

©“Адвокатская Палата”

Официальное издание  
Адвокатской палаты Московской области  
№ 8, август 2009  
Научно-практический журнал, выходит с  
01.01.2003

Издание зарегистрировано в Министерстве Российской Федерации по делам печати, телерадиовещания и средств массовых коммуникаций.

Свидетельство о регистрации  
ПИ-77-14492 от 27.01.2003 г.

**Учредитель:** Адвокатская палата Московской области

**Издатель:** Адвокатская палата Московской области

**Главный редактор:** Ю.М.Боровков

**Выпускающий редактор:** А.А.Горшенков

**Компьютерная графика, верстка:** А.А.Исупов

**Адрес редакции:** 111020, город Москва,

Госпитальный вал, 8/1, строение 2

**Телефон редакции:** (095) 360-3941, 360-8630

**E-mail:** apmo@bk.ru **Web:** www.apmo.ru

**Подписной индекс:** 82201

**Отпечатано:** ООО “Красногорская типография”

143000, Московская область, город Красногорск,

Коммунальный квартал, д.2

**Объем:** 6 п.л. **Тираж** 1000 экз. **Заказ** 2230

#### Редакционный Совет журнала “Адвокатская палата”

1. Председатель редакционного совета журнала  
**Галоганов Алексей Павлович**, адвокат, президент АПМО;
2. **Ария Семен Львович**, адвокат, член АПМО;
3. **Бойков Александр Дмитриевич**, адвокат, член АПМО;
4. **Боровков Юрий Михайлович**, адвокат, первый вице-президент АПМО;
5. **Володина Светлана Игоревна**, адвокат, директор Института адвокатуры МГЮА, член Совета АПМО и ФПА РФ;
6. **Добровольская Светлана Игоревна**, адвокат, руководитель Экспертно-консультативного совета АПМО;
7. **Жаров Александр Евгеньевич**, Уполномоченный по правам человека в Московской области;
8. **Ковалева Лидия Николаевна**, адвокат, член Квалификационной комиссии АПМО;
9. **Пепеляев Сергей Геннадьевич**, адвокат, член Совета АПМО;
10. **Пилипенко Юрий Сергеевич**, адвокат, вице-президент ФПА РФ;
11. **Юрьев Сергей Сергеевич**, адвокат, председатель президиума коллегии адвокатов “Межрегион”.

#### В номере:

##### События

**Калейдоскоп событий** 2

##### Обмен опытом

**А.Е.Жаров** Доклад о деятельности Уполномоченного по правам человека в Московской области в 2008 году (окончание) 4

**М.В.Ходилина** Правовая позиция адвоката по уголовному делу 16

**А.В.Киц** Банкротство - действующий инструмент в руках рейдеров 20

**Г.Ш.Галимова** О признании права пользования квартирой 26

**А.Л.Соцура** Юридический состав несчастного случая на производстве 28

##### Дискуссия

**Ю.С.Пилипенко** Правомочия адвоката как составляющие его права на тайну 33

**Ю.С.Пилипенко** К вопросу о времени действия адвокатской тайны 36

**Ю.Л.Ершов** Постановление Конституционного суда от 27.02.2009г.: время перемен для психиатрических дел продолжается 38

##### История адвокатуры

**П.Е.Короткова** Институт адвокатской тайны в Древней Франции 40

##### Наследие

**Р.М.Кессель** Возвращаясь в Советский Союз 42

##### Литературная страница

**М.И.Фёдоров** Тезоименитство патриарха. День ангела патриарха 44

##### Немного юмора

Немного юмора... 48

## КАЛЕЙДОСКОП СОБЫТИЙ

**Салют в честь адвокатов**

Российское адвокатское сообщество отмечает свой праздник в конце мая, но у самарской адвокатуры есть ещё и свой собственный день - 1 июля. По уже сложившейся традиции к нему приурочено масштабное торжество.

В этот праздничный вечер просторный зал КРЦ "Звезда" вместил всех - и тех представителей прекрасной "говорящей" профессии, которые сегодня "в боевом строю", и тех, кто после многих лет плодотворной адвокатской деятельности, и, конечно же, многочисленных гостей. Отдавая дань уважения нелёгкому адвокатскому труду, поздравили самарскую адвокатуру с днём рождения: председатель комитета по законодательству, законности и правопорядку Самарской губернской думы Ю.М. Шевцов, и.о. руководителя Управления Министерства юстиции РФ по Самарской области С.В. Быстревский, председатель Самарского областного суда Л.П. Дроздова, заместитель начальника Главного управления внутренних дел по Самарской области-начальник Главного следственного управления Ю.А. Супонев, председатели районных судов, руководители предприятий и организаций Самары, другие официальные и неофициальные лица.

Труд самарских адвокатов, достигших больших профессиональных успехов, высоко оценила Федеральная палата адвокатов России. На мероприятии медали "За заслуги в защите прав и свобод граждан" 1-ой и 2-ой степеней и грамот ФПА РФ удостоились около двадцати человек, а сорок два адвоката были награждены почётными грамотами палаты адвокатов Самарской области.

После концерта-капустника адвокатов и их гостей ожидал праздничный ужин в ресторане. Завершилось торжество роскошным фейерверком у гостиничного комплекса "Россия". В небо взмыли 1569 ракет - по числу самарских адвокатов. Вдобавок для тех, кто вложил свои творческие силы в подготовку капустника и блеснул гранями таланта, праздник получил продолжение. Самые активные артисты-адвокаты были поощрены: 2 июля они отправились в путешествие по Волге на теплоходе.

**Документация профессиональной учёбы по-петербургски**

3 июля 2009 г. Совет Адвокатской палаты Санкт-Петербурга в своём информационном письме сообщил о скором заседании Рабочей группы при Комиссии Совета АП СПб по организации профессионального обучения и повышению квалификации адвокатов. На заседании рассмотрят материалы о прохождении стажировки стажёрами адвокатских образований Адвокатской палаты Санкт-Петербурга и рекомендации указанных лиц, претендующих на получение статуса адвоката, к допуску на сдачу квалификационного экзамена, либо

о продлении срока стажировки в пределах, предусмотренных законом.

Претенденты должны предварительно сдать в Совет АП СПб следующие документы: отчёт стажёра адвоката о прохождении стажировки; отзыв руководителя стажировки; характеристики-рекомендации адвокатского образования, в котором проводилась стажировка; сведения о годовой подписке на "Новую адвокатскую газету".

Одновременно распространён Регламент Рабочей группы при Комиссии Совета АП СПб по организации профессионального обучения и повышению квалификации адвокатов, утверждённый президентом ФПА РФ, президентом АП СПб Е.В. Семянюко. В Регламенте, в частности, указано, что Рабочая группа рассматривает представленные соискателем документы, оценивает их и по результатам принимает решение об окончании стажировки в полном объёме и рекомендует лиц, претендующих на получение статуса адвоката, к допуску на сдачу квалификационного экзамена, либо о продлении срока стажировки в пределах, предусмотренных законом, либо о признании претендента не прошедшим стажировку. В случае принятия рабочей группой решения об успешном окончании стажировки в полном объёме и рекомендации лица, претендующего на получение статуса адвоката, к допуску на сдачу квалификационного экзамена выписка из решения Рабочей группы в двух экземплярах за подписью председательствующего выдаётся соискателю. В случае же принятия решения о продлении срока стажировки в пределах, предусмотренных законом, либо о признании претендента не прошедшим стажировку выписка из решения Рабочей группы выдаётся соискателю в течение пяти рабочих дней.

**Адвокатура ищет союзников**

Очередное заседание Совета ФПА РФ состоялось 7 июля с.г. в Ставрополе. В нём приняли участие представители адвокатских палат Ставропольского края (выступившей принимающей стороной и организатором серии корпоративных мероприятий), Ростовской области, Краснодарского края, Астраханской и Волгоградской областей, Ингушской Республики, Кабардино-Балкарии, Карачаево-Черкессии, Адыгеи, Дагестана, Республики Северная Осетия-Алания и Чеченской Республики.

Накануне заседания Совета ФПА, 6 июля, состоялась встреча руководства ФПА с адвокатами Ставропольского края. Перед коллегами выступили вице-президенты ФПА А.П. Галоганов, Ю.С. Пилипенко и Г.М. Резник. Они затронули наиболее острые аспекты профессиональной деятельности адвокатов и применения законодательства об адвокатской деятельности и адвокатуре, ответили на многочисленные вопросы участников встречи.

На заседании Совета были рассмотрены актуальные проблемы и текущие вопросы деятельности ФПА. Центральной темой разговора стала выработка стратегии

взаимодействия с Ассоциацией юристов России. Как отметил в своём выступлении президент ФПА РФ Е.В. Семеняко, АЮР не может считаться подлинно общественной структурой без широкого участия в ней адвокатского сообщества. При этом адвокатура заинтересована в том, чтобы её интересы также учитывались и продвигались. В настоящее время у руководства ФПА складываются нормальные рабочие отношения с руководством АЮР (вице-президенты ФПА А.П. Галоганов и Ю.С. Пилипенко являются членами правления ассоциации). Многие члены правления АЮР разделяют озабоченность адвокатов в связи с проблемами оплаты по ст.51 УПК РФ и готовы вместе с ФПА работать над созданием такой системы бесплатной юридической помощи, при которой не только активно использовался бы потенциал и опыт адвокатских образований, но и был бы создан механизм оплаты за оказание адвокатами юридической помощи бесплатно.

Совет Федеральной палаты прекратил полномочия члена Совета Ш.А. Махмутова в связи с прекращением статуса адвоката. Бывший президент Адвокатской палаты Республики Башкортостан был вынужден покинуть ряды сообщества в связи с недавно вышедшим запретом Судебного департамента заниматься адвокатской деятельностью судьям в отставке. Новым президентом Адвокатской палаты Республики Башкортостан избран Булат Юмадилов, который на протяжении нескольких лет выполнял обязанности вице-президента АПРБ. По предложению президента ФПА Совет ввёл ещё одну должность вице-президента ФПА и назначил на неё В.В. Гриба. Вячеслав Валерьевич является членом Общественной палаты РФ. Ему поручено представлять интересы ФПА в этой организации. Решением Совета внесены изменения в Положение о наградах ФПА. Они коснулись порядка награждения знаком "Почётный адвокат". Согласно новой редакции этим знаком будут награждать адвокатов, имеющих не менее 30 лет стажа, вне зависимости от того, ушли на заслуженный отдых, или продолжают заниматься адвокатской практикой.

Совет утвердил план работы ФПА на второе полугодие 2009 г.

#### **Совещание с представителями Уполномоченного в муниципальных образованиях**

8 июля 2009 г. Уполномоченный по правам человека в Московской области А.Е. Жаров провёл совещание своих представителей в муниципальных образованиях. Поскольку в период финансово-экономического кризиса увеличилось количество обращений граждан, связанных с трудовыми отношениями, совещание было посвящено соблюдению прав граждан в этой сфере. О правах работников при расторжении трудового договора по инициативе работодателя, в частности при сокращении штатов или ликвидации организаций, рассказала заместитель руководителя Государственной инспекции труда в Московской области Н.В. Вольская.

Представители Уполномоченного в свою очередь поделились опытом защиты трудовых прав граждан на местах. Так, представитель Уполномоченного в Рузском муниципальном районе адвокат АПМО О.Б. Батурина рас-

сказала о своей адвокатской практике восстановления трудовых прав граждан в судебном порядке. Начальник отдела по работе с муниципальными образованиями С.Б. Беляков отметил, что за полгода 2009-го представителями Уполномоченного было рассмотрено 2668 обращений. Этот показатель более чем в 2,5 раза превышает показатель прошлого года за аналогичный период.

#### **В рабочем режиме**

15 июля с.г. состоялось очередное ежемесячное заседание Совета АПМО. На нём рассматривались текущие вопросы деятельности нашей адвокатской палаты. Как обычно, в начале мероприятия в торжественной обстановке в соответствии с п.1 ст.15 Закона об адвокатуре приняли присягу и получили статус адвоката претенденты, успешно сдавшие квалификационный экзамен. Это Е.Н. Битюцкая, С.А. Гаркин, М.М. Гонопольский, Э.Л. Гроза, А.В. Киц, А.А. Новохатский, К.Р. Саркисян и другие, всего 19 человек. Затем отличившихся адвокатов наградили дипломами палаты.

Также были вынесены решения по ряду дисциплинарных дел членов АПМО, некоторые адвокаты прекратили свой профессиональный статус по различным причинам и произошло исключение ряда адвокатских кабинетов из реестра адвокатских образований палаты в связи с изменением их дальнейшей организационно-правовой формы деятельности. Рассмотрены заявления адвокатов об оплате работы, выполненной в порядке ст.50 ГПК РФ.

Заседание прошло в деловом, конструктивном режиме.

#### **Память о повышении квалификации**

16 июля 2009 г. прошло очередное заседание Совета Адвокатской палаты г. Москвы. На нём рассматривались вопросы текущей и перспективной деятельности палаты. Совет обсудил проект решения о повышении квалификации адвокатов - членов АП г. Москвы. Рассмотрено 10 заключений Квалификационной комиссии по дисциплинарным производствам в отношении 12 адвокатов. Совет согласился с заключениями комиссии и принял следующие решения: дисциплинарные производства в отношении двух адвокатов прекратить, сделать одно замечание и объявить два предупреждения. Шестерым адвокатам прекратили статус.

Также 15 человек были приняты в члены АПМ из других субъектов РФ, а 30 приняли присягу и получили профессиональный статус.

*( по материалам нашего спецкора и адвокатских сайтов)*

А.Е. Жаров - Уполномоченный по правам человека в Московской области

## ДОКЛАД о деятельности Уполномоченного по правам человека в Московской области в 2008 году (окончание)

### 3.3. Соблюдение прав детей на образование

Право на образование, гарантированное статьей 43 Конституции Российской Федерации, является одним из неотъемлемых прав детей.

В 2008 году вопрос о реализации права на образование нашел отражение в

9 % обращений, касающихся прав детей. Одним из поводов для них является неудовлетворительное материально-техническое состояние школ. В течение нескольких лет наблюдается постоянное недофинансирование расходов на ремонт образовательных учреждений из средств местных бюджетов.

По данным прокуратуры Московской области при проведении проверки готовности государственных и муниципальных образовательных учреждений к осуществлению образовательного процесса в летний период 2008 года выявлены серьезные нарушения технических требований к безопасности зданий школ. Из 56 муниципальных образовательных учреждений Орехово-Зуевского муниципального района в 11 выявлены трещины стен и фундамента, разрушения кирпичной кладки, разгерметизация межпанельных швов и протечка кровли. В 13 школах нарушены правила пожарной безопасности, в 5 - санитарные нормы, хотя в актах межведомственной комиссии они признаны готовыми к началу учебного года.

При посещении сотрудниками аппарата Уполномоченного образовательных учреждений в Сергиево-Посадском муниципальном районе установлено, что в нарушение законодательства в период учебных занятий проводился ремонт полов в МОУ Средней общеобразовательной школе № 8. Здание требует капитального ремонта.

Представляется целесообразным обратить внимание руководителей муниципальных образований на необходимость принятия мер по приведению образовательных учреждений в надлежащее состояние.

В целях реализации права на образование детей с ограниченными возможностями требует дальнейшего развития система коррекционных образовательных учреждений.

К Уполномоченному обратилась К. - мать ребенка-инвалида по слуху из городского округа Домодедово. С 2001 года мальчик обучался в школе-интернате города Москвы, но в 2007 году вследствие травмы был вынужден прекратить обучение в этом учреждении. Из-за отсутствия коррекционных школ по месту жительства ребенок не мог реализовать своё право на образование. За содействием в решении этого вопроса Уполномоченный обратился к Министру образования Правительства Московской области. В настоящее время ребенок обучается на дому.

Неотъемлемой составной частью процесса образования и воспитания является отдых и оздоровление, предусмотренные Конвенцией о правах ребёнка ООН, Конституцией Российской Федерации, Федеральным Зако-

ном от 24.07.1998 № 124-ФЗ "Об основных гарантиях прав ребёнка в Российской Федерации". Организация и обеспечение отдыха и оздоровления детей и молодёжи занимает особое место в социальной политике руководства Московской области. На организацию летнего отдыха и оздоровления детей из областного бюджета в 2008 году было выделено 346,90 млн рублей, в том числе 32,43 млн рублей федеральных средств. По информации, предоставленной Министерством социальной защиты населения, общая сумма финансовых расходов на оздоровительные мероприятия составила 1,4 млрд. рублей, что позволило отдохнуть 270 тысячам детей и подростков. На территории Московской области функционировали 207 детских оздоровительных учреждений.

Средняя стоимость путёвок в загородные детские оздоровительные лагеря составила 10206 рублей. Малообеспеченным семьям и детям, находящимся в трудной жизненной ситуации, оказана социальная поддержка в виде частичной или полной компенсации её стоимости. По путевкам, закупленным Министерством социальной защиты населения Московской области, смогли отдохнуть более 16 тысяч детей, в том числе свыше 2,5 тысяч детей-инвалидов и детей с хроническими заболеваниями из малообеспеченных семей, свыше 6 тысяч детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, более 2,8 тысячи детей, находящихся в трудной жизненной ситуации, а также дети из многодетных семей, дети погибших военнослужащих, дети с девиантным поведением. Отдых был организован в оздоровительных учреждениях Московской, Тверской, Ярославской, Костромской, Тамбовской областей и Краснодарского края.

Уполномоченным изучено положение детей и соблюдение их прав в летних оздоровительных лагерях, функционировавших на территории Московской области. Сотрудниками аппарата осуществлялись выезды в летние детские оздоровительные учреждения, расположенные на территории 15 муниципальных образований: лагеря, санатории, центры, диспансеры. Одновременно в оздоровительных учреждениях было организовано правовое просвещение детей, демонстрировались фильмы о правах ребёнка, разъяснялись положения Конвенции о правах ребёнка, международного и российского законодательства, организовывались правовые конкурсы и викторины с вручением подарков, правовой литературы, информационных материалов о правах детей и деятельности Уполномоченного. В программах правового просвещения в летний период участвовало более 3 тысяч детей.

В ходе посещений было выявлено несоответствие состояния некоторых детских оздоровительных учреждений установленным требованиям по организации питания, медицинского обеспечения, безопасности и воспитания детей.

Например, в муниципальном образовательном учреждении дополнительного образования детей "Детский оз-

доровительно-образовательный центр "Лесная сказка", подведомственном администрации Щелковского муниципального района, выявлен ряд нарушений санитарных правил, в том числе использование для проживания персонала аварийного жилья и помещений медицинского назначения, оборудование спальных мест для детей двухъярусными кроватями и других. Для устранения нарушений были направлены обращения Руководителю Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Московской области и Главе Щелковского муниципального района.

В детском оздоровительном лагере "Орлёнок" МЧС России в городском округе Звенигород для размещения детей также использовались двухъярусные кровати, не была обеспечена достаточная освещенность помещения библиотеки.

Единых требований по охране детских учреждений летнего отдыха и оздоровления не установлено. Охрана осуществлялась сотрудниками ЧОПов, милиционерами и сторожам. Контрольно-пропускные пункты многих учреждений не оснащены средствами стационарной связи. Строгий пропускной режим не обеспечивался.

Жилые помещения для отдыхающих детей во многих учреждениях нуждаются в капитальном ремонте. В связи с отсутствием средств ни в одном из посещенных лагерей не функционировал бассейн, кроме детского оздоровительного лагеря "Небо Москвы" МО РФ. Имели место перебои с горячим водоснабжением, например, в ДОЛ "Чайка" Орехово-Зуевского района.

Были нарекания на организацию детского досуга. Планы работы с детьми не содержали познавательных и интересных мероприятий, что сужало эмоционально-духовную сферу занятости детей. Это вызвано, в том числе, отсутствием разработанных и утвержденных руководством воспитательных программ для детей.

#### **3.4. Соблюдение прав детей, находящихся в специализированных учреждениях**

По сведениям ГУВД по Московской Области в 2008 году несовершеннолетними и при их участии на территории Подмосковья совершено 2138 преступлений, что на 15,6% меньше, чем за аналогичный период прошлого года. Удельный вес подростковой преступности от общего числа преступлений, расследованных и направленных в суд, составил 3,9%.

Количество преступлений, совершенных подростками против собственности, снизилось на 15,1%. На 28,6% возросло число убийств, совершенных несовершеннолетними.

В целом на 48% сократилось число преступлений, связанных с причинением тяжкого вреда здоровью, на 23,3% - разбоев, на 57% - мошенничеств, на 11,2% - краж, на 40% - вымогательств, на 35% - хулиганств, на 22,7% - преступлений, связанных с наркотиками и сильно действующими веществами, на 6,1% - неправомерных завладений транспортным средством.

Снизилось количество преступлений, совершенных подростками повторно - на 7,7%, а также и число их участников - на 15,4%. Число преступлений, совершённых

несовершеннолетними в состоянии опьянения, сократилось на 44,9%. При этом уровень таких преступлений остаётся достаточно высоким. Каждый двенадцатый несовершеннолетний совершил преступление в состоянии алкогольного опьянения.

При вынесении уголовного наказания главная задача - исправить и перевоспитать несовершеннолетнего правонарушителя. Вот почему суды принимают решение о назначении несовершеннолетнему наказания в виде лишения свободы только тогда, когда исправление и перевоспитание его невозможно без изоляции от общества.

С несовершеннолетними необходимо вести активную профилактическую деятельность силами не только органов государственного принуждения, но и всей общественности. Пробелы в образовании и воспитании несовершеннолетних приводят к совершению ими общественно опасных деяний и правовому нигилизму.

Уголовное наказание является в отношении несовершеннолетних крайней мерой. Это обусловлено характером и степенью тяжести преступлений, совершаемых подростками, отсутствием или невозможностью использовать альтернативные виды наказаний, содержащихся в санкциях соответствующих статей, например, в виде штрафа и исправительных работ и нецелесообразностью определения им условного наказания за тяжкие и особо тяжкие, главным образом насильственные, преступления.

В соответствии с ч. 3 ст. 58 и ч. 6 ст. 88 Уголовного кодекса Российской Федерации отбывание наказания лицам, осужденным к лишению свободы, не достигшим к моменту вынесения судом приговора 18-летнего возраста, назначается в воспитательных колониях. Установленный законодательством в этих учреждениях режим учитывает особенности несовершеннолетних.

В 2008 году Уполномоченным и сотрудниками его аппарата были посещены расположенные на территории Московской области две воспитательные колонии для юношей (от 14 до 21 года): Можайская (163 воспитанника) и Икшанская (124 воспитанника). Цель проверки этих учреждений - наблюдение за созданием осужденным условий содержания, соответствующих нормам международного права, положениям международных договоров Российской Федерации и федеральных законов, и за организацией деятельности по оказанию им помощи в социальной адаптации.

Следует отметить, что условия содержания осужденных ежегодно улучшаются. Администрации учреждений проводят большую работу по профилактике правонарушений среди воспитанников и подготовке их к жизни после освобождения. В учреждениях работают психологи. За 6 месяцев до освобождения с целью дальнейшего жизнеустройства воспитанников администрации учреждений уведомляют УВД, Комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав, запрашивают центры занятости населения, проводят ярмарки-вакансии по специальностям, помогают в оформлении документов по трудоустройству. Во исполнение Федерального закона от 24.06.1999 № 120-ФЗ "Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних", Закона Московской области от 30.12.2005 № 273/2005-ОЗ "О комиссиях по делам несовершеннолетних и защите их прав в Московской об-

ласти" введены должности координаторов для работы с воспитанниками колоний и специальных учебно-воспитательных учреждений закрытого типа.

Одно из важнейших условий социальной адаптации юных граждан, преступивших закон, - трудоустройство.

На основании Закона Московской области от 25.04.2008 № 53/2008-ОЗ "О квотировании рабочих мест" оказание помощи в трудоустройстве некоторым категориям граждан, в том числе несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет, лицам из числа детей-сирот и детей, оставшимся без попечения родителей в возрасте до 23 лет, лицам, освобожденным от отбывания наказания в воспитательных колониях, производится до достижения ими 22 лет. Квота для приема на работу устанавливается в размере 1% от среднесписочной численности работников. В настоящее время предоставление рабочих мест для юношей, освободившихся из воспитательных колоний, осуществляется в городском округе Королёв, Дмитровском, Наро-Фоминском, Ступинском муниципальных районах.

В Можайской и Икшанской колониях в организации воспитательных, праздничных мероприятий и досуга детей принимают активное участие члены родительских комитетов. Родительские комитеты и попечители оказывают помощь в проведении ремонта в жилых секциях отрядов. В колониях проводятся спортивные соревнования, творческие вечера, лектории, просмотры художественных фильмов, Дни открытых дверей, Дни матери. Осужденным созданы условия для получения основного общего, начального профессионального, среднего профессионального, высшего образования.

Почти половина (49,5%) осужденных несовершеннолетних ранее не работали и не учились.

В Икшанской воспитательной колонии из 124 отбывающих наказание заключенных: 80% получают основное общее и начальное профессиональное образование; 10% получают среднее профессиональное образование (государственное профессиональное училище № 65) по специальностям: монтажник санитарно-технических систем и электрослесарь; 10% осужденных получают высшее образование (Современная Гуманитарная Академия) по специальностям юриспруденция и менеджмент. Половина осужденных обеспечена оплачиваемой работой.

В Можайской воспитательной колонии из 163 отбывающих наказание заключенных: 60% обучаются в 11 классе школы учреждения; 40% получают среднее профессиональное образование (государственное профессиональное училище № 66) по специальностям: автомеханик, слесарь, столяр. 45% осужденных обеспечены оплачиваемой работой.

Однако в организации деятельности воспитательных колоний имеются еще нерешенные проблемы.

Так, по результатам проверок администрации Икшанской воспитательной колонии предложено принять меры по контролю за санитарным состоянием помещений в жилой и производственной зонах, проведению капитального ремонта столовой, бани, душевых помещений. Обращено внимание на необходимость скорейшего получения лицензии на деятельность медицинской части в связи с тем, что осужденным не оформляются листки временной нетрудоспособности. Жилые помещения обще-

житий, камеры ДИЗО, помещения строгих условий не радиофицированы. Уполномоченный обратился к начальнику УФСИН России по Московской области с предложением изыскать возможность выделения дополнительных средств на устранение выявленных нарушений в материально-бытовом и медико-санитарном обеспечении осужденных. Реакция руководства областного УФСИН последовала незамедлительно. Начаты работы по ремонту вентиляции и электроснабжения, проведен косметический ремонт душевых и туалетов, жилых секций отрядов.

В отношении детей основным методом исправления является не карательный, а воспитательный, с целью предотвращения совершения преступлений. Особая роль в преодолении социальной дезадаптации детей и подростков с девиантным поведением отводится специальным школам закрытого типа.

Специальные учебно-воспитательные учреждения закрытого типа для детей и подростков с девиантным поведением являются аналогом ювенальных (детских) тюрем, существующих в некоторых западных странах, поскольку предусматривают определенный режим содержания несовершеннолетних, ограничение их свободы, цензуру переписки. Помещение в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа применяется как принудительная мера воспитательного воздействия в целях исправления несовершеннолетнего, нуждающегося в особых условиях воспитания, обучения и требующего специального педагогического подхода.

В соответствии с пунктом 7 статьи 15 Федерального закона от 24.06.1999 № 120-ФЗ "Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних" подростки могут быть направлены в спецшколу до достижения ими возраста 18 лет, но не более чем на 3 года. Это положение закреплено и в статье 92 Уголовного кодекса Российской Федерации, в пункте 31 Типового положения о специальном учебно-воспитательном учреждении для детей и подростков с девиантным поведением, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.04.1995 № 420.

"Чеховская специальная общеобразовательная школа закрытого типа" для девочек - единственная в России, - открыта в 1927 году. На начало 2008 года в школе находилось 16 воспитанниц в возрасте от 13 до 17 лет.

"Каширская специальная общеобразовательная школа закрытого типа" для мальчиков открыта в 1973 году. На начало 2008 года в ней находилось 55 воспитанников в возрасте от 11 до 17 лет.

Посещения этих школ сотрудниками аппарата Уполномоченного показали налаженный учебный процесс, наличие разнообразных форм воспитательной работы.

Вместе с тем необходимо обратить внимание на ряд важных проблем. В ходе ознакомления с деятельностью "Каширской специальной общеобразовательной школы закрытого типа" были выявлены нарушения прав воспитанников в организации питания и создании нормальных бытовых условий. Спальные помещения находились в классных кабинетах. В меню фрукты и овощи включены не были. Трудовое обучение не организовано из-за отсутствия оборудования. Медицинский блок не соответствовал санитарным требованиям. Помещений для

психологической разгрузки не имелось. Во всем здании учреждения температура была значительно ниже установленных норм. Воспитанники находились в школе в верхней одежде.

Кроме того, согласно Постановлению Правительства Московской области от 06.02.2007 73/4 "Об установлении размеров ежемесячных денежных средств на личные расходы детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей" предусматривается обеспечение дополнительных гарантий по социальной поддержке детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, предоставление им полного государственного обеспечения, включая выдачу денег на личные расходы. Однако "карманные" деньги детям не выдавались, что является грубейшим нарушением их прав.

На необходимость устранения вышеперечисленных нарушений указано руководству школы. Положительные результаты имело обращение Уполномоченного к Министру образования Правительства Московской области об устранении выявленных нарушений. В течение 2008 года принят ряд мер по улучшению содержания воспитанников.

Специфика организации образовательного и реабилитационного процесса в специальных учебно-воспитательных учреждениях закрытого типа предъявляет повышенные требования к персоналу с учетом необходимости обеспечения комплекса мероприятий по психолого-медико-педагогической реабилитации воспитанников, а также обеспечения специальных условий их содержания.

Вместе с тем, эти учреждения испытывают недостаток квалифицированных педагогических и медицинских работников. Основная причина - сложные условия труда в совокупности с неудовлетворительными размерами его оплаты.

Решению проблем детской и подростковой преступности призвана способствовать ювенальная юстиция.

В Подмоскovie реализация ювенальных технологий не ограничивается только вопросами судоустройства. С 2002 года на территории Московской области отработывается модель, направленная на поэтапное создание комплексной системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних, отработку ювенальных технологий. Важным звеном ювенальной юстиции являются принятые в условиях отсутствия федерального законодательства областные законы "Об органах опеки и попечительства", "О патронате", "О комиссиях по делам несовершеннолетних и защите их прав в Московской области". Комплексный подход к решению проблем защиты прав и законных интересов несовершеннолетних, профилактики правонарушений подростков может быть обеспечен только при условии непрерывности профилактического процесса. Эти задачи решают не только органы и учреждения системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних. Проблемами, связанными с семьей и детьми, занимаются в пределах, установленных законом, следователи, расследующие уголовные дела в отношении несовершеннолетних, помощники прокуроров, осуществляющие надзор за исполнением законодательства в отношении несовершеннолетних, федеральные судьи, специализирующиеся на рассмотрении уголовных и гра-

жданских дел в отношении несовершеннолетних, мировые судьи, судебные приставы, воспитатели и психологи в следственных изоляторах и воспитательных колониях, сотрудники уголовно-исполнительных инспекций, подразделений Федеральной службы РФ по контролю за незаконным оборотом наркотиков и другие.

Для уменьшения числа правонарушений и преступлений в подростковой среде следует улучшить работу представителей органов и учреждений системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних, для чего необходимо:

- раннее выявление семей "группы риска" и изъятие детей из криминогенной среды;
- применение разных форм профилактики безнадзорности и беспризорности несовершеннолетних, межведомственная координация по раннему выявлению и устранению причин и условий, способствующих совершению подростками правонарушений и антиобщественных действий;
- активизация работы по выявлению и пресечению случаев вовлечения несовершеннолетних в совершение преступлений и иную противоправную деятельность;
- усиление уголовной ответственности родителей за неисполнение обязанностей по воспитанию детей, жестокое с ними обращение;
- увеличение числа специалистов, работающих с несовершеннолетними правонарушителями, детьми и семьями групп риска, прошедших специальную профессиональную подготовку.

В Московской области сеть учреждений, оказывающих педагогическую и иную помощь несовершеннолетним, имеющим отклонения в развитии или поведении, развита недостаточно. Более чем в 20% муниципальных районов и городских округов специальные (коррекционные) общеобразовательные учреждения отсутствуют. Учебно-воспитательное учреждение открытого типа для детей с девиантным поведением функционирует только в Ногинском муниципальном районе. Центры психолого-педагогической и медико-социальной помощи детям открыты лишь в 16 муниципальных районах и городских округах. Но они в настоящее время ориентированы только на детей, дезадаптация которых носит поверхностный поведенческий характер. Например, Центр психолого-педагогической реабилитации и коррекции городского округа Красноармейск работает только с педагогически запущенными детьми, которые совершают мелкие асоциальные поступки, отстают в обучении от сверстников. Центр психолого-медико-социального сопровождения Серпуховского муниципального района осуществляет только коррекционно-развивающую дошкольную и школьную образовательную деятельность. Психолого-педагогическая коррекция для условно осужденных несовершеннолетних, имеющих отклонения в развитии, не предусмотрена лицензией.

Следует обратить внимание Министерства образования Московской области на необходимость мер по развитию системы таких учреждений. Совершенствование их деятельности может позитивно повлиять на профилактику детской преступности и должно быть направлено на обеспечение индивидуально ориентированной педагогической, социальной, медицинской и юридической помощи.

#### Глава 4. Работа представителей Уполномоченного по правам человека в Московской области в муниципальных образованиях Московской области

В соответствии с Положением представители Уполномоченного в муниципальных образованиях (далее - представители) были назначены практически во всех муниципальных образованиях из числа граждан, пользующихся доверием населения. Они на общественных началах исполняли консультативные и информационные функции; проводили личный прием граждан; разъясняли компетенцию Уполномоченного, порядок подачи ему жалоб, способы защиты прав и свобод; осуществляли взаимодействие с органами и должностными лицами местного самоуправления, различными общественными организациями и другими структурами. Активизировалась их деятельность, появились новые направления работы.

Количество обращений жителей Подмосковья к представителям возрастает.

Поступило обращений к представителям Уполномоченного:	2006 г.	2007 г.	2008 г.
* письменных	303	435	540
* устных	1401	3065	3240
Всего обращений	1704	3500	3780

Личные приемы граждан осуществляются в помещениях, выделенных для работы представителей органами местного самоуправления. Информация о месте и времени их проведения публикуется в местных СМИ. С учетом того, что возможности многих людей приехать на прием ограничены по состоянию здоровья или финансовым затруднениям, некоторые представители проводят выездные приемы населения в городских и сельских поселениях, в наиболее удаленных от центра города микрорайонах - В.М. Грозный (Шатурский муниципальный район), О.Б. Батурина (Рузский муниципальный район), В.П. Терехов (Каширский муниципальный район), Н.И. Змиева (Егорьевский муниципальный район), М.П. Тимошенко (Раменский муниципальный район), Н.В. Блинова (городской округ Железнодорожный).

К представителям за помощью в первую очередь обращаются люди, находящиеся в сложных жизненных условиях, не имеющие по различным причинам возможности для самостоятельной защиты своих прав.

Основные категории обратившихся граждан:	2007 г.	2008 г.
Пенсионеры	930 (27%)	1200 (31%)

Ветераны труда	640 (18%)	580 (15%)
Инвалиды по общему заболеванию	252 (7,2%)	342 (8,8%)
Инвалиды и участники войны	285 (8%)	252 (6,5%)
Военнослужащие	108 (3%)	102 (2,6%)

Тематика обращений граждан в 2008 году существенных изменений не претерпела и главным образом касалась сферы социальных прав граждан:

- \* социальная защита 23% ,
- в том числе пенсионное обеспечение 12%
- \* жилищные вопросы 18%
- \* коммунальные платежи 12%
- \* охрана здоровья 12%
- \* земельные вопросы и градостроительство 11%
- \* нарушения со стороны правоохранительных органов 6,5%
- \* несогласие с решениями судов 5%

Из других обращений можно выделить жалобы на нарушения прав детей, потребителей, на обеспечение инвалидов средствами реабилитации. Кризисные явления в экономике привели к некоторому увеличению обращений граждан по трудовым вопросам.

В отдельных муниципальных образованиях число обращений по сравнению с прошлым годом увеличилось почти в 2 раза, например:

- \* в городском округе Электросталь к представителю Уполномоченного поступило 342 обращения (в 2007 году - 181);
- \* в Люберецком муниципальном районе - 130 (в 2007 году - 67);
- \* в Красногорском муниципальном районе - 131 (в 2007 году - 55);
- \* в городском округе Звенигород - 110 обращений (в 2007 году - 33).

Большое количество обращений зарегистрировано в Пушкинском муниципальном районе (200), городском округе Электрогорск (276), Мытищинском муниципальном районе (297), в Серпуховском муниципальном районе (более 100), городском округе Климовск (121). При этом число письменных обращений, поступающих из перечисленных муниципальных образований непосредственно Уполномоченному, заметно сократилось. Например, из городских округов Электрогорск и Климовск - по 2 письма. По одному обращению поступило к Уполномоченному из городского округа Черноголовка и Серебряно-Прудского муниципального района, при этом представителями в указанных муниципальных образованиях рассмотрено соответственно 25 и 23 обращения. Из городского округа Молодежный в прошедшем году непосредственно в аппарат Уполномоченного жалоб вообще не поступило, а представителем рассмотрено 35 обращений.

Приведенные цифры свидетельствуют о востребованности системной работы на местах. Одновременно это

показатель инициативности и качества работы представителей, которые наряду с приемом населения активно и грамотно ведут разъяснительную работу в средствах массовой информации, в образовательных учреждениях, тесно сотрудничают с органами власти и общественными организациями.

Результаты рассмотрения обращений граждан представителями:

	2007 г.	2008 г.
Решено положительно и права восстановлены	850 (25%)	1329 (34%)

По 128 обращениям сделаны запросы в соответствующие органы; направлены Уполномоченному 140 обращений. По всем остальным обращениям жителям Подмосковья даны разъяснения и консультации.

Тенденция роста числа обращений к представителям является следствием общей осведомленности жителей Подмосковья о своих правах и способах их защиты, популяризации деятельности Уполномоченного и его представителей в муниципальных образованиях. Об эффективности деятельности представителей говорит тот факт, что число жалоб, по которым оказана помощь и приняты положительные решения, увеличилось в среднем на 9%. В результате приобретенного опыта меняется характер и система работы с гражданами. Если ранее жители чаще всего обращались за консультацией или помощью в оформлении жалоб и других документов, то в настоящее время представители зачастую оказывают им содействие в решении широкого перечня вопросов.

Так, в сентябре к представителю Уполномоченного в Шатурском муниципальном районе В.М. Грозному обратился инвалид 2-й группы Б., которому с 2001 года Московско-Рязанское отделение железной дороги не индексирует сумму возмещения вреда, причиненного в результате увечья на железнодорожном транспорте. Неоднократные обращения к руководству результатов не дали. Гражданину Б. была оказана помощь в подготовке заявления в адрес Московско-Рязанского транспортного прокурора. Прокуратура предъявила иск к Московско-Рязанскому отделению железной дороги в интересах гражданина Б.

В Ивантеевке группа граждан обратилась к представителю Уполномоченного И.М. Семиной с жалобой на трудности при посещении сберкассы в микрорайоне Детская: крыша, ступеньки пришли в негодность, перила у лестницы сломаны. Обращения жителей в администрацию города и к руководителю указанного учреждения результатов не дали. Благодаря мерам, принятым И.М. Семиной, ремонт сделан. В другой ситуации Инне Михайловне удалось добиться оборудования скамейками автобусной остановки около поликлиники. Благодаря ее стараниям отрегулирован светофор около супермаркета для обеспечения безопасного перехода улицы маломобильными гражданами.

В городском округе Климовск к представителю Уполномоченного Н.И. Ильичеву обратилась мать - одиночка, которую с ребенком выселили из общежития. При со-

действии Главы города вопрос решен положительно, заявителю предоставлена равноценная площадь.

В городском округе Звенигород жители квартала Веденское обратились с просьбой о содействии в передаче ведомственного жилья ООО "Отрадное" в муниципальную собственность города. После обращения представителя Уполномоченного К.И. Алышевой в ООО "Отрадное" просьба жителей была услышана, пакет документов по передаче ведомственного жилья отправлен в администрацию города.

В Дмитровском муниципальном районе представителем Уполномоченного Н.Г. Жителевой совместно с Главой района решен вопрос о выделении земли ветерану - "афганцу".

Проблемами лекарственного обеспечения льготников успешно занимаются совместно со службами администраций в Мытищинском муниципальном районе А.И. Волгин, в Раменском муниципальном районе - М.П. Тимошенко.

Только после вмешательства Н.Ф. Бобошиной, представителя Уполномоченного в городском округе Протвино, пенсионерке Л., которая одна воспитывает внука, отремонтированы в квартире полы. До этого гражданка длительное время безуспешно обращалась в администрацию и МУП ЖКХ.

Представитель в Озерском муниципальном районе А.Я. Назаркин совместно с центром занятости населения оказывает помощь бывшим рабочим (около 400 чел.) ОАО "Текстильная фирма "Ока", потерявшим работу.

Результативная деятельность представителей: О.Б. Батуриной В.А. Елисеева: Н.А. Столяровой В.Ф. Савченкова и многих других нашла отражение в благодарственных письмах в адрес Уполномоченного.

В 2008 году получила дальнейшее развитие практика совместной работы в муниципальных образованиях представителей и сотрудников аппарата Уполномоченного. Проведено более 20 проверок государственных и муниципальных учреждений, собрана информация более, чем по 50 жалобам. Наиболее активно такую работу выполняли: И.М. Семина (городской округ Ивантеевка), Н.И. Ильичев (городской округ Климовск), А.Ю. Краснов (городской округ Балашиха), Г.Н. Хрячков (городской округ Подольск), Н.Г. Жителева (Дмитровский муниципальный район), Л.А. Рыбко (городской округ Долгопрудный), А.В. Семькина (Одинцовский муниципальный район), В.П. Терехов (Каширский муниципальный район), А.С. Сикавин (городской округ Черноголовка), Л.Б. Калинин (городской округ Дзержинский), М.Ю. Езерская (Люберецкий муниципальный район), Л.П. Стеблевская (городской округ Домодедово), В.Г. Лаврунова (Лотошинский муниципальный район).

При непосредственном участии представителей подготовлено и проведено 5 выездных приемов Уполномоченного: в городском округе Лыткарино, Егорьевском, Каширском, Талдомском и Сергиево-Посадском муниципальных районах. В ходе этих выездов принято более 150 человек, причем в Сергиево-Посадском муниципальном районе прием одновременно проведен в трех поселениях (Сергиев Посад, Хотьково, Пересвет). Проведены встречи с руководством муниципальных образований, журналистами, членами общественных организаций; ан-

кетирование населения; посещены места, где находятся граждане, ограниченные в возможностях самостоятельно реализовывать и защищать свои права - следственные изоляторы, изоляторы временного содержания, интернаты, детские дома и другие учреждения. В процессе подготовки этих выездов представители Ю.Н. Полосин (городской округ Лыткарино), Н.И. Змиева (Егорьевский муниципальный район), В.П. Терехов (Каширский муниципальный район), Р.В. Демидов (Талдомский муниципальный район), А.Г. Зень (Сергиево-Посадский муниципальный район) осуществляли связь с должностными лицами местных администраций и организаций, размещали объявления о личном приеме в СМИ, вели запись жителей, а также привлекали специалистов администрации для рассмотрения поступающих обращений граждан. Информация, полученная в ходе личного приема, посещения учреждений, общения с должностными лицами и руководителями общественных организаций используется в дальнейшей работе Уполномоченного.

Специальные доклады Уполномоченного востребованы в обществе и властных структурах. В их подготовке наряду с сотрудниками аппарата принимают участие представители. Если в 2007 году при подготовке специального доклада, посвященного защите прав детей, активно участвовали только отдельные представители, то в 2008 работа над специальным докладом "О соблюдении прав инвалидов и других маломобильных групп населения на безбарьерную среду жизнедеятельности на территории Московской области" охватила почти всех. Результаты работы не заставили себя ждать. На следующий день после посещения Чеховского муниципального района Глава района принял решения об оборудовании пандусами лестниц в центральном сквере и о внесении в план социально-экономического развития района на 2009-2011 годы мероприятий по реконструкции основных пешеходных дорожек, переходов и перекрестков. Администрация городского округа Дзержинский провела "круглый стол" по данной тематике с участием сотрудника аппарата Уполномоченного и представителя, по итогам которого было принято решение о необходимости разработки комплексной целевой программы "Безбарьерная среда для маломобильных групп населения на 2009-2010 гг. в г.о. Дзержинский". В Красногорском муниципальном районе этот важный вопрос обсуждался на оперативном совещании у Главы района, на котором присутствовали руководители районных организаций и представитель Уполномоченного в данном муниципальном образовании. В Луховицком муниципальном районе руководству РЖД направлено обращение с просьбой провести реконструкцию железнодорожного вокзала "Луховицы". В городском округе Королев комиссионно обследованы и включены в перечень первоочередных мероприятий по созданию доступной среды жизнедеятельности все объекты инфраструктуры, подлежащие оснащению специальными приспособлениями и оборудованием для обеспечения беспрепятственного доступа инвалидов.

Отстаивание прав граждан невозможно без конструктивного сотрудничества с органами местного самоуправления. Решение накопившихся социальных проблем зависит, в первую очередь, от человеческого фактора.

Здесь важно все: активность, жизненный опыт, умение устанавливать контакты, слушать и слышать других людей, общительность, способность к компромиссу, авторитет и желание помогать. Важно не только изучить проблему, но и обратить внимание органов власти на имеющиеся нарушения и подсказать реальные пути решения. А эффективно решать возникающие вопросы можно только сообща. Поэтому представители ведут активную работу по налаживанию и укреплению взаимодействия со всеми государственными органами власти, муниципальными органами и учреждениями, общественными организациями и иными структурами.

В число партнеров практически всех представителей входят организации инвалидов, объединения детей и молодежи, женские общественные организации и многие другие. Сегодня в Московской области зарегистрировано около 4,5 тысяч некоммерческих организаций. Это ветеранские, благотворительные, молодежные и другие организации, национально-культурные автономии, фонды и иные некоммерческие структуры. Большинство из них созданы для решения тех же задач, которые решают Уполномоченный по правам человека в Московской области и органы исполнительной власти в сфере образования, социального обеспечения, здравоохранения, культуры, науки, защиты малоимущих слоев населения, а также материнства и детства, создания здоровой среды обитания, содействия охране общественного порядка.

Опыт показывает, что деятельность представителей Уполномоченного в городах и районах области является важным дополнительным ресурсом в защите прав граждан.

В 2008 году получила дальнейшее развитие работа по правовому просвещению населения. Статьи и интервью представителей регулярно публикуются в газетах: "Люберецкая панорама", "Угрешские вести", "Сельская новь", "Родник", "Мой город Железнодорожный". Имеется опыт систематического сотрудничества с местными радио- и телеканалами.

Приоритетным направлением является правовое воспитание подрастающего поколения.

Наряду с развитием имеющихся форм работы в сфере правового просвещения новой задачей представителей в 2009 году будет участие в создании института уполномоченных по правам участников образовательного процесса в образовательных учреждениях области.

Расширение направлений деятельности и объема задач в интересах защиты прав граждан вызвали необходимость совершенствования института представителей. В этой связи утверждено новое Положение о представителях Уполномоченного по правам человека в Московской области в муниципальных образованиях.

Повысились требования к профессиональной подготовке представителей.

Приоритетными задачами являются:

- обеспечение исполнения своих обязанностей с учетом единых обновленных требований;
- эффективное взаимодействие с Отделом защиты прав детей и Информационно-аналитическим отделом аппарата;
- выработка приемлемых форм контроля, мониторинг эффективности профессиональной деятельности;
- налаживание оперативной связи, в том числе по

электронным сетям общего пользования;  
- совершенствование обучения с учетом повышенных профессиональных требований.

## **Глава 5. Взаимодействие Уполномоченного с государственными, муниципальными органами власти и общественными организациями**

Деятельность Уполномоченного в процессе изучения ситуации состояния защиты прав граждан, рассмотрения жалоб жителей, совершенствования законодательства о защите прав и свобод человека, участия в различных проектах по правовому просвещению населения предусматривает многообразные формы сотрудничества с органами государственной власти Московской области, различными федеральными структурами, должностными лицами органов местного самоуправления. К ним относятся переговоры, переписка, взаимный обмен информационными материалами, направление в органы и учреждения ежегодных и специальных докладов, участие Уполномоченного и сотрудников его аппарата в комиссиях и комитетах органов власти Московской области, проведение совместных проверок, совещаний, "круглых столов" с участием государственных и муниципальных органов и общественных организаций по различной правозащитной тематике, участие в семинарах, симпозиумах, пресс-конференциях и других формах коллективной работы.

Одним из главных направлений совместной работы с органами власти Подмосковья является постоянное взаимодействие с Губернатором и Правительством области, депутатами Московской областной Думы. Уполномоченный постоянно присутствует на заседаниях областного Правительства, обсуждает проекты нормативных правовых актов и программ по обеспечению реализации социальных и иных прав граждан, является членом коллегии Министерства по делам территориальных образований, взаимодействует с Прокуратурой Московской области, Мособлсудом, ГУВД, УФСИН России по Московской области, участвует в Московской областной межведомственной комиссии по профилактике преступлений и иных правонарушений. Уполномоченный является заместителем председателя Комиссии по вопросам помилования, членом Общественной палаты Московской области и заместителем председателя Комиссии по рассмотрению кандидатур на должности мировых судей Московской области при Губернаторе Московской области.

Заметным событием года стала Ассамблея народов Подмосковья, проведенная с целью выработки стратегии социальной консолидации и развития толерантности представителей различных наций и народов, проживающих в столичном регионе. В выступлении на этом представительном форуме Уполномоченным были подчеркнуты приоритеты уважения прав человека, сохранения и развития национальных культур.

Существенной частью деятельности по защите прав человека является систематический анализ нововведений регионального законодательства в этой сфере. Участие в программах мониторинга законодательства, рабо-

те комиссий и рабочих групп Совета Федерации Федерального Собрания РФ, Общественной палаты РФ позволяет вовремя выявить недоработки или проблемные узлы в принятых нормативных актах, нарушающих или затрудняющих соблюдение прав человека.

В совместной работе с Председателем Московской областной Думы, депутатскими группами и фракциями важным направлением является подготовка законодательных инициатив. Например, разработаны поправки к проектам законов Московской области "О квотировании рабочих мест", "О гарантиях осуществления полномочий депутатами Советов депутатов муниципальных образований Московской области, членами выборных органов местного самоуправления и выборными должностными лицами местного самоуправления муниципальных образований Московской области", "О противодействии коррупции".

Уполномоченный пользуется правом безотлагательного приема руководителями и другими должностными лицами органов государственной власти и местного самоуправления, предприятий, учреждений, организаций независимо от организационно-правовых форм и форм собственности, руководителями общественных объединений, лицами начальствующего состава воинских формирований, администрацией мест принудительного содержания.

В рамках оперативного контроля за соблюдением прав граждан Уполномоченный проводит встречи с руководством военных комиссариатов и подразделений других федеральных органов, функционирующих в муниципальных образованиях.

В прошедшем году взаимодействие Уполномоченного с государственными и муниципальными органами власти, а также общественными организациями носило характер планомерной работы.

Становится более заметным участие сотрудников аппарата Уполномоченного в составе Комиссии по делам несовершеннолетних при Губернаторе Московской области, Комиссии при Правительстве Московской области по социальным вопросам военнослужащих, уволенных с военной службы, и членов их семей, Совете по земельным отношениям в Московской области.

Разнообразная работа Уполномоченного и сотрудников аппарата в общественных структурах, помимо получения информации по ряду важнейших направлений общественной жизни региона, дополняет содержательную деятельность по восстановлению прав жителей Подмосковья, позволяет эффективно воздействовать на правозащитную ситуацию, использовать разнообразные инструменты по координации работы на федеральном, региональном и муниципальном уровнях.

Совместное обсуждение проблем восстановления прав граждан специалистами аппарата Уполномоченного и ответственными лицами муниципальных органов позволяют установить долгосрочные рабочие контакты с руководителями различных рангов, ответственными за соблюдение прав тех или иных социальных групп населения, провести подробный анализ существующего положения дел в сфере защиты прав граждан.

В течение 2008 года Уполномоченный и сотрудники аппарата посетили различные учреждения здравоохранения, образования, социальной защиты и пенитенциар-

ной системы практически во всех муниципальных образованиях Подмосковья.

В сфере правового просвещения продолжено взаимодействие с Министерством образования, Министерством по делам печати и информации и другими ведомствами области. В частности, на коллегии Министерства образования Московской области Уполномоченный представил предложения по включению в работу образовательных учреждений Подмосковья Уполномоченных по защите прав участников образовательного процесса.

Развивается сотрудничество с Прокуратурой Московской области. В истекшем периоде регулярно готовились запросы и осуществлялись выезды сотрудников аппарата Уполномоченного в прокуратуру по разрешению вопросов, связанных с жалобами жителей. Проводились встречи и совещания в муниципальных образованиях с участием представителей городских и районных прокуратур. Уполномоченный участвовал в заседании коллегии Прокуратуры Московской области.

Поддерживаются контакты и информационный обмен по вопросам восстановления прав граждан с Адвокатской палатой Московской области и Московской областной Нотариальной Палатой. Уполномоченный принял участие в VII ежегодной конференции адвокатов Московской области, материалы Адвокатской палаты опубликованы в "Вестнике Уполномоченного по правам человека в Московской области".

В 2008 году Уполномоченный, руководители и специалисты отделов аппарата участвовали в 6 международных форумах, 7 конференциях, 9 семинарах, 23 совещаниях, 12 заседаниях "круглых столов", посвященных различным темам защиты прав и свобод граждан.

Обмену опытом с зарубежными коллегами была посвящена работа Уполномоченного на VI Международной конференции, приуроченной к национальному Дню прав человека в Азербайджане. Роль прав человека в социуме обсуждалась на международной научно-практической конференции, посвященной 60-летию Всеобщей Декларации прав человека 3 декабря 2008 года в городе Казани.

В практической работе существенным является обмен правозащитным опытом между сотрудниками аппарата и специалистами различных федеральных и региональных органов, на которые возложены вопросы государственной защиты прав человека.

Серьезную помощь в решении задач по восстановлению прав граждан, информационному обмену и правовому просвещению оказывают общественные организации Подмосковья.

Расширению информационной связи с общественными структурами способствовало подписанное в июне 2008 года Соглашение о сотрудничестве между Уполномоченным и Союзом журналистов Подмосковья. Документ позволил активизировать работу с региональным журналистским сообществом.

Взаимодействие Уполномоченного с общественными правозащитными организациями Московского региона стало важным направлением работы. Через такие организации, как "Комитет за гражданские права", Региональная общественная организация содействия защите прав детей "Право ребёнка", Московское областное объединение "Комитет защиты военнослужащих, ветеранов

войн и Вооруженных Сил", Региональная общественная организация "Общество защиты прав потребителей Московской области" и ряд других часто транслируется неформальная обобщенная информация о состоянии прав жителей Подмосковья и случаях их нарушения, представляются комментарии, отличные от точки зрения должностных лиц.

К числу совместных мероприятий с общественными правозащитниками относятся, например, "круглые столы", организованные "Комитетом за гражданские права" и, в частности, по теме: "Общественный контроль за учреждениями здравоохранения: как наилучшим образом защитить права пациентов".

Актуально взаимодействие с Российским детским фондом, Российским союзом за культуру мира, Международной ассоциацией детских фондов. В прошедшем году одной из важных социальных тем детства был посвящен "круглый стол" "Ребенок-Семья-Общество: проблемы толерантных взаимоотношений".

Интересными и полезными событиями в рамках обмена опытом между региональными уполномоченными стали научно-практические конференции по темам: "Соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина: состояние и тенденции развития" и "Нарушение прав граждан на собственность в виде невыплаченной заработной платы при банкротстве предприятий", которые прошли в Калуге. На них обсуждались вопросы по развитию взаимодействия государства и общества в области прав и свобод человека и проблемы соблюдения прав граждан на вознаграждение за труд в период мирового финансового кризиса.

Координация деятельности уполномоченных по правам человека, органов исполнительной и законодательной власти, правоохранительных органов обсуждалась на международной конференции "Мониторинг соблюдения прав человека в Новгородской области". Итогом мероприятия стало принятие резолюции, содержащей в себе универсальные рекомендации по совершенствованию взаимодействия различных государственных органов и организаций в области защиты прав человека. Незаменимым является опыт личного общения уполномоченных, а также проводимые семинары для сотрудников их аппаратов.

Примером эффективного взаимодействия уполномоченных в субъектах Российской Федерации является восстановление прав нескольких десятков семей, проживающих в Московской области (городской округ Троицк), пострадавших в связи с неправильным оформлением визы. Нарушение произошло по вине Санкт-Петербургской фирмы "Вест-Тревел", предоставившей семьям туристические услуги с визовой поддержкой. В защиту наших земляков выступили уполномоченные по правам человека в Московской и Калининградской областях, а также города Санкт-Петербурга.

Тесное взаимодействие осуществляется во время работы Координационного совета Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации В.П. Лукина и уполномоченных по правам человека в субъектах РФ.

На тематические заседания Координационного совета приглашаются члены Правительства Российской Федерации. Так, в июльском заседании, прошедшем в Моск-

ве, приняла участие Министр здравоохранения и социального развития Российской Федерации Т.А. Голикова.

В сентябре в Тверской области на мероприятиях Координационного совета основной темой обсуждения стало взаимодействие с органами Министерства внутренних дел России на федеральном и региональном уровнях. В работе Координационного совета активное участие принял министр внутренних дел РФ Р.Г. Нургалиев. Одним из важных итогов стало решение о целесообразности выступлений каждые полгода уполномоченных по правам человека на коллегиях МВД РФ.

По итогам года представляется необходимым реализовать следующее:

- \* развивать сотрудничество с государственными и муниципальными органами, общественными правозащитными организациями, внедряя новые формы и методы совместной работы;

- \* продолжить практику заключения соглашений о взаимодействии с государственными органами;

- \* способствовать активизации работы СМИ по освещению взаимодействия государственных и муниципальных органов с общественными организациями, занимающимися защитой прав человека.

## Глава 6. Содействие правовому просвещению жителей Московской области

Информация, которая поступает к Уполномоченному в обращениях жителей, на личных приемах, при посещении социальных учреждений и учреждений системы исполнения наказаний, учебных заведений, а также в вопросах, направляемых читателями в областные и районные газеты и по Интернету, показывает, что правовая культура большинства жителей региона в целом пока остается невысокой.

Часто люди не имеют представления о своих правах и способах их защиты. Например, не знают, как обжаловать решение суда, как выразить несогласие с противоправными действиями должностных лиц. Не осознают, что они тоже ответственны за соблюдение собственных прав. Поэтому необходимо еще многое сделать для повышения правовой культуры жителей Подмосковья.

Содействие правовому просвещению, которое в Московской области осуществляют Министерство образования, Министерство печати и информации, Министерство социальной защиты населения и другие органы исполнительной власти, Уполномоченный видит одной из важнейших задач и в ее решении тесно взаимодействует с их руководством.

Работа в этом направлении ведется в соответствии с законодательством и предусматривает разнообразные формы. В том числе: встречи с жителями муниципальных образований Подмосковья, публикации в СМИ, правовые консультации. В Интернете действует сайт Уполномоченного [www.otbudsmanmo.ru](http://www.otbudsmanmo.ru). На нем представлена информация об Уполномоченном и структуре аппарата, о представителях в муниципальных образованиях и законодательных основах деятельности данного института, а также порядке подачи обращений. Опубликованные доклады и тексты в "Вестнике Уполномоченно-

го" размещаются в специальном разделе с необходимыми ссылками, через которые можно легко зайти в любую интересующую главу "Вестника" или доклада. Дается информация о проводимых конкурсах и публикациях в СМИ, ведется новостная лента. Для удобства пользователей работает поисковая система, созданы разделы "Карта сайта" и "Ссылки", которые позволяют быстрее находить необходимые сведения. В разделе "Муниципальные образования" есть справочные данные об органах местного самоуправления, а также о федеральных структурах, расположенных на территории муниципальных образований. Полезным для посетителей является раздел, включающий в себя ежемесячные обзоры актуальных изменений в федеральном и региональном законодательстве. С мая 2008 года на сайте Уполномоченного стало возможным проводить Интернет-опрос граждан. Его посетителям были предложены 8 вопросов, в том числе на тему защиты прав инвалидов и детей, оставшихся без попечения родителей, а также о проблеме снижения уровня коррупции в стране. Сведения, полученные от участников опросов, стали дополнением к информации о положении с правами человека в Подмосковье.

В Государственном образовательном учреждении дополнительного профессионального образования "Московский областной учебный центр "Нахабино" под эгидой Уполномоченного продолжается курс лекций для государственных и муниципальных служащих на темы: "Основы правового статуса человека и гражданина в Российской Федерации", "О деятельности Уполномоченного по правам человека в Московской области" и другие. В 2008 году прочитано 24 лекции.

Сотрудники аппарата разрабатывают и готовят к печати полиграфическую продукцию, которая распространяется в различных учреждениях, а также во время комплексных выездов в муниципальные образования. "Вестник Уполномоченного", плакаты, буклеты, брошюры обязательно поступают в образовательные учреждения, муниципальные библиотеки, учреждения социальной защиты населения, места лишения свободы.

В 2008 году вновь вышли в свет буклеты "Если вас задержала милиция..." и информационный - о том, как обратиться к Уполномоченному. Их переиздание вызвано тем, что тираж 2007 года пользовался популярностью. Брошюры "Памятка призывнику" и "Права ребенка" изданы впервые. "Памятка призывнику" была одобрена сотрудниками военкоматов и вручалась на призывных пунктах в ходе осенней призывной кампании в Подмосковье 2008 года. Она вызвала большой интерес у молодежи. Справочник "Права ребенка" рассказывает о правах, обязанностях и ответственности детей и подростков, семейных правах детей и родителей, а также правах детей из многодетных семей.

К 60-й годовщине принятия Всеобщей декларации прав человека и 15-летию Конституции РФ издан сборник "Основные документы по правам человека". В него включены тексты важнейших международных правовых актов, а также Конституция Российской Федерации и Устав Московской области.

Формирование правового сознания необходимо начинать еще в школе. Поэтому перспективным и значимым направлением работы является просвещение детей и под-

ростков. Оно имеет разнообразные формы и ведется довольно интенсивно. В течение года сотрудники аппарата более 50 раз выступили перед детской аудиторией с лекциями о правах детей и разъяснением законодательства.

В образовательных учреждениях Московской области ежегодно 1 сентября проводятся Уроки права. В 2008 году они состоялись еще и 12 декабря и были посвящены Дню Конституции Российской Федерации и 60-летию принятия Всеобщей Декларации прав человека.

Важное место в правовом просвещении занимают конкурсы творческих работ учащихся и студентов. С февраля по май 2008 года проведен второй конкурс творческих работ учащихся образовательных учреждений Московской области "Права человека - глазами ребенка". Главные его задачи - правовое просвещение, преодоление правового нигилизма молодежи, развитие гражданской инициативы учащихся, приобретение ими знаний и навыков, необходимых для успешного участия в общественной жизни. На конкурс было представлено 114 творческих работ учеников из 42 образовательных учреждений 19 муниципальных образований Московской области. Победителям и лауреатам вручены дипломы и ценные подарки.

С мая по сентябрь 2008 года проведен областной этап Всероссийского конкурса научных работ студентов гуманитарных вузов и факультетов на тему "Права человека в условиях глобализации". Конкурсной комиссией отобраны 2 лучшие работы и представлены на Всероссийский этап. Их авторы - А.М. Захаров - студент 4 курса Московского государственного областного педагогического института и А.В. Павлюк - студент 5 курса Международного университета природы, общества и человека "Дубна".

Одно из центральных мест в правовом просвещении отводится "Вестнику Уполномоченного". В прошедшем году подготовлено три выпуска "Вестника", что позволило более подробно рассказать о деятельности Уполномоченного, его представителей в муниципальных образованиях, а также о ситуации с правами человека в регионе. Выпуски журнала становятся тематическими. Например, "Вестник" № 3 (14) за 2008 год посвящен правам людей с ограниченными возможностями. В нем представлены специальный доклад Уполномоченного и материалы об их социальной и профессиональной реабилитации. На страницах издания выступил председатель Московского областного отделения Всероссийского общества инвалидов Николай Иванович Зеликов.

"Вестники Уполномоченного" направляются руководителям органов государственной власти Московской области, а также главам муниципальных образований, депутатам Московской областной Думы, Государственной Думы, в муниципальные библиотеки и обязательно - в редакции СМИ.

Большая роль в правовом просвещении жителей Подмосковья отводится представителям Уполномоченного в муниципальных образованиях. Они ведут его во время личных приемов населения, при посещении учреждений системы образования и социальной защиты населения, а также в постоянных контактах с должностными лицами и работе с молодежью.

Но даже такая систематическая работа не может быть

достаточной, поскольку при всей своей тщательности не обеспечивает полный доступ к правозащитной информации большинству жителей Подмосковья. Решение этой задачи Уполномоченный видит в расширении сотрудничества со СМИ Московской области: районными и городскими газетами, информагентствами, телекомпаниями. Удачным примером такого взаимодействия можно считать совместную работу, которая сложилась более двух лет назад с редакциями областных изданий - газеты "Ежедневные новости. Подмосковье" (далее "ЕНП") и еженедельника "Пенсионеры Подмосковья". Один-два раза в месяц на их страницах под эгидой Уполномоченного выходят рубрики "Спросите у "ЕНП" и "Из приемной Уполномоченного по правам человека в Московской области", где публикуются правовые консультации и ответы на вопросы читателей. Кроме того, эти СМИ регулярно информируют жителей области о деятельности Уполномоченного: выездных приемах населения, тематических совещаниях с представителями в муниципальных образованиях, интервью. А "ЕНП" публикует ежегодные Доклады Уполномоченного и обзоры специальных докладов.

Практика показала, что жителям Подмосковья необходимо, чтобы правозащитная информация регулярно появлялась и на страницах их районных газет, куда они всегда могут обратиться за разъяснением. Поэтому материалы о деятельности Уполномоченного предлагаются к публикации не только в областных, но и районных СМИ. Например, отмечен общественный резонанс там, где редакторы сочли возможным познакомить читателей со статьей-тезисами специального доклада "О соблюдении прав инвалидов и маломобильных групп населения на безбарьерную среду жизнедеятельности на территории Московской области". Так, в городском округе Черноголовка после публикации в "Черноголовской газете" состоялось обсуждение статьи и путей решения проблемы безбарьерной среды, которое провел Глава муниципального образования. А в аппарат Уполномоченного поступили звонки от читателей, имеющих инвалидность в связи с нарушением функций опорно-двигательного аппарата и ограниченными в реализации своих возможностей.

С целью активизации и расширения совместной работы и повышения правовой культуры журналистов по инициативе Уполномоченного 25 июня 2008 года было заключено Соглашение о сотрудничестве с Союзом журналистов Подмосковья. В рамках Соглашения, при активном участии председателя Союза Н.А. Чернышовой, в аппарате Уполномоченного был проведен круглый стол с журналистами под девизом: "Нет журналистики без прав человека". Гостям было рассказано о важнейших направлениях работы по защите прав жителей Подмосковья и даны правовые консультации по осуществлению их профессиональных задач.

Продолжается популяризация темы прав человека в форме конкурсов Уполномоченного. В 2008 году к конкурсам "На лучшее освещение темы прав человека и правозащитной деятельности в средствах массовой информации" и "На лучший правозащитный сюжет" в рамках Открытого фестиваля телекомпаний Московской области "Братина" добавился конкурс, учрежденный на Первом фестивале молодых журналистов Подмосковья

в Звенигороде. Он называется "На лучшее освещение проблем в области правового просвещения в средствах массовой информации". Подведению его итогов предшествовала пресс-конференция Уполномоченного для участников фестиваля.

Перспективной является совместная работа Информационно-аналитического отдела аппарата Уполномоченного и журналистов во время проведения выездных приемов в муниципальных образованиях.

В содействии правовому просвещению Уполномоченный использует современные технологии, в частности, возможности глобальной сети Интернет. Она, например, позволяет проводить конференции в режиме реального времени и существенно расширяет аудиторию собеседников, привлекая к обмену мнениями как молодежь, так и людей зрелого возраста. Так, в 2008 году по инициативе Уполномоченного на двух Интернет-конференциях, проходивших в информагентствах "РИА-Новости" и "Страна.ru", обсуждались темы: "Проблемы ЖКХ" и "Проблемы инвалидов и безбарьерной среды". В ходе общения респондентам не только давались квалифицированные ответы, но и юридические консультации по актуальным вопросам.

Важным каналом правового просвещения можно считать радио. Сложилось постоянное сотрудничество с Телерадиовещательной компанией "РТВ - "Подмосковье". Ее корреспонденты регулярно освещают события с участием Уполномоченного. Заслуживает внимания и постоянный цикл радиопередач "XXI век", в котором принимают участие Уполномоченный и сотрудники аппарата. В 2008 году в его рамках состоялись 5 радиозфиров на различные правовые темы. Рассматривались вопросы нарушения трудовых прав и права на медицинское обслуживание. Комментировались жалобы по вопросам пенсионного обеспечения и льгот. По просьбам слушателей состоялись две радиопередачи - о защите прав детей и применении ювенальных технологий. Много откликов вызвало радиointервью о представителях Уполномоченного в муниципальных образованиях.

Итоги работы, проведенной в целях правового просвещения совместно со СМИ Московской области, позволяют говорить о необходимости ее продолжения и совершенствования методов сотрудничества. Это будет способствовать тому, что все больше людей узнают о своих правах и способах их защиты в рамках правового поля.

## Заключение

Итоги работы за прошедший год позволяют сделать некоторые выводы о ситуации с правами человека в Московской области. В целом она может быть охарактеризована как удовлетворительная.

Обобщая выводы и предложения, изложенные в главах Доклада, Уполномоченный полагает необходимым в условиях финансово-экономического кризиса обратить особое внимание на обеспечение незыблемости достигнутого уровня государственных гарантий соблюдения прав граждан.

Главной задачей видится защита наиболее социально уязвимых категорий населения: инвалидов, пенсионеров, несовершеннолетних, граждан, потерявших работу,

лиц, находящихся в специализированных учреждениях.

С этой целью представляется необходимым предложить органам законодательной и исполнительной власти Московской области рассмотреть возможность:

- \* разработки и принятия областной целевой программы по поддержке людей с ограниченными возможностями, в том числе - созданию безбарьерной среды жизнедеятельности;

- \* принятия перспективного плана мероприятий по решению проблемы переподготовки и трудоустройства граждан, уволенных с прежнего места работы;

- \* совершенствование системы бесплатной юридической помощи, в первую очередь, для малоимущих граждан, включая создание филиалов Государственного юридического бюро по Московской области;

В условиях кризиса вызывает беспокойство угроза увеличения преступных посягательств на граждан и их имущество. В этой связи весьма актуальной представляется проблема скоординированных действий всех органов власти по профилактике преступности и защите прав потерпевших, особенно - детей.

Уполномоченный, осуществляя в рамках своей компетенции тесное взаимодействие с органами государственной власти и местного самоуправления, судебными структурами, со средствами массовой информации, с неправительственными правозащитными организациями и обществом в целом намерен добиваться повышения осведомленности граждан о гарантированных им Конституцией РФ и законодательством правах и свободах, способах и формах защиты этих прав, предотвращения их нарушений. Одним из важнейших направлений этой работы должно стать развитие института представителей в муниципальных образованиях.

Уполномоченный отмечает конструктивное взаимодействие в восстановлении нарушенных прав жителей Подмосковья и выражает признательность Губернатору Московской области Б.В. Громову, Правительству области, Председателю Московской областной Думы В.Е. Аксакову, депутатам Московской областной Думы, депутатам Государственной Думы РФ, членам Совета Федерации Федерального Собрания РФ, Председателю Московского областного суда В.И. Волошину, Прокурору Московской области А.М. Мохову, руководителям контрольных и надзорных органов области, руководителям органов местного самоуправления.

Уполномоченный выражает уверенность, что сотрудничество с органами государственной власти и местного самоуправления, должностными лицами Московской области будет способствовать более эффективной и качественной защите прав и законных интересов граждан.

Уполномоченный по правам человека  
в Московской области  
А.Е. Жаров  
г. Москва, 25 февраля 2009 года.

М.В. Ходилина - аспирант МГЮА им.О.Е. Кутафина

## Правовая позиция адвоката по уголовному делу

Формирование адвокатом-защитником позиции по делу начинается, как правило, уже с первой беседы с подзащитным, либо свидетелями по делу, а также с изучения тех письменных документов, которые ему были предоставлены по данному уголовному делу.

Умение адвоката правильно определять и реализовывать свою позицию по делу является важнейшим условием осуществления защиты.

Позиция защитника напрямую зависит от позиции его подзащитного (за исключением случая самооговора) и уточняется в процессе анализа конкретного дела, изучения его отдельных составных частей: протоколов следственных действий, документов, протоколов допросов свидетелей, экспертиз и т.д. На данном этапе своей работы задача адвоката состоит в том, чтобы по-новому взглянуть на одни и те же доказательства и представить их в той определенной последовательности, которая наилучшим образом подтверждала бы его позицию. Анализ позволяет выявить противоречия, отсутствие взаимосвязи одного доказательства с другим, голословные утверждения и ошибки. Все это дает адвокату возможность представить новые обстоятельства и факты, на их основе построить свою позицию или дать уже имеющимся фактам иную интерпретацию или оценку.

Именно анализ дела приводит к выработке наиболее эффективной позиции, определению стратегии и тактики ведения дела. Все это позволяет адвокату-защитнику спланировать свою дальнейшую работу по делу.

Определимся с понятием, что же такое "позиция по делу", от чего она зависит и из чего складывается. Ответ на этот вопрос позволит нам понять, почему в судопроизводстве возникает такая ситуация, когда об одних и тех же фактах объективной реальности совершенно по-разному, но с одинаковой уверенностью в своей правоте, говорят процессуальные противники. Означает ли это, что одна из сторон неправа и проблема суда состоит в том, чтобы определить какая из них? Представляется, что вопрос о позиции по делу значительно глубже и требует обсуждения не только с точки зрения профессиональных навыков, но и понимания его теоретической природы<sup>1</sup>.

В словаре С.И.Ожегова позиция толкуется как:

- 1) положение, расположение;
- 2) точка зрения, мнение в каком-нибудь вопросе.

Представляется, что познание в суде должно включать в себя, как минимум, две различные позиции, описывающие события действительности. И соответственно, только суду будет принадлежать право итогового вывода о том, какие фактические обстоятельства дела могут быть признаны доказанными, а какие нет. Иными словами, предмет судебного познания должен определяться позициями сторон<sup>2</sup>.

Существуют различные точки зрения относительно понимания понятия "позиция по делу". Одни считают, что выработка позиции по делу - это определение конечного результата (исхода дела) на основе имею-

щихся доказательств; другие полагают, что позиция по делу - это собственная позиция подозреваемого, обвиняемого, подсудимого и других участников уголовного дела. В данном случае процесс выработки позиции по делу происходит на подсознательном уровне, т.е. не происходит осмысления и оценки алгоритма собственных действий при принятии зачастую судьбоносных решений. Поэтому очень важно, чтобы адвокат-защитник заранее приступал к формированию правовой позиции по конкретному уголовному делу. Он должен стремиться заранее максимально тщательно продумать основные моменты работы с подзащитным, главные вопросы, возникающие перед адвокатом и судом по конкретному делу, не надеясь на свое умение ориентироваться в "любой ситуации", на свой богатый жизненный и профессиональный опыт.

Так же, существуют различные мнения относительно позиции защитника. Под ней понимают:

1) его мнение по вопросам вины и ответственности подзащитного, которое он отстаивает всеми не запрещенными законом средствами и способами;

2) формулирование решающего вывода о виновности или невиновности подсудимого;

3) установление конкретных целей деятельности защитника, а также методов их достижения дозволенными законом средствами;

4) отношение защиты к обвинению, то, что защита противопоставляет обвинению;

5) складывающийся у него в тот или иной момент процесса вывод о доказанности или недоказанности обвинения в целом или отдельных его частей, средствах и методах реализации этого вывода в интересах обвиняемого;

6) процессуальное выражение отношения защитника к обвинению (подозрению);

7) сложное, многогранное понятие, определяемое и как результат деятельности защитника, и как процесс этой деятельности; как оценка обвинения, так и отношение к нему; как сама версия защиты, так и ее формирование.

В процессуальной литературе высказано мнение, что позицию по делу следует понимать как фактическую и юридическую картину случившегося с точки зрения обвинения и точки зрения защиты; позиция - это объяснение случившегося<sup>3</sup>.

В юридической литературе не получил достаточного освещения вопрос о соотношении позиции защиты и версии, их просто рассматривали как синонимы. Необходимо же подчеркнуть принципиальное различие между данными понятиями. Понятия "версия" и "позиция защиты" объединяет то, что они являются средствами защиты. Различие между ними можно провести по следующим основаниям:

1) по науке, разрабатывающей дефиницию:

- а) версия - криминалистика;
  - б) позиция - уголовный процесс;
- 2) по гносеологической природе:

- а) версия - инструмент познания объективной действительности;
- б) позиция - результат познания объективной действительности;
- 3) по характеру знания:
- а) версия - вероятное знание для познающего объективную действительность;
- б) позиция - достоверное (обоснованное) знание для познавшего объективную действительность.

Версия - это разновидность гипотетического знания, это обоснованное предположение о событии преступления и личности преступника<sup>4</sup>.

Следовательно, позиция стороны - это не предположение (версия), а утверждение, уверенность, что обстоятельства дела таковы, и намерение доказать это перед судом. При этом позиция стороны не может рассматриваться как нечто своевольное и субъективное; оторванное от обстоятельств дела, доказательств и даже самой реальности совершения преступления<sup>5</sup>.

В процессе анализа фактических обстоятельств, адвокат-защитник должен ответить для себя на пять важных вопросов и составить короткий, но четкий рассказ о том, когда, где, кто, кого и как (каким способом) совершил. Именно на основании этого он формулирует историю (фабулу) дела. История исследуемого события должна быть составлена так, чтобы:

- 1) она звучала кратко, но логично и убедительно;
- 2) не воспринималась как плод неудачной фантазии или как откровенное искажение фактов;
- 3) история должна соответствовать процессуальной роли, а также выбранной стороной цели и обеспечивать решение поставленных задач.

Очень важную роль при анализе конкретного дела играет интуиция. Термин "интуиция" имеет несколько значений, различают чувственную интуицию (непосредственное чувственное знание) и интеллектуальную интуицию (усмотрение "очевидных" истин, например аксиом геометрии, логических законов). Наряду с этим выделяется эвристическая интуиция, понимаемая как решение проблемы, которое происходит внезапно, без видимых логических оснований<sup>6</sup>.

Интуиция - это стремительный переход от одних утверждений к другим, иногда с таким быстрым проскакиванием отдельных звеньев рассуждения, что посылки и промежуточные процессы не заполняются, хотя при тщательном восстановлении хода мыслей их можно было бы обнаружить. Основное назначение интуиции в работе адвоката состоит в том, что она создает гипотезы. Она играет важную вспомогательную роль в процессе доказывания, но совершенно безразлична с точки зрения конечных результатов этого процесса и влияния на принятие процессуальных решений<sup>7</sup>.

Большое влияние на правильность выбора защитником позиции на судебном следствии оказывает его профессиональная деформация, под которой следует понимать возникновение специфических психологических свойств у адвоката-защитника, которые отрицательно сказываются на осуществлении им своих обязанностей. Данные свойства появляются в результате постоянного выполнения однотипных действий, а также вследствие неправильного понимания социальной значимости сво-

их профессиональных функций.

Профессиональная деформация адвоката-защитника на судебном следствии проявляется в нескольких видах:

1) безразличное отношение к судьбе подзащитного (адвокат не использует всех возможностей по защите прав и законных интересов подсудимого);

2) стереотипная защита (причина такого явления состоит в том, что защитники в большей степени проводят дела одних и тех же категорий (хулиганство, кража, грабеж и т.д.), в результате чего у них вырабатываются однотипные приемы и методы защиты, не позволяющие им реагировать оперативно на появление новых доказательств);

3) приспособление (адвокат, не желая портить отношения ни с прокурором, ни с судом, приспособляет свою позицию к обвинительному заключению)<sup>8</sup>.

Итак, позиция по делу - это определенный взгляд на фактические обстоятельства, во многом зависящие от процессуальной роли и функции субъекта. Каждая из сторон (обвиняемый и обвинитель) смотрит на факты со своей стороны и, соответственно, видит и акцентирует внимание остальных на том, что важно для нее. Соответственно, позиция по делу - это всегда определенная точка зрения на обстоятельства конкретного дела, обусловленная процессуальной ролью и интересами определенной стороны.

Формирование позиции по делу зависит в основном от конкретных процессуальных целей сторон. Как правило, это не одна, а несколько целей, достижение которых и определяет в конечном итоге ту позицию, которую будет представлять суду и отстаивать перед ним сторона. Целями защиты могут быть следующие цели, имеющие защитительную направленность: добиться оправдания своего подзащитного; добиться изменения квалификации; смягчить наказание; добиться признания подзащитного невменяемым.

Важно отметить, что позиция защиты полностью зависит от отношения его подзащитного к обвинению:

ПОЗИЦИЯ ОБВИНЯЕМОГО	ПОЗИЦИЯ ЗАЩИТНИКА
Не признает полностью	Невиновен
Признает частично	Виновен частично
Признает полностью	Виновен полностью
Отказывается выразить свое отношение к обвинению (позиция молчания)	Невиновен

Е.Ю.Львова к факторам, влияющим на выбор позиции, относит:

- 1) признание вины клиентом;
- 2) позиция клиента и его личности;
- 3) позиции потерпевшего, свидетелей и их личности;
- 4) позиции соучастников и их личности;

- 5) позиции других адвокатов, их профессионализм и жизненный опыт;
- 6) материалы дела;
- 7) обстановка расследования дела;
- 8) психологические особенности властных лиц, от которых зависит решение дела<sup>9</sup>.

Таким образом, позиция стороны по делу определяется следующими факторами:

- 1) фактическими обстоятельствами дела;
- 2) доказательствами по делу;
- 3) процессуальной ролью субъекта процесса;
- 4) конкретными целями и задачами участника уголовного судопроизводства в данном деле.

После определения позиций сторон полезно соотнести их и на основании этого можно понять насколько реальной является предлагаемая вами "история". Воспринимается ли она с позиции здравого смысла, не выглядит ли она фантастично с учетом доказательственной базы противной стороны.

В.Л.Кудрявцев предлагает классифицировать позицию защитника по следующим основаниям:

- 1) по той части судебного разбирательства, где она высказана:

- а) на судебном следствии;
- б) в защитительной речи;

- 2) по возможности ее изменения в судебном разбирательстве:

а) позиция, высказанная на судебном следствии, может изменяться;

б) позиция, высказанная в защитительной речи, изменению в судебном разбирательстве не подлежит<sup>10</sup>.

Подводя итог, можно сделать вывод, что позиция по делу - это определенная точка зрения на юридически значимые обстоятельства дела:

1) объективно обусловленная фактами реальной действительности, материалами дела и имеющимися у сторон доказательствами;

2) субъективно обусловленная процессуальной функцией стороны и той конкретной правовой целью, к достижению которой стремится сторона в данном конкретном процессе<sup>11</sup>.

В содержание позиции стороны должны включаться:

1) заявляемые данной стороной фактические обстоятельства дела;

2) предлагаемая стороной правовая оценка этих обстоятельств и выдвигаемые стороной правовые требования;

3) также перечень доказательств, которыми сторона намерена обосновать все это перед судом<sup>12</sup>.

Позицию адвоката следует понимать как субъективное мнение адвоката относительно сущности и характера того дела, с которым физическое или юридическое лицо к нему обратилось, а также намерения адвоката относительно конкретных действий, которые он предполагает предпринять в целях защиты прав, свобод и законных интересов своего доверителя<sup>13</sup>.

Что касается процесса построения позиции защиты, то Е.Ю.Львова предлагает следующий порядок ее формирования:

1. изучение материалов дела;
2. беседа с подзащитным;

3. решение вопроса о признании вины;
4. анализ версии обвинения;
5. выдвижение и анализ всех возможных версий защиты;
6. выбор одной версии и формулирование ее;
7. анализ доказательств "за" и "против" версии защиты;
8. восполнение пробелов защиты;
9. опровержение доказательств обвинения;
10. закрепление доказательств защиты;
11. окончательное воссоздание картины событий, фактическое и юридическое объяснение ее<sup>14</sup>.

По мнению В.В.Мельник, разработка адвокатом предварительной позиции по уголовному делу начинается после изучения им всех материалов уголовного дела, составления адвокатского досье и ознакомления с законодательством, регулирующим уголовную ответственность и наказание за данное преступление, с практикой Верховного суда РФ по таким категориям уголовных дел, изучения комментариев ученых и практикующих юристов к действующим Уголовному кодексу РФ и Уголовно-процессуальному кодексу РФ<sup>15</sup>.

Так же, хотелось бы отметить, что начало формирования защитником позиции по делу возможно уже с первой беседы с подзащитным, либо свидетелями по делу и только потом она может уточняться им в процессе изучения материалов уголовного дела.

### Список литературы:

- 1) Адвокат: навыки профессионального мастерства / Под ред. Л.А.Воскобитовой, И.Н. Лукьяновой, Л.П.Михайловой. - М.: Волтерс Клувер, 2006 г.
- 2) Васильев В.Л. Юридическая психология. СПб., 1997.
- 3) Власов А.А. Адвокат как субъект доказывания в гражданском и арбитражном процессе. М., 2000.
- 4) Защита по уголовному делу: Пособие для адвокатов / Под ред. Е.Ю. Львовой. - М.: Юристъ, 2002.
- 5) Колмацуй А.А. Понятие позиции по делу, формируемой защитником в ходе подготовки к судебному заседанию / Правовые проблемы укрепления российской государственности: Сб. статей / Под ред. М.К. Свиридова. Томск, 2005.
- 6) Коновалова В.Е. Версия: Концепция и функции в судопроизводстве. Харьков, 2000.
- 7) Кудрявцев В.Л. Проблемы формирования и реализации позиции адвоката-защитника на судебном следствии. // Адвокат. - 2005. - № 4.
- 8) Кучерена А.Г. Адвокатура: Учебник. - М.: Юристъ, 2004.
- 9) Ларин А.М. Я - следователь. - Тула: Издательский Дом "Автограф", 2008.
- 10) Профессиональные навыки юриста: Опыт практического обучения. М., 2001.
- 11) Мельник В.В. Искусство защиты в суде присяжных: Учебн. - практ. Пособие. - М.: Дело, 2003. С. 208.

### Ссылки

<sup>1</sup> Интересный подход к теоретическому обоснованию понятия "позиция по делу" см.: Колмацуй А.А. Понятие позиции по делу, формируемой защитником в ходе под-

готовки к судебному заседанию // Правовые проблемы укрепления российской государственности: Сб. статей / Под ред. М.К. Свиридова. Томск, 2005. Ч. 29. С. 104-107.

<sup>2</sup> Власов А.А. Адвокат как субъект доказывания в гражданском и арбитражном процессе. М., 2000. С. 81.

<sup>3</sup> Защита по уголовному делу: Пособие для адвокатов / Под ред. Е.Ю. Львовой. - М.: Юристъ, 2002. С. 33.

<sup>4</sup> Коновалова В.Е. Версия: Концепция и функции в судопроизводстве. Харьков, 2000. С. 13.

<sup>5</sup> Адвокат: навыки профессионального мастерства / Под ред. Л.А.Воскобитовой, И.Н. Лукьяновой, Л.П. Михайловой. - М.: Волтерс Клувер, 2006 г. С. 169.

<sup>6</sup> Ларин А.М. Я - следователь. - Тула: Издательский Дом "Автограф", 2008. С. 563-564.

<sup>7</sup> Васильев В.Л. Юридическая психология. СПб., 1997. С. 84.

<sup>8</sup> Кудрявцев В.Л. Проблемы формирования и реализации позиции адвоката-защитника на судебном следствии. // Адвокат. -2005. - № 4. С. 41 - 51.

<sup>9</sup> Защита по уголовному делу: Пособие для адвокатов / Под ред. Е.Ю. Львовой. - М.: Юристъ, 2002. С. 202.

<sup>10</sup> Кудрявцев В.Л. Проблемы формирования и реализации позиции адвоката-защитника на судебном следствии. // Адвокат. -2005. - № 4. С. 41 - 51.

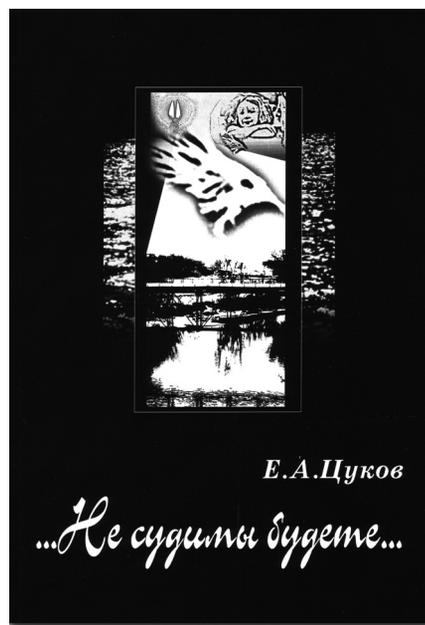
<sup>11</sup> Адвокат: навыки профессионального мастерства. Под ред. Л.А.Воскобитовой, И.Н. Лукьяновой, Л.П. Михайловой. - М.: Волтерс Клувер, 2006 г. С. 169.

<sup>12</sup> Профессиональные навыки юриста: Опыт практического обучения. М., 2001. С. 223-230;

<sup>13</sup> Кучерена А.Г. Адвокатура: Учебник. - М.: Юристъ, 2004. С. 288;

<sup>14</sup> Защита по уголовному делу: Пособие для адвокатов / Под ред. Е.Ю. Львовой. - М.: Юристъ, 2002. С. 40.

<sup>15</sup> Мельник В.В. Искусство защиты в суде присяжных: Учебн. - практ. Пособие. - М.: Дело, 2003. С. 208.



### От автора

Наверное, то, что вы держите в руках, можно по внешнему виду определить книгой. В общем-то и неважно, назовет ли кто это сборником, эссе или как-то еще. Возможно, это литературный триптих.

То, что задумана литературная солянка, обязан я, пожалуй, собственному опыту. Сидишь вот так в следственном изоляторе, нецензуришься на систему и жалеешь потраченное время. Ежели возьмешь литературу, так и читаешь. Но если она лишь профессиональная, так и скучно становится после нескольких часов сидки в ИЗ, хоть и есть в ней что почерпнуть для пользы своей деятельности. Мало ли когда что и приключится подобное и в твоей практике, да и вообще. А так, почерпнул полезное для дела, да и отвлекся легким жанром. И он иногда может оказаться полезен в жизни, легкий-то жанр.

А вот тем, что мне представилась возможность держать ее в руках (это я уже о книге), я обязан очень и очень многим людям - участникам сих живописаний, вдохновителям и помощникам, даже если помощь выразилась не в финансировании, а в предоставлении времени для написания на их взгляд ненужного произведения. Обозначить всех просто невозможно. Но между этих строк каждый увидит себя.

А.В. Киц - член Ассоциации юристов России, адвокат АПМО

## Банкротство - действующий инструмент в руках рейдеров

*Со времен передела собственности в период приватизационных процессов, сегодня практически ничего не изменилось. Изменились только масштабы передела, т.к. сначала оказались захвачены все крупные объекты, сырьевые и энергетические отрасли, потом более мелкие по масштабам, далее недвижимост, ФГУПы, МУПы, земля, колхозы, магазины, средний и малый бизнес. Что касается крупных объектов и стабильно действующих компаний, то и сегодня они могут подвергнуться топорному распилу. Гарантий защиты никаких нет. Если быть справедливым, то, как говорится - как пришло, так и ушло... С другой стороны все знают, что пришло многим, да и куда более криминальным способом и ничего! Значит, частичная легализация произошла. Дурной пример заразителен, он ведет к цепной реакции подражания. Как по графику, вступило в действие нижнее звено сподвижников новых русских "шейхов", желающее получить всё и сразу.*

Рейдеры в своем ресурсе активно используют различные методики и схемы. От подделки документов для изменения ЕГРЮЛ, подделки документов для манипуляций с акциями, фальсификации договоров купли - продажи, использования неправосудных решений судов, манипуляции с реестром акционеров, манипуляции с проведением собраний акционеров, перехватом управления обществом, задействования коррумпированных чиновников, открытых криминальных схем - до применения процедур банкротства. В развитых странах, банкротство, как механизм цивилизованного инструмента оздоровления экономики, эффективно применяется уже на протяжении нескольких десятков лет. У нас в России в условиях несовершенства действующего законодательства и высокой коррумпированности, механизм банкротства является инструментом передела собственности в интересах отдельных лиц и групп. На сегодняшний день, применение процедуры банкротства, где присутствуют нарушения закона, признаки фиктивности и преднамеренности, возможно в отношении практически любого, в том числе высокорентабельного и стабильно работающего предприятия. В таких случаях предоставляется коррупционная поддержка, с помощью которой создается видимость соблюдения закона.

По мнению аналитиков, сегодня наибольшее количество арбитражных дел о банкротстве связаны с процедурой ликвидации организаций - должников, одновременно снижается количество дел, связанных процедурой введения внешнего управления (для налаживания платежеспособности). Это свидетельствует о том, что для банкротства специальным образом создаются условия - с целью ликвидации юридических лиц. Перед этим выводятся имущество и активы, а затем происходит ликвидация и списание всех огромных налоговых долгов. Или банкротят колхозы, далее на земли сельхозна-

значения переходят права собственности, а затем она переводится в другую категорию и перепродается. Таким способом, причиняется серьезный ущерб государству и продолжается опустошение села. Опасно думать, что Россия богата - земли много, и всем хватит. Вмиг столкнемся с ситуацией, когда появятся помещики и феодалы, типа современных олигархов и выяснится, что ВСЕ вновь оказались за бортом и вынуждены всё арендовать за бешенные деньги. Неужели практика ничему не учит? Неужели не видно, как растет количество заборов и ограждений на земле?

**Из региональных сообщений.** *Захват колхоза "Ленинский луч" в 1998 году в Красногорском районе МО происходил через искусственно запущенную процедуру банкротства из-за долгов Мосводоканалу и Мосэнрго. Далее сверхдорогая земля по дешевке была продана и застроена элитными коттеджами.*

*В Астраханской области из 96 крупных предприятий, работавших в советское время, осталось в рабочем состоянии 18. Обанкрочены завод "Прогресс" (16 тысяч работающих), трикотажный комбинат (18 тысяч работающих), рыбоконсервный комбинат (9 тысяч работающих), целлюлозно-картонный комбинат (5 тысяч работающих). В маленькой области машина банкротства как гигантская мясорубка перемалывает предприятия и организации, не оставляя ничего живого. Более того, именно государство (подразумеваем чиновники) через свои полномоченные органы выступает инициатором банкротства. В 2005 году по инициативе государства было возбуждено в области 59 дел, а по инициативе кредиторов только 18. В целом в нашей стране в год возбуждается около 84 000 дел о банкротстве.*

*В Ульяновской области, например, рост предприятий, на которых введена процедура банкротства, в пять с лишним раз превышает общий рост численности хозяйствующих субъектов. В 2005г. из 403 несостоятельных предприятий области (без учета отсутствующих должников) в процедуре наблюдения находятся 60 предприятий, внешнее управление введено на 9 предприятиях и конкурсное производство осуществляется на 334 предприятиях. В 2004г. в области на основании определения арбитражного суда было ликвидировано 114 предприятий.*

И так, практически, по всей стране. Хотя с декабря 2002 года с большим опозданием и преодолением давления лоббистских групп, была принята новая редакция закона № 127 от 26 октября 2002г. "О несостоятельности (банкротстве)", который ограничил использование банкротства при захватах собственности и юридических лиц. Но, как видим, и в этом законе сохранилось множество противоречий и коллизий, были найдены новые лазейки. Хотя в принципе, даже самый идеальный закон беспомощен, если действует налаженная коррупционная система.

**Разорение колхозов и совхозов.** Для справки: ежегодно под банкротство попадают тысячи предприятий. В общей сложности (2006г.) уже обанкрочено около 10 000 колхозов и совхозов, в результате чего брошенными оказались 13 тысяч сел и поселков, а в 47 тысячах населенных пунктов (1/3 от общего числа) проживает от 1 до 10 семей. Из 23 000 крестьянских хозяйств, которые еще продолжают дышать, в 2005 году обанкрочено более 2 тысяч, в 2006 году эта цифра достигла около 6 тысяч хозяйств. При таких темпах окончательное умерщвление сельского хозяйства можно прогнозировать в самом ближайшем будущем. Нужно понимать, что это уже вопросы национальной продовольственной безопасности. Размах рейдерства на селе огромен, процесс захватов практически неконтролируем, что выливается в многочисленные митинги "обманутых землепользователей". Как видим, законодательство вновь не работает, при захватах активно используется процедура банкротства.

Приватизация земли и реорганизация сельхозпредприятий началась с выходом Указа Президента № 323 от 27.12.91г. "О неотложных мерах по осуществлению земельной реформы в РСФСР", предусматривающего передачу в частную, коллективно-долевою и другие формы собственности земель колхозов и совхозов при их реорганизации (приватизации). Во исполнение Указа Президента РФ №323 Правительство РФ издало постановление № 86 от 29.12.91г. "О порядке реорганизации колхозов и совхозов", в котором были обозначены права будущих владельцев земельных долей и определен порядок приватизации земли, который заключался в следующем:

-для приватизации земли и реорганизации хозяйства в каждом колхозе или совхозе должна была быть создана внутрихозяйственная комиссия, которая вместе с районными комиссиями по приватизации должны были провести разграничение находящейся в пользовании сельхозпредприятий земель, выделив земли, остающиеся в государственной собственности и передаваемые гражданам в частную, индивидуальную и коллективно-долевою собственность;

-был установлен порядок определения земельного и имущественного паев - имущественный пай устанавливался в зависимости от трудового стажа, а земельный пай - не должен был превышать утвержденной в районе предельной нормы бесплатной передачи земли в собственность;

-была установлена обязанность владельца пая подать во внутрихозяйственную комиссию заявление с указанием формы использования земельного пая, т.е. каждый владелец земельного пая был обязан распорядиться своим паем в письменном виде. Перечисленные формы использования пая допускали и передачу своего земельного пая в качестве учредительного взноса в сельхозпредприятие и получение земли для организации крестьянского хозяйства.

В дальнейшем принималось несколько нормативных актов, регламентирующих и уточняющих отдельные направления реформирования сельхозпредприятий и дальнейшего проведения земельной реформы, в частности: Указ Президента № 213 от 02.03.1992г.; Постанов-

ление Правительства № 138 от 06.03.1992г.; Постановление Правительства № 708 от 04.09.1992г.; Указ Президента № 1767 от 27.10.1993г.; Постановление Правительства №969 от 11.12.1992г.; Постановление Правительства №874 от 27.07.1994г.; Постановление Правительства №96 от 01.02.1995г. и др. Вышеперечисленными нормативно-правовыми актами основная обязанность по реализации программы реформирования сельхозпредприятий и приватизации земли была возложена на органы местного самоуправления и на руководителей самих предприятий.

Отсутствие достаточного опыта в проведении реформ и четкого законодательства, регламентирующего все направления реформирования сельхозпредприятий, массовая коррупция в органах местного самоуправления и желание руководителей районов и сельхозпредприятий любой ценой сохранить контроль над собственностью реформируемых колхозов и совхозов, в т.ч. над землей, привели к тому, что главами районных администраций в течение нескольких лет было издано огромное количество взаимоисключающих друг друга постановлений и распоряжений.

Так, например, одновременно издавались постановления о передаче в собственность земли и физическим лицам - членам трудовых коллективов и самим предприятиям. На основании этих постановлений на один и тот же земельный участок появлялось два свидетельства о праве собственности. Учредительные документы вновь создаваемых сельхозпредприятий, утвержденные местными администрациями, содержали многочисленные нарушения и неточности в формулировках, позволяющие трактовать отдельные положения этих документов по-разному, и в зависимости от ситуации. Практически права собственности на землю физических лиц не были должным образом оформлены. Более того, - земельные паи не были соответствующим образом выделены в натуре и оформлены.

В течение 10 лет (приблизительно до 2003 года) бывшие руководители сельхозпредприятий получили возможность бесконтрольно, при попустительстве, а иногда при помощи и прямом участии местных властей, распоряжаться имуществом и землей предприятий, в ряде случаев став их единоличными владельцами. При этом допускались массовые нарушения законодательства, прав и законных интересов бывших работников колхозов и совхозов. Одним из факторов, способствующим таким нарушениям, явилось попустительство правоохранительных органов на местах, а также принятие судами в подавляющем большинстве случаев тенденциозных решений, нарушающих права граждан, без учета и всестороннего изучения фактических обстоятельств дела, а иногда прямо игнорируя такие обстоятельства. Кроме того, некоторыми "аграрниками" постоянно искажалась реальная картина положения с землей на селе.

**"Государева ока" на всех не хватает.** Среди огромного количества, в 2006 году в Московской области РФ были обанкрочены такие предприятия, как: ЗАО "Каширское" (Каширский р-н); ЗАО "Починковское" (Егорьевский р-н); ЗАО "Пановский" (Коломенский р-н); ЗАО "Металлист" (г. Электросталь); ЗАО

"Старая Ситня" (Ступинский р-н); ЗАО "Щелковская птицефабрика" (Щелковский р-н); СПК "Астапово" (Луховицкий р-н); ОАО "Любава-2" (Егорьевский р-н); ОАО "ПТО "Ажур" (Ногинский р-н); ПК "Колхоз "Борец" (Раменский р-н). Это же явление наблюдается и в других районах - Люберецком, Красногорском и т.д. Крестьяне 20 районов Московской области, чтобы защититься от захватчиков, поддерживаемых властью, вынуждены были организоваться, учредив в мае 2006 года Межрегиональное общественное движение защиты имущественных и социальных прав крестьян "Крестьянский фронт". Такая же организация, например, учреждена и крестьянами Свердловской области.

Схема банкротства заключается в том, что крестьяне кредитуют не живыми деньгами, а товарными кредитами в виде ГСМ по цене в 2-3 раза, превышающим рыночные цены по региону. После уборки урожая чиновники назначают такие закупочные цены, которые не обеспечивают доходность предприятий, достаточную для погашения кредита. В итоге сельхозпредприятие становится банкротом и возбуждается процедура банкротства. В сельском хозяйстве практически ликвидирована система госзакупок, госзаказа, действует коррупционная система погашения задолженности по кредитам из бюджета, основанная на всевозможных откатах.

Есть только единичные случаи вмешательства правоохранительных органов и возбуждения уголовных дел против захватчиков. Это происходит в случае возмущения общественности и широкого резонанса в СМИ.

*В 2006 году было возбуждено ряд уголовных дел, в т.ч. направленных в суд. Следственным комитетом при МВД РФ 24.11.2006 года по уголовному делу №248509, возбужденному по ч. 4 ст. 159 УК РФ (мошенничество), предъявлено обвинение председателю совета директоров компании "Ваш финансовый попечитель" Василию Бойко в мошенническом завладении земельными долями нескольких бывших совхозов Рузского района Московской области (ОАО "АПК Старониколаевский", СПК "Анинский", ЗАО "им. Доватора", ОАО "Космодемьянский", СПК "Прогресс-плюс", ОАО "Октябрьское", СПК "Раисино", СПК "с-з Тучковский").*

*Основанием к возбуждению уголовного дела послужили многочисленные заявления бывших колхозников-владельцев земельных паев и арендаторов-дачников. Прикрываясь якобы покровительством высокопоставленных чиновников Правительства Московской области и федеральных органов государственной власти В. Бойко, используя различные схемы, обеспечил отчуждение паев у законных владельцев и установил контроль над 40 000га земли в Рузском районе Московской области. Потерпевшими по уголовному делу признано 831 человек.*

**Скупили земли колхозов. Что дальше?** А далее все урегулировано законодательством. При захватах земель сельхозназначения, в дальнейшем рейдеры могут планировать инвестировать в производство сельхозпродукции без перевода земель в другую категорию (что мало вероятно), или - перевести их в земли поселений для организации строительства различных жилых,

общественно-деловых, производственных объектов, или - перепродать заинтересованным структурам. Если с землей, находящейся в федеральной собственности такое сложнее осуществить из-за бюрократических процедур (хотя есть даже случаи захватов военных городков, аэродромов), то в отношении земель субъектов федерации, муниципальной или частной собственности практически никаких препятствий нет, кроме законодательных ограничений.

Земельный кодекс РФ в ст. 7 приводит полный состав земель в Российской Федерации, которые делятся на следующие категории: земли сельскохозяйственного назначения; земли поселений; земли промышленности, энергетики, транспорта; земли особо охраняемых территорий; земли лесного фонда; земли водного фонда; земли запаса.

В соответствии со ст. 8 Земельного кодекса РФ от 25 октября 2001 года № 136-ФЗ отнесение земель к категориям, перевод их из одной категории в другую осуществляются в отношении:

- 1) земель, находящихся в федеральной собственности - Правительством РФ;
- 2) земель, находящихся в собственности субъектов РФ, и земель сельскохозяйственного назначения, находящихся в муниципальной собственности - органами исполнительной власти субъектов РФ;
- 3) земель, находящихся в муниципальной собственности, за исключением земель сельскохозяйственного назначения - органами местного самоуправления;
- 4) земель, находящихся в частной собственности: земель сельскохозяйственного назначения - органами исполнительной власти субъектов РФ.

Статья 83 Земельного кодекса РФ признаёт землями поселений земли, используемые и предназначенные для застройки и развития городских и сельских поселений и отделенные их чертой от земель других категорий.

В соответствии с законом №172-ФЗ от 21.12.2004г. "О переводе земель или земельных участков в составе таких земель из одной категории в другую" перевод сельскохозяйственных земель в другую категорию допускается в исключительных случаях. Все случаи, при которых законодательство допускает перевод сельскохозяйственной земли в другую категорию, перечислены в ч. 1 ст. 7 закона №172-ФЗ. В законе прописано, какие сельскохозяйственные земли никак нельзя перевести в другую категорию. В соответствии с ч.2 ст. 7 "...перевод земель сельскохозяйственного назначения, кадастровая стоимость которых на пятьдесят и более процентов превышает средний уровень кадастровой стоимости по муниципальному району (городскому округу) в другую категорию не допускается, за исключением: установления или изменения черты населенных пунктов; со строительством дорог, линий электропередачи, линий связи (в том числе линейно-кабельных сооружений), нефтепроводов, газопроводов и иных трубопроводов; с выполнением международных обязательств РФ; с добычей полезных ископаемых при наличии утвержденного проекта рекультивации земель". Чтобы сельскохозяйственный участок перевести в землю под постройки, нужно подать ходатайство в исполнительный орган государственной вла-

сти или орган местного самоуправления, уполномоченный на рассмотрение такого ходатайства (п. 1 ст. 2 закона N 172-ФЗ). Далее следует достаточно подробно прописанная в законе процедура.

Следует также обратить внимание на закон 29 декабря 2004 года N 191-ФЗ "О введении в действие градостроительного кодекса РФ", в статье 4.1 которого сказано, что *"...до утверждения генеральных планов городских округов, генеральных планов поселений, схем территориального планирования муниципальных районов, но не позднее 1 января 2010 года включение земельных участков в границы населенных пунктов или исключение земельных участков из границ населенных пунктов осуществляется исполнительными органами государственной власти субъектов Российской Федерации. Физическое или юридическое лицо, заинтересованные во включении земельного участка в границы населенного пункта направляет в орган местного самоуправления или в орган местного самоуправления муниципального района заявление о включении земельного участка в границы населенного пункта. Физические или юридические лица представляют также правоустанавливающие документы на земельные участки, включаемые в границы населенного пункта, либо на земельные участки, исключаемые из границ населенного пункта..."*.

Орган местного самоуправления в течение 45 дней с даты поступления заявления подготавливает и направляет в исполнительный орган государственной власти субъекта федерации заключение. Далее проводятся публичные слушания и через 5 дней орган местного самоуправления направляет заключение о результатах таких публичных слушаний в исполнительный орган государственной власти субъекта федерации. В течение 5 рабочих дней исполнительный орган государственной власти субъекта РФ направляет документы для согласования в федеральный орган исполнительной власти. Срок согласования не может превышать один месяц. Затем принимается решение.

В соответствии с законом N 191-ФЗ до 1 января 2008г. по инициативе заинтересованного лица допускается включение земельного участка в границы населенного пункта на основании документов, предусмотренных федеральным законом от 21 декабря 2004 года N 172-ФЗ "О переводе земель или земельных участков из одной категории в другую".

**Банкротство МУПов.** Практически не нарушая действующие законы реально осуществить на практике следующие действия. Мэрия (администрация крупного города), воплощая в жизнь принцип: "Власть - это бизнес", под благовидным предлогом, что реструктуризация муниципальных унитарных предприятий (МУП) ЖКХ позволяет вывести организации на безубыточный уровень функционирования, с целью перехвата финансовых потоков и захвата весьма прибыльного бизнеса родственными структурами, упраздняет эти МУПы. Это не составляет большого труда и ничего особенного не требуется. Просто не платят налоги в бюджет и всё, предвзвительно раздув штат сотрудников, под предлогом нехватки денег, износа труб и т.п. Тогда налоговые органы

подают заявления о признании банкротом, и вводится процедура наблюдения. Что такое система жилищно-коммунального хозяйства (ЖКХ)? Продать трубы теплотрасс, водопроводов, запасы материалов и т.п. - нельзя, следовательно реально получается кредиторская задолженность. В период наблюдения проводится конкурс на техническое обслуживание по содержанию и ремонту домов. Перед этими действиями по всему городу создаются ООО, где учредителями становятся родственники, начальники и т.д. Как вы думаете, кто выигрывает конкурс?

Взамен МУПов, услуги начинает оказывать ООО, причем все трудовые коллективы строим переходят туда, а строптивых увольняют. Таким образом, сначала меняется форма собственности, а далее речь идет не о захвате активов, а о захвате всего бизнеса, который получает финансирование из бюджета. Поскольку тарифы постоянно увеличиваются, то все это может стать очень доходным бизнесом, т.к. все доходы от деятельности переходят к частным лицам. Анализ судебной практики применения действующего законодательства РФ о несостоятельности (банкротстве) применительно МУПов ЖКХ, подтверждает эти выводы. Такая же ситуация может произойти с ДЭЗами, которые репрофилируют в родственные и подконтрольные чиновникам товарищества собственников жилья (ТСЖ), куда всех пытаются загнать чуть ли не палкой, срочно приняв противоречивый и недоработанный закон. Здесь захват может произойти таким же способом. Не зря, в одном из своих выступлений, Президент РФ Владимир Путин назвал ЖКХ одной из наиболее коррумпированных сфер.

**Искусственная "кредиторка".** Современное законодательство позволяет управляющей компании или исполнительному органу акционерного общества, который действует не в интересах должника, заключить заведомо невыгодные договоры для создания кредиторской задолженности. Таких механизмов - множество: от приобретения для предприятия абсолютно ненужной продукции (которую потом просто выкинут), до получения различных услуг. Образовалась задолженность более 100тыс. руб. и не менее 3-х месяцев и кредиторы вступают с этой задолженностью на предприятие с целью или захвата, или вывода активов. Если есть свой "лояльный" арбитражный управляющий, то "заход" осуществить проще, хотя можно войти на предприятие с большой долей кредиторской задолженности и тогда вообще можно не обращать внимания на арбитражного управляющего. В случае противодействия с его стороны, можно организовать против него различные жалобы от собрания кредиторов и подвести под отстранение. Далее рейдеры могут торговаться с учредителями, покупать пакеты акций, осуществлять тайные механизмы с акциями и документами должника, выводить активы и т.д.

**Банкротная аренда.** Один из наиболее эффективных способов деятельности рейдеров при захватах - уничтожение документов предприятия, которое захвачено. В ч.1, ст.195 УК РФ "Неправомерные действия при банкротстве" предусмотрена ответственность за *"...сокрытие, уничтожение, фальсификация бухгалтер-*

ских и иных учетных документов, отражающих экономическую деятельность юридического лица или индивидуального предпринимателя". Правда, я не знаю ни одного случая, чтобы за это кого-либо привлекли. Схема захвата может выглядеть следующим образом.

Компания-захватчик заключает с юр.лицом договор о совместной деятельности, определяя вклад каждого в эту совместную деятельность. Например, автотранспортное предприятие (АТП) заключило договор по продаже и обслуживанию импортных автомобилей. По условиям договора, АТП предоставляет в аренду свои помещения, по условиям договора арендатор (компания-захватчик) обязан осуществлять капитальный и текущий ремонт. В процессе совместной деятельности арендатор производит полную реконструкцию помещений (подводит воду, газ и т.д.). Через некоторое время предъявляет АТП требования о возмещении затрат на ремонт в несколько миллионов рублей. Чем больше денег вкладывается в ремонт, тем больше долг. В АТП удивленно говорят, что таких денег нет, и компания-захватчик обращается в суд с иском. Далее суд этот договор о совместной деятельности справедливо назовет договором аренды, и иск выигрывается. Иногда такие дела доходят даже до ВАСа РФ, и практически нет вариантов отмены решений. Затем с исполнительными листами захватывается предприятие. Основная цель - не деньги, а производственные помещения. На последнем этапе, фиксируя существующее положение, отбирается все имущество, ликвидируются все документы. Осуществляется процедура банкротства, где конкурсный управляющий не может ничего сделать, в том числе и по той причине, что ему не были переданы никакие документы должника и на конкурсном производстве нет ни договоров, ни финансовых документов. Рейдеры все контролируют, и где нужно - задействуют коррупционные рычаги.

После банкротства уже некому будет предъявить иски к этой организации, которой фактически нет и она ликвидирована. Откат назад невозможен. И надо заметить, что это уже сложившаяся практика.

**Использование реальной или фиктивной задолженности.** С целью захвата предприятия, реально осуществить вход на предприятие, как с реальной задолженностью, так и с фиктивной. Кредиторы, имея реальную задолженность, используют её для инициирования процедуры банкротства с целью отстранения руководителей и учредителей должника от управления предприятием с последующим выводом активов. Фиктивную кредиторскую задолженность с последующим предъявлением требований для включения её, на основании ст. 16 закона о несостоятельности (банкротстве) в реестр требований кредиторов (РТК), можно создавать и в ходе процедуры банкротства.

РТК ведет арбитражный управляющий или реестродержатель. Удобнее всего для этих целей пользоваться векселями, причем предъявляя только копии или даже фальшивые векселя. Смысл состоит в том, что кредитор предъявляет требования и должник (арбитражный управляющий) - признает эти требования. Часто для та-

ких целей используется свой арбитражный управляющий, к которому невозможно предъявить претензии. Далее осуществляется вывод активов.

По ст. 139 закона № 127 от 26 октября 2002г. "О несостоятельности (банкротстве)", собрание кредиторов (комитет кредиторов) утверждает предложения о порядке, о сроках и об условиях продажи имущества должника. Условия продажи имущества должника должны предусматривать получение денежных средств за проданное имущество не позднее чем через месяц с даты заключения договора купли-продажи или семь дней с момента возникновения права собственности у покупателя. После проведения инвентаризации и оценки имущества должника конкурсный управляющий приступает к продаже имущества должника на открытых торгах. В соответствии с законом, начальная цена продажи выставяемого на торги имущества должника определяется независимым оценщиком.

Поскольку кредиторы, поставили своего арбитражного управляющего, этот порядок является ничем иным, как договорным процессом, который включает в себя и лояльную оценку имущества (обычно заниженную), хотя в практике бывает, что ставят преднамеренно очень высокую цену.

В случае не проведения 3-х торгов, в соответствии со ст. 110 закона о несостоятельности (банкротстве), порядок продажи предприятия на торгах устанавливается собранием кредиторов или комитетом кредиторов, в том числе посредством публичного предложения. Внешний управляющий (организатор торгов) может продать имущество любому кредитору по договору купли-продажи по самой минимальной цене. Здесь смысл зайти - не погасить кредиторскую задолженность, а разграбить активы. Но если он единственный кредитор, они могут решить и задачу не только увода активов, но и погашения своей кредиторской задолженности. Сложнее бывает, когда помимо кредиторов (захватчиков), в реестр включены требования других кредиторов, и могут возникать конфликтные ситуации. Особенно тогда, когда требования их выше, чем требования рейдеров. Как правило, все решается раскладом сил и конечной целью кредитора, хотя с ним также могут договориться.

**Недобросовестность, может привести к захвату.** Положения закона № 127 от 26 октября 2002г. "О несостоятельности (банкротстве)" недобросовестные предприниматели задействуют как средство уклонения от уплаты накопившихся налогов, для неисполнения обязательств перед кредиторами, работниками своих предприятий. Ухудшение финансового состояния достигается намеренно реорганизацией в виде присоединения к себе организаций с кредиторской задолженностью. В случае достижения ликвидации должника в рамках закона, обязанность по уплате налога в бюджет и государственные внебюджетные фонды прекращается, что предусмотрено п. 9 ст. 142 федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)". Также банкротство может быть достигнуто путём прекращения предпринимательской деятельности без юридического оформления прекращения деятельности (отсутствующие должники). Все эти недобросовестные действия предпринимателей

могут в дальнейшем использоваться рейдерскими структурами при атаке на бизнес.

Обладая информацией о нарушениях, они могут инициировать объективные проверки деятельности юридического лица со стороны различных контрольных и надзорных органов. Далее, после возбуждения уголовных дел в отношении бывших руководителей, у захватчиков появляются возможности для перехвата управления юридическим лицом.

**Скупка кредиторской задолженности.** Неспособность юридического лица или индивидуального предпринимателя в полном объеме удовлетворить требования кредиторов или исполнить обязанность по уплате обязательных платежей может быть вызвана и недобросовестными действиями конкурентов (дебиторов) должника. Скупка кредиторской задолженности может быть использована компанией - агрессором для нанесения отдельных точечных ударов по предприятию, с тем, чтобы лишить его свободных денежных средств, которые понадобятся для защиты. Если на предприятии имеется просроченная кредиторская задолженность, то этим могут воспользоваться рейдеры. Для осуществления захвата, они получают решение суда о взыскании задолженности, и предъявляют его к исполнению, дополнительно применяются обеспечительные меры в виде различных запретов и арестов. Такая ситуация значительно снизит защитные возможности предприятия и увеличит финансовые расходы.

**Выводы.** Современное рейдерство коснулось практически каждого из нас, оно значительно усиливает коррупцию, способствует глубокому расслоению общества, вызывает недовольство и бьет по экономике и имиджу страны. Слуги народа - чиновники, живущие на наши налоги и взносы (и различные дополнительные источники финансирования), все дальше удаляются от народа. Оправдания "о чистильщиках" на рынке слияний и поглощений, думаю - сказки от лукавого, потому что рушится бизнес, большинство россиян балансирует на грани бедности, народ в сельской местности спивается, продолжительность жизни низкая, растут цены, инфляция и безработица, усиливается коррупция. Просто какой-то замкнутый круг... Рейдерские атаки на бизнес продолжают, как и продолжается захват того, что еще не захвачено. Основные схемы криминального передела собственности остаются прежними, хотя технологии захватов с каждым днем совершенствуются. Приведенные выше примеры говорят о том, что активно применяются основные рычаги давления на предприятия - наличие реальной или искусственной дебиторской задолженности и проведение процедуры банкротства. Очевидно, что все это вредит развитию нашей экономики, но подозреваю, что об этом мало кто думает, т.к. даже проект закона о противодействии рейдерам (в части совершенствования механизмов разрешения корпоративных конфликтов), до сих пор "завис" в первом чтении с 06.04.2007г. в Государственной Думе ФС РФ.

Г.Ш. Галимова - адвокат АК № 1098 АПМО

## О признании права пользования квартирой

Жилищное законодательство признано содействовать обеспечению прав граждан на жилище, эффективному использованию и охране жилищного фонда.

На территории РФ действует Закон "О праве граждан РФ на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации"; вместо прописки действует регистрация. Как указано в Постановлении Конституционного Суда РФ от 25 апреля 1995 г., из Конституции РФ и Закона "О праве граждан РФ на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации" следует, что регистрация, заменившая институт прописки, или отсутствие таковой не может служить основанием ограничения или условием реализации прав и свобод граждан, в том числе права на жилище.

Однако, на практике зачастую происходит наоборот.

Так, решением районного суда г. Москвы были удовлетворены иски Мишиева А. к ДЖП и ЖФ РФ о признании права пользования квартирой, обязанности заключить договор социального найма жилого помещения, и обязанности зарегистрировать по месту жительства.

Судебной коллегией по гражданским делам Мосгорсуда по кассационной жалобе ДЖП и ЖФ РФ на решение районного суда г. Москвы было вынесено определение об отмене указанного решения и направлении дела на новое рассмотрение.

Полагаю, что указанное Определение незаконно, вынесено с нарушением норм материального права.

Почему?

Вниманию читателя представлены некоторые положения надзорной жалобы адвоката.

1. <...> В определении Судебная коллегия по гражданским делам Мосгорсуда указала о том, что "... судом не высказано суждения в отношении того, где родители истца после его рождения определили место его проживания, где истец изначально приобрел право на жилую площадь, с какого времени. Приобрел ли истец право на жилую площадь матери, если приобрел, то когда и утратил ли это право..."

С данным выводом нельзя согласиться, т.к. судом были установлены и подтверждаются материалами дела следующие значимые обстоятельства:

Мишиев Х., родной отец истца Мишиева А., был зарегистрирован и проживал в спорной двухкомнатной квартире расположенной в г. Москва.

В указанной квартире Мишиев Х. проживал с 1979 г. по обменному ордеру, который был получен на семью Мишиевых.

В июле 1984 г. Мишиев Х. заключил брак с Мишиевой Т., от брака родился сын - Алексей (истец). После рождения Мишиева А. вся семья проживала в спорной квартире.

В 2003 г. брак между родителями истца был расторгнут, и мать истца - Татьяна переехала жить в однокомнатную квартиру, в которой уже жил ее старший сын от другого брака, общей площадью 29,4 кв.м., приобретенной ею в 1996 г. в равнодолевую собственность на себя

и двух своих несовершеннолетних детей. Указанное жилое помещение было приобретено в результате обмена комнаты в коммунальной квартире. В эту квартиру, к матери, и зарегистрировали истца, в то время несовершеннолетнего, которому тогда было 10 лет. Однако, вся семья постоянно и фактически проживала в спорной двухкомнатной квартире, которая соответственно была больше по площади.

После развода родителей, Мишиев А. остался жить в квартире со своим отцом, и до настоящего времени он продолжает там проживать. Истец - единственный сын и наследник своего отца, других детей у него не было.

Доводы истца подтвердили в судебном заседании свидетели - Козловский, Захарова, Сквородкина, Котлярова, Быстрова, Макарова. Им были разъяснены их права и обязанности, свидетели предупреждены об уголовной ответственности за дачу заведомо ложных показаний.

Какие - либо доказательства, опровергающие показания свидетелей по делу, судом установлены не были. Суд учел, что свидетели по делу в результате стечения обстоятельств воспринимают факты, имеющие значение для правильного разрешения спора. Свидетели не высказывают суждения, включающие субъективную оценку относительно данных фактов.

В соответствии со ст. 67 ГПК РФ следует, что свидетели не являются субъектами материально-правовых отношений и в отличие от лиц, участвующих в деле, не имеют юридической заинтересованности в его исходе.

2. Также, в определении Судебной коллегией было указано, что "... суд пришел к выводу, что истец приобрел право на спорную жилую площадь, но не указал с какого времени...", далее, "...имел ли истец право на жилую площадь отца при сборе последним документов на приватизацию квартиры..."

Данный вывод судебной коллегии Мосгорсуда является необоснованным и немотивированным, по следующим основаниям:

Во время собирания отцом истца документов для приватизации, истец проживал совместно со своим отцом в спорной квартире. Об этом факте с достоверностью свидетельствуют представленные суду следующие документально подтвержденные письменные доказательства:

Проживая с отцом, Мишиев А. вел с отцом совместное хозяйство, он помогал ему во всем, преподаватели из школы, в которой он учился, также приходили домой по месту его фактического проживания. Данный факт подтвердила допрошенная в судебном заседании свидетель - Макарова О.В., являвшаяся классным руководителем Мишиева А.

Также, по месту своего фактического проживания Александр наблюдался с 2002 г. и лечился в поликлинике № 40 (представлена справка).

Александр также наблюдался и в детской поликлинике № 89 до 15 лет по месту своего фактического проживания (представлена справка).

По месту работы в личном деле был указан адрес его

фактического проживания ( представлена справка ).

Корреспонденция, которую он получал, также приходила на почту по адресу его фактического проживания с 1998 г. ( истцу в это время было 13 лет ) - представлена справка из 357 Отдела почтовой связи.

Согласно справке из военного комиссариата в личном деле Мишиева А. с 2002 г. по настоящее время указан адрес его фактического проживания. Также в материалах дела содержится копия учетной карточки к военному билету, в которой указано как место регистрации истца, так и место фактического проживания с отцом. О чем также имеется справка из Объединенного военного комиссариата.

Согласно ответу на адвокатский запрос начальника МОБ ОВД района Фили- Давыдково указано, что по адресу нахождения спорной квартиры с 1995 г. по настоящее время фактически проживает гр-н Мишиев А.

Справкой начальника ОВД по району Фили Давыдково подтверждено, что по адресу регистрации Мишиев А. не проживает.

Проживая в квартире с отцом, Мишиев А. ходил в банк и оплачивал коммунальные платежи за квартиру, некоторые квитанции заполнены его рукой. Квитанции были изучены и приобщены судом к материалам дела.

После смерти отца, который скоропостижно погиб в результате дорожно- транспортного происшествия, Мишиев А. продолжает жить по адресу фактического и постоянного места жительства, в квартире находятся все его вещи.

В настоящее время он продолжает нести расходы по оплате квартплаты, телефона и коммунальных услуг.

Кроме того, отец истца хотел после приватизации подарить спорную квартиру своему единственному сыну, других наследников у него нет. Об этом в своих показаниях указали допрошенные в судебном заседании свидетели.

Все вышеуказанные доказательства в совокупности подтверждают возникновение у Быстрова А.И. равного с нанимателем жилой площади Мишиевым Х. права пользования жилым помещением, обусловленного тем, что истец был вселен в квартиру в качестве члена семьи нанимателя и фактически проживал в квартире с длительным периодом времени до момента скоропостижной смерти нанимателя в результате ДТП и продолжает проживать в настоящее время.

Какого-либо письменного соглашения, ограничивающего права истца в отношении указанного жилого помещения, не заключалось. Отсутствие письменного соглашения Мишиева Х. на вселение своего сына в квартиру, в отношении которой заявлен спор, не могли являться основанием для отказа в удовлетворении иска.

Таким образом, судом не были установлены факты, опровергающие доводы истца о его фактическом вселении в квартиру с согласия нанимателя в качестве члена его семьи и проживания в ней вместе с отцом длительный период времени.

3. Разрешая спор по существу, суд принял во внимание то обстоятельство, что возникновение у Мишиева А. равного с нанимателем жилой площади - Мишиева Х. права пользования жилым помещением было обусловлено:

- его вселением в квартиру в качестве члена семьи нанимателя - он является его единственным сыном 1985 г.р.,

- фактическим проживанием в квартире длительный период времени, более 20 лет,

- какого либо письменного соглашения, ограничивающего права истца в отношении указанного жилого помещения, не заключалось.

Кроме того, в соответствии со ст. 54 ЖК РСФСР, действовавшего на момент возникновения правоотношений по делу, наниматель вправе в установленном законом порядке вселить в занимаемое им жилое помещение своего супруга, родителей, других родственников и иных лиц, получив на это письменное согласие всех совершеннолетних членов своей семьи. Граждане, вселенные нанимателем в соответствии с правилами настоящей статьи, приобретают равное с нанимателем и остальными членами его семьи право пользования жилым помещением, если эти граждане являются или признаются членами его семьи (ст. 53). И если при вселении между этими гражданами, нанимателем и проживающими с ним членами его семьи не было иного соглашения о порядке пользования жилым помещением.

Согласно ст. 53 ЖК РСФСР члены семьи нанимателя, проживающие совместно с ним, пользуются наравне с нанимателем всеми правами и несут все обязанности, вытекающие из договора найма жилого помещения. К членам семьи нанимателя относится и сын (ребенок) нанимателя.

Исходя из смысла ст.ст. 53, 54 ЖК РСФСР, обстоятельствами, имеющими существенное значение для правильного разрешения дела, являются: наличие согласия нанимателя на вселение истца - сына в занимаемое жилое помещение. Фактическое вселение истца в жилое помещение и его проживание в данном жилом помещении в качестве члена семьи нанимателя.

4. По поводу отсутствия у Мишиева А. регистрации по месту жительства:

Постановлением Конституционного суда РФ от 25 апреля 1995 г. № 3-П " По делу о проверке конституционности частей первой и второй ст. 54 ЖК РСФСР в связи с жалобой гр. Л.Н. Ситаловой" содержащееся в части первой ст. 54 ЖК РСФСР положение "об установленном порядке" как процедуре вселения в жилое помещении при условии соблюдения режима прописки признано не соответствующим ст. 18, 19 ( ч.1), 27 ( ч.1), 40 ( ч.1), 55 ( ч.2,3) Конституции РФ.

Таким образом, сам по себе факт регистрации Мишиева А. в квартире, принадлежащей на праве собственности его матери, не может служить основанием к отказу в иске о признании права на спорную жилую площадь, поскольку вселение Мишиева А. было постоянным в качестве члена семьи нанимателя - его отца, а регистрация является административным актом и не влечет за собой ограничения прав Мишиева А., включая его право на жилище.

Я не исключаю, что возможно, некоторые содержащиеся в этой статье положения изложены недостаточно четко, и быть может, даже спорны. Надеюсь, что найдутся люди, которые выскажут свое мнение относительно темы данной статьи.

А.Л. Соцура - помощник адвоката Отечественной коллегии адвокатов АПМО

## Юридический состав несчастного случая на производстве

В юридической практике, в частности адвокатской, несчастный случай определяется как материальный юридический состав. Так в ст. 3 ФЗ РФ "Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний" от 24.07.98 г. № 125-ФЗ<sup>1</sup> несчастный случай определен как событие, в результате которого застрахованный получил увечье или иное повреждение здоровья при исполнении им обязанности по трудовому договору и в иных установленных настоящим федеральным законом случаях, как на территории страхователя, так и за пределами либо во время следования к месту работы или возвращения с места работы на транспорте, предоставленном страхователем, и которое повлекло необходимость перевода застрахованного на другую работу, временную или стойкую утрату трудоспособности либо его смерть. По волевому признаку юридические факты делятся на события и действия. События - это такие обстоятельства, которые объективно не зависят от воли людей. Например, стихийные бедствия, ураганы и т. д., действия непреодолимой силы. Следовательно, в этих случаях не может быть вины пострадавшего и вины работодателя, устанавливаемой комиссией по расследованию и указываемой в процентах в акте о несчастном случае на производстве, что предусмотрено п. 1 ст. 14 Закона и в ст. ст. 229, 230 ТК РФ. В рассматриваемых нормативно-правовых актах допущена юридическая ошибка из-за неправильного использования терминов.

Н.Д.Егоров, А.П.Сергеев, Ю.К.Толстой раскрывают понятие "случай" как то, что заранее никто предвидеть не может, поэтому, если имел место случай, то не может быть вины.<sup>2</sup> Исходя из вышеизложенного, понятие "производственная травма" возможно было бы более уместно, чем "несчастный случай на производстве", так как прежде всего происходит травма на производстве, а далее комиссии по ее расследованию предстоит установить был ли это несчастный случай на производстве или виновное правонарушение. В подавляющем большинстве случаев имеет место последнее, и в акте формы Н-1 указываются лица, допустившие его, следовательно, ни о каком несчастном случае не может быть речи. А.А.Белинин<sup>3</sup> предлагал положение "О расследовании и учете несчастных случаев на производстве" назвать положением "О расследовании и учете травм на производстве", также внести соответствующие изменения в ТК РФ и в ФЗ РФ "Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний", дав определение термину "производственная травма" в ст. 209 ТК РФ, изменив понятие страхового случая в ст. 3 Закона и изменив его название.

Несмотря на это, изучение законодательства зарубежных стран показывает, что чаще всего используется термин "несчастный случай на производстве". В международно-правовых актах также употребляется термин "не-

счастный случай на производстве". Так, в п.1 ст.1 Протокола к конвенции 1981 года о безопасности и гигиене труда (принят в г. Женеве 20.06.2002 на 90-ой сессии Генеральной конференции МОТ) термин "несчастный случай на производстве" определяется как ситуация, возникающая в связи с работой или во время работы, которая становится причиной производственной травмы, иного повреждения здоровья работника или его смерти. Учитывая все это, считаем, что нецелесообразно вносить предлагаемые А.А.Белининым изменения в российское законодательство.

Понятие несчастного случая на производстве раскрывается в ст. 227 ТК РФ. Основным квалифицирующим признаком несчастного случая на производстве является исполнение пострадавшим трудовых обязанностей или работы по заданию организации или работодателя - физического лица. При этом в соответствии со ст. 15 ТК РФ понятие "исполнение работником трудовых обязанностей" включает в себя не только действия работника, непосредственно связанные с выполнением им трудовой функции, определенной трудовым договором, но и осуществление иных правомерных действий, обусловленных трудовыми отношениями с работодателем. В качестве дополнительных квалифицирующих признаков в данной статье указаны:

- перечень лиц, несчастные случаи с которыми подлежат расследованию в установленном порядке;
  - перечень повреждений здоровья, полученных перечисленными лицами при исполнении трудовых обязанностей или работ по заданию работодателя;
  - обстоятельства, при которых перечисленные повреждения здоровья, полученные указанными лицами, квалифицируются как несчастные случаи на производстве.
- К числу лиц, несчастные случаи с которыми могут быть признаны производственными, относятся:
- работники, выполняющие работу по трудовому договору. С учетом требований гл. 43 Кодекса, расследованию в установленном порядке подлежат также несчастные случаи, происшедшие непосредственно с работодателями - физическими лицами (их представителями) и руководителями организаций;
  - студенты и учащиеся образовательных учреждений соответствующего уровня, проходящих производственную практику в организациях;
  - лица, осужденные к лишению свободы и привлекаемые к труду администрацией уголовно-исправительных учреждений;
  - работники и другие лица, проходящие профессиональное обучение или переобучение в соответствии с ученическим договором;
  - лица, страдающие психическими расстройствами, участвующие в производительном труде на лечебно-производственных предприятиях в порядке трудовой терапии в соответствии с медицинскими рекомендациями;
  - члены производственных кооперативов и члены кре-

стьянских (фермерских) хозяйств, принимающие личное трудовое участие в их деятельности;

- другие лица, участвующие с ведома работодателя в его производственной деятельности своим личным трудом, правоотношения которых не предполагают заключения трудовых договоров для общественно-полезных целей.

В связи с начавшимся с середины 90-х годов широким внедрением в сферу производства гражданско-правовых отношений, как производственные стали оформляться не только несчастные случаи, происшедшие с работниками, выполнявшими работу по трудовому договору, но и с гражданами, выполнявшими работу по гражданско-правовым договорам. Положение о расследовании и учете несчастных случаев на производстве 1999 года расширило круг лиц, подпадающих под его действие, отнеся к ним также индивидуальных предпринимателей, занимающихся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица и использующих наемный труд. Вид правоотношений (трудовые или гражданско-правовые) между субъектами несчастного случая имеет значение при определении персональной ответственности за правонарушения, приведшие к несчастному случаю. В связи с этим нужно учитывать, что только на лиц, состоящих в трудовых отношениях, распространяется действие норм трудового права, большинство из которых устанавливает обязанность одной из сторон (работодателя) обеспечивать другой стороне (работнику) здоровые и безопасные условия труда. В отличие от трудовых гражданско-правовые отношения отличаются равной ответственностью сторон в договоре, признавая существенными лишь условия, оговоренные в договоре.

Статья 227 ТК к несчастным случаям, подлежащим расследованию и учету, относит случаи получения работником травмы (телесные повреждения), в том числе нанесенные другим лицом, острого отравления, теплового удара, ожога, обморожения, утопления, поражения электрическим током, молнией, излучением, укусов насекомых и пресмыкающихся, телесных повреждений, нанесенных животными, а также случаи повреждений, полученных в результате взрывов, аварий, стихийных бедствий и других чрезвычайных ситуаций, если они повлекли за собой необходимость перевода работника на другую работу, временную или стойкую утрату им трудоспособности либо смерть работника. Но для признания несчастного случая страховым событием обязательно должна быть причинно-следственная связь травмы с выполнением пострадавшим обязанностей, предусмотренных трудовым договором.

"4 сентября 2001 г. Семин С.В. и другой работник ООО "Автострада" Абызов Е.И., находясь в командировке на рембазе ООО "Автострада", утром получили задание от зам. директора на ремонт закрепленных за ними автомобилей, в 16 часов 30 минут они должны были закончить ремонт и выехать на линию.

Семин и Абызов приступили к ремонту, будучи трезвыми, по окончании ремонта Семин С.В. предложил съездить за водкой на автомобиле, закрепленном за Абызовым Е.И., на что тот согласился.

Приблизительно в 13 часов 45 минут зам. директора и механик обнаружили отсутствие автомобиля и водителей Семин С.В. и Абызова Е.И. Около 16 часов неиз-

вестный мужчина сообщил о ДТП с автомашиной "Татра". Водитель Семин С.В. погиб, установлено наличие этилового спирта в крови и в моче. Водитель Абызов Е.И. получил телесные повреждения; находился в алкогольном опьянении. По результатам несчастного случая был составлен акт № 1 о несчастном случае на производстве и акт о расследовании группового несчастного случая на производстве.

Указанные в акте обстоятельства несчастного случая представителем истицы не оспаривались.

30.11.2001 вдова Семин С.В. - истица Семин Л.В. обратилась к государственному учреждению - Рязанскому региональному отделению Фонда социального страхования Российской Федерации с заявлением о назначении ее несовершеннолетней дочери Семиной М.С., 1994 г. рождения, находившейся на иждивении Семин С.В., страховых выплат, однако ей было отказано в назначении выплат, поскольку в акте о несчастном случае указано, что Семин С.В. погиб, не выполняя своих должностных обязанностей.

Поскольку исследованными в судебном заседании доказательствами бесспорно установлено, что в момент ДТП, в результате которого погиб Семин С.В., он не исполнял свои трудовые обязанности и не действовал в интересах работодателя, управляя самовольно взятым автомобилем, не закрепленным за ним, оснований для отнесения произошедшего с ним несчастного случая к несчастным случаям на производстве не имеется, в связи с чем иск Семиной Л.В. о взыскании с государственного учреждения - Рязанского регионального отделения Фонда социального страхования Российской Федерации в пользу ее несовершеннолетней дочери Семиной М.С. единовременной и ежемесячной страховых выплат в связи с гибелью Семин С.В., а также пени за задержку выплат удовлетворению не подлежит".<sup>4</sup>

Факт несчастного случая на производстве должен быть подтвержден документально. По каждому такому случаю проводится расследование. Порядок расследования несчастного случая на производстве определен ст. 229 Трудового кодекса. Отсутствие документов влечет отказ в назначении страховых выплат.

Так, "в соответствии со статьей 229 Трудового кодекса РФ для расследования тяжелого несчастного случая на производстве работодатель незамедлительно создает комиссию в составе не менее трех человек, в состав которой включается государственный инспектор труда.

Работодатель, образуя комиссию, утверждает ее состав во главе с государственным инспектором по охране труда.

Согласно п. 4 акта о несчастном случае на производстве расследование обстоятельств получения травмы Шамхаловой производилось зав. диспансерным отделением РПБ Каримулаевым А.К. и председателем местного профсоюза Ахмедовым.

Следовательно, акт по ф. Н-1 составлен неkomиссионно и юридической силы не имеет. Далее, в целях расследования тяжелого несчастного случая на производстве подготавливаются следующие документы:

- приказ работодателя о создании комиссии по расследованию несчастного случая;
- планы, эскизы, схемы места происшествия;
- протоколы опроса очевидцев несчастного случая и

должностных лиц, объяснения пострадавших и др. документы.

Ни одного из перечисленных выше документов в Фонд представлено не было. Согласно п. 1 ст. 22 Федерального закона от 16.07.1999 № 165-ФЗ "Об основах обязательного социального страхования" основанием для назначения и выплаты страхового обеспечения застрахованному лицу является наступление документально подтвержденного страхового случая.

При таких обстоятельствах нельзя согласиться, что несчастный случай с Шамхаловой Б.Т. произошел при исполнении трудовых обязанностей, поэтому в соответствии со ст. 231 Трудового кодекса РФ акт формы Н-1, составленный 03.10.2003, следует признать недействительным".<sup>5</sup>

Порядок расследования несчастных случаев на производстве зависит от степени их тяжести, которая определяется в соответствии с приказом Минздравсоцразвития РФ от 24.02.2005 г. № 160 "Об утверждении Схемы определения несчастных случаев на производстве".<sup>6</sup>

В соответствии с указанной Схемой:

1) По степени тяжести несчастные случаи на производстве подразделяются на 2 категории: тяжелые и легкие.

Квалифицирующими признаками тяжести несчастного случая на производстве являются:

- характер полученных повреждений и осложнения, связанные с этими повреждениями, а также усугубление имеющихся и развитие хронических заболеваний;
- длительность расстройства здоровья (временная утрата трудоспособности);
- последствия полученных повреждений (стойкая утрата трудоспособности, степень утраты профессиональной трудоспособности).

Наличие одного из квалифицирующих признаков является достаточным для установления категории тяжести несчастного случая на производстве.

К легким несчастным случаям на производстве относятся повреждения, не являющиеся тяжелыми.

2) Врачи скорой и неотложной помощи, а также любые другие медицинские работники, оказывающие пострадавшему первую медицинскую помощь, не дают заключения о тяжести повреждения. В их компетенцию входит только определение характера дальнейшего лечения пострадавшего (амбулаторное или стационарное), а также констатация летального исхода.

3) Заключение о степени тяжести производственной травмы дают по запросу работодателя или председателя комиссии по расследованию несчастного случая на производстве клинико-экспертные комиссии (КЭК) лечебно-профилактического учреждения, где осуществляется лечение пострадавшего в срок до 3-х суток с момента поступления запроса. Это заключение в обязательном порядке также оформляется в выписном эпикризе независимо от характера проведенного лечения.

4) Степень утраты профессиональной трудоспособности определяется в соответствии с Положением "О порядке установления врачебно-трудовыми экспертными комиссиями степени утраты профессиональной трудоспособности в процентах работникам, получившим увечье, профессиональное заболевание либо иное повреждение здоровья, связанные с исполнением ими трудовых

обязанностей", утвержденным Постановлением Правительства РФ от 23.04.94 № 392.

Как следует из приведенного текста Приказа Минздрава РФ от 24.02.2005 г. № 160, несчастные случаи на производстве по степени тяжести подразделяются на 2 категории: тяжелые и легкие. Однако в тексте ст. 227 - 231 ТК РФ, регламентирующих порядок расследования и учета несчастных случаев на производстве, о легких несчастных случаях прямо не говорится. Лишь в ст. 229 указано, что расследование обстоятельств и причин несчастного случая на производстве, который не является групповым и не относится к категории тяжелых несчастных случаев или несчастных случаев со смертельным исходом, проводится комиссией в течение трех дней.

Обстоятельства, при которых несчастные случаи признаются производственными, перечислены в ч.3 ст. 227 Трудового кодекса РФ. При этом необходимо учитывать следующие особенности.

Под "территорией организации" следует понимать здания, сооружения, иные объекты и площади, закрепленные за организацией на правах владения либо аренды. В организациях, территорию которых четко обозначить не представляется возможным (сельскохозяйственные, нефтегазодобывающие, лесозаготовительные и т.д.), а также при несчастных случаях, происшедших с отдельными категориями работников (участковые врачи, почтальоны и т.д., работа которых носит передвижной характер), территорией следует считать также место (маршрут) постоянной (обычной) трудовой деятельности пострадавшего. При отнесении несчастного случая с работником к категории происшедших на производстве нужно только установить, что он произошёл на территории организации или вне её при выполнении им трудовых обязанностей и работы по заданию организации или индивидуального предпринимателя и связанных с ними действий или перемещений. Законодательством не определена продолжительность пребывания работников на территории организации до начала работы и после её окончания, поэтому даже если несчастный случай с работником произошёл спустя продолжительное время после окончания смены, он может быть отнесён к категории произошедших на производстве и рассматриваться в соответствии с Положением. Но комиссия, в данном случае, должна проанализировать причины и необходимость нахождения работника на территории организации во внеурочное время и только после этого принять решение о квалификации и обязать работодателя принять соответствующие меры по недопущению подобных случаев.

В качестве примера приведу следующую ситуацию: работник предприятия после окончания рабочей смены не спешил уходить с территории и остался в бытовом помещении; ночью там возник пожар и человек погиб. Судмедэкспертиза установила, что он не был в состоянии алкогольного опьянения. Как квалифицировать этот несчастный случай? Во-первых, нахождение работника в бытовом помещении связано с исполнением им трудовых обязанностей, т.к. если бы он не работал на предприятии, то после окончания работы не мог бы на легальном положении находиться в нём. Следовательно, для квалификации несчастного случая, как произошед-

шего на производстве, выполнены два очень важных условия - нахождение на территории предприятия, связанное с выполнением трудовых обязанностей. Во-вторых, о том, что работник остался в бытовом помещении было известно другим членам бригады и мастеру, поэтому было его, как минимум, молчаливое согласие, в связи с чем помещение не было обесточено и закрыто на замок. Следовательно, несмотря на то, что работник находился в бытовом помещении после окончания рабочей смены в ночное время, несчастный случай, произошедший с ним, должен рассматриваться в соответствии с Постановлением и оформляться актом по форме Н-1. Если бы о его нахождении в бытовом помещении в ночное время не знал руководитель работ, а работник делал это тайно, тогда бы акт не оформлялся.

Приведу другой пример: после окончания рабочей смены бульдозерист Еремчук С.П. покинул своё рабочее место, вышел за территорию предприятия, где находился его личный автомобиль и занялся ремонтом. Поставив автомобиль на домкрат, Еремчук начал производить ремонт, в этот момент произошло падение машины с домкрата, в результате чего мужчина получил смертельную травму. Данный случай был признан комиссией связанным с производством с составлением акта о несчастном случае по форме Н-1. В данном случае видно, что комиссия не приняла во внимание обстоятельства несчастного случая, тем самым нарушив нормы материального права и, следовательно, в соответствии с законодательством данный случай должен быть квалифицирован, как не связанный с производством.

В соответствии с Трудовым кодексом несчастными случаями на производстве признаются происшедшие как в течение установленного в организации рабочего времени, так и в течение установленных в организации перерывов в течение рабочего дня (смены), предоставляемых работникам в соответствии с действующим трудовым законодательством по различным основаниям. При этом следует отличать, что в соответствии со ст. 109 ТК РФ на отдельных работах и в производствах работникам предоставляются специальные перерывы, обусловленные технологией и организацией производства и труда (для обогрева при выполнении работ на открытом воздухе, отдыха при выполнении погрузочно-разгрузочных работ и отдельных работ с вредными условиями труда и др.) при этом все они включаются в рабочее время, подлежат оплате и предполагают присутствие работников в специально оборудованных помещениях на территории организации (месте производства работ), т.е. указанные перерывы фактически являются продолжением и неотъемлемой частью технологического процесса, участниками которого являются работники. В связи с этим, несчастные случаи, происшедшие во время указанных перерывов, квалифицируются как производственные. Кроме того, в соответствии со ст. 108 и 258 ТК РФ работникам предоставляются и другие перерывы, которые обусловлены не особенностями выполняемой трудовой функции, а иными основаниями. При этом во время указанных перерывов работники временно прекращают непосредственное выполнение трудовой функции, и в связи с этим предполагается возможность их отсутствия на территории организации. Поэтому как несчастные слу-

чай на производстве квалифицируются несчастные случаи, происшедшие во время указанных перерывов вне территории организации только с теми работниками, которые фактически продолжали исполнять свои трудовые обязанности, работу по заданию работодателя или осуществлявшими иные действия в его интересах. Как несчастные случаи на производстве квалифицируются несчастные случаи, происшедшие на личном транспорте, используемом работником в производственных целях по распоряжению работодателя или его полномочного представителя или с его ведома либо по соглашению сторон трудового договора. Другие виды возмещения вреда осуществляет страховщик-Фонд Социального страхования, а в данном случае возмещается моральный вред от владельца источника повышенной опасности, если не докажет, что вред возник вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего.

Как несчастные случаи на производстве квалифицируются несчастные случаи, происшедшие с работниками при следовании к месту служебной командировки и обратно (гл. 24 ТК РФ). Учитывая, что следование к месту командировки и обратно происходит в соответствии с распоряжением работодателя, вне зависимости от того, на каком виде транспорта следовал работник (за исключением случаев, когда работодателем был оговорен маршрут и конкретный вид транспорта), происшедший с ним при этом несчастный случай подлежит квалификации как несчастный случай на производстве. В зависимости от реальных обстоятельств происшествия несчастные случаи, происшедшие во время служебной командировки, могут квалифицироваться как бытовые либо производственные. Находясь в командировке, работник, как правило, выполняет командировочное задание с учетом режима рабочего времени, установленного в той организации, куда он командирован, включая междусменные перерывы, а также возможную работу в сверхурочное время, выходные и праздничные дни. В то же время, если во время происшествия действия работника фактически не были обусловлены исполнением командировочного задания, происшедший с ним несчастный случай может быть квалифицирован как несчастный случай, не связанный с производством. Необходимо учитывать, что только сочетание основных и дополнительных признаков указывает на то, что несчастный случай подлежит расследованию и оформлению в установленном Кодексом порядке. Исчерпывающий перечень обстоятельств, позволяющих квалифицировать несчастный случай как непроизводственный и не оформлять его актом по форме Н-1, изложен в ст. 230 ТК РФ, он ограничен и расширительному толкованию не подлежит. В частности не является несчастным случаем на производстве смерть вследствие общего заболевания работника, подтвержденная в установленном порядке учреждением здравоохранения. Это положение распространяется только на те случаи, когда общее заболевание, которым страдал работник, явилось непосредственной и единственной причиной его смерти на производстве. Если же смерть наступила в результате телесного повреждения, полученного вследствие внезапного ухудшения здоровья во время приступа общего заболевания, то несчастный случай следует признавать производственным. Как указано в Письме Мин-

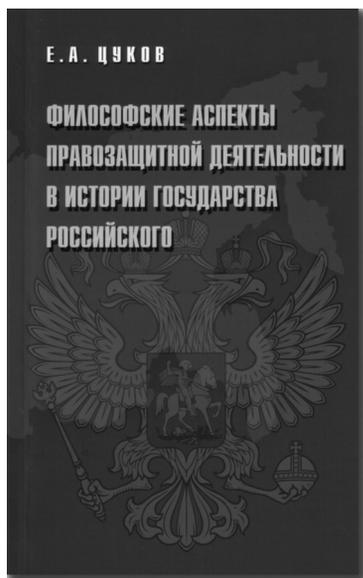
труда РФ от 23.04.2001 №1208-18/09-04 "О порядке расследования и оформления несчастных случаев на производстве, происшедших со страдающими эпилепсией работниками во время эпилептических припадков", если смерть работника наступила в результате телесного повреждения, полученного вследствие внезапного ухудшения его здоровья во время приступа эпилепсии (в том числе и по причине неоказания своевременной медицинской помощи), несчастный случай следует квалифицировать как производственный и оформлять его актом Н-1 независимо от совокупности установленных комиссией причин несчастного случая. Кроме того, не являются производственными несчастные случаи, происшедшие при совершении пострадавшим проступка, содержащего по заключению представителей правоохранительных органов, признаки уголовно наказуемого деяния. Однако при этом следует обособленно рассматривать несчастные случаи, происшедшие с водителями транспортных средств организаций в результате совершенных ими дорожно-транспортных происшествий, несмотря на то, что в большинстве случаев в их действиях правоохранительными органами могут быть усмотрены признаки уголовно наказуемого деяния, предусмотренного ст. 264 УК РФ. Транспортное средство является источником повышенной опасности, ответственность за безопасную эксплуатацию которого по действующему законодательству всегда

несет его владелец, т.е. работодатель или его полномочный представитель, который к тому же обязан обеспечить надлежащую организацию труда водителя, его профессиональную подготовку, включая знание правил безопасности дорожного движения.

Понятие несчастного случая на производстве в сущности определяет юридическую природу производственного травматизма.

### Ссылки

- <sup>1</sup> Собрание законодательства РФ. 1998. №31. Ст. 3803.
- <sup>2</sup> Егоров Н.Д., Сергеев А.П., Толстой Ю.К. Гражданское право. Ч. 1. С-Пб. 1996. С. 427.
- <sup>3</sup> Белинин А.А. Технологическая дисциплина труда (правовые вопросы). Дисс. канд. юрид. наук. Томск. 2002. С. 85.
- <sup>4</sup> Приложение к ПИСЬМУ ФСС РФ № 02-18/07-3413 от 31.05.2004 // СПС Консультант Плюс.
- <sup>5</sup> Приложение к Письму ФСС РФ № 02-18/07-6203 от 11.07.2005 // СПС Консультант Плюс.
- <sup>6</sup> Приказ Минздравсоцразвития РФ "Об определении степени тяжести повреждения здоровья при несчастных случаях на производстве" от 24.02.2005 № 160 // Российская газета от 14.04.2005, № 76.



**Цуков Е.А.**

**Философские аспекты правозащитной деятельности  
в истории государства российского.  
РИО "Новая юстиция", 2008.**

Автор рассматривает вопросы истории и зарождения российской адвокатуры, ее развитие в советский период и положение на постсоветском правовом пространстве.

Книга написана на основе действующего законодательства с приведением примеров из практики. Рекомендована студентам в качестве учебного пособия для углубленного изучения проблем российского законодательства в области правозащиты, а также преподавателям юридических вузов, работникам правоохранительных органов, адвокатам; представляет интерес для широкого круга читателей.

### ОБ АВТОРЕ

Евгений Александрович Цуков - адвокат, член Совета АПМО, доктор юридических наук, профессор, действительный член Академии проблем безопасности обороны и правопорядка, Академии права и государственности, Литературной академии.

Е.А. Цуков - автор ряда публикаций и трудов по проблемам философии права, правозащитной деятельности, участник многих научно-практических (в том числе международных) конференций, где выступал с докладами по проблемам юридического образования, уголовно-процессуального законодательства, статуса адвокатуры. Регулярно публикует свои работы в средствах массовой информации.

Ю.С. Пилипенко - вице-президент ФПА РФ, член АПМО, к.ю.н.

## Правомочия адвоката как составляющие его права на тайну

Одно из важнейших прав адвоката - его право на тайну. Между тем в Российской Федерации ни процессуальное законодательство, ни законодательство об адвокатской деятельности и адвокатуре не закрепляют это право как специальную привилегию, обеспечивающую защиту профессионально значимой информации адвоката либо адвокатской коммуникации. Право адвоката на тайну установлено в российском федеральном законодательстве только в аспектах свидетельского иммунитета и обеспечения конфиденциальности бесед адвоката и доверителя в период нахождения последнего под стражей или в местах лишения свободы, но при этом защита информации от несанкционированного доступа третьих лиц обеспечена недостаточно.

Так, согласно пп. 5 п. 3 ст. 6 Закона "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" (далее - Закон об адвокатской деятельности), адвокат вправе "беспрепятственно встречаться со своим доверителем наедине, в условиях, обеспечивающих конфиденциальность (в том числе в период его содержания под стражей), без ограничения числа свиданий и их продолжительности". Эта норма детализирует содержание соответствующих норм международного права и является одной из важнейших гарантий права доверителя на квалифицированную юридическую помощь.

Реализация рассматриваемого права адвоката также предусмотрена ст. 18 Федерального закона "О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений". Согласно этой норме подозреваемым и обвиняемым с момента фактического задержания предоставляются свидания с защитником, которые должны происходить наедине и конфиденциально, без ограничения их числа и продолжительности за исключением случаев, предусмотренных УПК РФ. Свидания предоставляются защитнику по предъявлению удостоверения адвоката и ордера. Истребование у адвоката иных документов запрещается. Такие свидания могут происходить в условиях, позволяющих сотрудникам места содержания под стражей видеть их, но не слышать.

Однако, хотя установленные законодателем условия конфиденциальности встреч адвоката и его доверителя в местах содержания под стражей соответствуют международно-правовым стандартам, они не исключают доступа третьих лиц к содержанию профессионально значимой информации адвоката. Такой доступ может быть обеспечен посредством использования специальных технических средств либо при помощи специалиста, способного по артикуляции говорящих понимать речь. В этом проявляется ограничение права доверителя на общение с адвокатом в условиях конфиденциальности, а также ограничение соответствующего права адвоката, закрепленного в пп. 5 п. 3 ст. 6 Закона об адвокатской деятельности. Кроме того, запрет слышать беседы адвоката и доверителя установлен только в отношении сотрудников мест содержания под стражей и формально не распространяется на иных должностных лиц, которые могут быть заинтересованы в получении соответствующей информации.

Порядок свиданий адвоката с осужденными регламентируется п. 4 ст. 89 УИК РФ. В соответствии с этой нормой продолжительность таких свиданий составляет не менее четырех часов, а их число не ограничено. Предоставление свиданий наедине, вне пределов слышимости третьих лиц и без применения технических средств прослушивания обусловлено подачей заявления осужденным. Это означает, что посредством приведенной нормы законодатель регламентирует только право осужденного на конфиденциальность его встреч с адвокатом, не учитывая при этом соответствующего права адвоката, закрепленного в пп. 5 п. 3 ст. 6 Закона об адвокатской деятельности.

Что касается свидетельского иммунитета адвоката, то эта проблема носит двусторонний характер, поскольку запреты, установленные законодательными и этическими нормами, адресованы и адвокату, и третьим лицам. Согласно норме, содержащейся в п. 6 ст. 6 Кодекса профессиональной этики адвоката, "адвокат не вправе давать свидетельские показания об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с исполнением профессиональных обязанностей". Данный запрет подкрепляется соответствующим запретом третьим лицам: в соответствии с п. 2 ст. 8 Закона об адвокатской деятельности "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 ее оказанием".

В то же время, если Закон об адвокатской деятельности запрещает вызывать и допрашивать адвоката, то п. 2-3 ч. 3 ст. 56 УПК РФ устанавливают только недопустимость допроса. То есть уголовно-процессуальный закон не содержит непосредственного запрета на привлечение адвокатов в качестве свидетелей по делам, обстоятельства которых могут быть им известны в связи с оказанием юридической помощи. При этом, исходя из смысла ч.1 ст. 56 УПК РФ, свидетелем является любое лицо, "которое вызвано для дачи показаний". Это означает, что недопустимость такого процессуального действия в отношении адвоката вовсе не исключает его из числа лиц, которые могут быть вызваны для допроса и, следовательно, получить процессуальный статус свидетеля.

Отсутствие в УПК РФ нормы, непосредственно запрещающей вызов адвоката на допрос по уголовным делам, в которых участвуют или упоминаются его доверители, является основной причиной имеющей место противоречивой практики. В результате установленный законодателем свидетельский иммунитет адвоката не имеет должных процессуальных гарантий в уголовном процессе, а буквальный смысл соответствующих норм УПК РФ, автоматически превращающих в свидетеля любое лицо, которое "вызвано для дачи показаний", делает адвоката беззащитным перед злоупотреблениями со стороны процессуального оппонента.

Законодательное закрепление права адвоката на тайну в аспекте распоряжения профессионально значимой информацией и ее использования в профессиональных коммуникациях с третьими лицами полностью отсутствует.

Правомочия российского адвоката, установленные в пп. 1-4, 6 п. 3 ст. 6 Закона об адвокатской деятельности, касаются лишь процесса формирования совокупности сведений по конкретному поручению, составляющих предмет профессиональной тайны адвоката.

Для понимания сущности права адвоката на его профессиональную тайну, которое закреплено в международно-правовых нормах как фундаментальное право, представляется целесообразным предпринять исследование его структуры. Это обусловлено тем обстоятельством, что в правоотношениях с третьими лицами правовое положение адвоката характеризуется не только обязанностью соблюдать соответствующие запреты, но и рядом правомочий, опосредованно вытекающих из содержания правовых норм.

Прежде всего, адвокат **вправе требовать** от третьих (должностных) лиц соблюдения неприкосновенности адвокатской тайны с целью охраны иммунитета доверителя, а также уважения своего права на труд. Данному правомочию адвоката корреспондируют обязанности указанных лиц по воздержанию от совершения действий, посягающих на адвокатскую тайну. Эти обязанности связаны с соблюдением законодательно закрепленных запретов, которые препятствуют доступу к профессионально значимой информации адвоката. В случае нарушения адвокатской тайны (либо при наличии угрозы ее нарушения) указанными лицами адвокат имеет право обратиться к помощи государства (**право притязания**). В частности, адвокат вправе обжаловать такие действия в судебном порядке на основании соответствующих процессуальных норм (ст. 123 УПК РФ; ст. 254-258 ГПК РФ).

Вместе с тем адвокат обладает **правом на совершенные собственные положительные действия**, которое реализуется в двух основных аспектах. Во-первых, адвокат вправе **хранить** профессионально-значимую информацию, связанную с доверителем и его поручением, и **защищать** ее от доступа третьих лиц; во-вторых, он вправе **использовать** такую информацию с согласия доверителя и в его интересах.

Показательно, что содержание права адвоката на собственные положительные действия в правоотношениях с третьими лицами соответствует содержанию его юридических обязанностей в правоотношениях с доверителем. Так, правомочие хранить профессионально значимую информацию обусловлено обязательством неразглашения, а правомочие защищать информацию - обязательством по обеспечению конфиденциальности, входящими в состав юридической обязанности адвоката в правоотношении по поводу профессиональной тайны. В свою очередь правомочие использовать информацию обусловлено соответствующим обязательством адвоката в правоотношении по оказанию квалифицированной юридической помощи. Это означает, что данные правомочия, в отличие от права требования и права притязания, которым корреспондируют соответствующие пассивные обязанности третьих лиц, обеспечиваются действиями самого адвоката. При этом все правомочия права адвоката на тайну вытекают из приоритетности адвокатской тайны и соответствующих обязанностей адвоката по отношению к доверителю. То есть, исполнение адвокатом его обязанностей в пользу доверителя связано с

реализацией права на тайну в правоотношениях с третьими лицами, что подтверждает тесную взаимосвязь обязанности адвоката хранить тайну и его права на тайну.

Право адвоката на совершение положительных действий в аспекте **хранения и защиты** профессионально значимой информации может быть реализовано любым законным способом, то есть оно обусловлено только установленными запретами адвокату. Указанные правомочия реализуются адвокатом, в том числе посредством проведения организационных и технических мероприятий по сохранению и защите конфиденциальной информации, что связано с исполнением адвокатом обязательства по обеспечению конфиденциальности перед доверителем. При этом должны неукоснительно выполняться законодательно установленные требования отдельного хранения и соответствующей (ясной и недвусмысленной) маркировки материалов адвокатского производства, а также распространения правил сохранения тайны на помощников, стажеров адвоката, иных сотрудников адвокатских образований (пп. 9 и 10 ст. 6 Кодекса профессиональной этики адвоката). Чтобы гарантировать соблюдение третьими лицами запрета на доступ к своей профессиональной информации, адвокат должен соответствующим образом обозначить область запрета такого доступа - документы, информационные ресурсы - и в необходимых случаях уведомить иных лиц, в частности помощников и стажеров, о распространении на них требования конфиденциальности.

В целом реализация адвокатом правомочий хранить тайну и защищать информацию в правоотношениях с третьими лицами способствует сохранности в тайне той информации, разглашение, неправильное или нецелевое использование которой может нанести вред интересам доверителя: ухудшить его процессуальное положение, нарушить его право на личную, семейную, профессиональную тайну, привести к иным негативным последствиям. Следовательно, реализация этих правомочий охраняет иммунитет доверителя и способствует обеспечению безопасности использования им возможностей государственно-правовой системы.

Правомочие адвоката **использовать информацию** представляет собой его правовую возможность определять по согласованию с доверителем способы такого использования. Правомочием права адвоката на тайну оно является в силу того обстоятельства, что разграничить информацию по критерию допустимости ее использования при оказании юридической помощи способен лишь сам адвокат, который обязан при этом согласовывать свои действия с доверителем и учитывать его права и законные интересы. Именно адвокат отвечает за правомерность использования профессионально значимой информации, поскольку даже с согласия доверителя он не вправе действовать во вред его интересам. Обязанность хранить тайну в части обязательства неразглашения, предполагающего воздержание от совершения действий, запрещенных законом, лишь ограничивает использование информации адвокатом, но вовсе не определяет всей совокупности условий и правил такого использования.

При этом использование адвокатом конфиденциальной информации является важным условием эффективной юридической помощи, способствует максимальной

реализации правовых возможностей доверителя. Ценность информации "к сведению" для осуществления представительства или защиты во многих случаях может быть обусловлена исключительно ее недоступностью оппонированной стороне процессуальных или иных отношений, в которых участвует адвокат.

Данное правомочие и требование конфиденциальности дополняют друг друга и касаются одного и того же предмета, прямо определенного в п. 5 ст. 6 Кодекса профессиональной этики адвоката, - всей информации, связанной с оказанием квалифицированной юридической помощи. Это означает, что любая используемая информация должна изначально рассматриваться в качестве конфиденциальной. В этом отношении использование информации адвокатом обусловлено его обязательством по обеспечению конфиденциальности<sup>1</sup>.

Наличие в структуре права адвоката на тайну правомочия **использовать информацию** подтверждает, что она принадлежит не доверителю, а его адвокату. Последний (при условии соблюдения иммунитета доверителя и согласованности с доверителем позиции по делу) вправе свободно распоряжаться конфиденциальной информацией в целях исполнения поручения доверителя<sup>2</sup>.

Итак, правомочия права адвоката на тайну имеют различную обусловленность. Право хранить и защищать профессионально значимую информацию, а также связанные с ним право требования от третьих лиц соблюдения запрета на доступ к такой информации и право притязания, вытекают из соответствующих обязательств, входящих в состав юридической обязанности адвоката хранить тайну.

Право использовать профессионально значимую информацию вытекает из его общих профессиональных обязанностей по оказанию квалифицированной юридической помощи, но при этом обусловлено требованием конфиденциальности.

Несмотря на то, что рассмотренные правомочия адвоката и обязательства, входящие в состав его юридических обязанностей, исполняемых в соответствующих правоотношениях, предполагают выполнение адвокатом сходных функций, они имеют различное значение.

Все правомочия, входящие в структуру права адвоката на тайну, в отличие от обязательств, исполняемых адвокатом в рассмотренных выше правоотношениях, реализуется преимущественно в публично-правовой сфере. Именно здесь адвокат, являясь представителем (защитником) своего доверителя, использует информацию в профессиональных коммуникациях с третьими лицами, а также защищает ее от их доступа, тем самым защищая и охраняя иммунитет доверителя.

При этом адвокат не может отступать от профессиональных принципов законности и нравственности, которые, согласно ст. 10 Кодекса профессиональной этики адвоката, признаются выше воли доверителя. Так, если адвокат уверен, что требуемое доверителем использование вверенной информации противоречит целям адвокатской деятельности, может причинить вред доверителю, иным лицам либо помешать при выполнении поручения, он вправе воздержаться от использования такой информации и сохранять ее в тайне. Наиболее характерным примером подобного рода являются ситуации, когда доверитель требует от адвоката дать показания в судебном засе-

дании. Очевидно, что в таких ситуациях адвокат вправе отказаться от выполнения данного требования.

Поэтому по сравнению с обязанностями адвоката его право на тайну имеет более выраженную публично-правовую природу. Данный вывод подтверждается тем фактом, что в отличие от обязанности хранить тайну право адвоката на тайну не может быть прекращено доверителем. Кроме того, ограничения обязанности хранить тайну и права адвоката на тайну (в аспекте доступа к профессионально значимой информации адвоката со стороны третьих лиц) осуществляются различными субъектами. Если объем соответствующей обязанности может зависеть от воли доверителя, то право на тайну в указанном аспекте может быть ограничено только судом. Различна и сущность этих ограничений. В одном случае в их основе лежат, прежде всего, частные интересы доверителя, в другом - публичные интересы правосудия.

Таким образом, обязанность адвоката хранить тайну и его право на тайну, входящие в системную целостность правового режима адвокатской тайны и тесно взаимосвязанные, выполняют различные функции в рамках данного правового режима. Несмотря на то, что законодательно установленные запреты адвокату и третьим лицам представляют собой юридические средства, позволяющие обеспечить соблюдение иммунитета доверителя третьими лицами, защиту и охрану данного иммунитета может осуществлять только адвокат, если у него есть право на тайну. Следовательно, это право должно быть закреплено в нормах действующего законодательства.

## Ссылки

<sup>1</sup> Единственное исключение из правила конфиденциальности зафиксировано в п. 4 ст. 6 Кодекса профессиональной этики адвоката: "без согласия доверителя адвокат вправе использовать сообщенные ему доверителем сведения в объеме, который адвокат считает разумно необходимым для обоснования своей позиции при рассмотрении гражданского спора между ним и доверителем или для своей защиты по возбужденному против него дисциплинарному производству или уголовному делу". Данная норма ограждает адвокатов от злоупотреблений со стороны доверителей и на практике не является существенным ограничением обязанности адвоката хранить тайну. Цели профессиональной деятельности адвоката недостижимы без соответствующей правовой защиты ее субъекта. Понятие "разумно необходимый" объем разглашения сведений, связанных с профессиональной деятельностью, означает, что огласке подлежат лишь те сведения, без которых невозможно обойтись для обоснования процессуальной позиции адвоката в производстве по собственному дисциплинарному, гражданскому или уголовному делу. Подобная информация чаще всего отражает условия соглашения с доверителем. Предполагается, что и в таких (исключительных) случаях адвокат не должен делать и говорить ничего лишнего.

<sup>2</sup> Показательно, что существуют процессуальные ограничения права адвоката использовать вверенную ему информацию. В частности, требование, предполагающее отсутствие у сторон права ссылаться в судебных прениях на обстоятельства, не исследованные в судебном заседании (п. 4 ст. 292 УПК РФ), означает, что, выступая в прениях сторон, адвокат может опираться только на ту информацию, которая содержится в деле. Именно этой информацией ограничен круг сведений, открыто используемых в процессе. Вся остальная информация может быть использована лишь скрытым образом и только так, чтобы не нарушить требования конфиденциальности.

Ю.С. Пилипенко - вице-президент ФПА РФ, адвокат АПМО, к.ю.н.

## К вопросу о времени действия адвокатской тайны

В Российской Федерации уголовная ответственность за нарушение профессиональной тайны не устанавливается, обязанность хранить (не разглашать, соблюдать) адвокатскую тайну признана безусловным приоритетом в деятельности адвоката (п. 2 ст. 6 Кодекса). Указанная норма дополняется целой совокупностью обязанностей, направленных на сохранение профессиональной тайны и обеспечение конфиденциальности.

Так, адвокат не вправе разглашать сведения, сообщенные ему доверителем в связи с оказанием юридической помощи (подп. 5 п. 4 ст. 6 Закона; подп. 4 п. 1 ст. 9 Кодекса). Адвокат должен избегать действий, направленных к подрыву доверия (п. 2 ст. 5 Кодекса), поскольку "злоупотребление доверием несовместимо со званием адвоката" (п. п. 1 и 2 ст. 5 Кодекса). В связи с этим адвокату запрещено негласное сотрудничество с органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность (п. 5 ст. 6 Закона), а также адвокат не вправе давать свидетельские показания об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с исполнением профессиональных обязанностей (п. 6 ст. 6 Кодекса). Адвокату предписан особый порядок ведения адвокатского делопроизводства и переписки с доверителями (п. 9 ст. 6 Кодекса). Адвокат не должен "уступать кому бы то ни было право денежного требования к доверителю по заключенному между ними соглашению" (п. 7 ст. 6 Кодекса).

Правила сохранения профессиональной тайны касаются любых сведений, связанных с оказанием адвокатом юридической помощи (п. 5 ст. 6 Кодекса). Эти правила должны соблюдаться также помощниками, стажерами адвоката и иными сотрудниками адвокатских образований (п. 10 ст. 6 Кодекса), что обязывает адвоката либо руководителя адвокатского образования (подразделения) ознакомить соответствующих лиц с правилами Кодекса (п. 2 ст. 3 Кодекса). Адвокаты, осуществляющие профессиональную деятельность совместно на основании партнерского договора, при оказании юридической помощи должны руководствоваться правилом о распространении тайны на всех партнеров (п. 8 ст. 6 Кодекса).

Из содержания и количества перечисленных норм следует, что в Российской Федерации обязанность адвоката хранить (не разглашать, соблюдать) профессиональную тайну установлена, и даже закреплена ее приоритет в деятельности адвоката, что свидетельствует о признании ее публично-правового значения. В то же время эта обязанность устанавливается и регламентируется не столько нормами Федерального закона "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" (Закона), сколько нормами Кодекса профессиональной этики адвоката (Кодекса). Это заставляет задуматься о том, насколько полно и исчерпывающе в нормах действующего законодательства урегулирован механизм реализации конституционного права на получение квалифицированной юридической помощи (далее - право на квалифицированную юридическую

помощь), которая, в соответствии с нормами международного права, может быть оказана/получена только на конфиденциальной основе.

Согласно Закону такая помощь может быть оказана как субъектам указанного конституционного права, так и юридическим лицам на основании соглашения об оказании юридической помощи (ст. 25). Оно представляет собой гражданско-правовой договор, заключаемый между адвокатом (поверенным) и доверителем, и регулирует различные аспекты, связанные с исполнением поручения доверителя (предмет поручения, расходы, вознаграждение и т.п.). К существенным условиям такого соглашения, изложенным в п. 4 ст. 25 Закона, тем не менее, не относятся вопросы конфиденциальности, хотя в данном случае исполнение поручения доверителя всегда связано с образованием адвокатской тайны. Это означает, что договор поручения регулирует только **отношение по оказанию квалифицированной юридической помощи**, которое следует отличать от **поверенного правоотношения** по поводу тайны.

Установление двух различных правоотношений в связи с реализацией конституционного права на квалифицированную юридическую помощь и получением такой помощи юридическими лицами обусловлено потребностью в урегулировании различных по своей сути аспектов - **гражданско-правовой основы** поручения и **информационной основы** поручения. Если гражданско-правовое отношение, возникающее из договора поручения, как правило, является возмездным, то поверенное правоотношение всегда устанавливается на безвозмездной основе. Соблюдение адвокатской тайны представляет собой не услугу, которая должна быть оплачена, но гарантию обеспечения иммунитета доверителя и доверительных отношений сторон соглашения об оказании юридической помощи, без чего адвокатская деятельность по существу невозможна.

Кроме того, необходимость установления двух правоотношений обусловлена еще и тем значимым обстоятельством, что **срок действия адвокатской тайны обычно не укладывается во временные рамки правоотношения по оказанию квалифицированной юридической помощи**.<sup>1</sup> Чтобы убедиться в этом, сопоставим правообразующие и правопрекращающие факты обоих правоотношений.

Правоотношение по оказанию квалифицированной юридической помощи может быть установлено как по инициативе доверителя (доверителей), так и по инициативе следственных или судебных органов, которые согласно ч. 3 ст. 51 УПК РФ обязаны обеспечить участие защитника в уголовном процессе.

В первом случае правообразующим фактом является заключение по обоюдному согласию сторон соглашения об оказании юридической помощи, которое, согласно ст. 25 Закона, имеет форму договора поручения. Правопрекращающим фактом является момент окончания исполнения сторонами своих обязательств по договору. В пре-

делах этих временных рамок, определяемых соглашением сторон, реализуются права и обязанности субъектов данного правоотношения.

Эти временные рамки не совпадают с действием во времени адвокатской тайны, поскольку согласно Кодексу срок ее сохранения адвокатом не ограничен (п. 2 ст. 6) и обусловлен только волеизъявлением доверителя (п. 3 ст. 6). Юридическим фактом, прекращающим действие тайны, является момент, когда доверитель ясно и недвусмысленно заявляет о прекращении действия тайны. Юридическим фактом, с которого начинается действие адвокатской тайны, является сам факт обращения того или иного лица к адвокату. Согласно п. 5 ст. 6 Кодекса в структуру информации, составляющей адвокатскую тайну, входят сведения о самом факте обращения к адвокату, который обычно имеет место еще до заключения соглашения с адвокатом.

Когда правоотношение по оказанию квалифицированной юридической помощи устанавливается по инициативе следственных или судебных органов, правообразующим фактом является момент вступления защитника (адвоката) в дело (п. 3 ст. 49 УПК РФ), а правопрекращающим фактом является момент выполнения поручения адвокатом либо момент отказа подозреваемого, обвиняемого от защитника (адвоката) (ст. 52 УПК РФ).

Поскольку формирование предмета адвокатской тайны в рассмотренном случае начинается не в момент обращения к адвокату, а в момент вступления адвоката в дело, можно наблюдать совпадение во времени юридических фактов начала действия профессиональной тайны адвоката и начала правоотношения по оказанию квалифицированной юридической помощи. При этом правопрекращающие факты формально не совпадают: при выполнении поручения адвокатом либо отказе подозреваемого, обвиняемого от защитника правоотношение по оказанию квалифицированной юридической помощи прекращается, но действие адвокатской тайны и доверенного правоотношения, тем не менее, продолжается до момента прекращения тайны доверителем.

В принципе прекращение действия адвокатской тайны и соответственно доверенного правоотношения может совпадать во времени с моментом завершения правоотношения по оказанию квалифицированной юридической помощи. Однако на практике длительность доверенного правоотношения намного превышает длительность правоотношения по оказанию квалифицированной юридической помощи, поскольку доверители, как правило, не заинтересованы в прекращении действия тайны.

Таким образом, сопоставление юридических фактов показало, что формирование и действие адвокатской тайны, лежащей в основе доверенного правоотношения, начинается раньше (или одновременно) и заканчивается, как правило, позже, чем правоотношение по оказанию квалифицированной юридической помощи. Более того, адвокатская тайна и соответственно доверенное правоотношение возникают и в тех случаях, когда профессиональное общение адвоката с доверителем не приводит к установлению правоотношения по оказанию квалифицированной юридической помощи либо преждевременно завершается в связи с отказом подозреваемого, обвиняемого от защитника. Это означает, что реали-

зация доверителем соответствующего конституционно-го права, прежде всего, предполагает установление правоотношения по поводу тайны (доверенного правоотношения), которое предваряет установление правоотношения по оказанию квалифицированной юридической помощи либо возникает одновременно с ним.

### Ссылки

<sup>1</sup> Данное обстоятельство было отмечено Г.Д. Мепаришвили еще в 1986 г. применительно к советскому праву. /Мепаришвили Г.Д. О совершенствовании законодательства об адвокатской тайне// Тезисы докладов на теоретической конференции аспирантов института государства и права АН СССР и юридического факультета МГУ им. М.В. Ломоносова. - М.: Изд-во ИГиП АН СССР, 1986. с. 152-153; с. 152

Ю.Л. Ершов - адвокат, к.ю.н., доцент кафедры гражданско-правовых дисциплин юридического факультета Курганского государственного университета, уполномоченный Гражданской комиссии по правам человека России

### Постановление Конституционного суда от 27 февраля 2009г.: время перемен для психиатрических дел продолжается

Чуть больше года назад, 20 ноября 2007г. было оглашено достаточно революционное Постановление Конституционного суда РФ №13-П по жалобам Абламского, Матвеева, Лобашовой на неконституционность ряда норм Уголовно-процессуального кодекса РФ, ограничивавших процессуальные гарантии для тех лиц, которые были по заключению судебно-психиатрической экспертизы признаны невменяемыми по отношению к общественно опасному деянию. Это повлекло весьма радикальные перемены в рассмотрении судами уголовных дел по применению принудительных мер медицинского характера. "Заочное правосудие" для таких людей осталось в прошлом.

27 февраля 2009г. Конституционный суд РФ огласил еще одно ключевое в этой сфере Постановление №4-П по жалобам Штукатурова, Гудковой, Яшиной на неконституционность положений Гражданско-процессуального кодекса РФ и Закона РФ "О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании". В данном случае дело вновь коснулось "заочного правосудия", но уже в гражданских делах о признании гражданина недееспособным.

Эти два акта сложно переоценить: они создают качественно новую, основанную на соблюдении прав человека, основу судебного подхода применительно к двум крайугольным правовым категориям. То есть к вменяемости (и невменяемости как ее антиподу), а также к дееспособности и ее противоположности - недееспособности. Несложно заметить, что эти категории представляют собой фундамент правового положения личности в России. Причем, хотя правосубъектность гражданина чаще принято рассматривать изолированно в каждой конкретной области - отдельно в уголовном праве, отдельно в праве гражданском и других отраслях, в жизни же они не имеют таких четких границ и, по сути дела, просто характеризуют человека с той или иной точки зрения в отношении производства судами дел с его участием.

Нельзя не заметить, что обе эти категории, обуславливающие правовое положение человека как субъекта права, тесно связаны с состоянием его сознания и воли. А отсюда огромное влияние, которому они подвержены со стороны психиатрии. Мало помалу это влияние стало таким большим, что практически вытеснило право из решения вопросов вменяемости и дееспособности человека.

Как это произошло: изначально правовые понятия, они все более и более стали решаться не судом (правовым органом), а комиссией экспертов-психиатров - медицинским органом. То есть, суды постепенно все меньше вникали в суть вопросов. Все больше они передоверяли свои полномочия экспертам. Приносимое в суд экспертное психиатрическое заключение практически предопределяло исход дела<sup>1</sup>. Оно почти "автоматом" утверждалось судом со словами типа, что "у суда нет основа-

ний сомневаться в выводах экспертов". При этом суд, казалось бы, вполне разумно утверждал, что он, суд - не специалист в вопросах психиатрии. Возможно. Вот только недееспособность, как и невменяемость, никогда не были вопросами психиатрии. Это юридические вопросы, и решать их следует на основании правовых признаков органам права. А уж доказательства, конечно, могут быть разными, и справедливо процессуальное законодательство говорит, что заключение эксперта - это просто одно из доказательств, которое подлежит оценке в совокупности с остальными доказательствами.

В итоге описанных выше процессов основные процессуальные кодексы, уголовный и гражданский, а также практика их применения сложились так, что меньше всего на свою судьбу мог влиять сам человек, чья судьба решалась с точки зрения его вменяемости или дееспособности. Такое лицо по странному капризу процессуального законодательства перешло из разряда "субъект права" в состояние "объект права". Оно потеряло возможность хоть как-то выразить свою волю, хоть в какой-то степени влиять на ход процесса. То есть попросту какие-либо права в процессе рассмотрения своего дела перестали принадлежать такому человеку.

Пожалуй, апогеем этого процесса стало положение дел, закрепляемое ст. 284 ГПК РФ, позволявшее суду даже не вызывать в заседание лицо, которое кто-то решил лишить дееспособности, если это лицо "по состоянию здоровья" не могло присутствовать в процессе. Правда, в невозможности этого еще надо было убедиться. Ведь, наверное, для этой цели суду надо было бы лично пообщаться с человеком, дабы лично это установить? Нет, для этого судам стало хватать чьего-то мнения. Например, мнения врача-психиатра. После чего дело рассматривалось в один прием. Одна сторона - инициатор недееспособности - в процессе присутствует и выражает все свои убедительно оформленные аргументы в пользу того, что дееспособность другого человека - отсутствующей стороны - ему же самому во вред, и его надо от самого себя защитить, лишив этой самой дееспособности.

В деле каждого из заявителей, чьи жалобы рассматривал Конституционный суд РФ, была сторона, чьи интересы шли явно вразрез с интересами заявителя. Эта сторона стала инициатором признания заявителя недееспособным. А каждый из заявителей не был вызван в суд именно потому, что некто говорил суду, что он по состоянию здоровья в суде быть просто не может (настолько плох). Как правило, это подкреплялось заключением психиатров. И суд лишил каждого из заявителей дееспособности, даже не пригласив их в заседание. Поэтому случалось так, что люди узнавали о том, что они уже лишены дееспособности, лишь спустя длительное время, порой - больше года<sup>2</sup>.

Особенным в этом смысле является дело Марии Афанасьевны Яшиной. Особенное оно от того, что в ее слу-

чае один и тот же судья Железнодорожного суда г.Москвы вел параллельно два дела: в одном Мария Афанасьевна предъявила к сыну иск жилищного характера. А в другом, уже по заявлению сына, ее признали недееспособной. Без ее личного участия и без вызова в суд, так как она "не может принимать участие в слушаниях". Иногда такой прием используется в рассуждениях: идею доводят до крайности, граничащей с абсурдом, чтобы показать, какова она в своих крайних проявлениях. Но редко бывает такое, чтобы эта граница была ясно обозначена в жизни. Случилось следующее: в одном деле судья принимает от женщины заявления, рассматривает ее ходатайства, а другом деле тот же самый судья заочно лишает ее дееспособности как не могущую принимать личное участие в слушаниях. Разница в этих делах составила два дня.

Важным является то, что сейчас этому положению дел Конституционный суд РФ положил конец. Именно суд и является тем уполномоченным государством органом, который непосредственно, а не чужими глазами, должен убедиться в том, каково действительное состояние человека и насколько он на самом деле нуждается в какой-то посторонней помощи. Особенно "помощи", влекущей полную утрату контроля над своей же жизнью. Кстати, выяснить надо и то, как сам человек относится к идее потерять дееспособность и приобрести взамен опекуна, через которого отныне будут решаться все юридические вопросы. Нет ли между таким человеком и заявителем конфликтов. Да много чего еще может выясниться, если дело рассматривать с участием двух сторон.

Другим важнейшим последствием Постановления от 27.02.2009г. является тотальная защита прав недееспособных граждан от их госпитализаций в психиатрические стационары. По закону РФ "О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании" опекун мог инициировать госпитализацию подопечного в психбольницу без всякого согласия такого подопечного с одной стороны, и без всякого судебного контроля, с другой. Стоит ли говорить, насколько это было удобно для тех, кто в силу каких-либо причин хотел причинить человеку вред? Его слов о желании госпитализировать подопечного в стационар было достаточно. И не важно, каково желание самого недееспособного, каково его действительное состояние.

Сейчас, к примеру, в Екатеринбурге прокуратура предъявила к психиатрам как минимум пять исков - именно как к недобросовестным опекунам, которые использовали свою власть над подопечным во вред последнему, но во благо себе. И вот тут как раз прокуратура выявила один такой удобный "сценарий": опекун заселялся в квартиру подопечного, регистрировался там, приватизировал(!) ее, после чего отправлял подопечного в стационар на неопределенный срок. И оставался полновластным хозяином жилплощади.

Или другой вариант, попроще: психиатр-опекун с семьей просто въехала в квартиру недееспособного пациента, а подопечный, как-то уж так совпало, на длительный срок "уехал" в психиатрическую больницу. Больше года опекун бесплатно пользовался чужим жильем.

Еще один типичный сценарий касается организаций социальной защиты: детских домов, домов-интернатов,

психоневрологических интернатов, домов престарелых и пр. Их "ноу-хау" по контролю за своими обитателями также базировалось на указанной норме: они могли любого недееспособного жителя направить в психбольницу в качестве способа наказать за "нелояльность" режиму, за малейшую провинность, за действительный или придуманный грех<sup>3</sup>.

Теперь, после признания этой нормы неконституционной, направить в психиатрическую больницу недееспособного гражданина принудительно даже опекун без судебного контроля не сможет.

Судебной системе, очевидно, потребуется перестроиться с учетом принятых решений. Более того, человек, который был также лишен дееспособности заочно, может требовать отмены решения, ведь неконституционность означает, что в его деле суд применил закон, противоречащий Конституции РФ. В этом случае решение должно рассматриваться как незаконное, так как существует акт высшей юридической силы непосредственно его применения.

## Ссылки

<sup>1</sup> Доходило до того, что суды не принимали во внимание вопиющие искажения фактов и подтасовки в подобных заключениях.

<sup>2</sup> А ведь даже средневековые суды святой инквизиции и те проходили с участием "ведьмы".

<sup>3</sup> Известный пример последних дней: подобные регулярные расправы над воспитанниками детского дома в Тульской области.

П.Е. Короткова - аспирант кафедры адвокатуры Российской академии адвокатуры и нотариата

## Институт адвокатской тайны в Древней Франции

Адвокатура в Древней Франции, так же как и в Германии, возникла под влиянием Рима. После завоевания Галлии римляне перенесли в нее наряду со своими учреждениями также и адвокатуру, "которая нашла себе благодарную почву в лице живых, болтливых и любящих споры галлов"<sup>1</sup>. Однако, в отличие от Германии, где до 1877 года адвокатская деятельность была абсолютно свободной профессией, во Франции уже в IV веке адвокаты образовывали сословие. "Сословие адвокатов во Франции чрезвычайнее учреждение. Происхождение его теряется во временах первых зачатков французской государственности"<sup>2</sup>. Сословная организация адвокатуры Франции способствовала укреплению этого института: "уже при первых римских императорах слава галльских ораторов и школ риторики была так распространена, что жители других стран посылали туда молодых людей учиться судебному красноречию"<sup>3</sup>. Сословная организация адвокатуры способствовала также тому, что во Франции развивались и охранялись правила адвокатской профессии, которые вырабатывало само адвокатское сословие, строго соблюдавшая адвокатская тайна.

Таким образом, можно сделать вывод, что до распада монархии Карла Великого, произошедшем в 843 году, когда адвокатура стала приходить в упадок, организация адвокатуры и принципы адвокатской деятельности в Древней Франции были подобны принципам организации адвокатуры и адвокатской деятельности в Древнем Риме. В частности, адвокатами Франции была воспринята обязанность хранить в тайне сведения, полученные им от доверителей, но обязанность эта была закреплена не нормами законодательных актов, а обычаями, соблюдавшимися в корпорации. Как писал М. Молло: "и прежде чем закон вменил это соблюдение тайны адвокатам в обязанность, она уже соблюдалась ими всегда свято"<sup>4</sup>.

Однако, в 1345 году был принят Указ, в котором была предпринята попытка нарушить незыблемость адвокатской тайны, в частности, формула присяги, которую должны были давать адвокаты, была расширена, как и ранее адвокаты обязаны были вести только правые дела, но кроме того теперь "адвокаты обязывались уведомлять суд, если заметят в деле что-нибудь, касающееся короля..."<sup>5</sup>. Вместе с тем законодательно установленная обязанность адвоката раскрыть адвокатскую тайну на практике не исполнялась: "...юридическая практика никогда не признавала такого положения"<sup>6</sup>.

Таким образом, можно сделать вывод, что хотя на законодательном уровне адвокатская тайна закреплена и не была, адвокаты древней Франции строго соблюдали эту обязанность в силу обычая. Именно это обстоятельство и побудило власть изменить присягу адвоката Указом 1345 года с тем, чтобы обязанность адвоката по хранению адвокатской тайны не распространялась на дела особой государственной важности, затрагивающие интересы короля.

В середине XIV века в Древней Франции, как и к концу XIII века в Древней Германии, процесс становится инквизиционным и тайным, что незамедлительно скажется на развитии института адвокатуры. В 1539 году канцлер Пойе издал ордонанс, "отнявший у подсудимого право пользоваться защитой адвоката и введшего тайну в уголовное судопроизводство"<sup>7</sup>. Таким образом, в этот период времени адвокаты могли оказывать помощь тяжущимся лишь по гражданским делам, в уголовном процессе защита допускалась лишь по специальному разрешению суда.

Нарушением прав тяжущихся и профессиональных возможностей адвокатов был и окончательный запрет на защиту, законодательно закрепленный при Людовике XIV (1643-1715). "В Указе 1670 года прямо было сказано: "обвиняемые, какого бы рода они не были, не могут иметь адвоката, вопреки всем противоречащим этому обычаям"<sup>8</sup>, то есть в XVII - XVIII веках адвокаты вообще перестали участвовать в уголовных процессах, их деятельность ограничивалась лишь участием в гражданских процессах. В таком положении адвокаты находились вплоть до революции 1789 года.

В 1790 году "Французское учредительное собрание ... решило уничтожить сословную организацию адвокатуры"<sup>9</sup>, наряду с другими ремесленными и промышленными корпорациями, из-за свободного развития ремесла и торговли, и Декретом 2 сентября 1790 года было определено, что "раньше называвшиеся адвокатами, не должны составлять ни сословия, ни корпорации, ни носить особой одежды при исполнении своих обязанностей"<sup>10</sup>. В отсутствие корпоративного устройства адвокатуры сложно говорить о существовании каких-либо этических принципов адвокатской деятельности, потому что граждане, защищая себя сами, либо поручая защиту лицам, не объединенным и не поднадзорным корпорации, руководствовались лишь своими собственными представлениями об этических принципах защиты и обязанности соблюдать доверенную тайну.

Со временем начали происходить перемены в адвокатском сообществе, направленные на возвращение к сословной организации адвокатуры. Декретом от 1810 года было восстановлено сословие адвокатов, однако свобода ему была предоставлена в очень ограниченных размерах. 14 декабря 1810 года были обнародованы правила об адвокатской профессии и дисциплине, которые с изменениями и дополнениями по ордонансу 1822 года составили основу существующей во Франции адвокатуры.

Законом 1822 года было закреплено важнейшее правило, направленное на охрану адвокатской тайны - если вы (адвокат) "подали совет или выступили по делу клиента, вы не имеете права в том же самом деле выступать против него. По мнению, если и никого другого, так все же самого клиента, он сообщил Вам тайну защиты, а уж одно такое подозрение является для Вас как бы пятном... Зablуждение, в которое может впасть адвокат, не осво-

бождает его от ответственности, потому что консультирующий мог действительно сообщить ему тайну защиты"<sup>11</sup>.

Таким образом, уже в XIX веке моментом возникновения адвокатской тайны было не только участие адвоката в уголовном или гражданском деле, но и консультация, данная адвокатом клиенту. Законом было установлено, что любая информация, сообщенная клиентом адвокату с глазу на глаз, - конфиденциальна, и поэтому должна оставаться в тайне.

В данный период времени на защиту адвокатской тайны была направлена и статья 378 Уголовного кодекса. Хотя данная статья не содержала понятия "адвокатская тайна", однако ее положения применялись и к адвокатам: "Статья 378 Уголовного кодекса постановляет наказание за обнародование тайны, и закон, не впадая в противоречие, применяет ее к адвокатам. Как, скажут, знать, конфиденциален ли факт или не конфиденциален? - Думаю, это совесть адвоката единственный судья в подобном вопросе. Советоваться с кем-либо в таких случаях - значило бы косвенно обнародовать факт и нарушить обязанность тайны"<sup>12</sup>.

Установленная законом обязанность хранить тайну клиента освобождает адвоката от дачи свидетельских показаний. Если адвоката вызывали для дачи свидетельских показаний в судебное заседание, он должен был являться из-за уважения к суду, однако должен был отказаться от свидетельствования по тем фактам, которые имеют отношения к делу его доверителя и являются конфиденциальными. Произнося присягу, обязывающую говорить в суде только правду, он должен был принести присягу с оговоркой, что не разгласит конфиденциальную информацию. Таким образом, основные принципы деятельности адвокатов были выражены в Указе 1822 года, которым впервые на законодательном уровне был закреплен институт адвокатской тайны, до этого соблюдавшийся адвокатским сословием в силу обычая и сложившихся традиций.

Согласно Закону от 27 августа 1830 года "права сословия были еще более расширены"<sup>13</sup>. Закон расширил права как самого сословия адвокатов, так и самих адвокатов, в частности, объединив их с юрисконсультантами, что позволило адвокатам заниматься как предварительным консультированием клиентов, так и защитой их на процессе.

Закон 1830 года содержал статью и об адвокатской тайне: "все, что клиент вверил адвокату составляло адвокатскую тайну, которую он не имел права разглашать, даже если бы его допрашивали на суде в качестве свидетеля. Разглашение тайны наказуемо по уголовному закону тюремным заключением до 6 месяцев и штрафом до 500 франков"<sup>14</sup>.

Таким образом, можно сделать вывод, что, налагая такое серьезное наказание на адвоката, нарушившего адвокатскую тайну, Закон устанавливал дополнительную защиту и тягущимся.

В заключении нам бы хотелось сделать вывод, что до 1822 года адвокатская тайна законодательно закреплена не была, но обязанность эта была установлена обычаями, строго соблюдавшимися в корпорации. Даже тогда, когда законодательство обязывало адвокатов рас-

крывать адвокатскую тайну, если в деле что-либо касалось короля, на практике адвокаты не исполняли эту обязанность.

## Ссылки

<sup>1</sup> Терентьевский П.А. Адвокатура в последние века империи и в период раннего средневековья // <http://www.terentevsky.ru/statii/ir1.html> (последнее посещение 03.07.2009)

<sup>2</sup> Кистяковский. А. Адвокатура во Франции, Англии и Германии // Журнал Министерства Юстиции. Т. XVII, Ч. II.-Спб.: Типография правительствующего Сената, 1863. С.253.

<sup>3</sup> Васьковский Е.В. Организация адвокатуры. Т. 1. - Спб.: Типография П.П. Сойкина, 1893. С. 81.

<sup>4</sup> Молло М. Правила адвокатской профессии во Франции. - М.: Издание Н.П. Шубинского, 1894. С. 68.

<sup>5</sup> Васьковский В. Организация адвокатуры. Т. 1. - Спб.: Типография П.П. Сойкина, 1893. С. 86.

<sup>6</sup> Лохвицкий А. Французская адвокатура // Русское слово. Литературно-ученый журнал. - Спб.: Типография Рюмина и Комп., 1859. № 8. С. 28.

<sup>7</sup> Кистяковский. А. Адвокатура во Франции, Англии и Германии // Журнал Министерства Юстиции. Т. XVII, Ч. II.-Спб.: Типография правительствующего Сената, 1863. С.256.

<sup>8</sup> Васьковский В. Организация адвокатуры. Т. 1. - Спб.: Типография П.П. Сойкина, 1893. С. 114.

<sup>9</sup> Гессен В. История Русской адвокатуры. Адвокатура, общество, государство. Т. I. - М.: Издание Советов присяжных поверенных, 1914. С. 1.

<sup>10</sup> Ст. 10 Декрета от 02.09. 1790 г. Цитир по Васьковский В. Организация адвокатуры. Т. 1. - Спб.: Типография П.П. Сойкина, 1893. С. 120.

<sup>11</sup> Молло М. Правила адвокатской профессии во Франции. - М.: Изд. Н.П. Шубинского, 1894. С. 46.

<sup>12</sup> Там же.

<sup>13</sup> Критика и библиография // Журнал Министерства Юстиции. - Спб.: типография правительствующего Сената, 1865. № 10. С. 176.

<sup>14</sup> Васьковский Е.В. Организация адвокатуры. Т. 1. - Спб.: Типография П.П. Сойкина, 1893. С. 145.

Р.М. Кессель - адвокат МОКА

## Возвращаясь в Советский Союз

Сегодня в печати очень часто поднимается тема качества расследования уголовных дел на предварительном следствии, объективность судебного разбирательства и т.д.

А как расследовались дела в прошлом веке, 20-25 лет тому назад в знаменитые 80-е годы?

С 1973 г. я работал адвокатом в Ташкентской городской коллегии адвокатов и, когда в 1981 году по городу Ташкенту прокатилась волна арестов работников Ташкентского трикотажного объединения "Гузал", я и не предполагал, что приму участие, как адвокат, по этому делу.

Хотелось бы надеется, что мои воспоминания будут интересны коллегам и, в особенности, молодым адвокатам.

Данное уголовное дело расследовалось следственной группой во главе со старшим следователем по Особо Важным делам при Генеральном прокуроре СССР Ю.Д. Любимовым. Хочу рассказать о вопиющих, с моей точки зрения, нарушениях процессуального закона, совершаемых теми, кто поставлен как раз закон охранять и защищать. И так, факты.

По закону, действующему в то время, с санкции Генерального прокурора СССР обвиняемый мог находиться под стражей не более 9 месяцев. Когда я вступил в это дело в 1988 году, выяснилось, что его фигуранты, а их было задержано более 20 человек, находятся в изоляции более 7 лет. Из них первые три года без единого свидания с родственниками. Содержание под стражей продлевалось секретарями Президиума Верховного Совета СССР Георгадзе и Ментешашвили, работавшими в то время. В 1983 году, находясь в следственном изоляторе, заболел Роберт Исхаков. Его перевели в Ташкентскую тюрьму. При очередном приступе наступил паралич. Неоднократные его просьбы и жалобы об изменении меры пресечения по состоянию здоровья не принимались. Мотив: симулирует. Умер в тюрьме. Другой обвиняемый - Борис Абрамов. Он умер в Бутырской тюрьме при невыясненных обстоятельствах в процессе проведения с допроса. Ранее в своих жалобах Генеральному Прокурору СССР он указывал, что к нему применялись незаконные методы ведения следствия, угрозы...и другие психологические и физические воздействия. Однако, все его жалобы остались без рассмотрения. Находившийся под стражей И. Розенгауз в связи с тяжелой черепно-мозговой травмой имел инвалидность второй группы (пожизненно). Он страдал эпилепсией, плохо слышал, имел невнятную речь, понимать его удавалось лишь близким родственникам. Ссылаясь на состояние здоровья, он неоднократно ходатайствовал о назначении ему защитника на стадии предварительного следствия, что в таких случаях прямо предусмотрено законом. Однако, в этом законом требовании ему было отказано.

Отношение следователей группы и его руководителя к подследственным зависело от того, дает ли обвиняемый нужные показания следователю или нет. Вот выдержка из заявления, сделанного одним из обвиняемых: "Зная о том, что я сожительствоваю с гражданкой М., которая от меня родила ребенка, следова-

тель Любимов стал меня шантажировать, предложив мне сделку в виде возможности организации свадьбы, а я должен был давать нужные ему показания, фактически оговаривая поделщиков.

Так, 3 декабря 1982 года следователь объявил мне, что отпускает домой. На следующий день я должен был зарегистрировать свой брак. Утром я из изолятора на двух служебных "Волгах" был вывезен следователями в парикмахерскую, а затем домой, где нас ждали гости и моя невеста. После чего я переоделся в свадебный костюм, мы на этих машинах поехали в ЗАГС, где и был заключен мой брак. После этого мы всей компанией вернулись домой и сели за стол. Пили водку, коньяк... Все это происходило в присутствии сидящих за столом следователей, затем мы с супругой уединились в отдельную комнату, где провели более часа наедине. После этого я переоделся и меня вновь увезли в следственный изолятор. Из-за моих лживых показаний пострадали ни в чем не виновные люди".

По делу был также привлечен Шарахмедов Ш. Когда он находился под стражей, неизвестные зверски убили его дочь и трех внуков. Но Шарахмедову не только не предоставили возможность проститься с близкими и исполнить при этом национальный обряд, что было бы естественным проявлением гуманизма, но даже в этой трагической ситуации ему отказали в свидании с родственниками.

А вот выдержка из показаний еще одного обвиняемого по делу: "Пока я давал нужные следствию показания, мне оказывали всевозможные блага: принимали передачи, беспрепятственно давали свидания. Видя такое отношение, я давал показания, которые от меня требовали следователи, но которые не соответствовали действительности..., когда я проявлял строптивость...меня снова пугали высшей мерой..."

Уголовное дело насчитывало более 500 томов и 30 сентября 1988 года истек срок содержания обвиняемых под стражей, продлеваемых каждый раз Президиумом Верховного Совета СССР. Всего таких продлений по делу было 12, хотя сама по себе данная процедура законом не предусмотрена. Чтобы не идти на продление в очередной раз, следователь по Особо Важным делам генерал Любимов Ю.Д. объявил мне и моему подзащитному о том, что дело окончено и передается в Верховный суд УЗССР. К этому времени я не успел ознакомиться с 30-ю томами, а мой подзащитный более чем со 100 томами дела.

Возникает вопрос: чем все-таки вызывались эти многочисленные грубейшие нарушения процессуального закона? Слабым профессиональным уровнем следствия, крайне плохой организации его работы? Да, возможно. Но есть и другая самая главная причина: честолюбивое стремление руководителя бригады создать очередное многочисленное и многомиллионное "хищение века". А для этого, конечно, нужны годы. Годы заточения людей в тюрьме без суда и полная безнаказанность.

И вот, наконец, дело попало в Верховный Суд УЗССР. Судебная коллегия под председательством Н.И. Казакова, отметив все нарушения и некачественную работу

следователя, возвратила дело на доследование. 27 июня определение суда опротестовал Заместитель Генерального прокурора СССР А.Ф. Катусев, тот самый человек, который по должности обязан был надзирать за правильностью расследования.

Цель протеста: любыми путями обелить все беззакония, допущенные следователем.

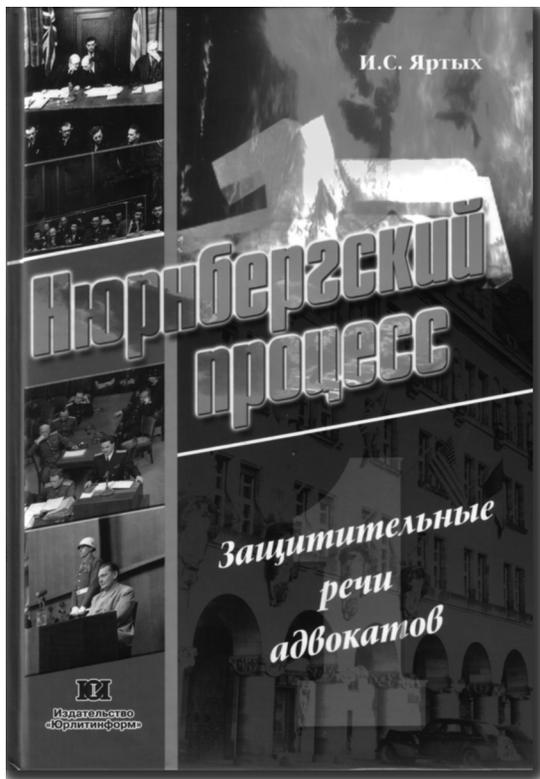
Протест рассматривался на заседании Президиума Верховного Суда УЗССР, нас, адвокатов, в зал не пустили и, конечно, протест удовлетворили. Вот такая была в то время состязательность.

И все же это дело дошло до суда и рассматривалось в Верховном Суде УЗССР в 1990-1991 годах, а затем распался Советский Союз, не стало Прокуратуры СССР, гособвинитель уехал в Москву искать работу и стало понятно, что дело никому не нужно, обвинение некому поддерживать. И в конце 1991 года Верховный Суд УЗССР по ходатайству адвокатов дело прекратил и всех подсудимых отправил на свободу.

Таким образом, отсидев в тюрьме 10 лет, мой подзащитный и другие участники этого процесса не были признаны виновными, так как не было главного - приговора суда, ни обвинительного, ни оправдательного.

Старший следователь по особо важным при Генеральном прокуроре СССР Ю.Д. Любимов и его группа побили, наверное, все рекорды длительности расследования уголовных дел. Этот факт никак не увязывался с идеей правового государства. И какая уж могла быть презумпция невиновности.

Прошло с тех пор уже более 20 лет, нет Советского Союза, нет Прокуратуры СССР, нет Верховного Суда СССР, но есть безобразные факты некачественного расследования уголовных дел, неправосудные приговоры и, конечно, есть большое желание избавиться от всего этого, создав, наконец, правовое государство.



**Яртых И.С.**

**Нюрнбергский процесс: Защитительные речи адвокатов.**

Издательство "Юрлитинформ", 2008 год

Предлагаемый сборник архивных документов содержит речи защитников подсудимых, осужденных Международным военным трибуналом в г. Нюрнберге в 1946 г. по итогам Второй мировой войны. Данные материалы публикуются впервые. Тексты речей адвокатов изготовлены на основе перевода, осуществленного на русский язык переводчиками советской делегации на суде. Дополнения и правка осуществлены с учетом стенографической записи судебного процесса, перевода речей на английском языке и прочих источников, имеющихся в ГА РФ.

Отстаивая интересы подзащитных и не будучи обремененными ничем, кроме их воли, адвокаты в защитительных речах открыто ссылались на документы и обстоятельства, которые и сегодня представляются сенсационными. По этой причине страны-победительницы до сих пор не опубли-

ковали большую часть материалов судебного процесса, не выполнив таким образом взятые на себя перед мировым сообществом обязательства.

Решением ООН принципы Нюрнбергского процесса положены в основу современного международного права. Однако их правовая неоднозначность, на которую указывали адвокаты, не позволила создать эффективные механизмы всеобщей безопасности и исключить войну из человеческого бытия.

Многие факты, приведенные защитниками в суде, в значительной степени меняют традиционные представления об исторических событиях, произошедших в Европе в первой половине двадцатого века и завершившихся всемирной цивилизационной трагедией.

Правовые идеи, высказанные адвокатами подсудимых, могут послужить хорошей научно-теоретической и практической базой для совершенствования всей системы международного права.

М.И. Фёдоров - адвокат, преподаватель Воронежского экономико-правового института, член Союза писателей России

## ТЕЗОИМЕНИТСТВО ПАТРИАРХА. ДЕНЬ АНГЕЛА ПАТРИАРХА

### 1

Я ехал в Москву с приподнятым настроением, с приподнятым потому, что ехал на 13-ый Всемирный Русский Народный Собор. Хотя по Интернету узнал о ненастной погоде в столице, хотя уже и над черноземными просторами небо стянуло холстом облаков, но это не могло повлиять на расположение духа. Это был мой 4-ый по счету Собор. Он заинтересовал меня особо: одной из тем, которые предстояло обсудить, была тема об извечном пороке нашей жизни: пьянстве и борьбе с ним. В 80-е годы сам работал на этом поприще в милиции заместителем начальника медицинского вытрезвителя, возил спивавшихся бедолаг в лечебно-трудовой профилакторий, а в 90-е - 2000-ые сталкивался с этим злом в своей адвокатской практике.

Лег уже за полночь. Утром на меня смотрело все то же пенное полотно, словно протянувшееся на пол тысячи километров от Воронежа. Перрон Павелецкого вокзала дохнул прохладой, не столь редкой для третьей декады мая. Я съезжился, подхватил портфель и в считанные минуты уже сбегал по эскалатору метро в подземку. Потом покачивался в туннеле до станции "Тульская", взбегал по эскалатору.

И вот я на узких, каких-то провинциальных, асфальтовых улочках старой Москвы.

Вот у входа в Даниловский монастырь. Здесь впервые побывал в тот драматичный 1993 год, когда на Пасху в Оптиной пустыни убили трех монахов. То событие настолько взволновало меня, что я оказался в Оптиной на третий день после трагедии, потом была пресс-конференция в Даниловом монастыре, а спустя годы закончил одну из своих повестей "Призраки Борской пустыни", в основу которой легли те события.

Но это было тогда.

А теперь из-за стены монастыря словно ударило в лицо изумрудной лужайкой с косой, как сабля, линией тюльпанов, свечками каштанов в густых кронах и плакучими прядями ив.

"Рай".

Меня еще больше взбудрил пологий, как на Красной площади, подъем. Я взшел к прозрачным дверям гостиной. Озолоченный холл, низкий проход, конференц-зал в бледно-коричневатых тонах со, словно стекавшими к президиуму, альми креслами, в которых сидели священники, чиновники, даже одним в ранге министра, профессора, корреспонденты.

"Батюшки озаботились пороком. Как хорошо! Прежде, до 90-х, их держали на расстоянии", - вспомнилась милицейская жизнь.

Один из участников говорил:

- В Европе потребление крепких спиртных напитков на среднего европейца 4 литра, а в России - 14 литров!

Другой:

- Если исходить из цены, то у нас в 4 раза выгоднее напиться водкой, чем пивом. В 2,5 раза - чем ви-

ном.... Дешевизной водки сами толкаем к тому, чтобы спивались...

Третий:

- Наш бич "паленая" водка! Суррогат! Вот, возьмите "Золото славян", - поднял пол литровую бутылку с яркой этикеткой. - Ее отпускная цена 17 рублей! Ну, как тут не выпить...

Его поддержал четвертый:

- Обратите внимание, как цинично само название "Золото..." и кого? Это глумление! Надо бороться с подпольным производством, а его сплошь "крышуют"...

Еще один:

- Если раньше доход государства от водки был 12-25 процентов, то понятно, что нынешние ее производители частные лица за нее глотку перегрызут!

Еще:

- Разливают суррогаты, которые убивают. Как понять такого производителя? Он должен был бы заботиться о продолжительности жизни людей, а он ее сокращает... Цель - скорее нажиться, а потом хоть потоп.

Еще:

- Во Франции запрещена любая реклама алкогольных продуктов, которая бы разжигала желание пить. Там можно показать только бутылку... А у нас так разрисуют: и бабу с бутылкой, и политика в баре...

Я слушал. Во мне все сжималось: так всесторонне я не слышал о вреде пьянства и так остро не реагировал на него. Когда работал в вытрезвителе, тогда передо мной витал только призрак порока.

"Но то было другое время!"

Становилось жутко от мощи "алкогольного лобби", от силы его собрата "пивного лобби", которых хотели одолеть, от стремления "алкогольных баронов" нажиться, нажиться на чужой трагедии, на "паленой" водке, которая рекой течет с почти легальных разливных точек и своей дешевизной уносит тысячи жизней.

Я уже собирался оказаться очередным выступающим, как седовласый профессор поднялся за трибуну:

- Безнравственная экономика опасна... Надо менять стиль жизни... Она не в тусовках в ночном клубе, где сначала пиво, девочки, а потом покрепче...

Одобрительно кивал, когда голосовали предложение обратиться к властям устранить перекос с дешевизной водки; ограничить ее продажу по времени, как в старые "добрые" времена с 11 до 19 часов; взяться за "подпольный" бизнес суррогатной водки; запретить разжигающую интерес к алкоголю рекламу спиртных напитков и так далее и тому подобное. Бороться за чистоту мыслей и нравов людей, в чем имела большой опыт церковь.

Я покидал конференц-зал гостиницы Даниловского монастыря с надеждой, что резолюция собрания ляжет на стол властям и интересам "лобби", которое стремится к быстрому барышу, предпочтут жизнь народа и проявят в этом волю.

По небу тянуло облака, грозя вскоре разразиться дож-

дем, но не окропив землю ни единой каплей.

## 2

На следующий день я спешил в святая-святых Храм Христа Спасителя, и во мне четко вырисовывался один из недостатков борьбы с пьянкой - извечным злом в 80-е, когда церковь обошли стороной, когда пытались решать уговорами: плохо пить; решать рублем: лишить премии; решать угрозой: снять с очереди на квартиру, уволить по статье, отправить в лечебно-трудовой профилакторий... А ведь можно, можно было обратиться и к помощи церкви.

Храм Христа...

Перст купола нанизал повисшую перину облаков. Белоснежная, ребристая громадина занимала видимое пространство. Я не вошел, а словно согнулся в высоченные сводчатые ворота, которые облепили бронзовые фигурки. Проник за метровые стены, туда, что еще 20 лет назад было только в чьих-то задумках. Тогда округу оглашали не звуки колоколов, не возгласы молитв, а шум и гам барахтающихся в воде бассейна купающихся. Сам в бытность курсантом плавал здесь раз в неделю.

"Как меняется время... Храм, бассейн, снова Храм... Чисто по-русски: разрушить - построить".

Мои еще неуверенно ступавшие по мрамору ноги обрели крепость.

Не мог оторвать взгляда от малиновых, бирюзовых, восковых стен притвора с росписями, со старцами в рост в мраморных окладах, с надписями на церковно-славянском языке, который принесли к нам монахи Кирилл и Мефодий.

Свет стрельчатых окон, бра, многоярусных паникадил освещал извилистые, как улочки средневекового города, коридоры, которые привели меня во взлетную храмовую часть.

Я озирался по сторонам, задираю голову и не мог подобрать слов тому торжеству благолепия, которое окружало меня. Тому порыву звуков, который отскакивал от хора.

Невольно нащупал крестик, который с некоторых пор висел у меня на груди и не отпускал.

Владыки в облачениях в Святых вратах...

Патриарх Московский и вся Руси Кирилл в золоченой митре - последний раз его видел еще владыкой год назад на другом Соборе и даже беседовал с ним.

Вслед хору его голос...

Бархатный...

Упоительный...

"Благостный..."

Надо же, я, из семьи замполита, крестившийся только в сорок с небольшим лет, стоял навтытяжку, как на самом важном для меня месте.

Стоял.

"Патриарх-глашатай... Не Алексей Второй", - невольно вспомнил ломкий голос почившего патриарха.

Так бы и стоял, не замечая времени.

Опять увидел Патриарха Кирилла в Зале Соборов, когда тот уже в куколе, который его делал похожим на го-

лубя, прошествовал за огромный, разметающийся на всю ширину зала стол президиума.

Его слова заворожили...

Они разлетались между полными гостей рядами, белоснежными, нежно-желтыми, какими-то ананасовыми стенами, стремясь вырваться из подпертых колоннами-перстами витражей.

Патриарх говорил:

- Каким бы ты не был профессиональным, нельзя упустить корневую систему...

Во мне отзывалось: "Да"...

- ... Черствое, хищническое отношение к природе...

"Да".

- А может не затуманивать свой взор? Хранить душу от грязи...

"Да".

- Надо быть мудрыми, как змии, и простыми, как голуби...

"Голубь", - повторилось в груди.

- Кажется, кризис главнее человека. Но нет... Безнравственная экономика опасна...

"Вот оно", - еще глубже прочувствовал услышанные накануне слова.

За Патриархом к трибуне выходили министры, депутаты, кинематографисты, писатели, а я все больше проникался пониманием происходящего в стране, в которой разразился экономический кризис, "гуляло" пьянство, торжествовало стяжательство... Все это был кризис от безнравственности.

Со встречи шел иным: куда-то далеко-далеко улетучилось прошлое заместителя начальника вытрезвителя, когда боролся с одним из пороков с "саблей" наголо, и ничто тогда не обращало к вековым традициям.

Голову кропил слабый дождик, размягчая что-то ссохшееся в груди.

## 3

Собор переходил от одного мероприятия к другому. Теперь я был в похожем на ковш Измайловском спортивно-зрелищном комплексе, арену которого наполнили звуки церковных хоров, говор тысяч собравшихся на встречу с Патриархом студентов.

Я остывал после "бега" от Дома писателей до метро "Парк культуры". Потом от метро "Черкизовская", когда обгонял девушек и юношей, курсантов-милиционерш, курсантов военных училищ. Все спешили на встречу.

По дороге вспоминал то, что только что обрушилось на меня в писательском доме: разноголосицу мнений от монархистов до коммунистов, но почему-то согласных с Кириллом. Что снова начались гонения на захороненных в Кремлевской стене советских маршалов; что о сожженных немцами русских деревнях у нас забыли, а о Хатыни в Белоруссии, Лидице в Польше, Орадуре во Франции нет; о проталкиваемых идеях, что русские не имеют будущего, что, что и что... Все это были новые реалии, с которыми сталкивала судьба.

Мой "бег" был вознагражден. Стоило только выйти из наслонных, как пирог, пролетов на трибуну комплекса, как меня словно подхватили звуки хора. Женщины в строгих костюмах с сиреневыми шарфиками до пояса пели:

- Гей, славяне!..

"Гей, славяне".

Голоса хористок окутывали расслаживавшихся студентов, чьи хлопки изредка аплодировали хору.

Женщин сменили девушки в светлых блузках, бордовых юбочках и в туфельках.

Более низкие голоса закружили по залу.

Их прервали крики "Браво!"

Появились танцоры в одеждах стрельцов, которые ушли со сцены под овацию.

Разливалось русское, народное.

Пропитывало Россией.

Ее житьем-бытием.

Ее корнями.

"Хлопают от души! И ведь не какой-нибудь Алле Пугачевой!" - заметил для себя.

Попросили выключить телефоны, и все замерли в ожидании. Слева направо по рядам пробежали хлопки. Справа налево.

И вот, уверенно держа в руке посох, снова в белоснежном куколе, в центр арены прошел Патриарх Кирилл. Ему дали слово, и он, не заглядывая в бумажку, заговорил.

Я боялся: "Еще заохают? Ведь молодежь".

Но ни единый голос не помешал Святейшему.

Ни один хлопок.

Патриарх говорил о том, как беден человек, у которого жизненная перспектива ограничивается только земным бытием... О том, как сам пришел к вере... О том, что вопрос верить или нет, нельзя решать по остаточному принципу: вот соберусь на пенсию, там в храм и пойду... Какой урон русские понесли от того, что на семьдесят лет прервалась связующая нить времен... И какие титанические усилия предстоит положить, чтобы возродиться...

Я с чем-то соглашался, с чем-то нет, но слушал, радуясь, что и в России появился иерарх, который может говорить на тысячи и повести за собой.

- Если вера ассоциируется у вас с книгой, поставленной на полку, то вы обделены...

"Точно".

- Реагировать на окружающий мир не с точки зрения страстей и эмоций, а с точки зрения убеждений. Сопрягать убеждения с реальностью...

"..."

- Мы вошли в период кризисного бытия... Смешно говорить, что ипотечные проблемы привели к кризису... Это кризис потери нравственного чувства... Торговать деньгами! Играть на курсе валют! Из воздуха делать миллиарды!

Зал взорвала буря аплодисментов.

Он продолжал:

- Если наш народ сможет сопрягать небесное и земное, веру и знание, нравственное и проявление силы в социуме, мы будем сильны. А если соблазнимся на "измы", то может страна уже и не выдержит...

"..."

- Я только служил на Бутовском полигоне... Там расстреляно более 20 тысяч человек... Монахов, священни-

ков, мирян...

"В Оптиной погибло три монаха..."

- Трагедия 20 века обогатила нас опытом жизни без Бога. У нас опыт, какого нет ни у кого! И поэтому у нас нет права на ошибку...

Выступление Патриарха закончилось овацией. Я не мог припомнить случая, когда так внимательно слушали и так долго и восторженно рукоплескали.

- Патриарх - отец - отцов. Святые отцы пошли на трибуну... В люди... А то все Папа Римский... Помоги же нам, Боже, - с расстояния перекрестил Патриарха.

#### 4

И уже никто не мог меня остановить, чтобы, несмотря на дождь, перераставший в ливень - прогноз по Интернету подтверждался - я на следующий день не пошел на Красную площадь на Васильевский спуск. На душе радовалось: "Батюшки вылезли из келий".

Васильевский спуск был мне знаком. В семидесятые здесь дежурил на парадах курсантом. Поэтому быстро добрался до метро "Китай-город", и, теперь закрывшись зонтом, который вырывали порывы мокрого ветра, шел по Варварке вдоль купеческих хором и церквушек Зарядья навстречу сгушавшейся на небе мгле. В пустотах между строений бросал взгляд на следы былой визитной карточки Москвы гостиницы "Россия", от которой теперь остался пустырь да еще какой-то остов недорученного, словно после "войны", здания.

"Недавнее время и было войной. Богоборчеством".

Чем дальше я углублялся в Варварку, тем сильнее слышались бравурные песни, словно я шел не на встречу со Святейшим, а на маевку.

Вот на бровке Боровицкого холма окрасился храм-терем Покровский собор.

Шатровый столп, как и луковичный купол Храма Христа Спасителя, цеплял тучи. И назло непогоде сказочными маковками играл так называемый в народе Собор Василия Блаженного.

- Это Россия, - быть может, в тысячный, в сотысячный раз восхитился я.

На сцене под бровкой холма хор подростков сменял хор взрослых. Ниже по Васильевскому спуску у металлических ограждений собирались зрители.

С Варварки показались хоругви, иконы. Покрытая морем зонтов колонна стала приближаться, выросла облачениями, священников, дьяконов, монахов. Шеренга за шеренгой они вливались в пространство между металлическими ограждениями, за которыми остановился и я, и сценой.

Зазвенели колокола звонниц Покровского собора, ряды выровнялись, уплотнились, уступая место другим.

- Это со служб, - сказала стоявшая рядом со мной прихожанка какого-то храма сынишке.

"Во сколько же тогда церквях сегодня служба? - спросил себя. - Судя по батюшкам, в сотнях".

Сверху не то, что брызгало, а лило. Лило с громом. Батюшки, у которых закрывался зонт, нервно его открывали, а потом прятались под зонты соседей.

Но я не чувствовал, мокрый я или сухой. Былой озноб уже не пробегал по телу.

Пробили куранты, стрелки на Спасской башни сошлись в вертикали. Гулкие удары колокола за башней возвестили о другом крестном ходе: хоругви и иконы показались с противоположной Варварке стороны - с Красной площади.

"Со службы в Кремле... - догадался я и, вспомнив былые парады, подумал. - Прежде здесь была военная мощь, а теперь духовная".

Звон колоколов из Кремля подхватили колокола Покровского собора.

Все оживились.

На площадке собора, которая, как горка, возвышалась над собравшимися, показались владыки в праздничных облачениях, под зонтиком-куполом появился Патриарх Кирилл.

"Патер - отец, арх - начальник... Начальствующий над отцами... Вначале отцов стоящий..."

Тот стоял, как пастырь, озирая свою огромную паству.

Его величие подчеркивали цилиндры, увенчанные куполами.

Патриарх запел:

- О преславных словенских учителях просветителей святых равноапостольных Кирилле и Мефодии, помолимся...

Подхватил хор, голоса понеслись над Замоскворечьем.

"Вот наш лидер..."

- Всех вас дорогие владыки, отцы и братья и сестры сердечно поздравляю с государственно-церковным праздником Днем Славянской письменности и культуры.

"Славянской..."

- Мы начинаем этот праздник молитвой, потому что так хотели сами равноапостольные Кирилл и Мефодий, создавшие славянскую грамоту и азбуку...

"Равноапостольные Кирилл и Мефодий".

- Положившие начало славянской письменной культуре. С самого начала они были не только учеными мужьями... а грамматиками, способными поднять и осуществить великий путь создания письменного языка.

"Языка".

- Они были просветителями.

"Просветители".

- Когда предыдущие поколения встречали грудью врага, желавшего поработить страну, когда проходили через междоусобицы и когда даже через годы беспамятства и осквернения святынь, в глубине народной жизни всегда сохранялось это глубокое и нравственное ядро, положенное святыми равноапостольными Кириллом и Мефодием...

"Поработить".

- Я желаю всем вам крепости и силы духа хранения непреходящих ценностей нашей культуры и духовной жизни...

- Сегодня день тезоименитства Кирилла, - стоявшая рядом со мной прихожанка прижала дрожащего сынишку к себе.

- А что это такое? - застучал тот зубами.

- День ангела Кирилла... Ты же слышал, Кирилла и Мефодия... А Патриарх наш Кирилл. Смотри, ему даже "многие лета" не спели... Скромный...

"Наш", - подумал я.

Где-то над Москвой продолжало греметь, а я, промокший до нитки, стоял и твердил:

- Патриарх Кирилл... Патриарх от литературы Толстой... Патриарх от истории Ключевский... Патриарх от математики Колмогоров... Патриарх...

Я не заболел. Дождь оказался животворящим. Воины, не раз защищавшие Москву по колено в воде, по пояс в снегу, не заболели.

Я возвращался домой. Теперь я понимал, что у пороков будь то пьянство, стяжательство, беспамятство... общая червоточина - нравственная порча... Возвращался полный сил и желания одолеть порчу, отдать своею предназначению до конца. Долгу адвоката, долгу писателя, долгу воронежца.

*13-ый Всемирный Русский Народный Собор состоялся 21-24 мая 2009 года в Москве.*

*24 мая - день Кирилла.*

Немного юмора...

\* \* \*

- У вас есть алиби?
- Есть. Валютой возьмете...?

\* \* \*

И снова утро! Пора светлых и умных мыслей! Но почему-то, кроме как "Минеральная вода - это хорошо" ничего в голову не идет...

\* \* \*

Если государство не может накормить свою милицию, то милиция кормится сама.

\* \* \*

Свадьба 9.09.09 это очень хорошо. Но выпить в этот день бутылочку Балтики 9 намного символичнее.

\* \* \*

- Слышал? Против сомалийских пиратов послали ракетный крейсер!
- О нет! Теперь у них еще и крейсер будет...

\* \* \*

Недостаток информации рождает лёгкую эйфорию, а её переизбыток - тяжёлую депрессию.

\* \* \*

- Подсудимый, зачем вы отняли у потерпевшей часы?
- Хотел время узнать.
- А что, трудно было спросить?
- Ой, я так стеснителен с женщинами!

\* \* \*

- А я ему: Молодой человек, обоснуйте свои претензии!
- Ну и?
- Долго рассказывать... Кстати, тебя когда выписывают?..

\* \* \*

- В антикварной лавке:
- Сколько стоит этот горшок?
  - Это не горшок, это ваза!
  - Мне виднее, как я его буду использовать...

\* \* \*

- Дура ты!
- Зато красивая.
- Кто тебе сказал?
- Ты...
- И ты поверила?!
- Конечно!
- Ну и дура!
- Зато красивая!

\* \* \*

Черный день:  
Соседи продали дрель и, похоже, на вырученные деньги купили караоке...

\* \* \*

Кризисное объявление:  
"Продам готовый бизнес: Место у метро, коробка для денег, гитара..."

\* \* \*

- А я по телевизору только канал про животных смотрю!
- Там все каналы про животных, кроме Дискавери... тот про зверей!

\* \* \*

Искать мужчину без изъянов может только женщина без извилин.

\* \* \*

Изнурительные переговоры об урегулировании затяжного конфликта зашли в тупик - стороны пришли к одинаковой точке зрения. К такому повороту событий переговорщики оказались явно не готовы, и переговоры пришлось отложить для проведения консультаций.

\* \* \*

- Две коровы разговаривают:
- Знаешь, мне кажется, что они нас кормят только для того, чтобы пить наше молоко, а потом убить и съесть...
  - Да брось ты свою дурацкую теорию заговора! А то над тобой все стадо смеяться будет.

\* \* \*

Рост наркомании уже беспокоит даже алкоголиков!

\* \* \*

Сапер-неудачник - это собирательный образ.

\* \* \*

- Инспектор обращается к водителю:
- Извините, вы не могли бы припарковать ваш автомобиль где-нибудь в другом месте? Я понимаю, что это доставит вам определенные неудобства, но войдите, пожалуйста, и в мое положение. Дело в том, что здесь самое подходящее место для того, чтобы мне вести наблюдение за перекрёстком.
  - И, видя изумленное лицо водилы, добавляет:  
- Перевести?