэтому принимать изложенное следует с известной долей условности.

Итак, адвокатов-нарушителей предлагается классифицировать следующим образом: 1) адвокат "с предшествующим опытом"; 2) адвокат - "молодой пенсионер"; 3) адвокат "без предшествующего опыта"; 4) неаквалифицированный адвокат; 5) высококвалифицированный адвокат; 6) "возлеченный" адвокат; 7) "невозлеченный" адвокат; 8) "неконтактный" адвокат; 9) адвокат - "скандалист"; 10) "контактный" адвокат; 11) "коррумпированный" адвокат; 12) "оплаченный" и "неоплаченный" адвокат. Отметим, что такое структурирование является весьма условным и некоторые из названных типов могут частично перекрывать или отчасти соприкасаться с другими, но в целом таковы основные тенденции.

Изучение правоохранительной практики показывает, что коррупционные проявления среди следственных работников все чаще приобретают организованные формы. Одной из таких форм, по мнению Ю. Захарова и П. Скоблякова, типичен альянс адвокатом со следователем [4, с. 17]. В этом случае адвокат выступает в качестве посредника в коррупционных контактах следователя с подследственными или другими заинтересованными лицами (родственниками, друзьями, партнерами и др.). Он согласовывает объем "услуг" следователя, форму и размер их оплаты. Отсутствие непосредственных контактов следователя с подследственным либо его родственниками по вопросу оказания содействия в незаконном освобождении от ответственности или ее смягчения серьезно затрудняет документирование

факта коррупции или злоупотребления служебным положением.

Один из типичных способов запуска данной схемы в работу следующий. Когда подследственный или иные заинтересованные лица пытаются наладить со следователем доверительные отношения, намекают на возможность передачи взятки, следователь мягко отклоняет это предложение и рекомендует воспользоваться услугами "хорошего адвоката", называя в качестве такового своего "партнера". Если же подследственный не проявляет инициативу, следователь порой сам рекомендует (иногда весьма настойчиво) для облегчения участи привлеченного к ответственности лица нанять ему определенного ("своего") адвоката. Факт многократного участия в делах, расследуемых определенным следователем, одного и того же адвоката (особенно в случаях, если коллеги адвокатов, не предоставляя защитников по назначению для подразделения, где проходит службу следователь), является индикатором необходимости оперативной проверки характера их отношений.

Следует отметить, что возможности тандема "коррумпированный адвокат - коррумпированный следователь" значительно усиливаются, если имеет место альянс с работником прокуратуры (причем как совместно, так и порознь). Прокурор (его заместитель или помощник) принимает или дает согласие на принятие, утверждает важные процессуальные решения, в том числе и такие принципиальные, как решения о возбуждении уголовного дела, о применении меры пресечения или об ее отмене, о направлении уголовного дела в суд, об утверждении обвинительного заключения, о прекращении уголовного дела, об отказе от обвинения в суде. Помимо этого прокурор вправе изымать любое уголовное дело у органа дознания и передавать его следователю, а также передавать уголовное дело от одного органа досудебного следствия другому. Вот почему при наличии альянса адвоката с работником прокуратуры последний результативно содействует принятию решений в интересах клиентов "коррумпированного адвоката". А при наличии такого криминального альянса "коррумпированного следователя" с работником прокуратуры эффективность "заказанных" решений чрезвычайно возрастает.

Отметим, что у всех типов адвокатов-нарушителей есть общие незаконные средства и способы, уверенно формирующие общественное сознание в печальном направлении, что никакие законные приемы защиты не сравнятся по эффективности с подкупом "нужных" чиновников правоохранительной сферы. Высокая степень общественной опасности адвокатов-нарушителей заключается еще и в том, что честные и порядочные адвокаты, глядя на сомнительные "успехи" "коррумпированных" и "вовлеченных" - бесчестных и некомпетентных соратников по юрпации, без труда находят повод разувериться в необходимости соблюдать закон и совершенствовать свое профессиональное мастерство. Представители адвокатского сообщества, стараясь "самозлечиться" даже предлагают ввести запрет для адвокатов - бывших работников судов и правоохранительных органов вести дела по прежнему месту работы [5, с. 114-115].

Одним из самых неприглядных, безнравственных проявлений "коррумпированного" адвоката является его бесплатное и разовое участие как своеобразного "статиста" в следственных действиях, как правило, первоначальных, когда подозреваемый дает признательные показания и нужно срочно это "закрепить". В таких случаях следователи опасаются, что в дальнейшем, припасе другого, "оплаченного" адвоката, фигурант изменит свои показания. Поэтому нужна своеобразная страховка: первоначальные показания, при этом хорошо бы еще с участием такого "статиста" сделать классическую привязку: воспроизведение обстоятельств и обстановки события, где еще "горячий" подозреваемый все что нужно покажет, это будет сфотографировано и снято на видео [6]. А уж дополнительно найденный какой-либо "вещдок" вообще станет следователю призом ... Теперь говори что хочешь, отказывайся от всего: но поезд-то уже ушел. И помог ему именно такой "бесплатный" адвокат.

Как мы выше оговаривали, подобных отечественных исследований пока не проводится.

Поэтому мы частично использовали данные из российской печати [3] и десятилетний опыт практической деятельности следователя, прокурора и корпоративного юриста. Однако в современных условиях практика противодействия этим методам, крайне незначительном, нерепрезентативном опыте расследования уголовных дел о преступлении адвокатов, более точные связи и зависимости пока "вычислить" невозможно.

Развитие соответствующей правоприменительной практики и связанное с ней дальнейшее исследование интересующей нас темы позволят прийти к результатам более высокой степени достоверности.

Библиографические ссылки

1. См. подробнее: Фрис П.Л. Нарис історії кримінально-правової політики України: Монографія / За заг ред. М.В. Костицького. - А.: Атіва, 2005. - 124 с.
2. Бакалова Н.М. Етичні принципи адвокатури в Україні: Монографія. - Одеса: Юрид. лит., 2005. - 152 с.
3. Гармаев Ю.П. Незаконна діяльність адвокатів в уголовном судопроизводстве: Учебник / Научный редактор В.Н. Карацкин. - М.: Экзамен, 2005. - 512 с.
4. Захаров Ю., Сябликов П. В тени закона: коррупционные технологии при расследовании уголовных дел // Российская юстиция. - 2005. - № 6. - С. 14 - 21.
5. Петрухин И.Л. Отчет о социологическом исследовании факторов, влияющем на деятельность адвокатов Московской городской коллегии адвокатов // Рассказывают адвокаты / Отв. ред. Г.М. Резник. - М., 2000. - С. 93 - 115.
6. См. подробнее: Синюк О.В. Тактика проведения воспроизведения обстановки и обстоятельств события при расследовании уголовных дел об убийствах Учебно-практическое пособие. - Запорожье: Прокуратура Запорожской области, Издательство "Фоліум-Х", 1999. - 32 с.; Синюк О.В. Тактичні прийоми і методичні рекомендації по проведенню відтворення обстановки та обставин події при розслідуванні складних кримінальних справ про вбивства // Вісник Запорізького юридичного інституту. - 1999. - № 2. - С. 128 - 137.