*Проект*

**ЗАКОН**

**РЕСПУБЛИКИ АБХАЗИЯ**

**О внесении изменений**

**в некоторые законодательные акты Республики Абхазия**

**Статья 1**

Внести в Уголовно- процессуальный кодекс Республики Абхазия от 30 декабря 2007 года, N 1947-с-IV (Сборник законодательных актов Республики Абхазия 2008, № 32, ст. 6; 2012, № 42, ст. 56; 2014, № 45, ст. 37; 2016, № 54, ст. 60; 2015, № 52, ст. 3; 2017, № 59, ст. 223; 2018, № 60, ст. 41; газета «Республика Абхазия», № 32 (3493) от 31 марта-01 апреля 2017 года; № 89 (369) от 24-25 августа 2018 года; № 47 (3787) от 22-23 января 2020 года; № 29 (3907) от 25-26 марта 2020 года; № 29 (4033) от 15-16 мая 2019 года, № 29 (4033) от 13-14 апреля 2021 года) следующие изменения:

главу 50 дополнить статьей 4071следующего содержания:

**«**Статья 4071**. Особенности производства обыска, осмотра, *обследования* и выемки в отношении адвоката**

1. Обыск, осмотр и выемка в отношении адвоката (в том числе в жилых и служебных помещениях, используемых им для осуществления адвокатской деятельности), включая случаи, предусмотренные частью пятой статьи 165 настоящего Кодекса, производятся только после возбуждения в отношении адвоката уголовного дела или привлечения его в качестве обвиняемого, если уголовное дело было возбуждено в отношении других лиц или по факту совершения деяния, содержащего признаки преступления, в порядке, установленном частью первой статьи 405 настоящего Кодекса, на основании постановления судьи о разрешении производства обыска, осмотра и (или) выемки и в присутствии обеспечивающего неприкосновенность предметов и сведений, составляющих адвокатскую тайну, члена Совета Палаты адвокатов Республики Абхазия, или иного представителя, уполномоченного Председателем Палаты адвокатов.

2. В постановлении судьи о разрешении производства обыска, осмотра и (или) выемки в отношении адвоката указываются данные, служащие основанием для производства указанных следственных действий, а также конкретные отыскиваемые объекты. Изъятие иных объектов не допускается, за исключением предметов и документов, изъятых из оборота. В ходе обыска, осмотра и (или) выемки в жилых и служебных помещениях, используемых для осуществления адвокатской деятельности, запрещается изъятие всего производства адвоката по делам его доверителей, а также фотографирование, киносъемка, видеозапись и иная фиксация материалов указанного производства.

3. До возбуждения в отношении адвоката уголовного дела или привлечения его в качестве обвиняемого, если уголовное дело было возбуждено в отношении других лиц или по факту совершения деяния, содержащего признаки преступления, и вынесения судьей постановления о разрешении производства следственного действия осмотр или *обследование* жилых и служебных помещений, используемых для осуществления адвокатской деятельности, может быть произведен только в случае, если в указанных помещениях обнаружены признаки совершения преступления и в присутствии обеспечивающего неприкосновенность предметов и сведений, составляющих адвокатскую тайну, члена Совета Палаты адвокатов Республики Абхазия, или иного представителя, уполномоченного Председателем Палаты адвокатов.

4. Заключение представителя адвокатской палаты о наличии в предметах и документах адвокатской тайны делает невозможным их изъятие и использование при доказывании в уголовном деле. При несогласии лиц, производящих следственные или оперативно-розыскные действия, с заключением представителя Палаты адвокатов, указанные предметы и документы без их исследования помещаются в отдельную упаковку и опечатываются, печать скрепляется подписями лиц, присутствующих при производстве следственного или оперативно-розыскного действия.

Исследование указанных предметов и документов следственными органами производится только на основании судебного решения, вынесенного в ходе судебного разбирательства. Представитель Палаты адвокатов имеет право присутствовать при рассмотрении вопроса о разрешении исследования и использования в доказывании указанных предметов и документов, предоставлять возражения на это и давать пояснения».

дополнить ст. 5 УПК РА пунктом 26.3 следующего содержания: «Представитель адвокатской палаты – лицо, участвующее при совершении следственных действий в отношении адвоката и дающее заключение о наличии в предметах и документах адвоката сведений, составляющих адвокатскую тайну»

дополнить УПК РА статьей 58.1 «Представитель Палаты адвокатов»:

«1. Представителем Палаты адвокатов является член Совета Палаты адвокатов, или иное лицо, уполномоченное Председателем Палаты адвокатов Представитель Палаты адвокатов принимает участие в следственных действиях с участием адвокатов в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом.

2. Извещение Палаты адвокатов о необходимости направления представителя Палаты адвокатов производится судьей или должностным лицом, в производстве которого находится уголовное дело, не менее чем за 12 часов до начала производства соответствующего следственного действия.

3. Член совета Палаты адвокатов допускается к участию в следственных действиях на основании служебного удостоверения или иного документа, подтверждающего его статус. Иное лицо допускается к участию в следственных действиях на основании доверенности, выданной Председателем Палаты адвокатов

4. Представитель Палаты адвокатов вправе приносить возражения на действия должностного лица, в производстве которого находится уголовное дело, делать замечания в протоколах следственных действий, в которых принимает участие, обжаловать результаты и основания проведения следственного действия, а также действия или бездействие должностных лиц, проводящих следственные действия и постановления суда о разрешении производства следственных действий в отношении адвоката в части вопросов охраны адвокатской тайны, в порядке, установленном настоящим Кодексом.

5. Представитель Палаты адвокатов не вправе осуществлять полномочия защитника подозреваемого (обвиняемого) или представителя потерпевшего по тому же уголовному делу»;

дополнить ч. 1 ст. 118 УПК: после слов «представитель администрации организации» словами «представитель Палаты адвокатов»;

ПОЯСНИТЕЛЬНАЯ ЗАПИСКА

Обыск как самостоятельное следственное действие состоит в принудительном обследовании помещений и иных мест. Обыск, как и любое следственное действие (за исключением осмотра места происшествия), может производиться только после возбуждения уголовного дела и на основании процессуально оформленного решения органа предварительного расследования. Следователь (дознаватель), имея достаточные основания полагать, что в каком-либо помещении или ином месте или у какого-либо лица находятся орудия преступления или ценности, добытые преступным путем, а также другие предметы или документы, которые могут иметь значение для дела, производит обыск для их отыскания и изъятия ([ч. 1 ст. 182](consultantplus://offline/ref=D721AC5F443C8E58FCB64ECC8B6B5A7595E8C9661C037ED13C02D25BDD6081A96DD046D781C49D689974EB447E76671D67CA1C57F3D943CCB2A3A2xFG) УПК).

Согласно пунктам 1-2 статьи 8 Закона Республики Абхазия "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Республики Абхазия ", адвокатской тайной признаются любые сведения, связанные с оказанием адвокатом юридической помощи своему доверителю. Адвокат не может быть вызван и допрошен в качестве свидетеля об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с обращением к нему за юридической помощью или в связи с её оказанием.  Положения статьи 8 Закона "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Республики Абхазия " гарантируют сохранение адвокатской тайны, закрепляют общий запрет на её нарушение, исключающий раскрытие адвокатской тайны и её распространение любым способом, в независимости от того, был ли это допрос адвоката о составляющих адвокатскую тайну сведениях или сведения, составляющие адвокатскую тайну были получены иным способом.

Кодекс профессиональной этики адвоката к сведениям, составляющим профессиональную адвокатскую тайну, относит, в частности, факт обращения к адвокату, включая имена и названия доверителей, все доказательства и документы, собранные адвокатом в ходе подготовки к делу, сведения, полученные адвокатом от доверителей, информацию о доверителе, ставшую известной адвокату в процессе оказания юридической помощи, содержание правовых советов, данных непосредственно доверителю или ему предназначенных, условия соглашения об оказании юридической помощи, включая денежные расчеты между адвокатом и доверителем.

Европейский суд по правам человека (ЕСПЧ) требует, чтобы при производстве обыска существовал «эффективный и всесторонний контроль за соблюдением рамок производимых обысков». Указанная позиция ЕСПЧ выражена в Постановлении от 09.12.2004 года по делу «Ван Россем против Бельгии» (Van Rossem v. Belgium), жалоба № 41872/98.

Так же следует отметить, что в Информационном письме ГП РА от 6 марта 2009 г. N 3 «Вопросы по применению УПК РА» отмечается следующее: «в силу [ст. 165](consultantplus://offline/ref=D721AC5F443C8E58FCB64ECC8B6B5A7595E8C9661C037ED13C02D25BDD6081A96DD046D781C49D689873E4447E76671D67CA1C57F3D943CCB2A3A2xFG) УПК обыск в жилище проводится на основании мотивированного постановления судьи. В силу [ч. 5 ст. 165](consultantplus://offline/ref=D721AC5F443C8E58FCB64ECC8B6B5A7595E8C9661C037ED13C02D25BDD6081A96DD046D781C49D689874EF447E76671D67CA1C57F3D943CCB2A3A2xFG) УПК в случаях, не терпящих отлагательства, обыск может быть произведен и без судебного решения. Понятие "не терпит отлагательства" - категория оценочная. Анализ уголовных дел показывает, что такой порядок производства обысков весьма распространен и к нему, как правило, прибегают без крайней нужды. Это свидетельствует о правовом нигилизме среди сотрудников органов предварительного расследования, низкой эффективности прокурорского надзора за соблюдением законодательства, гарантирующего гражданам право на неприкосновенность жилища. Стоит еще упомянуть, что проведение обысков иногда осуществляется до возбуждения уголовного дела, порой без вынесения соответствующего постановления либо под видом проведения иных следственных действий (выемка, осмотр предметов, осмотр места происшествия). Результаты таких "следственных действий" оформляются всевозможными протоколами: "обнаружения и изъятия", "добровольной выдачи", "осмотра предметов" и т.п.

Что же касается такого оперативно- розыскного мероприятия как обследование, то в Информационном письме Верховного суда Республики Абхазия, Генеральной прокуратуры Республики Абхазия, МВД Республики Абхазия, Министерства обороны Республики Абхазия, СГБ РА, ГТК РА от 03.04.2009 "О разъяснении некоторых норм Закона Республики Абхазия "Об оперативно-розыскной деятельности в Республике Абхазия", отмечается, что- обследование жилых помещений является мероприятием ограниченного применения и может осуществляться только на основании судебного решения в отношении лиц, покушающихся на преступления средней тяжести, тяжкие и особо тяжкие преступления, подготавливающихся к совершению тяжких и особо тяжких преступлений, а также совершающих либо совершивших тяжкие и особо тяжкие преступления, а также допустивших уклонение от уплаты налогов, либо сокрытие доходов от налогообложения в особо крупных размерах. При отсутствии согласия владельца на обследование жилого помещения необходимо получение судебного решения.

Таким образом, предлагаемые поправки направлены в первую очередь не на ограничение следственных действий в отношении адвоката, а на сохранение адвокатской тайны, закрепляют общий запрет на её нарушение, исключающий раскрытие адвокатской тайны и её распространение любым способом.

Включение в УПК такого участника уголовного судопроизводства- представитель адвокатской палаты, позволят определить правовой статус лица, присутствующему при проведении следственного действия.

Правовая природа статуса независимого наблюдателя от адвокатского сообщества при производстве поисковых следственных действий в отношении адвоката основывается на позициях Европейского суда по правам человека и заключается в недопущении органами, осуществляющими уголовное преследование, принудительного изъятия в ходе обыска таких материалов адвокатского производства в отношении доверителя адвоката, которые содержат сведения, не выходящие за рамки оказания собственно профессиональной юридической помощи как по уголовному делу, в котором адвокат является защитником, так и по каким-либо другим делам, находящимся в производстве адвоката, т.е. материалы, не связанные непосредственно с нарушениями со стороны как адвоката, так и его доверителя, совершенными в ходе производства по данному делу, которые имеют уголовно-противоправный характер, либо с другими преступлениями, совершенными третьими лицами, либо состоят в хранении орудий преступления или предметов, которые запрещены к обращению или оборот которых ограничен на основании закона.