

РЕКОМЕНДАЦИИ

ПО РЕЗУЛЬТАТАМ КОНСУЛЬТАЦИЙ ЭКСПЕРТОВ
СО СПЕЦИАЛЬНЫМ ДОКЛАДЧИКОМ ООН ПО
ВОПРОСУ О НЕЗАВИСИМОСТИ СУДЕЙ И
АДВОКАТОВ, МОНИКОЙ ПИНТО

ДОМ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА БЕЛГРАД, 11-12 ИЮНЯ 2016 Г.





В этом регионе наблюдаются особые тенденции или, вернее, проблемы. Я думаю, что это один из регионов мира, где наиболее силен страх лишиться права адвокатской практики.

- Моника Пинто

Содержание

1.0	Партнеры	03
2.0	О консультациях	05
3.0	Методика	06
4.0	Краткое содержание	06
5.1	Рекомендации	09
5.2	Тема 1: Защита в соответствии с международным и национальным законодательством и общими принципами	09
5.3	Тема 2: Роль профессиональных ассоциаций адвокатов и право на свободу объединения и выражения мнений	11
5.4	Тема 3: Вмешательство в деятельность адвокатов и их независимость. Меры предосторожности, механизмы реагирования и их реализация на национальном уровне	13
6.0	Законодательная база	15

1.0 Партнеры

Сеть домов прав человека

www.humanrightshouse.org

Сеть Домов прав человека (Сеть ДПЧ, СДПЧ) представляет собой сообщество правозащитников, работающих в более чем 100 независимых организациях, каждая из которых является членом одного из 16 Домов прав человека, находящихся в 13 странах. Расширяя права и возможности и защищая правозащитников, члены Сети ДПЧ объединяют свои голоса с целью дальнейшего продвижения таких универсальных свобод, как свобода собраний, создания организаций и выражения мнений, а также права быть правозащитником.

Секретариат СДПЧ, офисы которого находятся в Осло, Женеве, и Брюсселе, курирует сообщество, повышая осведомленность на международном уровне, поднимая на уровне ООН, ЕС и международных институтов вопросы, вызывающие обеспокоенность, и координируя процессы обмена и использования знаний, опыта, влияния и ресурсов в масштабах Сети.

Более 100 юристов из Азербайджана, Беларуси, Молдовы, России и Украины являются участниками программы "Международное право для защиты общественных интересов" (англ.: International Law in Advocacy, ILIA) – это выпускники программы, продолжающие сотрудничество с партнерами и экспертами программы в рамках Сети ДПЧ в целях повышения осведомленности о рисках, с которыми правозащитники сталкиваются в своей работе.

Комитет адвокатов в защиту прав человека (YUCOM)

Комитет адвокатов в защиту прав человека - это профессиональное добровольное неправительственное объединение граждан, созданное с целью защиты и поощрения прав человека в соответствии с общепризнанными цивилизованными стандартами, международными конвенциями и национальным законодательством.

Комитет был основан в ноябре 1997 года в форме добровольной, неправительственной экспертной организации, членами которой являются эксперты в области права, работающие над продвижением и адвокацией идеи верховенства права и защиты прав человека, повышением информированности общественности, выдвижением, разработкой и осуществлением гражданских инициатив, оказанием правовой помощи жертвам нарушения прав человека, а также развивающие сотрудничество с национальными и международными организациями, которые занимаются вопросами защиты и поощрения прав человека.

Комитет адвокатов в защиту прав человека (YUCOM) является членом Дома прав человека Белград.

Дом прав человека Белград

Дом прав человека Белград представляет собой сеть организаций гражданского общества, объединившихся для сотрудничества и совместной деятельности с целью оказания влияния на ситуацию в области прав человека. ДПЧ был создан в ноябре 2011 года. В число его членов входят следующие организации: Белградский центр по правам человека, Гражданские инициативы (Сербия), Хельсинкский комитет по правам человека в Сербии,

Комитет адвокатов в защиту прав человека (YUCOM), Policy Centre (Сербия). ДПЧ осуществляет следующие мероприятия: образовательные программы в области прав человека, мониторинг учреждений, разработка рекомендаций и практических решений, адвокаты и мониторинг общественных интересов и реагирование на текущие

политические и социальные проблемы, а также на нарушения прав человека.

Институт прав человека Международной ассоциации юристов (ИВАНРИ)

Международная ассоциация юристов (ИВА), основанная в 1947 году, является ведущей международной организацией практикующих юристов, коллегий и объединений адвокатов. Институт прав человека Международной ассоциации юристов (ИВАНРИ) имеет статус автономного и финансово независимого юридического лица и работает с мировым юридическим сообществом в целях поощрения и защиты прав человека и независимости юристов и адвокатов во всем мире.

По мнению ИВАНРИ, ситуации, когда адвокатура не имеет возможности функционировать независимо или эффективно, приводят к нарушениям прав человека, безнаказанности и несправедливости. Как ведущая международная организация в сфере установления фактов, связанных с нарушениями прав человека, ИВАНРИ публикует экспертные доклады, содержащие ключевые рекомендации, а также своевременную и достоверную информацию о ситуации в области прав человека и независимости юристов и адвокатов. Мы оказываем поддержку адвокатам и судьям, которые подвергаются произвольному преследованию, запугиванию или арестам, путем адвокации и мониторинга судебных разбирательств, а также обеспечиваем обучение по вопросам прав человека и техническую помощь для практикующих юристов и учреждений для укрепления их потенциала в целях эффективного поощрения и защиты прав человека в условиях справедливого правового государства.



Участники консультаций в Белграде со Специальным докладчиком ООН Моникой Пинто

2.0 О КОНСУЛЬТАЦИЯХ

В настоящем докладе содержится ряд рекомендаций, касающихся проблемы независимости юристов и адвокатов и угроз, с которыми сталкиваются адвокаты при выполнении своей работы в странах Восточной Европы, Кавказа и Центральной Азии.

Эти рекомендации были разработаны группой из 50 юристов и адвокатов из 16 различных стран в ходе двухдневных консультаций с Моникой Пинто, Специальным докладчиком ООН по вопросу о независимости судей и адвокатов, состоявшихся в Доме прав человека в Белграде 11 и 12 июня 2016 года.¹

В ходе обсуждения были приняты во внимание факты и рекомендации, содержащиеся в докладе Сети ДПЧ "Адвокаты прав человека под угрозой: необходимость усиления гарантий оказания правовой помощи (на примере Азербайджана, Беларуси, Молдовы, России и Украины)".²

В этом докладе была представлено новое понятие - "адвокаты прав человека", включающее как членов профессиональных ассоциаций адвокатов, так и лиц, работающих в других организациях или учреждениях, или индивидуально, если их юридическая практика направлена на поощрение и защиту прав и свобод человека.³

Члены экспертной группы обменялись информацией, уделив основное внимание нарушениям гарантий безопасности и независимости адвокатов и профессиональных ассоциаций адвокатов в странах данного региона. Затем они определили основные риски, с которыми они сталкиваются при выполнении своей работы.

Рекомендации направлены на улучшение национальной и международной реализации гарантий и иммунитетов в отношении адвокатов, уже существующих согласно нормам международного права (специальные гарантии). Они включают предложения по повышению эффективности и безопасности работы адвокатов прав человека путем распространения и широкого использования общих гарантий для работы в области прав человека.

Эти рекомендации помогут Специальному докладчику ООН при подготовке к предстоящему докладу в ходе сессии Генеральной Ассамблеи ООН, запланированной на октябрь 2016 года, которая будет посвящена проблеме независимости судей и адвокатов. В докладе государствам-членам ООН будет предоставлен ряд рекомендаций и руководящих принципов по обеспечению независимости судей и адвокатов в соответствии с международными соглашениями и стандартами.

Экспертные консультации, состоявшиеся в ДПЧ в Белграде, стали платформой для получения знаний и установления долгосрочного сотрудничества между юристами и адвокатами и Специальным докладчиком ООН по вопросу о независимости судей и адвокатов.

Консультации были направлены на то, чтобы предоставить Специальному докладчику более полную информацию о конкретных проблемах, с которыми сталкиваются юристы и адвокаты в странах Восточной Европы, Кавказа и Центральной Азии в целях повышения внимания, уделяемого Специальным докладчиком этому региону в рамках своего мандата, будь то в форме сообщений и пресс-релизов, адресуемых этим государствам, или посещения конкретной страны и выступления в поддержку структурных реформ.⁴

¹ См. также: Адвокаты и гражданское общество вносят свой вклад в работу Специального докладчика ООН: <http://humanrightshouse.org/Articles/21680.html>, http://www.ibanet.org/Human_Rights_Institute/About_the_HRI/HRI_Activities/UN_Programme/UNSR_Consultation_Belgrade_June_2016.aspx

² См. также: Доклад "Адвокаты прав человека под угрозой": <http://humanrightshouse.org/Articles/21175.html>

³ См. Глоссарий в докладе Сети Домов прав человека "Адвокаты прав человека под угрозой: необходимость усиления гарантий оказания правовой помощи (на примере Азербайджана, Беларуси, Молдовы, России и Украины). 10 сентября 2015 г.", стр. 6.

⁴ См. также совместное заявление Сети Домов прав человека на 32-й сессии Совета ООН по правам человека в интерактивном диалоге со Специальным докладчиком ООН Моникой Пинто: <http://humanrightshouse.org/Articles/21697.html>

3.0 МЕТОДИКА

11-12 июня 2016 года Фонд Домов прав человека, в сотрудничестве с Институтом прав человека Международной ассоциации юристов (ИВАНРИ) и Комитетом адвокатов в защиту прав человека (YUCOM), провел экспертные консультации с Моникой Пинто, Специальным докладчиком ООН по вопросу о независимости судей и адвокатов. Консультации прошли в Доме прав человека в Белграде.

В обсуждении приняли участие 50 юристов и адвокатов из 16 различных стран Центральной Азии, Балканского полуострова, Европы, а также Северного и Южного Кавказа. Основное внимание было уделено проблеме рисков, угроз и препятствий, с которыми сталкиваются адвокаты при выполнении своих профессиональных обязанностей в странах этих регионов.

Консультации включали пленарное заседание и обсуждение в тематических рабочих группах. Конкретные задачи консультаций заключались в следующем:

- Провести обзор исходной нормативно-правовой базы, то есть международных стандартов, норм и рекомендаций, касающихся роли и независимости адвокатов и юристов.
- Определить тенденции и основные риски, с которыми сталкиваются адвокаты при выполнении своих функций, в частности адвокаты, работающие над делами, связанными с нарушениями прав человека, и адвокаты, работающие в странах региона.
- Разработать проект рекомендаций для государств по вопросам повышения национальной и международной имплементации гарантий и иммунитетов для юристов и адвокатов.

После обсуждений в рамках тематических пленарных заседаний участники объединились в три отдельные тематические рабочие группы. Модераторами в группах стали международные эксперты из международных организаций, Совета Европы и Секции по вопросам верховенства права БДИПЧ ОБСЕ.

Каждая рабочая группа определила ряд вопросов, связанных с обсуждаемой тематикой, и подготовила список рекомендаций. Эти рекомендации были представлены в ходе заключительного пленарного заседания. Специальный докладчик ООН Моника Пинто также прокомментировала эти рекомендации.

4. КРАТКОЕ СОДЕРЖАНИЕ

В последние годы усилилось давление на адвокатов, работающих в области защиты и продвижения прав человека или представляющих интересы лиц, которые заявляют о нарушении их прав. Подобные тенденции наблюдаются в странах Восточной Европы, Северного Кавказа и Центральной Азии и вызывают особое беспокойство, поскольку ставят под угрозу благополучие общества в целом и функционирование государств в соответствии с принципом верховенства права.⁵

В странах региона, а также в национальных ассоциациях адвокатов наблюдаются различные уровни имплементации международных стандартов, защищающих условия справедливого судебного разбирательства, а также различные обязательства по реализации принципа независимости юристов и адвокатов. В ходе консультаций известные правозащитники привели примеры из практики своих стран. Они рассказали о случаях преследования, в том числе препятствий и нападениях, с которыми сталкивались они сами и их коллеги, и также о серьезных последствиях подобных случаев для них и для доступа их клиентов к защите прав

⁵ См. также отчет ФДПЧ "Адвокаты права человека под угрозой": [file:///Users/annainnocenti/Downloads/HRLAT_REPORT%20\(1\).pdf](file:///Users/annainnocenti/Downloads/HRLAT_REPORT%20(1).pdf)

человека.

Участники описали тяжелую общую атмосферу, в которой они сталкиваются с репрессиями в отместку за свою работу. В этой атмосфере адвокаты подвергаются преследованиям, угрозам и запугиванию, рискуют быть отстраненными от работы путем неправомерного использования дисциплинарных процедур, подвергаются тюремному заключению или становятся жертвами физического нападения или убийства.⁶ Нарушается принцип конфиденциальности общения между адвокатами и клиентами; адвокатам отказывают в свободном доступе к клиентам и документам.

Нарушение существующих гарантий защиты для адвокатов усиливает необходимость дополнительных мер защиты для адвокатов прав человека. По словам участников консультаций, в последние годы усилилось давление на адвокатов, работающих в области прав человека или представляющих клиентов в политически мотивированных делах. Эти адвокаты подвергаются риску быть исключенными из профессиональных объединений адвокатов, а значит лишаются основных гарантий, необходимых для того, чтобы они могли выполнять свою работу в области прав человека.

В качестве адвокатов прав человека могут выступать как профессиональные члены коллегий адвокатов, так и адвокаты, не имеющие такого статуса. Тем не менее, несмотря на принцип недискриминации, адвокаты, не являющиеся членами коллегий адвокатов, лишены базовой защиты, гарантий и иммунитетов. Такое положение препятствует их правозащитной работе и подрывает право на подачу индивидуальной жалобы. Последствием подобной ситуации становится утрата доверия к инструментам защиты прав человека, включая международные суды и квазисудебные органы.

Гарантии и иммунитеты для адвокатов, закрепленные в национальном и международном праве, должны выполняться и соблюдаться; при этом гарантии для правозащитников должны распространяться на всех, кто работает в области защиты прав человека, в том числе на адвокатов прав человека. В целях минимизации этих отрицательных тенденций международные институты подчеркивают весьма важную роль адвокатов в деле защиты прав человека⁷ и прямо упоминают их в качестве профессиональной группы в рамках сформировавшейся концепции «правозащитников»⁸. Документ ООН "Основные принципы, касающиеся роли юристов" (1990 г.) в настоящее время дополнен "специальными стандартами", разработанными на глобальном⁹ и региональном уровне¹⁰, чтобы обеспечить гарантии и защиту для тех, кто действует в целях защиты прав человека и основных свобод.

В качестве мер реагирования на угрозы и препятствия, с которыми сталкиваются адвокаты, участники разработали рекомендации по трем тематическим направлениям:

Дефицит международных гарантий и проблемы национального законодательства

Участники определили проблемы, связанные с отсутствием гарантий и иммунитетов для лиц, не являющихся профессиональными адвокатами, но оказывающих правовую помощь жертвам нарушений прав человека на уровне судебных и квазисудебных органов ЕС и ООН. На адвокатов прав человека, выполняющих эту работу, фактически не распространяется защита, гарантируемая национальными ассоциациями адвокатов, а иммунитеты от гражданской и уголовной ответственности в суде не распространяются на деятельность адвокатов в области продвижения прав человека. Кроме того, национальные правительства, судьи и адвокаты не знают о специальных гарантиях (*lex specialis*),

⁶ См. также: <http://humanrightshouse.org/Articles/9973.html>

⁷ "Основные принципы, касающиеся роли юристов" ООН; проект Всеобщей декларации независимости правосудия («Декларация Сингхви»). Принципы и руководящие положения ООН, касающиеся доступа к юридической помощи в системах уголовного правосудия; Рекомендация № R(2000)21 Комитета министров Совета Европы государствам-членам "О свободе осуществления профессии адвоката"; Заключение № (2013)16 Консультативного совета европейских судей (КЕСЕ) «Об отношениях между судьями и адвокатами»; Стандарты независимости сообщества юристов, принятые Международной ассоциацией юристов (ИВА).

⁸ Руководящие принципы по защите правозащитников ОБСЕ-БДИПЧ (2014)

⁹ Декларация ООН о правозащитниках (1998); Резолюция ООН о защите правозащитников (2013); Резолюция ООН "Признание роли правозащитников и необходимости их защиты" (2015) и т.д.

¹⁰ Руководящие принципы ЕС по защите правозащитников (2004 г.); Декларация Комитета министров о действиях Совета Европы по улучшению защиты правозащитников и содействию их деятельности (2008 г.); Рекомендация ПАСЕ "Усиление защиты и повышение роли правозащитников в государствах-членах Совета Европы" (2016 г.).

касающихся правозащитной работы. Участники также обратили особое внимание на необходимость включения курсов по вопросам прав человека в программу обучения юристов, судей, и прокуроров.

Роль профессиональных объединений адвокатов в обеспечении независимости адвокатов и защите их права на свободу объединения и выражения мнений

Основной проблемой является формальная и фактическая зависимость профессиональных объединений юристов и адвокатов от государств. Региональной тенденцией является невыполнение профессиональными объединениями адвокатов функций, установленных в "Основных принципах, касающихся роли юристов" ООН - вместо этого государство использует профессиональные объединения в качестве инструмента давления на адвокатов. Государства непосредственно контролируют либо оказывают косвенное влияние на процедуры допуска к адвокатской практике, а также на применение дисциплинарных процедур для наказания адвокатов за их работу, в частности, адвокатов, представляющих интересы клиентов в политически мотивированных делах.

Угрозы и нападения на адвокатов и доступные механизмы реагирования

Участники определили различные угрозы на физическом, профессиональном и социальном уровне, в отношении которых отсутствуют расследования и ответственность со стороны государств. Адвокаты также сталкиваются с профессиональными угрозами в нарушение основных гарантий, изложенных в международной системе, например, такими, как нарушение принципа конфиденциальности переписки между адвокатами и клиентами и неправомерное отстранение от адвокатской практики с целью препятствовать работе адвоката.



Г-жа Моника Пинто, Специальный докладчик ООН по вопросу о независимости судей и адвокатов

5.1 РЕКОМЕНДАЦИИ

5.2 ТЕМА 1: ЗАЩИТА В СООТВЕТСТВИИ С МЕЖДУНАРОДНЫМ И НАЦИОНАЛЬНЫМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ И ОБЩИМИ ПРИНЦИПАМИ

Рабочая группа проанализировала аспекты имплементации основных профессиональных принципов, уделив внимание проблеме дефицита иммунитетов и гарантий для лиц, не являющихся адвокатами, но работающих с механизмами правовой защиты, включая международные. Участники группы также обсудили проблемы в сфере образования в области прав человека.

Проблема №1

Лица, не имеющие статуса адвоката, оказывают правовую помощь жертвам нарушений прав человека, особенно в судебных и квазисудебных институтах ЕС и ООН, но они не защищены гарантиями и иммунитетом, установленными международным правом и национальным законодательством для адвокатов, являющихся членами коллегии адвокатов. Адвокаты лишаются права юридической практики в результате выполнения ими своих функций, в частности, при представлении ими интересов уязвимых групп и жертв нарушений прав человека на международном (европейском) уровне.

Рекомендации:

1. Для реализации права на справедливое судебное разбирательство все государства должны соблюдать право каждого человека обращаться за помощью к адвокатам по своему выбору для защиты и отстаивания своих прав и для защиты на всех этапах производства по их делу.
2. Международные и национальные правовые положения о роли адвокатов и профессиональных гарантиях для них следует толковать в широком смысле, как охватывающие все этапы судебных процессов, включая международные механизмы защиты.
3. Все юридические представители жертв нарушений прав человека должны иметь право на равную защиту в соответствии с гарантиями и иммунитетом, независимо от их официального статуса в рамках национальной коллегии адвокатов.¹¹ Все государства должны соблюдать стандарты прецедентного права ЕСПЧ: "Государства должны обеспечивать представителям, не являющимся адвокатами, возможность посещать лиц, содержащихся под стражей, которые подали или намереваются подать заявление в Суд, на тех же условиях, что и адвокатам".¹²
4. Качество национальных законов и норм, касающихся дисциплинарных разбирательств в рамках коллегии адвокатов, должно соответствовать международным критериям. Подобные дисциплинарные процедуры:
 - должны соответствовать международным стандартам;
 - должны действовать на момент применения ограничения;
 - должны быть четко и ясно сформулированы и применяться ко всем;
 - не должны быть произвольными, необоснованными, неправомерными или дискриминационными;
 - не должны использоваться для наказания адвокатов за их работу в результате выполнения ими своих функций;
 - должны, согласно законодательству, обеспечивать надлежащие гарантии и эффективные средства правовой защиты от незаконного или неправомерного введения или применения ограничений прав человека.

¹¹ См. обоснование в Главе 6 ("Законодательная база") настоящего доклада (стр. 15-17)

¹² Расул Джафаров против Азербайджана, № 69981/14, § 182, 17 марта 2016 года

Проблема №2

Доступ к адвокатам и юридическим услугам ограничен. Национальные законы и практика не отвечают требованиям по улучшению ситуации, а статистические данные свидетельствуют о том, что население целевых стран не имеет неограниченного и свободного доступа к услугам адвокатов. Эти показатели включают низкое процентное соотношение количества адвокатов к численности населения и к количеству судей, невысокий процент случаев обжалования судебных решений в вышестоящих судах (лишь 10% в Азербайджане), а также недостаточный уровень оплаты услуг адвокатов, оказывающих юридическую помощь населению бесплатно.

1. Правительства должны обеспечить эффективные процедуры, меры защиты и финансовую поддержку для фактической реализации своевременного и равного доступа к помощи адвоката.
2. Ассоциации адвокатов обязаны обеспечивать осуществление правовой помощи всем, кто нуждается в ней, и должны сотрудничать с правительственными и другими институтами для дальнейшего обеспечения правосудия и защиты общественных интересов.
3. Все лица, находящиеся под юрисдикцией государств, должны иметь доступ к адвокатам по их выбору для признания или восстановления их прав, а также для получения защиты на всех стадиях производства, включая обращение с индивидуальными жалобами в международные органы.
4. Адвокаты не должны подвергаться дискриминации по признаку расы, цвета, этнического происхождения, пола, языка, религии, политических или иных убеждений, национальности, происхождения, социального или имущественного статуса, а также их выбора защищать жертв нарушений прав человека, включая деятельность адвокатов по осуществлению правового представительства на международном уровне.

Проблема №3

Национальные правительства, судьи и объединения адвокатов не знают о существовании специальных гарантий (*lex specialis*) для работы в области прав человека, которые должны распространяться на всех адвокатов и могут служить в качестве дополнительных гарантий для адвокатов прав человека. Иммунитеты от гражданской и уголовной ответственности при выполнении адвокатами своих обязанностей в суде не распространяются на деятельность адвокатов в области продвижения прав человека.

Рекомендации

1. Гарантии должны распространяться на всех адвокатов, занимающихся продвижением и защитой прав человека в своей работе¹³, или на адвокатов прав человека. В число этих гарантий входят как материальные, так и процессуальные гарантии, то есть право на эффективную защиту в соответствии с национальным законодательством как меру реагирования на деятельность или действия, связанные с государствами, которые приводят к нарушениям прав человека и основных свобод.¹⁴
2. Правительства должны признать свои обязанности по поощрению и содействию защите гарантий прав человека в отношении правозащитной работы без каких-либо иных ограничений, чем ограничения, допустимые в соответствии с международным (европейским) правом.
3. Правительства и профессиональные объединения адвокатов должны обеспечить включение в процедуру квалификационных экзаменов для членства в профессиональных объединениях адвокатов вопросов, касающихся прав человека, профессиональных и этических обязанностей и гарантий в отношении правозащитной деятельности любого человека, включая адвокатов.
4. Коллегии адвокатов не должны ограничивать адвокатов в осуществлении ими их прав на свободу выражения мнений, убеждений, объединения и собраний. В частности, участие адвокатов в общественном обсуждении вопросов, касающихся права, отправления правосудия, а также поощрения и защиты прав человека, должны быть признаны деятельностью, которая приносит пользу

¹³ Руководящие принципы по защите правозащитников ОБСЕ-БДИПЧ (2014), стр. 37.

¹⁴ Статья 2, §§ 1 и 2, Статья 9, Статья 12, §§ 2 и 3 Декларации ООН о правозащитниках (1998)

- обществу в целом.
- Адвокаты обязаны вести себя в соответствии с международными стандартами правозащитной работы и соблюдать признанные профессиональные стандарты и этические нормы.

Проблема №4

Образование в области прав человека не включено в учебные планы высших учебных заведений в достаточном объеме, а преподаватели не имеют достаточной подготовки в вопросах права в области прав человека. Судьи скептически относятся к концепции прав человека и не осведомлены о ценностях в области прав человека. Обучение по вопросам прав человека для юристов и адвокатов не носит систематического характера. Содержание и методика обучения не соответствуют рекомендациям международных и региональных документов, устанавливающих стандарты образования в области прав человека¹⁵.

Рекомендации :

- Дисциплины по праву в области прав человека должны быть включены в учебный план ВУЗ; их должны преподавать специалисты в данной области.
- Вопросы, касающиеся проблем в области прав человека, должны быть включены в программу экзаменов для кандидатов на получение права заниматься юридической практикой.
- Адвокаты, судьи и прокуроры должны проходить систематическое профессиональное обучение по вопросам прав человека в рамках непрерывного юридического образования после допуска к профессии.
- Национальные учреждения, отвечающие за образование в области прав человека, должны более широко применять международные и правовые модели учебных планов, принципов и методики обучения в данной области.

5.3 ТЕМА 2: РОЛЬ ПРОФЕССИОНАЛЬНЫХ АССОЦИАЦИЙ АДВОКАТОВ И ПРАВО НА СВОБОДУ ОБЪЕДИНЕНИЯ И ВЫРАЖЕНИЯ МНЕНИЙ

Группа определила ряд проблем, касающихся организации и деятельности профессиональных объединений адвокатов в целевом регионе. Эти проблемы указывают на вмешательство государства в деятельность профессиональных объединений адвокатов и в работу отдельных адвокатов: государство использует профессиональные объединения для того, чтобы препятствовать работе адвокатов прав человека и наказывать их за их деятельность, что отрицательно сказывается на эффективности работы адвокатов по защите прав человека.

Проблема №1

Формальная и фактическая зависимость профессиональных объединений юристов и адвокатов от государств

Рекомендации:

- Страны должны отменить законодательные акты, устанавливающие государственные полномочия по регулированию или полномочия органов власти для вмешательства в деятельность профессиональных объединений адвокатов и работу отдельных адвокатов¹⁶ (управление коллегиями адвокатов, дисциплинарные процедуры и т.д.).

¹⁵ Руководящие принципы по образованию в области прав человека для активистов в области прав человека", ОБСЕ, 25 сентября 2013 г.: <http://www.osce.org/odihr/105050>; Программа Совета Европы для юристов по обучению правам человека (HELP): <http://www.helpcoe.org/content/help-training-methodology>. Всемирная программа образования в области прав человека: <http://www.ohchr.org/EN/Issues/Education/Training/WPHRE/ThirdPhase/Pages/ThirdPhaseIndex.aspx>.

¹⁶ В этом контексте одним из самых негативных примеров в регионе является Беларусь - Закон об адвокатуре и адвокатской деятельности и другие нормативные акты устанавливают полномочия Министерства юстиции контролировать формирование органов управления в коллегиях адвокатов, решения советов коллегий адвокатов, деятельность отдельных адвокатов, включая право изымать документы, содержащие конфиденциальную информацию, сообщаемую клиентом адвокату; Министерство также имеет право возбуждать дисциплинарное производство в отношении адвоката, выполняет функцию допуска к юридической практике, а также обладает правом приостановить действие статуса адвоката или лишить адвоката его статуса.

2. Государствам следует прекратить практику неофициального или косвенного вмешательства со стороны правительства в деятельность профессиональных объединений, а также закрепить в законодательстве эффективные барьеры против подобного вмешательства.

Проблема №2

Профессиональные объединения адвокатов не строят свою работу на принципах демократии и не выполняют функции, изложенные в "Основных принципах, касающихся роли юристов" ООН (согласно которым основной функцией коллегий адвокатов является защита профессиональных интересов адвокатов); коллегии используются в качестве инструмента давления на адвокатов.

Рекомендации:

1. В профессиональных объединениях адвокатов должны быть установлены прозрачные процедуры формирования (избрания, отзыва) органов управления.
2. Профессиональные объединения адвокатов должны основывать свою деятельность на демократических принципах прозрачности и подотчетности членам юридического сообщества.
3. Приоритетом в деятельности профессиональных объединений должно быть обеспечение эффективной защиты своих членов от давления и вмешательства в их работу.

Проблема №3

Государство непосредственно контролирует или косвенно влияет на лицензирование юридической практики и приостановление или прекращение действия статуса адвоката. Процедуры лицензирования юридической практики коррумпированы.

Рекомендации:

1. Страны должны законодательно закрепить допуск адвокатов к юридической практике и лишение такого права в качестве исключительной компетенции профессиональных объединений адвокатов; коллегии адвокатов должны выполнять эту функцию, используя прозрачные и справедливые процедуры, которые запрещают участие в них представителей государственных органов.

Проблема №4

Вместо того, чтобы поддерживать качество юридической помощи, дисциплинарные процедуры используются для наказания адвокатов за их работу. Профессиональные объединения адвокатов не строят свою работу на демократических принципах и не выполняют функции, изложенные в "Основных принципах, касающихся роли юристов" ООН.

Рекомендации:

1. Дисциплинарные процедуры в отношении адвокатов должны быть исключительной компетенцией профессиональных объединений адвокатов.
2. Дисциплинарные процедуры должны применяться единообразно и основываться на принципах справедливого судебного разбирательства (Статья 14 МПГПП, Статья 6 ЕКПЧ), что исключает применение дисциплинарного производства в качестве средства наказания адвокатов за их работу.

Проблема № 5

Ассоциации адвокатов не обеспечивают непрерывное образование для адвокатов, включая образование в области прав человека.

Рекомендации:

1. Профессиональные объединения адвокатов должны обеспечивать повышение квалификации и непрерывное образование для адвокатов на основе международных стандартов в области прав человека и принципа верховенства права.
2. С этой целью профессиональные объединения должны сотрудничать с (национальными и международными) правозащитными неправительственными организациями и признать роль этих НПО в оказании правовой помощи по защите прав человека и в осуществлении образования в области прав человека.

5.4 ТЕМА 3: УГРОЗЫ И НАПАДЕНИЯ НА АДВОКАТОВ И ПОКУШЕНИЕ НА ИХ НЕЗАВИСИМОСТЬ. МЕРЫ ПРЕДОСТОРОЖНОСТИ, МЕХАНИЗМЫ РЕАГИРОВАНИЯ И ИХ РЕАЛИЗАЦИЯ НА НАЦИОНАЛЬНОМ УРОВНЕ

Участники подразделили выявленные угрозы и риски на три различных подгруппы:

- Угрозы физической расправы (смерть, травма, исчезновение)
- Профессиональные угрозы, как адвокатам прав человека; непосредственные угрозы (враждебное окружение, угрозы в адрес членов семьи и родственников и т.д.)
- Другие социальные угрозы (такие, как угрозы в СМИ).

УГРОЗЫ ФИЗИЧЕСКОЙ РАСПРАВЫ

Проблема №1

Адвокаты, в частности, адвокаты, работающие над делами, связанными с нарушениями прав человека, или над политически мотивированными делами, сталкиваются с целым рядом физических и социальных угроз (таких как угрозы травмы, исчезновения или смерти).

Рекомендации:

1. Проанализировать законодательство и выступать за установление более сильных гарантий, а также требовать от государств прекратить использование надзора и контроля с целью препятствовать осуществлению гарантий и профессиональной неприкосновенности адвокатов.
2. Установить и использовать механизмы поддержки для обеспечения защиты и медицинской помощи, включая базу данных "сети безопасности", например, приютов.
3. Отслеживать и контролировать случаи угроз (нападений) и направлять соответствующие данные для процедур УПО и докладов договорных органов. Приглашать объединения адвокатов и офисы омбудсменов внести свой вклад в данный процесс.
4. Все случаи должны быть задокументированы и представлены в национальные и (или) в международные органы (если нет доверия к национальной системе правосудия).
5. Угрозы в отношении адвокатов должны влечь уголовную ответственность. Подобные случаи должны быть в достаточной степени расследованы. Национальные системы должны предусматривать меры профилактики и реагирования.

ПРОФЕССИОНАЛЬНЫЕ УГРОЗЫ

Проблема № 2

Неправомерное отстранение от адвокатской практики в качестве санкции против адвокатов при выполнении ими своих функций

Рекомендации:

1. Необходимо усовершенствовать национальное законодательство и практику, чтобы предотвратить применение дисциплинарных процедур в качестве санкций против адвокатов.
2. Во всех случаях, касающихся дисциплинарного производства в отношении адвокатов, должны применяться и соблюдаться принципы пропорциональности

Проблема № 3

Организационное оборудование и средства используются в нарушение основных гарантий, таких как гарантия конфиденциальности общения и переписки между адвокатами и клиентами, гарантия возможности посетить клиента без задержек и перехвата информации, иммунитет адвокатов в отношении их устных и письменных заявлений, а также право на неприкосновенность частной жизни.

наказания, презумпции невиновности, предсказуемости и прозрачности.

Рекомендации:

1. Национальное законодательство не должно устанавливать ограничения, не соответствующие международным стандартам.
2. В случаях отсутствия национальных правил правоохранительные службы должны применять международные стандарты для обеспечения основных гарантий доступа к юридической помощи, оказываемой адвокатом.
3. Государствам следует напомнить об их ответственности за обеспечение доступа адвокатов к соответствующей информации, делам или документам в кратчайшие приемлемые сроки и на протяжении достаточного времени.
4. Адвокаты должны иметь возможность беспрепятственно пользоваться техническим оборудованием, необходимым им для выполнения их функций и надлежащей работы с целью установления доказательств нарушений, таких как наглядные фактические данные и/или документы.

Проблема № 4

Использование уголовных обвинений против адвокатов

Рекомендации:

1. Адвокаты не должны отождествляться с их клиентами или мотивами их клиентов в результате выполнения адвокатами их функций.
2. Государства должны обеспечивать иммунитеты от гражданской и уголовной ответственности в отношении письменных или устных заявлений адвокатов, сделанных ими в ходе надлежащих профессиональных выступлений перед судом или другим юридическим или административным органом.
3. Судьи, прокуроры и сотрудники правоохранительных органов должны проходить обучение по вопросам гарантий и иммунитетов адвокатов, установленных международным правом и национальным законодательством.
4. Государства должны прекратить практику безнаказанности в случаях нарушения принципа конфиденциальности общения адвоката с клиентами и других гарантий.
5. Государственные органы должны информировать профессиональные объединения адвокатов в кратчайшие приемлемые сроки обо всех случаях уголовных обвинений против адвокатов или ареста адвокатов.
6. Государства должны внедрить самые современные стандарты, разработанные европейскими и международными судебными и квазисудебными органами, а также обеспечить действие гарантий и иммунитетов, предусмотренных для законных представителей, в отношении лиц, не являющихся адвокатами, но оказывающих юридическую помощь жертвам нарушений прав человека и представляющих их интересы в международных органах.
7. Государствам следует обеспечить высокий уровень расследования тех случаев, когда адвокатам предъявляются уголовные обвинения.

СОЦИАЛЬНЫЕ УГРОЗЫ

Проблема № 5

Подконтрольные правительствам СМИ устраивают клеветнические кампании против адвокатов, представляя адвокатов в ложном свете как коррумпированных, аморальных, поддерживающих экстремистские группировки или даже действующих в качестве агентов иностранных государств.

Рекомендации:

1. Провести кампании по повышению общественной осведомленности о роли адвокатов, рассказывая о них как о правозащитниках. Использовать СМИ и социальные сети в качестве мощных инструментов для исследования данной темы.
2. Содействовать плюрализму в СМИ и редакционной независимости и добиваться соблюдения этических норм в журналистике на государственном уровне.
3. Осознавать важность солидарности и создания сетей на национальном и на международном уровне.
4. Подготовить и применять практические рекомендации для адвокатов прав человека, находящихся под угрозой, включая примеры из практики. Использовать международные стандарты для измерения степени соблюдения/несоблюдения норм и принципов.

6.0 ЗАКОНОДАТЕЛЬНАЯ БАЗА

Дискуссии и презентации были основаны на двух блоках правовых документов:

1. "Традиционные" профессиональные стандарты и гарантии:
 - "Основные принципы, касающиеся роли юристов" ООН¹⁷;
 - проект Всеобщей декларации независимости правосудия («Декларация Сингхви»);
 - "Принципы и руководящие положения, касающиеся доступа к юридической помощи в системах уголовного правосудия" ООН;
 - Рекомендация № R(2000)21 Комитета министров Совета Европы государствам-членам "О свободе осуществления профессии адвоката";
 - Заключение № (2013)16 Консультативного совета европейских судей (КСЕС) «Об отношениях между судьями и адвокатами»;
 - Стандарты независимости сообщества юристов, принятые Международной ассоциацией юристов (IBA).
2. Гарантии в отношении работы в области прав человека для "правозащитников" (всех, кто стремится продвигать и защищать права человека), **включая адвокатов:**
 - Руководящие принципы по защите правозащитников ОБСЕ-БДИПЧ (2014 г.);
 - Декларация ООН о правозащитниках (1998 г.);
 - Резолюция ООН о защите правозащитников (2013 г.);
 - Резолюция ООН "Признание роли правозащитников и необходимости их защиты" (2015 г.);
 - Руководящие принципы ЕС по защите правозащитников (2004 г.);
 - Декларация Комитета министров о действиях Совета Европы по улучшению защиты правозащитников и содействию их деятельности (2008 г.);
 - Резолюция ПАСЕ 2095 (2016 г.) "Усиление защиты и повышение роли правозащитников в государствах-членах Совета Европы" (2016 г.);
 - Документ 13943, доклад Секретариата Комитета ПАСЕ по правовым вопросам и правам человека, докладчик г-жа Майлис Репс.

¹⁷ "Основные принципы, касающиеся роли юристов" ООН (1990), Преамбула, § 11.

В ходе консультаций международные эксперты представили несколько документов "мягкого права" и положения международных договоров и докладов международных организаций и НПО. Вместе взятые, эти документы иллюстрируют необходимость уделять дополнительное внимание защите и гарантиям для адвокатов прав человека и их клиентов.

Профессиональные гарантии, установленные для адвокатов согласно нормам международного права, должны обеспечиваться государствами. Государства должны защищать адвокатов, чтобы обеспечить для них возможность выполнять свои профессиональные функции, не сталкиваясь с запугиванием, препятствиями, преследованием или неоправданным вмешательством в их работу. Также адвокаты не должны страдать от репрессий или административных или иных санкций, применяемых в отместку за какие-либо действия, которые они совершают в соответствии с признанными профессиональными обязанностями, стандартами и этическими нормами. В соответствии с международными стандартами и принципом недискриминации, признанные гарантии и иммунитеты в отношении адвокатов должны также действовать в отношении лиц, которые осуществляют функции адвокатов, не имея официального статуса адвоката.¹⁸ Согласно этому принципу гарантии и иммунитеты, действующие в отношении адвокатов, должны действовать в отношении любого лица, обеспечивающего юридическое представительство на международном уровне, в том числе в отношении адвокатов прав человека, без каких-либо дополнительных условий или квалификационных требований.

Кроме того, согласно перечисленным ниже документам, адвокаты признаются профессиональной группой, в отношении которой действуют гарантии для работы в области прав человека (или гарантии для правозащитников): Руководящие принципы по защите правозащитников БДИПЧ ОБСЕ (2014 г.); Резолюция ГА ООН "Признание роли правозащитников и необходимости их защиты" (2015 г.); Рекомендация СЕ "Усиление защиты и повышение роли правозащитников в государствах-членах Совета Европы" (2016 г.).

*«Генеральная Ассамблея Организации Объединенных Наций призвала государства создать и поддерживать безопасные и благоприятные условия для защиты прав человека и, в частности, обеспечивать, чтобы правозащитникам, членам их семей, сподвижникам и законным представителям не мешали осуществлять всеобщие права человека в связи с их деятельностью, в том числе путем обеспечения того, чтобы все правовые положения, административные меры и политика, затрагивающие их, включая те, которые направлены на охрану общественной безопасности, общественного порядка и общественной морали, были минимально ограничительными, четко определенными, допускали прекращение действия, не имели обратной силы и были совместимы с соответствующими положениями международного права прав человека».*¹⁹

В недавней Резолюции № 2095 "Усиление защиты и повышение роли правозащитников в государствах-членах Совета Европы" (2016 г.)²⁰ Парламентская ассамблея Совета Европы (ПАСЕ) отдает должное неопределимой работе правозащитников и выражает обеспокоенность по поводу усиления репрессий в некоторых государствах-членах СЕ. Подчеркивая, что ответственность за защиту правозащитников прежде всего несут государства, ПАСЕ призывает государства-члены СЕ воздерживаться от любых актов запугивания или репрессий в отношении правозащитников и обеспечивать благоприятные рабочую среду и эффективную защиту от подобных действий.

Что касается ситуации адвокатов, представляющих интересы своих клиентов в

¹⁸ "Основные принципы, касающиеся роли юристов" ООН (1990), Преамбула, § 11.

¹⁹ Резолюция ГА ООН "Признание роли правозащитников и необходимости их защиты" (2015 г.), § 9(b).

²⁰ Резолюция ПАСЕ 2095 (2016 г.) "Усиление защиты и повышение роли правозащитников в государствах-членах Совета Европы" (2016 г.). Обсуждалась в ходе заседания Ассамблеи 28 января 2016 г. (8-е заседание). Текст принят Ассамблеей 28 января 2016 года (8-е заседание).

Европейском суде по правам человека (ЕСПЧ, Суд), доклад ПАСЕ²¹ напоминает о том, что государства-подписанты Европейской конвенции по правам человека (ЕКПЧ, Конвенция) обязаны не препятствовать осуществлению права на подачу индивидуальной жалобы (Статья 34) и сотрудничать с ЕСПЧ (Статья 38). Согласно правилу 39.1 Регламента ЕСПЧ, Суд может указать сторонам любые меры временной правовой защиты, которые, по мнению Суда, должны быть приняты в интересах сторон или надлежащего проведения судебного разбирательства. Несоблюдение временных мер может привести к нарушению Статьи 34 Конвенции.

Прецедентное право Европейского суда по правам человека (ЕСПЧ) реагирует на новые тенденции и риски путем разработки стандартов, основанных на широком толковании гарантий для адвокатов, обеспечивающих юридическое представительство интересов заявителей в международных органах.

В деле *Хлоев против России* Страсбургский суд вновь подтверждает, что, в соответствии со Статьей 34 ЕКПЧ, договаривающиеся государства берут на себя негативное обязательство "воздерживаться от любых действий или бездействия, которые могут препятствовать эффективному осуществлению права на подачу индивидуальной жалобы", а также позитивное обязательство "предоставить все необходимые условия, чтобы обеспечить возможность надлежащего и эффективного рассмотрения жалоб"²².

В деле *Расул Джафаров против Азербайджана*²³ ЕСПЧ подтверждает право не имеющего статуса адвоката защитника заявителя посещать клиента, содержащегося под стражей. Суд устанавливает факт нарушения права на подачу жалобы в соответствии со Статьей 34 Конвенции в случае, когда заявителю, находящемуся под стражей, не дают свободно общаться с защитником, представляющим его интересы в Суде. Подобный подход охватывает права на посещение клиентов для представителей, не являющихся адвокатами, которым должно быть разрешено посещать задержанных, подавших или намеревающихся подать заявление в Суд, на тех же условиях, что и адвокатам²⁴ (*Хилал Мамедов против Азербайджана*, № 81553/12, § 123, 4 февраля 2016 года). В деле *Аннаги Гаджибейли против Азербайджана*²⁵ Суд отметил конфиденциальный характер документов, находившихся в распоряжении защитника заявителя и относившихся к делу, находящемуся на рассмотрении Суда. "Суд считает, что принцип эффективного осуществления права на подачу индивидуальной жалобы и принцип состязательного характера судопроизводства требуют, чтобы каждой стороне был предоставлен беспрепятственный доступ к копиям всех материалов, относящихся к делу, находящемуся на рассмотрении Суда. Изъятие у заявителя его копии дела органами власти государства-ответчика по какой бы то ни было причине является вмешательством в целостность судопроизводства и требует серьезного обоснования и компенсационных мер, позволяющих Суду рассмотреть вопрос о том, является ли подобное вмешательство приемлемым... Даже если бы существовали какие-то основания для изъятия документов дела, Суд считает, что заявителя должны были по крайней мере своевременно проинформировать об изъятии дела и дать ему возможность сделать и сохранить копии всех материалов дела, чтобы он мог эффективно участвовать в разбирательстве в Суде после изъятия дела".

Декларация Комитета министров о действиях Совета Европы по улучшению защиты правозащитников и содействию их деятельности (2008 г.) призывает государства-члены СЕ продвигать и содействовать защите прав человека и основных свобод без каких-либо ограничений, помимо тех, которые разрешены на основании Европейской конвенции о правах человека.

Для того, чтобы оценить, как реализуются стандарты и давать рекомендации о том, как улучшить ситуацию, Совет Европы создал независимые и беспристрастные несудебные

²¹ Документ 13943, доклад Секретариата Комитета ПАСЕ по правовым вопросам и правам человека, докладчик г-жа Майлис Репс.

²² Хлоев против РФ, № 46404/13, § 59.

²³ Расул Джафаров против Азербайджана, № 69981/14.

²⁴ Хилал Мамедов против Азербайджана, № 81553/12.

²⁵ Аннаги Гаджибейли против Азербайджана, № 2204/11, §§ 73, 76, 22 октября 2015 г.,

институты, такие как институт Уполномоченного по правам человека. Мандат Уполномоченного по правам человека включает поддержку работы правозащитников, их защиту, а также развитие благоприятных условий для их деятельности. Уполномоченный по правам человека регулярно встречается с правозащитниками во время своих визитов в страны и организует регулярные тематические консультации с их участием. В ряде случаев Уполномоченный по правам человека дает оценку политике, законодательству и практикам, касающимся свободы объединений, мирных собраний и выражения мнений, что влияет на рабочую среду для правозащитной деятельности.

Уполномоченный по правам человека вмешивался по праву третьего лица в судопроизводство в ЕСПЧ в тех случаях, когда рассматриваемое дело касалось правозащитников, например, в делах *Светлана Эстемирова против РФ*²⁶, *Лейла Юнусова и Ариф Юнусов против Азербайджана*²⁷, *Расул Джафаров против Азербайджана*²⁸, *Анар Мамедли против Азербайджана*²⁹, *Интигам Алиев против Азербайджана*³⁰ и *Гилал Мамедов против Азербайджана*³¹.

Кроме того, активную роль в защите правозащитников играет Конференция международных неправительственных организаций (МНПО) Совета Европы. Такое влияние осуществляется через Экспертный совет по законодательству о НПО, мандат которого заключается в содействии созданию благоприятных условий для развития гражданского общества, укреплению гражданского общества, а также расширению роли гражданского общества как ответственного участника в деле поощрения продуманной, справедливой и устойчивой гражданской политики и практики во всех странах Европы.³²

ДОКУМЕНТЫ, ИСПОЛЬЗОВАННЫЕ ПРИ ПОДГОТОВКЕ К КОНСУЛЬТАЦИЯМ

- Тематический отчет Специального докладчика ООН, представленный на заседании Генеральной Ассамблеи ООН в 2009 году (A/64/181) и посвященный проблеме независимости адвокатов и юристов. Доступен на всех шести языках ООН (английском, французском, испанском, русском, арабском и китайском) по адресу: <http://www.ohchr.org/EN/Issues/Judiciary/Pages/Annual.aspx>
- "Основные принципы, касающиеся роли юристов" на всех языках ООН и на других языках: <http://www.advocatenvooradvocaten.nl/basic-principles/>
- Доклад "Адвокаты прав человека под угрозой", опубликованный Сетью Домов прав человека в 2015 году и доступный по адресу: <http://humanrightshouse.org/Articles/21175.html>
- Стандарты независимости сообщества юристов, принятые Международной ассоциацией юристов (IBA)(1990), доступны по адресу: <http://www.ibanet.org/Document/Default.aspx?DocumentUid=B19E5EEC-6E69-4F54-881C-32301FBAFDA1> (РФ)

²⁶ Светлана Эстемирова против РФ, № 42705/11.

²⁷ Лейла Юнусова и Ариф Юнусов против Азербайджана, № 68817/14.

²⁸ Расул Джафаров против Азербайджана, № 69981/14.

²⁹ Анар Мамедли против Азербайджана, № 47145/14.

³⁰ Интигам Алиев против Азербайджана № 68762/14.

³¹ Хилал Мамедов против Азербайджана, № 81553/12.

³² Экспертный совет по законодательству о НПО был создан в январе 2008 года. Его мандат охватывает три значимых направления в деятельности Совета Европы. Его главной обязанностью является активная деятельность в области верховенства права. Экспертный совет рассматривает по существу законодательство о НПО и его реализацию - последнее особенно важно для изменения реальной ситуации - и содействует приведению их в соответствие со стандартами Совета Европы и европейскими требованиями надлежащей практики.

