

# НОВАЯ АДВОКАТСКАЯ ГАЗЕТА



Уроки из произошедшего в Бирюлёве

3



Нвер Гаспарян:  
Пассивность  
адвоката — козырь  
для обвинения

4-5



№21 (158) 1-15 НОЯБРЯ 2013 г.

ФЕДЕРАЛЬНАЯ ПАЛАТА АДВОКАТОВ РФ

ISSN 1995-9698

Освобождение страховщика от выплаты

8-9

Судебный подход как источник риска

10

Законопроект о СЭД: нерешенные вопросы

12-13

Юрист должен знать!?

Вопрос о критериях качества юридических услуг в последнее время в судебной практике поднимается нередко. Одно из таких дел было рассмотрено в сентябре этого года ВАС РФ. Президиуму предстояло решить, обязан ли юридический консультант следить за

изменениями законодательства и кто отвечает за убытки, которые понес заказчик вследствие неосведомленности консультанта о новых аспектах правового регулирования вопроса, порученного ему заказчиком.

6-7

## Верховенство права vs. верховенство закона?



Фото: Александр КРОХМАЛЮК

О правовых регуляторах, правовых барьерах и конституционном правосудии

2

Подписан закон, позволяющий знакомиться с особым мнением судьи

**21 октября (Право.ру).** Президент РФ Владимир Путин подписал федеральный закон, позволяющий участникам судебного разбирательства знакомиться с особым мнением судьи. Соответствующий документ опубликован на официальном портале правовой информации. До подписания закона законодательство предусматривало возможность для судьи при коллегиальном рассмотрении уголовного дела письменно изложить свое особое мнение. Согласно УПК РФ оно приобщалось к приговору и не подлежало разглашению в зале судебного заседания.

АП МО не стала лишать статуса адвоката Волкову

**23 октября (РАПСИ).** Совет Адвокатской палаты Московской области рассмотрел жалобу осужденной условно участницы панк-группы «Pussy Riot» Екатерины Самуцевич на ее бывшего адвоката Виолетту Волкову и отказался удовлетворить требование о лишении Волковой статуса адвоката. В жалобе бывшая доверительница требовала лишить Волкову адвокатского статуса за оказание некачественной юридической помощи. Также Самуцевич подала иск в суд с требованием взыскать с Волковой 2,5 млн рублей в качестве компенсации морального вреда.

Общественная палата РФ подготовит предложения по объединению судов

**24 октября («РГ»).** Член ОПРФ Анатолий Кучерена сообщил, что Общественная палата создаст рабочую группу по подготовке предложений к законопроекту об объединении высших судов. «Тема объединения Верховного и Высшего Арбитражного Судов РФ активно обсуждается в обществе, — сказал он. — Но юристы и практики осознают, что самое важное — это понять, что от такой реформы получит рядовой гражданин. Это очень сложный вопрос, и в Общественной палате будет создана рабочая группа по совершенствованию проекта».

**21** октября. Госдепартамент США предложил России «путем обмена» решить вопрос о передаче коллекции книг и документов, известных под названием библиотеки Шнейерсона.

rapnews.ru

ТЕМА ДНЯ

**23** октября. Зампредседателя ВАС РФ Татьяна Андреева: принятие законопроекта об объединении двух высших судов может привести к нарушению прав предпринимателей.

ria.ru

# Верховенство права vs. верховенство закона?

21 октября в Конституционном Суде РФ состоялся международный симпозиум «Доктрины правового государства и верховенства права в современном мире». Организаторами симпозиума выступили Федеральная палата адвокатов РФ, Адвокатская палата г. Москвы, Адвокатская палата г. Санкт-Петербурга, Ассоциация юристов России, Международный Союз (Содружество) адвокатов и Междисциплинарный центр философии и права.

**АЛЕКСАНДР КРОХМАЛЮК**  
корр. «АГ»

Соотношение принципов верховенства права и верховенства закона всегда волновало правоведов и юристов-практиков. Публичное обсуждение этой темы в Конституционном Суде проходит не впервые. Более 5 лет назад, 6 июля 2007 г., КС также выступил площадкой для симпозиума «Верховенство права» («АГ», № 3–4, 2007).

Вопрос о верховенстве права как высшей формы регулирования отношений между государством и обществом прозвучал тогда как откровение. Подчеркивая его важность, председатель КС РФ Валерий Зорькин произнес потрясающую фразу: «Мы должны сделать необратимый поворот в нашем сознании, чтобы жить не по праву было бы то же самое, что съесть кусок гнилого сырого мяса».

## Понимание сути принципов

Слушая выступления участников симпозиума, я пытался понять, произошел ли этот поворот или мы по-прежнему находимся в начале пути и к верховенству права. На том, что у обеих категорий одна дорога, настаивали прежде всего российские правоведы, представляющие российскую судебную систему.

Отметив «генетическое» различие концепций верховенства права и правового государства, Валерий Дмитриевич Зорькин, тем не менее, указал на то, что необходимо двигаться по пути сближения или конвергенции этих концепций. Под «генетикой» принципов председатель КС имел в виду в первую очередь историческое развитие права в рамках двух моделей правовых систем – кодифицированного, или романо-германского, права и общего, или англосаксонского, права.

Этим обусловлено и понимание (или непонимание) сути принципов верховенства права и правового государства. Представитель англосаксонской системы уверенно ставит между ними знак равенства, поскольку исторически право шло впереди закона, облекаясь в одежды писанных норм после вступившего в силу судебного решения. В континентальном праве норма исходит из законодательства и доктринального смысла.

Отстаивая ценности континентальной системы права, Валерий Дмитриевич указал также на необходимость учитывать национальные и исторические особенности конкретного государства. По мнению спикера,



Председатель КС РФ Валерий Зорькин: «Мы должны сделать необратимый поворот в нашем сознании, чтобы жить не по праву было бы то же самое, что съесть кусок гнилого сырого мяса».

Россия в условиях «еще не взятого правового барьера» не готова применять инструменты прецедентного права. Обычные прецеденты не смогут заменить ключевых конституционных норм. Если прецедент вытеснит конституционную норму, не будет ни Конституции, ни прецедента.

Председатель КС вспомнил, как и когда брала правовой барьер Франция: при Наполеоне с помощью знаменитого и изучаемо-

По мнению В. Зорькина, Россия в условиях «еще не взятого правового барьера» не готова применять инструменты прецедентного права. Обычные прецеденты не смогут заменить ключевых конституционных норм. Если прецедент вытеснит конституционную норму, не будет ни Конституции, ни прецедента.

го всеми юристами наполеоновского Кодекса. «Была ли в тот момент во Франции классическая политическая демократия?» – задал он риторический вопрос. Конечно же, нет! Сначала оказались сформированы и утверждены новые правовые регуляторы, а потом, отнюдь не сразу, утвердилась политическая демократия.

Для России таким регулятором служит ныне действующая Конституция. Она, по мнению В. Зорькина, стержень и хребет нашего общества, олицетворение права, соединенного с властью. И именно это обстоятельство способствует стабильности правового поля в нашей стране.

Судья КС РФ Николай Бондарь назвал сомнительным и небезопасным противопоставление категорий верховенства права и правового государства. Он отметил, что Конституционный Суд является соавтором российской доктрины верховенства права. Именно на основе решений

КС обеспечиваются понимание социальных начал этой доктрины и баланс между властью, свободой и собственностью.

Выступивший президент Американской ассоциации юристов Джеймс Силкинат заметил: «Вряд ли следует ожидать, что верховенство права может быть концепцией, доступной для понимания всеми. Легко обнаружить, что даже сейчас многие юристы не ощущают разницы между доктринами верховенства права и правового государства, поскольку эти понятия смешиваются, теряются или переводятся неверно».

## От теории к практике

Президент ФПА РФ Евгений Семеняко высказал мысль, что единственный путь к уяснению сути принципов правового государства – это юридическая практика. «Конституционное правосудие обрело в России вполне реальные черты, – ска-

## Н В Форпост гражданского общества

Особая роль адвокатской корпорации в развитии правового государства

Закон об адвокатуре закрепляет за ней статус «института гражданского общества», что позволяет защищать адвокатов от вмешательства в их деятельность государственных органов. Но нельзя забывать, что это высокое и единственное во всем российском законодательстве звание налагает на адвокатуру серьезные обязанности по развитию гражданского общества и его защите.

**ПЁТР БАРЕНБОЙМ**

к.ю.н., адвокат

В какой-то мере можно сказать, что адвокатура является авангардом гражданского общества, которое в рамках доктрины правового государства должно быть его

равноправным партнером. Напрасно некоторые из наших коллег считают все это теоретическими абстракциями, ведь именно в указанном принципе заложены основы независимости адвокатуры. А без независимости она не только гражданское общество, но и саму себя защитить не сможет.

В работе симпозиума принял участие президент Американской ассоциации юристов Джеймс Силкинат. Эта общественная организация, объединяющая 400 тыс. юристов, в основном адвокатов, действительно является институтом гражданского общества в Америке и за последние десятилетия установила конституционный обычай, когда Президент США без ее предварительного одобрения не представляет в Сенат кандидатуры федеральных судей. Этот конституци-

онный обычай не записан ни в каких текстах и базируется только на высоком общественном статусе адвокатуры. Хороший пример для подражания!

Вот почему тема симпозиума «Доктрины правового государства и верховенства права в современном мире» имеет прямое отношение к практике адвокатской деятельности и правовому статусу адвоката. Верховенство права в России пытаются представить верховенством закона, хотя последний, включая Закон об адвокатуре, государство может легко и в любое время изменить, одновременно уменьшив или ограничив права адвокатов.

В этой связи президент ФПА РФ Евгений Семеняко в своем выступлении на симпозиуме сделал упор на необходимости избегать подмены верховенства права верховен-

ством закона. При этом он опирался на резолюцию Парламентской ассамблеи Совета Европы 2007 г., где указано на необходимость соблюдения правильных лингвистических и концептуальных определений, отвергающих понятие «верховенство закона».

В ходе симпозиума адвокаты, ученые, судьи Конституционного Суда обсудили важные вопросы доктринальной разработки понятия правового государства из ст. 1 Конституции РФ.

Проведение такого мероприятия в Сенатском зале здания КС РФ стало возможным благодаря пониманию высшим российским судом роли и значения адвокатуры. В первую очередь это относится к ведущему конституционалисту, пожалуй, во всей истории России – Валерию Дмитриевичу Зорькину.

**23** октября. СК РФ переqualificировал действия активистов Greenpeace, пытавшихся проникнуть на нефтяную платформу «Приразломная», со статьи «Пиратство» на статью «Хулиганство».

novayagazeta.ru

АКТУАЛЬНО

**21** октября. Андрей Бабушкин: члены СПЧ при подготовке проекта амнистии к 20-летию Конституции РФ исходили из государственных и общественных интересов.

rapsinews.ru

# Старые песни о главном

## НЕЗАКОННАЯ МИГРАЦИЯ

Будут ли извлечены уроки из произошедшего в Бирюлёве?

зал он, – и адвокаты все активнее овладевают его инструментами. Что касается верховенства права, то эта категория все более часто используется в практике Европейского суда по правам человека при применении международных конвенций, поэтому для адвокатов это уже не доктринальная теория, а механизм практической деятельности по применению права, судебная практика, к которой можно делать отсылку, готовя правовые позиции по делам».

Президент ФПА РФ предостерег коллег от возможности быть втянутыми в словесную эквилибристику, используя которую, некоторые «теоретики» пытаются навязать собственные стандарты правовых отношений. Так, принцип верховенства права нередко подменяется верховенством закона. Этот термин прокрался даже в официальные тексты, например в законодательство о прокуратуре.

Серьезные правоведа дают таким подходам решительный отпор. Ведь если мы говорим о верховенстве закона, то нужно понимать, что государство может принять любой закон. Мы видим сплошь и рядом, что закон легко меняется, иногда прямо противоположно. А верховенство права предполагает действие принципов, которые выше закона и могут ограничить волю государства, защитив людей от возможного произвола.

Если в Европе над властью каждой страны стоят органы Евросоюза, его стандарты и принципы, то в России последний оплот защиты Конституции – Конституционный Суд. Адвокатура, ученые-юристы так же, как и судьи КС, заинтересованы в том, чтобы Конституция выполнялась и изложенные в ней принципы проводились в реальную жизнь, в каждое дело. «Мы здесь с Вами на одной стороне, Валерий Дмитриевич!» – подчеркнул Е. Семеняко.

В ходе симпозиума прозвучал ряд интересных докладов, с которыми выступили российские и иностранные юристы. Большинство из них вошли в сборник «Доктрины правового государства и верховенства права в современном мире», выпущенный Междисциплинарным центром философии права.

Случившийся на юге Москвы погром, сопровождавшийся националистическими лозунгами, мог удивить разве что тех, кто сознательно предпочитает жить в условиях информационной блокады и не знакомиться с новостями. Массовые выступления граждан, так или иначе связанные с вопросами взаимоотношений различных национальностей, проживающих в стране, случаются регулярно. Благодаря этому получили широкую известность небольшие города Кондопога и Пугачёв, москвичи же вряд ли успели забыть события, произошедшие на Манежной площади 11 декабря 2010 г.

**СЕРГЕЙ АНИСИМОВ**

корр. «АГ»

### День сурка

Важная, пожалуй, даже определяющая деталь: все упомянутые конфликты, включая бирюлевский, вряд ли были вызваны лишь преступными действиями со стороны представителя национального меньшинства (во всех случаях речь идет об убийстве). Скорее данные преступления становились лишь поводом для выражения населением недовольства неэффективной работой правоохранительных органов и властей.

И каждый раз выяснялось, что при желании (появление которого, видимо, нужно регулярно стимулировать) правоохранительные органы могут действовать быстро и результативно. Причем иногда отдельные их представители стараются даже сверх меры, так как сложно иначе расценить доставку задержанного Орхана Зейналова на вертолете (!) к министру МВД Владимиру Колокольцеву (!!!) и демонстрацию в программах новостей того, как главный полицейский страны угрожающе смотрит в глаза подозреваемому.

К слову, Колокольцев, выступая 23 октября в Госдуме на тему межнациональных конфликтов, сообщил, что «МВД России четко осознает всю сложность проблемы». Это положительный момент. Хотя в круг полномочий возглавляемого им ведомства входит все же не только осознание проблем.

### Визовый вопрос

После событий в Бирюлёве была закрыта знаменитая теперь на всю



страну овощебаза, а московские суды стали регулярно выносить решения о депортации иностранных граждан. Положительные, на первый взгляд, явления. Однако возникает вопрос: чем ранее занимались компетентные органы? Ведь овощебаза, на которой свет клином сошелся (сколько еще в Москве предприятий, на которых используется труд нелегальных мигрантов?), работала не месяц и не два. Высылка двух, трех и даже десяти тысяч граждан среднеазиатских государств проблемой в сфере нелегальной миграции не решит.

В связи с бирюлевскими событиями вновь поднят вопрос о введении визового режима со странами Средней Азии. Буквально за два дня до убийства Егора Щербакова Президент РФ Владимир Путин сообщил, что введение виз для граждан среднеазиатских стран будет только отгаликивать от России партнеров по СНГ, а не сближать наши страны. Уже после резонансных событий на заседании Совета по межнациональным отношениям Путину снова пришлось отвечать на этот вопрос: «Визового режима нет. Вопрос в том, что если мы его введем (можно об этом подумать). Но, если мы его введем, будет лучше или хуже? Тоже проблемный вопрос, потому что та коррупция, о которой здесь говорили, она может переместиться с рынков на границу».

Подобный ответ вызывает несколько противоречивые чувства, ведь фактически глава государства заявляет, что в стране просто нет структур, способных эффективно решать вопросы, связанные с незаконной миграцией, и перекладывание ответственности с одного ведомства на другое не даст результата. Между тем граждане активно

ставят подписи под петицией за введение визового режима со странами Средней Азии и Закавказья, размещенной на сайте «Российская общественная инициатива» (собрано уже более 40 тыс. подписей, если удастся собрать 100 тыс., инициатива будет рассмотрена Правительством РФ).

Однако идея введения визового режима, причем в не совсем обычном формате, нашла поддержку у мэра Москвы Сергея Собянина: «В Москве проживают 500–600 тыс. мигрантов, а рядом, в Московской области, проживают около 2 млн. Как мы введем особый режим? Если же вводить особый режим для Москвы и Московской области, это вполне возможно. Но еще раз говорю: мы живем в едином экономическом пространстве и внутри страны, и в границах СНГ. Очень сложно рисовать какие-то границы внутри страны, да и по периметру очень сложно».

Введение для Москвы и Московской области «особого миграционного режима» поддержал и губернатор Московской области Андрей Воробьев. Правда, решительно непонятно, каким образом это можно реализовать на практике: подобных прецедентов в современной российской истории еще не было.

### О причинно-следственных связях

22 октября Владимир Путин подписал закон, согласно которому можно будет увольнять чиновников, не сумевших предотвратить межнациональные конфликты на подотчетных им территориях. Конечно, данный акт предполагает изрядную долю субъективизма, однако уровень ответственности местных властей столь же неоспорим, сколь и их желание от этой ответственности

регулярно уходить. Отлично характеризует данную проблему высказывание общественного активиста Егора Бычкова: «Когда власти заявляют, что конфликт не на национальной почве, это всегда означает, что конфликт именно на национальной почве, – аксиома».

Помимо этого события в Бирюлёве вызвали привычный в подобных ситуациях шквал предложений и инициатив, направленных преимущественно на ужесточение (являющееся одним из любимых занятий парламентариев) норм законодательства, так или иначе связанных с обсуждаемыми проблемами: директор ФМС РФ Константин Ромодановский предложил ввести уголовную ответственность для работодателей, которые нанимают нелегальных мигрантов, Генпрокурор РФ Юрий Чайка – ужесточить уголовную ответственность в отношении участников националистических организаций, совершающих преступления на национальной почве, и т.д.

Появление подобных инициатив легко можно было предсказать, но поистине удивительно было бы, если бы кто-либо из упомянутых чиновников сказал примерно следующее: «Дело ведь не в мигрантах и не в гастарбайтерах. Это внешний раздражитель. Повторяю, дело не в них, дело в коррумпированных представителях власти и, что важнее, в отсутствии национальной политики. Еще дело в том, что не желают открыто и честно признавать наличие проблемы, а значит, не могут поставить диагноз. А без диагноза никак нельзя лечить болезнь».

Это не сказали чиновники, зато сказал журналист Владимир Познер. И, пожалуй, стоило бы к нему в данной ситуации прислушаться. Решение любых проблем, а тем более таких острых, как межнациональные конфликты, возможно лишь в результате системной и эффективной работы.

Совершенствовать законодательство необходимо, однако можно предположить, что если бы действующие нормы соблюдались должным образом, то, возможно, ужесточать бы ничего сейчас и не пришлось – поводов для этого если бы и не было вовсе, то их было бы значительно меньше. Такой подход не будет способствовать красочному пиару в настоящий момент, зато принесет куда более серьезные дивиденды в будущем.

**22** октября. Госдума приняла во втором чтении законопроект об упрощенном бухучете ряда субъектов, среди которых – адвокатские палаты и адвокатские образования.

eg-online.ru

## СТАНДАРТЫ

**17** октября. Адвокатам Киргизской Республики отныне не придется сдавать экзамен для получения лицензии. Соответствующий закон подписал президент страны.

vesti.kg

# Ты написал жалобу?

## КАЧЕСТВО ЮРИДИЧЕСКОЙ ПОМОЩИ

Пассивная позиция адвокатов в суде становится дополнительным козырем для обвинения

Агитационный плакат Д. Моора «Ты записался добровольцем?» призывал в 1920 г. встать на защиту Родины, когда нависла угроза вражеского вторжения. Спустя почти век плакат оказался вновь востребованным, но в ином деле – адвокатском, когда появилась опасность причинения ущерба конституционным правам и свободам граждан – наших доверителей. Эту опасность уже невозможно игнорировать, а возникшие в связи с этим проблемы нельзя далее скрывать.

### НВЕР ГАСПАРЯН

член квалификационной комиссии  
Адвокатской палаты  
Ставропольского края



### Языком статистики

Сначала, дабы не встать на тропу эмоциональных оценок, приведем результаты сопоставительной борьбы сторон в уголовном судопроизводстве в РФ.

Процент оправдательных приговоров неуклонно снижается и приближается к нулю. Эффективность кассационных представлений прокуроров по субъектам РФ колеблется от 88 до 96%, а кассационных жалоб, поданных адвокатами, хотя и отдельно не подсчитывается, но, по нашим сведениям, составляет считанные проценты.

Ходатайства следователя и прокурора об избрании в качестве меры пресечения заключения под стражу удовлетворяются в более чем 90% случаев, а ходатайства о продлении срока содержания под стражей – еще чаще. Так, в Ставропольском крае подобные ходатайства удовлетворяются в 98,7% случаев (<http://stavsud.ru/news/show/186>).

В 2012 г. в особом порядке принятия судебного решения судами рассмотрено 60% уголовных дел в отношении 600 тыс. лиц ([http://www.rostobsud.ru/ne\\_4912487](http://www.rostobsud.ru/ne_4912487)).

Несложно заметить, что в состязательной борьбе представители обвинения доминируют над представителями защиты.

### Несовершенная модель

Почему такое происходит? Можно сколь угодно долго рассуждать о хроническом обвинительном уклоне судебной системы, наметившейся девальвации конституционных прав и свобод граждан, бесконечно винить в происходящих неудачах наших оппонентов в мантиях и мундирах, но нельзя не признать, что одной из причин таких возмутительных результатов работы стороны защиты является собственная пассивность.

Сформировалась преобладающая модель работы части адвокатов по уголовному делу. Защитник исправно сопровождает обвиняемого на всех следственных действиях, подписывая соответствующие протоколы, и преданно находится в зале судебного заседания. Ритуальной кульминацией работы адвоката является вынесение приговора, который, как правило, им не обжалуется.

Как видно, работа таких адвокатов могла быть обозначена одним словом – «присутствие», когда по закону требовалось и доверителем ожидалось «активное участие».

Бездействие стороны защиты объясняется коллегами неверием в эффективность вышестоящей судебной инстанции, но истинные причины, на мой взгляд, носят субъективный характер. Это либо лень и собственная непринципиальность, либо неумение писать убедительные жалобы, либо отсутствие дополнительного материального стимулирования со стороны клиента, либо нежелание портить личные отношения с судом, либо психологический дискомфорт в написании жалобы на приговор судьи, который подписывает для адвоката финансовый документ.

### Оппоненту карты в руки

Если представители защиты зачастую пребывают в статическом состоянии, то обвинение, как правило, предпочитает динамику.

Наши процессуальные оппоненты не оставляют без своего прокурорского внимания ни один приговор, в котором судья позволил себе не согласиться с их мнением. Высокий процент отмененных и измененных судебных актов – это яркий показатель их

Совет дал толкование ч. 4 ст. 13 КПЭА во взаимосвязи с другими нормами исходя из ее логического смысла, разъяснив, что обязанность обжалования следует распространить не только на вынесенные приговоры, но и на иные итоговые и промежуточные судебные акты, которые подлежат обжалованию в соответствии с действующим законодательством.

гиперактивности на этой стадии уголовного судопроизводства.

В п. 13 приказа Генерального прокурора РФ от 25 декабря 2012 г. № 465 «Об участии прокурора в судебных стадиях уголовного судопроизводства» указано: «Государственным обвинителям, иным прокурорам, обладающим правом на апелляционное обжалование, учитывать, что апелляционные представления на незаконные, необоснованные и несправедливые судебные решения приносятся в установленные законом сроки.

При наличии обстоятельств, свидетельствующих о неправильном применении уголовного закона и (либо) существенном нарушении уголовно-процессуального закона, повлекших значительные вредные последствия, пропуск срока для обжалования по неважной причине расценивать как ненадлежащее исполнение своих должностных обязанностей».

Таким образом, государственный обвинитель не может не подать кассационное представление, опасаясь быть наказанным со стороны своего руководителя.

### Независимость или некомпетентность?

Наши коллеги-адвокаты в Ставропольском крае до недавнего времени находились в более свободном положении, полагая, что решение подавать либо не подавать апелляционную жалобу на приговор суда составляет их исключительную компетенцию и именно в этом реализуются адвокатские принципы независимости и самостоятельности.

Подтверждая незыблемость этих фундаментальных для корпорации принципов, следует признать, что их реализация не может и не должна вредить интересам наших доверителей, лишая их конституционного права на пересмотр вынесенного судебного акта.

Квалификационной комиссии Адвокатской палаты Ставропольского края известны десятки фак-

тов, когда адвокаты палаты безосновательно отказывались писать кассационные (апелляционные) жалобы, в результате чего десятки сомнительных с правовой точки зрения приговоров не пересматривались, а возможные судебные ошибки не исправлялись. При этом игнорировались обязательные требования действовавшей на тот момент ч. 4 ст. 13 КПЭА.

К сожалению, приведенную норму нельзя назвать конкретной и определенной. Так, п. 2 ст. 13 КПЭА мог ввести коллег в заблуждение, отдавая решение вопроса об обжаловании на их усмотрение, поскольку именно адвокат должен определять в каждом конкретном случае наличие оснований к отмене или изменению приговора. Последний, зная не понаслышке об отношении Фемиды к жалобам защиты, мог принять решение о бесперспективности дальнейшее обжалования и сформировать соответствующее мнение у своего доверителя.

Пункт 3 ст. 13 КПЭА тоже не идеален с точки зрения правоприменения, ведь можно не написать жалобу в отношении несовершеннолетнего и объяснить это каким-либо исключительным случаем. Кроме того, рассматриваемая норма обязывала при определенных обстоятельствах обжаловать приговор, но молчала по поводу обжалования иных промежуточных судебных актов, которыми ухудшается положение обвиняемого.

### Обязанность обжалования

22 апреля 2013 г. редакция ч. 4 ст. 13 КПЭА претерпела изменения и приняла следующий вид: «Адвокат-защитник обязан обжаловать приговор:

- 1) по просьбе подзащитного;
- 2) если суд не разделил позицию адвоката-защитника и (или) подзащитного и назначил более тяжкое наказание или наказание за более тяжкое преступление, чем просили адвокат и (или) подзащитный;

3) при наличии оснований к отмене или изменению приговора по благоприятным для подзащитного мотивам.

Отказ подзащитного от обжалования приговора фиксируется его письменным заявлением адвокату».

Отмечая преимущества новой редакции над старой, невозможно не заметить, что и она требует уточнения и конкретизации, поскольку порождает на практике массу вопросов.

Совет Адвокатской палаты Ставропольского края, проанализировав дисциплинарную практику, вынес 24 сентября 2013 г. важное и крайне необходимое решение «Об обеспечении права на пересмотр судебных актов в уголовном судопроизводстве».

Коллегиальный орган палаты выразил обеспокоенность участвующими случаями отказов защитников от обжалования вынесенных судебных актов и констатировал, что такая негативная практика, с одной стороны, лишает заинтересованных лиц права добиваться исправления возможных ошибок, допущенных судом при вынесении приговора, препятствует полной реализации их конституционных прав, а с другой – дискредитирует адвокатское сообщество и подрывает доверие к нему со стороны граждан и общества.

Совет дал толкование ч. 4 ст. 13 КПЭА во взаимосвязи с другими нормами исходя из ее логического смысла, разъяснив, что обязанность обжалования следует распространить не только на вынесенные приговоры, но и на иные итоговые и промежуточные судебные акты, которые подлежат обжалованию в соответствии с действующим законодательством.

### В интересах доверителя

Совет также классифицировал случаи обжалования, разделив их на обжалование независимо от воли доверителя и обжалование в соответствии с волей доверителя.

К первым отнес случаи, когда доверитель в силу состояния здоровья или престарелого возраста самостоятельно не способен принять обоснованное решение об обжаловании. В таких ситуациях адвокат обязан самостоятельно обжаловать вынесенные судеб-

**22** октября. Президент РФ подписал закон об установлении административной ответственности за невыполнение запретов и ограничений, предусмотренных «антитабачным» законом.

klerk.ru

## СТАНДАРТЫ

**22** октября. В Госдуму внесен законопроект ЛДПР о дополнении списка социально ориентированных НКО новым видом деятельности — содействием органам власти в борьбе с нелегальной миграцией.

gazeta.ru

ные акты, не выясняя мнение своего подзащитного.

Кроме того, нет необходимости испрашивать согласие доверителя при принятии решения об обжаловании, когда в распоряжении адвоката есть достаточные данные считать, что его подзащитный вменяемого преступления не совершал, а признания и иные доказательства были получены с использованием незаконных процессуальных методов; если был вынесен обвинительный приговор с назначением осужденному наказания в виде реального лишения свободы по преступлениям небольшой или средней тяжести при отсутствии отягчающих обстоятельств; когда приговор в отношении доверителя вынесен с грубейшими нарушениями фундаментальных прав человека и гражданина, искажающими саму суть правосудия и смысл судебного решения как акта правосудия.

Решением предусмотрена обязанность адвоката обжаловать постановления, принятые в порядке ст. 397 УПК РФ и ухудшающие положение доверителя, судебные постановления, вынесенные в ходе досудебного производства, в том числе постановление о заключении под стражу, постановление об отказе в удовлетворении жалобы в порядке ст. 125 УПК РФ, постановление об отказе в условно-досрочном освобождении и др.

Совет определил, что адвокат-защитник вправе не обжаловать вынесенные судебные акты только при наличии соответствующего волеизъявления его доверителя, оформленного в письменном виде.

Заявление об отказе от обжалования признается допустимым письменным доказательством, используемым при рассмотрении жалобы в квалификационной комиссии и Совете Адвокатской палаты в том случае, если оно получено адвокатом от доверителя добровольно, без какого-либо принуждения либо обмана, а само решение доверителя сформировалось после разъяснения адвокатом действующего законодательства и возможных перспектив обжалования.

Во избежание конфликта с доверителем в дальнейшем адвокату следует письменно оформить соответствующие разъяснения о перспективах обжалования и удостоверить их подпи-

сь подзащитного, приобщив их к материалам адвокатского производства.

### Требования к жалобам

В решении определены требования, предъявляемые к жалобам, которые не могут быть формальными и поверхностными, а должны содержать не просто констатацию оснований для отмены или изменения вынесенного судебного решения и ссылку на допущенные нарушения, но и доказательства, на которых основываются сделанные выводы, а также содержать по возможности ссылки на постановления Пленумов ВС РФ, прецеденты ЕСПЧ и Конституционного Суда РФ. В решении отражено, что составление формальной и не аргументированной жалобы влечет те же процессуальные последствия для адвоката, что и отказ в ее написании.

Совет указал, что апелляционная жалоба на приговор или иной судебный акт не может быть аргументированной и убедительной без изучения протокола судебного заседания и ссылки на него.

С л е д у е т иметь в виду, что доказательством под а ч и апелляции о н н о й жалобы долж но быть ее на л и ч и е в адво к а т с к о м п р о - и з в о д - стве с о т - меткой суда о факте и дате ее принятия. Дабы положения вынесенного решения не остались просто благими пожеланиями, предусмотрен строгий механизм их реализации и контроля со стороны органов Адвокатской палаты.

**»** Бездействие стороны защиты — это либо лень и собственная непринципиальность, либо неумение писать убедительные жалобы, либо отсутствие дополнительного материального стимулирования со стороны клиента, либо нежелание портить личные отношения с судом, либо психологический дискомфорт в написании жалобы на приговор судьи, который подписывает для адвоката финансовый документ.

Таким образом, с 24 сентября 2013 г. в Адвокатской палате Ставропольского края сложилась новая система координат, в которой адвокату выгодней жалобу подать, чем не подать. На мой взгляд, активизация защитной деятельности на стадии апелляционного обжалования позволит существенно увеличить количество поданных жалоб.

### В ожидании качественных изменений

Разделяя и под-держивая позицию



Совета, я все же не стал бы надеяться на кардинальное изменение результатов состязательной борьбы, а также легкую перестройку сложившейся железобетон-

ной судебной конструкции. Мы вполне отдаем себе отчет в том, что эффективность адвокатских

обжалований никогда не достигнет прокурорских показателей. К тому же постепенно исчезают надежды на справедливое апелляционное рассмотрение жалоб. Непродолжительная деятельность апелляционных инстанций уже вызывает обоснованные нарекания со стороны граждан, адвокатов и представителей юридического сообщества.

К сожалению, обещанный объективный пересмотр уголовных дел превратился в

ускоренное с массовыми нарушениями процессуальных прав рассмотрение апелляционных жалоб с неизменным результатом.

Вместе с тем нельзя игнорировать действенность философского закона о переходе количественных изменений в качественные. Согласно этому закону увеличение количества жалоб на судебные акты с неизбежностью должно привести к росту числа измененных и отмененных судебных постановлений, оправдательных приговоров, исправлению судебных ошибок.

Нельзя забывать, что за измененными статистическими показателями стоят сотни и тысячи наших сограждан, невинно привлеченных, жестко наказанных, униженных и оскорбленных, ожидающих справедливости и правосудия.

Но мы больше надеемся именно на качественные изменения в судопроизводстве, когда конституционные принципы презумпции невиновности, толкования неустранимых сомнений в пользу подсудимого, состязательности и равноправия сторон наполнятся практическим содержанием, а не останутся молчаливо висеть на страницах Основного закона.

Мы надеемся, что статья Конституции РФ о недопустимых доказательствах начнет непосредственно действовать в судах и перестанет быть мертвой процессуальной нормой. Мы рассчитываем на объективное и беспристрастное рассмотрение ходатайств, заявленных стороной защиты, на равноудаленное отношение к оппонентам со стороны суда.

### Дело государственной важности

В вопросе обжалований помимо философско-математического измерения имеется и измерение нравственное. Мы не можем быть удовлетворены своей работой, если она беспричинно прервана на половине пути и нами не использованы все процессуальные возможности, предоставленные законом.

Добросовестность и честность адвоката при исполне-

нии обязанностей как раз и заключаются в том, чтобы обеспечить осужденному право на пересмотр вынесенного ему неправосудного приговора судом вышестоящей инстанции. В ч. 3 ст. 50 Конституции РФ указано: «Каждый осужденный за преступление имеет право на пересмотр приговора вышестоящим судом в порядке, установленном федеральным законом, а также право просить о помиловании или смягчении наказания».

Конституционный Суд РФ в постановлении от 6 июля 1998 г. № 21-П по делу о проверке конституционности ч. 5 ст. 325 УПК РСФСР в связи с жалобой В.В. Шаглия заявил: «В соответствии с действующим уголовно-процессуальным законом право на пересмотр приговора гарантируется тем, что, с одной стороны, осужденному предоставляется свобода обжаловать в апелляционном порядке вынесенный в отношении него приговор по любому основанию и мотиву и, с другой стороны, что на суд апелляционной инстанции возлагается обязанность принять и рассмотреть по существу принесенную осужденным жалобу, проверив при этом законность и обоснованность приговора».

Кроме того, лишение заинтересованных лиц права добиваться исправления возможных ошибок, допущенных судом при постановлении приговора, препятствует полной реализации тех положений Конституции Российской Федерации, которые предусматривают обязательность обеспечения прав и свобод человека и гражданина правосудием (статья 18), устанавливают гарантии охраны государством достоинства личности (статья 21), гарантируют право каждого защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом (статья 45, часть 2)».

Государство обязано обеспечить каждому доступ к суду вышестоящей инстанции в целях защиты прав и свобод от их ущемления судебной ошибкой. Получается, что обжалование вынесенных судебных актов для устранения судебных ошибок — дело государственной важности. Даже если жалоба не будет удовлетворена, у адвоката не останется этических претензий к самому себе, поскольку он сделал в интересах своего доверителя все, что мог.

По изложенным причинам плакат Д. Моора, перефразированный как «Ты написал жалобу?» и обращенный непосредственно к адвокатам, сегодня как никогда актуален и является руководством к действию.

Коллаж: Юлия РУМЯНЦЕВА

**21** октября. Члены АП г. Москвы примут участие в научно-практической конференции «Правовая культура в молодежной среде: тенденции и перспективы роста», которая состоится 29 октября.

m24.ru

## СТАНДАРТЫ

**21** октября. Президент Адвокатской палаты Хакасии Александр Марушан о деле об аварии на Саяно-Шушенской ГЭС: адвокаты ведут себя нормально, остальное — эмоции.

19rus.info

# Юрист должен знать!?

## КАЧЕСТВО ЮРИДИЧЕСКОЙ ПОМОЩИ

Взгляд Президиума ВАС РФ на критерии качества юридических услуг

Вопрос о критериях качества юридических услуг в последнее время в судебной практике поднимается нередко. Одно из таких дел было рассмотрено в сентябре этого года ВАС РФ. Президиуму предстояло решить, обязан ли юридический консультант следить за изменениями законодательства и кто отвечает за убытки, которые понес заказчик вследствие неосведомленности консультанта о новых аспектах правового регулирования вопроса, порученного ему заказчиком.

### АЛЕКСАНДРА УЛЕЗКО

юрист корпоративной и арбитражной практики «Качкин и Партнеры»



### Кто виноват в понесенном убытке?

Как следует из судебных актов, принятых по данному делу (№ А41-7649/2012), юридическое бюро обязалось оказать услуги по получению для заказчика (ООО «КАМАЗ-ТРАНССЕРВИС») решения местной администрации о передаче земли в собственность и по сопровождению оформления сделки.

Через два дня после вынесения администрацией решения изменился порядок расчета стоимости земли согласно поправкам в федеральный закон, в результате чего цена на участок уменьшилась в 10 раз. При этом сам заказчик уже после заключения договора купли-продажи узнал о том, что порядок определения стоимости земельного участка существенно изменился, о чем сообщил консультанту, признавшему свою неосведомленность. Иными словами, решение местной администрации было вынесено в соответствии со старым порядком расчета, и несмотря на то что к моменту заключения договора уже вступил в силу новый порядок, договор купли-продажи был заключен в соответствии с первоначально определенной ценой.

Высшая судебная инстанция посчитала, что заказчик, заключая договор, во внутренних отношениях с контрагентом перекладывает на него риск несоблюдения в процессе своей хозяйственной деятельности правовых норм и получает возможность в случае оказания некачественных услуг взыскать с него убытки.

В итоге заказчик посчитал, что не обязан платить за оказание таких услуг, поскольку понес убыток в размере 7,5 млн рублей. Юристы обратились в суд с требованием оплатить оказанные услуги. Заказчик, в свою очередь, потребовал возместить ему убытки в пределах суммы вознаграждения, так как договором было предусмотрено ограничение ответственности исполнителя этой суммой. Претензии заказчика были основаны на том, что до заключения договора консультанты не уведомили его об изменении порядка расчета.

Действительно, если бы заказчик был об этом предупрежден, хотя бы до заключения договора купли-продажи, он бы сам принял решение – инициировать судебный процесс с местной администрацией или заключать договор по предложенной цене. В данном случае заказчик изначально был уверен, что поступает единственно верным способом.

Суды нижестоящих инстанций согласились с позицией юридической компании и отметили, что знать об изменении законодательства в этом случае консультант не обязан, а риски возлагаются на юридическую службу заказчика. Кроме того, заказчик не давал поручения юристам на заключение договора по определенной стоимости.

### Критерии качества юридических услуг

Президиум ВАС РФ не согласился с мнением судов трех нижестоящих инстанций и в удовлетворении иска о взыскании стоимости оказанных юридических услуг отказал. При этом решение по встречному иску было оставлено без изменения, поскольку заявитель его не обжаловал. Высшая судебная инстанция посчитала, что юридические услуги в любом случае должны оказываться добросовестно и разумно с учетом реальных потребностей заказчика.

В определении о передаче дела в Президиум ВАС РФ тройкой судей высшей судебной инстанции было указано, что заказчик, действуя разумно и добросовестно, именно для исполнения своей обязанности знать существую-

Юрист должен не только исполнять поручение клиента, но и предлагать ему наилучший из возможных вариантов действий. Заказчик юридических услуг полагается на то, что получит всю необходимую информацию, которая позволит ему принять взвешенное решение.

Юридическое законодательство заключил договор о возмездном оказании юридических услуг, тем самым во внутренних отношениях с контрагентом переложив на него риск несоблюдения в процессе своей хозяйственной деятельности правовых норм и получив возможность в случае оказания некачественных услуг взыскать с него убытки.

Интересно, что ВАС РФ распространил нормы о договоре подряда на договор оказания услуг в части критериев их качества. В данном деле суды усмотрели прямую причинно-следственную связь между убытками, которые возникли у заказчика, и действиями юридическое консультанта.

Однако такая связь, как правило, совсем не очевидна. Можно привести немало примеров, когда клиенты юридических компаний отказываются от оплаты услуг в случае вынесения судом решения не в их пользу (см., например, постановление ФАС Северо-Западного округа от 22 августа 2011 г. по делу № А05-11869/2010; решение Арбитражного суда Московской области от 14 декабря 2010 г. по делу № А41-4583/2010, оставленное без изменения постановлениями Девятого арбитражного апелляционного суда от 9 марта 2011 г., Федерального арбитражного суда от 29 июня 2011 г. и определением ВАС РФ № 13457/11).

Безусловно, в таких случаях суду необходимо оценивать, какие действия были произведены представителем в суде в целях защиты интересов клиента и являются ли данные действия разумными и достаточными с точки зрения квалифицированного специалиста в данной области.

Стоимость юридических услуг зачастую может достигать значительных сумм (см., например, постановление Президиума ВАС РФ от 15 марта 2012 г. № 16067/11, определение ВАС РФ

от 24 июня 2013 г. № 12252/11) и взыскивается судом с проигравшей стороны, которая, кроме того, несет затраты на представление своих интересов в суде.

Интересная позиция в связи с этим была высказана судьей Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда В.В. Галовым. В своем особом мнении (см. особое мнение судьи Галова В.В. по делу от 31 мая 2012 г. № А53-9528/2010) он указал, что, поскольку суд вынес решение в пользу стороны на основании норм права и фактических обстоятельств, на которые представитель стороны не ссылался, нет оснований для взыскания судебных расходов в пользу выигравшей стороны: такое решение было бы вынесено, даже если бы представитель в процессе не участвовал.

И хотя судебная практика идет по пути взыскания судебных расходов с проигравшей стороны в связи с тем, что другая сторона вследствие нарушения ее прав вынуждена в любом случае обращаться за оказанием юридической помощи, данное дело свидетельствует об актуальности проблемы определения критериев качества юридических услуг и неоднозначных подходах к ее решению.

### Профессиональная ответственность

Очевидно, что юрист должен не только исполнять поручение клиента, но и предлагать наилучший из возможных вариантов действий. Заказчик юридических услуг полагается на то, что в результате получит всю необходимую информацию, которая позволит ему принять взвешенное решение. Конечно, внешний консультант не может сделать это за заказчика, но должен обеспечить все необходимые условия для учета клиентом при принятии решения всех заслуживающих вни-

мания обстоятельств. Эти критерии можно распространить и на оказание юридических услуг в виде представления интересов клиента в конкретных судебных процессах.

В большинстве стран Европы проблема получения компенсации в случае некачественно оказанных юридических услуг решается на практике – там закреплен институт обязательного страхования профессиональной ответственности адвоката. В других странах все иначе. В частности, в США страхование профессиональной ответственности юриста пока является добровольным (за исключением некоторых штатов). Тем не менее там распространены иски о взыскании убытков, понесенных в результате недобросовестной юридической практики, а это существенный удар по репутации и, как следствие, снижению прибыли компании.

В России для адвокатов и юристов не предусмотрено специальной имущественной ответственности. Обязательность применения норм о страховании профессиональной деятельности, предусмотренных законодательством об адвокатуре, в настоящее время приостановлена.

Если с юристом был заключен договор на представление интересов клиента в суде, то при вынесении решения в пользу заказчика взыскать такие расходы, вероятнее всего, удастся в полном объеме в рамках данного процесса вне зависимости от того, доволен ли клиент оказанными услугами. В иных случаях возместить затраты на некачественную юридическую помощь можно только в рамках спора с юридической компанией.

Так или иначе, проблему оказания некачественных юридических услуг можно решать путем формирования соответствующей судебной практики, которая позволяет заказчику взыскивать убытки только в тех случаях, когда действительно возможно установить причинно-следственную связь между некачественно оказанными юридическими услугами и наступлением неблагоприятных последствий для заказчика.

**21** октября. Суд принял решение заключить под стражу адвоката АП г. Москвы Андрея Понимасова, задержанного в Калуге при передаче крупной взятки следователю полиции.

interfax-russia.ru

# ДОКУМЕНТЫ

**23** октября. На процессе «банды Цапка» в Краснодаре адвокат Мурад Мусаев поклялся Богом, что его подзащитный Вячеслав Цеповяз невиновен.

pravo.ru

## ПРИКАЗ Министерства внутренних дел Российской Федерации

24 октября 2013 г.

№ 554

### «О мерах по реализации Постановления Правительства Российской Федерации от 23 апреля 2012 г. № 361»

В целях реализации Постановления Правительства Российской Федерации от 23 апреля 2012 г. № 361 «О порядке предоставления администрацией места содержания под стражей защитнику по его требованию платных услуг по копированию материалов уголовного дела и об установлении тарифов на эти услуги»<sup>1</sup> приказываю:

#### 1. Утвердить:

1.1. Форму заявки по предоставлению защитнику по его требованию платных услуг по копированию материалов уголовного дела (приложение № 1).

1.2. Порядок ведения учета денежных средств, поступивших в оплату услуг по копированию материалов уголовных дел, и объема оказанных услуг (приложение № 2).

2. Контроль за выполнением настоящего приказа возложить на заместителей министра, которые несут ответственность за соответствующие направления деятельности.

**Министр  
генерал-полковник полиции  
В. КОЛОКОЛЬЦЕВ**

Приложение № 1  
к приказу МВД России  
от 24.07.2013 № 554

Начальнику

наименование

территориального органа МВД России

Заявка № \_\_\_\_\_

Я, \_\_\_\_\_  
Ф.И.О., паспортные данные защитника,

№ удостоверения адвоката, кем и когда выдано,

№ ордера на исполнение поручения, кем и когда выдан, серия и номер документа, удостоверяющего личность лица, по решению суда допущенного в качестве защитника в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 23 апреля 2012 г. № 361 «О порядке предоставления администрации места содержания под стражей защитнику по его требованию платных услуг по копированию материалов уголовного дела и об установлении тарифов на эти услуги», прошу Вас предоставить мне возможность снятия копий с материалов уголовного дела

№ уголовного дела,

Ф.И.О. подозреваемого (обвиняемого)

№ п/п	Листы уголовного дела, подлежащие копированию			Тариф на копирование	Сумма	Примечание	
	№№ листов	Количество копий со страницы	Всего снято копий				
Диапазон	Количество страниц в диапазоне						
1	2	3	4	5	6	7	8
<b>Итого</b>							

Приложение: платежный документ, подтверждающий оплату \_\_\_\_\_

Защитник, подавший заявку на копирование материалов уголовного дела

(подпись) (Ф.И.О.)

« » 20\_\_ г.

Услугу по копированию \_\_\_\_\_ страниц материалов уголовного дела на сумму \_\_\_\_\_ получил, претензий не имею.

Защитник

(подпись) (Ф.И.О.)

« » 20\_\_ г.

Следователь, дознаватель (лицо, исполняющее обязанности следователя, дознавателя), в производстве которого находится уголовное дело

(должность)

(подпись)

(Ф.И.О.)

« » 20\_\_ г.

Оказание услуги в объеме и на сумму, которые указаны защитником, подтверждаю.

Представитель администрации, присутствовавший при оказании услуги

(должность)

(подпись)

(Ф.И.О.)

« » 20\_\_ г.

**Примечания:** 1. В графе 2 листы, заполненные с оборотом, указываются отдельно с указанием стороны листа, с которой снимается копия.

2. В случае если копированию подлежит часть страницы, оплата осуществляется как за копирование одной страницы.

3. Заявка составляется в одном экземпляре и после оказания услуги направляется в финансовое подразделение территориального органа МВД России, в составе которого находится изолятор временного содержания подозреваемых и обвиняемых.

<sup>1</sup> Собрание законодательства Российской Федерации. 2012. № 19. Ст. 2401.

Приложение № 2  
к приказу МВД России  
от 24.07.2013 № 554

### Порядок ведения учета денежных средств, поступивших в оплату услуг по копированию материалов уголовных дел, и объема оказанных услуг

1. Настоящий Порядок устанавливает правила ведения учета денежных средств, поступивших в оплату услуг по копированию материалов уголовных дел и объема оказанных услуг, предоставляемых изолятором временного содержания подозреваемых и обвиняемых органа внутренних дел (далее – ИВС).

2. Денежные средства, поступающие в оплату услуг по копированию материалов уголовных дел, являются административным доходом федерального бюджета.

3. Оплата услуг в безналичной форме осуществляется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, в соответствии с банковскими реквизитами администратора доходов федерального бюджета.

4. При внесении защитником денежных средств в наличной форме в кассу финансового подразделения территориального органа МВД России на имя начальника территориального органа МВД России защитником в произвольной форме составляется заявление, содержащее следующие реквизиты: основание поступления денежных средств; фамилию, имя, отчество защитника; номер удостоверения адвоката, кем и когда выдан; номер ордера на исполнение поручения, кем и когда выдан; документ, удостоверяющий личность лица, по решению суда допущенного в качестве защитника; номер уголовного дела и сумму, подлежащую принятию.

Данное заявление рассматривается начальником территориального органа МВД России либо лицом, исполняющим его обязанности, который накладывает резолюцию о принятии кассой финансового подразделения территориального органа МВД России денежных средств от защитника.

Прием денежных средств производится по бланкам строгой отчетности, предусмотренным законодательством Российской Федерации, и приходному кассовому ордеру (форма по ОКУД 0310001).

5. Необходимые для отражения в бюджетном учете сведения о прекращении задолженности финансового подразделения территориального органа МВД России перед защитником, списания задолженности, не востребованной защитником, представляются начальником ИВС в порядке, установленном учетной политикой.

6. Возврат защитнику излишне уплаченных им сумм осуществляется в установленном порядке.

7. Фактически выполненное копирование материалов уголовного дела определяет объем оказанных услуг.

Для учета объема оказанных услуг в ИВС ведется журнал учета копирования материалов уголовных дел (рекомендуемый образец – приложение к настоящему Порядку).

**Ознакомиться с приложением к Порядку ведения учета денежных средств, поступивших в оплату услуг по копированию материалов уголовных дел, и объема оказанных услуг можно на сайте [praf.ru](http://praf.ru), в разделе «Нормативные акты Правительства РФ, министерств и ведомств»**



10 декабря 2013 года, Москва, Sheraton Palace Moscow

форум

## Слияния и поглощения в России-2013

Организатор



Партнер



Партнер  
коктейля



Информационный  
партнер



### Основные темы форума:

- Анализ снижения показателей количества и объема сделок за пятилетие
- Антимонопольное регулирование в России
- Поправки в ГК РФ и их влияние на совершение сделок M&A
- Слияния и поглощения в России-2013: регионы и отрасли
- Обзор российского венчурного рынка
- Рынок M&A в сфере недвижимости России в 2013-2014 гг.
- Основные тенденции M&A в российском нефтегазовом секторе
- Налоговые аспекты сопровождения M&A-сделок
- Юридические аспекты банкротств в банковском секторе
- Профайлинг – как новая технология в реализации M&A-сделки и постинтеграции
- Оценка компании при подготовке к M&A

**Круглый стол:** Корпоративные конфликты 2013-2014.

Антирейдерские технологии, экспертиза в ситуации  
противоправных поглощений, комплаенс

В конце деловой программы всех участников форума ждет вечерний коктейль

Стоимость участия: 20 000 руб.

Для подписчиков журнала 15 000 руб. НДС не облагается.

Агентство "Слияния и Поглощения"  
(495) 215-58-73, [conf@ma-agency.ru](mailto:conf@ma-agency.ru)

[www.ma-agency.ru](http://www.ma-agency.ru)

**22** октября. Владимир Путин подписал поправки в Уголовный кодекс РФ, позволяющие относить котячающим обстоятельством совершение преступления в состоянии опьянения.

pravo.ru

## СТРАХОВОЕ ПРАВО

**23** октября. В Госдуме обсудили поправки об увеличении выплат по ОСАГО: по ущербу жизни и здоровью – до 500 тыс. рублей, по материальному ущербу – до 400 тыс.

zagolovki.ru

# Двойной удар

**СТРАХОВЫЕ ВЫПЛАТЫ** ▶ Отказ в страховой выплате при наступлении страхового случая вследствие опьянения виновника: проблема правовой природы основания

В статье Юлии Румянцевой «ДТП согласно букве закона» поставлен вопрос о защите прав потерпевших на возмещение вреда, причиненного при использовании транспортных средств в ситуации, когда страховщик освобождается от выплаты на том основании, что виновник ДТП находился в состоянии алкогольного опьянения. Ситуацию комментирует специалист в сфере страхового права.

### СЕРГЕЙ ДЕДИКОВ

старший партнер  
Общества страховых юристов, советник  
ОАСПО «Москва Ре»



Практически все стандартные правила и типовые договоры страхования устанавливают, что при наступлении страхового случая вследствие или даже просто на фоне состояния алкогольного, наркотического или токсикологического опьянения страхователя, застрахованного лица, а в договорах страхования имущества – и выгодоприобретателя страховщик освобождается от страховой выплаты.

### Позиция судов

Суды общей юрисдикции последовательно поддерживают такую позицию страховых компаний (см., например, апелляционные определения Московского городского суда от 2 февраля 2012 г. по делу № 11-21095; от 28 ноября 2012 г. по делу № 11-25307; Верховного суда Республики Башкортостан от 29 марта 2012 г. по делу № 33-3679/12; Верховного суда Республики Коми от 27 июня 2013 г. № 33-3456/2013 г.; Алтайского краевого суда от 18 июня по делу № 33-4666-13 и др.).

Пункт 50 постановления Пленума ВС РФ от 27 июня 2013 г. № 20 «О применении судами законодательства о добровольном страховании имущества граждан» официально закрепил данную судебную практику. В нем сказано: если ДТП произошло в результате управления транспортным средством водителем, находящимся в состоянии опьянения, то такую ситуацию следует квалифицировать как нарушение абз. 1 п. 2.7 Правил дорожного движения, утвержденных Постановлением Совета Министров – Правительства РФ от 23 октября 1993 г. № 1090 (далее – ПДД), что в силу п. 1 ст. 963 ГК РФ является основанием для освобождения страховщика от исполнения

Причинение вреда при управлении транспортным средством в состоянии опьянения не включено в перечень исключений из страхового покрытия по договору обязательного страхования, который приведен в п. 2 ст. 6 Закона об ОСАГО.

своих обязательств по выплате страхового возмещения по риску «ущерб от ДТП».

Арбитражные суды также практически всегда встают на сторону страховщиков, отказавших в выплате страхового возмещения вследствие того, что страховой случай произошел по вине страхователя, застрахованного лица или выгодоприобретателя, находившихся в состоянии опьянения (см., например, определения ВАС РФ от 16 апреля 2012 г. № ВАС-37146/12 по делу № А04-2709/2011; от 7 сентября 2012 г. № ВАС-10979/12 по делу № А71-7986/2011-Г33; постановления Девятого арбитражного апелляционного суда от 2 февраля 2011 г. № 33829/2010 по делу № А40-45723/11-117-397; от 27 мая 2013 г. № 09АП-13689/2013-ГК по делу № А40-100588/12 и др.).

### Разъяснения в законодательстве

В то же время законодательство предусматривает два исключения из такого подхода. Во-первых, в

силу п. 2 ст. 963 ГК РФ страховщик не может быть освобожден от выплаты страхового возмещения по договору страхования гражданской ответственности за причинение вреда жизни или здоровью, если вред причинен по вине ответственного за него лица. Понятно, что такая общая причина, как вина, охватывает также и случаи причинения вреда личности потерпевшего, когда деликвент находился в нетрезвом состоянии или под действием наркотиков.

Во-вторых, абз. 3 ст. 14 Федерального закона от 25 апреля 2002 г. № 40-ФЗ «Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств» (далее – Закон об ОСАГО) устанавливает право страховщика предъявить регрессное требование к причинившему вред лицу, если вред был причинен этим лицом при управлении транспортным средством в состоянии опьянения (алкогольного, наркотического или иного).

Причинение вреда при управлении транспортным средством в состоянии опьянения не включено в перечень исключений из страхового покрытия по договору обязательного страхования, который приведен в п. 2 ст. 6 Закона об ОСАГО. Очевидно, что регресс возникает у страховой компании только после того, как она произведет выплату страхового возмещения потерпевшему.

Такие исключения из общего принципа недопустимости возмещения страховщиком убытков лица, понесшего убытки или причинившего вред другим лицам, обоснованны, поскольку потерпевшие не должны дополнительно страдать из-за неправомерного поведения причинителя вреда.

Думаю, что в целом сложившаяся в данном вопросе практика не может вызывать возражений, так как общество заинтересовано в укреплении дорожной дисциплины и усилении уголовной, административной и гражданско-правовой ответственности водителей, садящихся за руль транспортного средства в состоянии опьянения.

### Основание для отказа

При этом остается серьезная неопределенность относительно оснований для отказа страховщика в выплате страхового возмещения или страховой суммы из-за того, что страховой случай наступил вследствие состояния опьянения страхователя, застрахованного лица или, в соответствующих случаях, выгодоприобретателя.

Как уже было указано, Пленум ВС РФ в обоснование своего вывода сослался на п. 1 ст. 963 ГК РФ. В этом пункте содержатся две нормы. Абзац 1 предусматривает освобождение страховщика от обязанности по страховой выплате, если страховой случай произошел вследствие умысла страхователя, застрахованного лица или выгодоприобретателя. Абзац 2 закрепил правило, согласно которому только законом могут быть предусмотрены случаи освобождения страховщика от выплаты страхового возмещения по договорам имущественного страхования при наступлении страхо-

### ЖИВАЯ «АГ»

#### ДТП СОГЛАСНО БУКВЕ ЗАКОНА

Должна ли страховая компания возместить ущерб при ДТП, если водитель-виновник пьян?

**В рубрику «Проблема» электронной версии № 21 (158) «АГ» включена статья Юлии Румянцевой, посвященная проблеме возмещения потерпевшим вреда в ситуации, когда страховая компания освобождается от выплаты на том основании, что виновник ДТП был пьян.**

«Каждый водитель, хоть раз попадавший в ДТП, знает алгоритм действий: вызвать сотрудников ГИБДД и сообщить о случившемся в страховую компанию. Я сделала то же самое, – пишет автор. – Только разговор со страховщиком привел меня в замешательство.



Представитель фирмы безапелляционно заявил, что если виновник ДТП находился в состоянии алко-

гольного опьянения, то страховая компания выплат не производит, и единственный способ возместить ущерб – подать в суд на физическое лицо.

Сотрудники ГИБДД подтвердили сказанное и предложили выход: не указывать в протоколе факта алкогольного опьянения водителя «десятки». За соответствующее вознаграждение, разумеется.

Как же тогда трактовать правила выплат по ОСАГО и сам закон об обязательном страховании, содержащий, к слову, декларацию о том, что он принят в целях защиты прав потерпевших на возмещение вреда, причиненного их жизни, здоровью или имуществу при использовании транспортных средств? Дей-

ствует ли эта норма на практике? Получается, что страховые компании сами ставят пострадавшую сторону перед выбором: либо обивать пороги судов, либо решить вопрос «за соответствующее вознаграждение». Риску предположить, что большая часть тех, кто попадает в аналогичную ситуацию, выбирает второй путь. И причин тому много: отсутствие времени и денег, простое желание забыть о произошедшем, как о страшном сне. Но чего мы этим добьемся? Сегодня виновник ДТП понесет наказание, завтра ему вернут права, а послезавтра он снова сядет за руль пьяным, а чем заканчиваются поездки «под градусом», мы все прекрасно знаем».



**20** октября. Глава Комитета ГД по финансовому рынку Н. Буркина предложила объединить КАСКО и ОСАГО, введя возможность самостоятельно оплатить мелкие повреждения, получив скидку на КАСКО.

avto.vesti.ru

## СТРАХОВОЕ ПРАВО

**18** октября. Российский союз автостраховщиков планирует использовать данные со спутников при ДТП для упрощения оформления мелких аварий, не требующих присутствия сотрудников ГИБДД.

motor.ru



### КАПЛИ ДАТСКОГО КОРОЛЯ

## Быть самостоятельной

3 ноября руководитель отдела по награждениям ФПА РФ Светлана Викторовна Карпова празднует юбилей

**Светлана Викторовна, в течение долгого времени занимавшаяся адвокатской деятельностью, рассказала «АГ», почему женщине-адвокату сложнее в профессии и какой родительский совет она дала своей дочери.**



**- Сколько мне известно, долгое время Вы жили в Сухуми, а затем вернулись в Москву. Какой из этих городов Вам ближе?**

- Я родилась и выучилась в Москве, но после рождения дочки мы вынуждены были уехать в Сухуми, на родину мужа, так как врачи посоветовали растить ее в сухом и теплом климате. Несмотря на время, прожитое в этом южном городе, мне все же ближе родной город – Москва.

**- Какая Ваша детская мечта сбылась?**

- Я жила в такое время, когда дети не мечтали. Они просто получали знания и учились жить, не строя замков из облаков.

**- Какой совет Ваших родителей Вы передали своей дочери?**

- Быть самостоятельной и рассчитывать только на собственные силы.

**- Что Вы считаете своим самым значительным достижением?**

— То, что каждый человек, с которым я сталкивалась в жизни, понимал, что я поступила с ним справедливо.

**- Как Вы считаете, женщине-адвокату сложнее в профессии, чем мужчине?**

- Да, женщине сложнее, потому что мы по своей натуре более эмоциональны и склонны не только к анализу, но и к сочувствию. Особенно к тем из доверителей, кто действительно необоснованно оказался в трудной ситуации. Это не мешает работе, но привносит в нее дополнительные нагрузки.

**- Что, по-Вашему, самое сложное в жизни вообще и в профессии адвоката в частности?**

- Выходить с достоинством из всех сложных ситуаций, с которыми тебя сталкивают профессия и жизнь.



вого случая вследствие грубой неосторожности страхователя или выгодоприобретателя.

Какое из этих оснований имеет в виду Пленум ВС РФ? Если квалифицировать состояние опьянения как грубую неосторожность (а именно так Верховный Суд квалифицировал причинение вреда потерпевшему, который находился в состоянии опьянения, в своем, правда, уже утратившем силу постановлении от 28 апреля 1994 г. № 3 «О судебной практике о возмещении вреда, причиненного повреждением здоровья»), то получается, что Пленум сам грубо нарушает императивную норму закона, освобождая страховщика от выплаты страхового возмещения при отсутствии законодательного основания для этого.

В таком случае остается только умысел страхователя, застрахованного лица или выгодоприобретателя. Но это явная натяжка, так как не только доказать, но даже представить, что человек садится за руль специально для того, чтобы разбить машину или мотоцикл либо причинить вред другим лицам, конечно, очень сложно. Да и, по сути, речь все-таки идет о грубой неосторожности, когда лицо осознает противоправность своего поведения, но легкомысленно рассчитывает предотвратить наступление вредоносных последствий.

Неслучайно отдельные специалисты страховых компаний уже предлагают использовать этот пункт постановления Пленума ВС РФ для обоснования правомерности освобождения страховщиков от выплаты страхового возмещения и в других ситуациях, когда страховой случай наступил вследствие нарушений ПДД.

А поскольку любое ДТП фактически означает нарушение того

или иного пункта этих Правил, такой подход будет означать, что по договорам страхования КАСКО страховщики не будут платить никогда. Понятно, что подобная практика не будет иметь сколько-нибудь серьезных перспектив, но сам по себе этот факт говорит о том, насколько опасна любая натяжка в аргументах.

Подобная позиция Пленума ВС РФ вносит проблемы в понимание таких форм вины, как умысел и грубая неосторожность, с которыми в сфере гражданского права и так существуют серьезные практические сложности.

К тому же такой подход к определению правовой природы основания освобождения страховщика от страховой выплаты порождает и новые сложные юридические проблемы. Если состояние опьянения – это умысел на наступление страхового случая, то, следовательно, и по договорам ОСАГО нельзя производить выплату, когда вред причинен при управлении транспортным средством в состоянии опьянения, ведь согласно п. 2 ст. 3 ГК РФ нормы других федеральных законов, регулирующие гражданские отношения, должны соответствовать положениям Кодекса.

**»** Отдельные специалисты страховых компаний уже предлагают использовать постановление Пленума ВС РФ для обоснования правомерности освобождения страховщиков от выплаты страхового возмещения и в других ситуациях, когда страховой случай наступил вследствие нарушений ПДД.

**ОСАГО**  
Обязательное страхование гражданской ответственности владельцев транспортных средств  
Колпаж: Юлия РУМАНЦЕВА

Это означает, что абз. 3 ст. 14 Закона об ОСАГО не имеет правовой силы (что касается п. 2 ст. 963 ГК РФ, то никаких правовых проблем не существует, так как в п. 1 этой статьи прямо оговорено, что он не применяется в ситуации, описанной в диспозиции п. 2).

Вряд ли кто-либо согласится с такими последствиями аргументации Пленума ВС РФ, потому что это может существенно снизить эффективность системы обязательного страхования и лишить потерпевших страховой защиты в самых тяжких страховых случаях.

#### Корректная аргументация

Правильнее было бы обосновать освобождение страховщика от выплаты страхового возмещения при таких обстоятельствах тем, что недопустимо страховать противоправные интересы (п. 1 ст. 928 ГК РФ). Управление транспортным средством в состоянии опьянения – это очевидное противоправное деяние. Кроме того, общество в целом и основная масса страхователей совершенно не заинтересованы в том, чтобы оплачивать имущественные последствия управления транспортными средствами в состоянии опьянения.

Такое основание освобождения страховщика от страховой выплаты безусловно и коррект-

но со всех точек зрения. Оно все ставит на свои места, дает возможность производить выплаты по договорам ОСАГО, поскольку закон может позволять защищать определенные противоправные интересы (см. ст. 931, 932, п. 2 ст. 963 ГК РФ), ведь данная категория не имеет закрепленных в законе признаков, а поэтому может применяться более свободно, чем категория умысла.

Судебная практика также ограничивает круг противоправных интересов, которые не подлежат страхованию (см. п. 5 Обзора практики рассмотрения споров, связанных с исполнением договоров страхования (информационное письмо Президиума ВАС РФ от 28 ноября 2003 г. № 75) и п. 51 постановления Пленума ВС РФ от 26 июня 2013 г. № 20). И, главное, надежно защищает интересы общества.

Конечно, потерпевшие, которые не смогут получить страховое возмещение по договорам добровольного страхования гражданской ответственности, недовольны этим обстоятельством, ведь им придется требовать возмещения вреда от деликвента, причем, скорее всего, через суд. Но тут важно подчеркнуть, что интересы общества в целом, конечно, перевешивают эти неудобства. Тем же, кто хотел бы рассчитывать в подобных ситуациях на страховые выплаты, можно порекомендовать страховать свое имущество по договорам страхования КАСКО.

**25** октября. ФАС РФ признала Комитет по тарифам Санкт-Петербурга нарушившим антимонопольное законодательство из-за уклонения от установления тарифа на услуги по передаче электроэнергии.  
fas.gov.ru

## АНТИМОНОПОЛЬНОЕ ПРАВО

**24** октября. ФАС РФ в качестве координатора провела совещание по вопросу о ходе исполнения Дорожной карты «Развитие конкуренции и совершенствование антимонопольной политики».  
fas.gov.ru

# Риск-менеджмент в теплоснабжении

## ЗАЩИТА ИНТЕРЕСОВ ПОТРЕБИТЕЛЕЙ

Как избежать лишних затрат на тепло

В последнее время основы организации правоотношений между субъектами теплоснабжения в России претерпели существенные изменения. Ключевым нововведением стало появление нового типа хозяйствующего субъекта — Единой теплоснабжающей организации (ЕТО).

### ЮРИЙ ТАТАРИНОВ

старший юрист  
Практики по проектам  
в энергетике юридической  
фирмы VEGAS LEX



### Недобросовестная схема

Единая теплоснабжающая организация обязана урегулировать от своего имени на территории своей деятельности отношения по теплоснабжению потребителей, в том числе путем приобретения тепловой энергии у теплоснабжающих организаций. Основанием для определения ЕТО является наличие утвержденной Схемы теплоснабжения.

Одновременно претерпел изменения статус теплоснабжающей организации: такой организацией может быть в том числе владелец тепловых сетей, реализующий приобретенную тепловую энергию (перепродавец тепловой энергии), для которого установлен тариф на тепловую энергию.

Статья 29 Федерального закона от 27 июля 2010 г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее — Закон о теплоснабжении) закрепила норму, согласно которой мероприятия по актуализации схем теплоснабжения и выбору ЕТО должны быть завершены до 31 декабря 2011 г. До настоящего времени данные мероприятия повсеместно не выполнены.

В результате значительно возросло количество искусственных теплоснабжающих организаций — владельцев тепловых сетей (как правило, протяженностью в несколько десятков метров), не обладающих собственными источниками тепла и перепродающих тепловую энергию потребителям, присоединенным к их тепловым сетям.

не обладающих собственными источниками тепла и перепродающих тепловую энергию потребителям, присоединенным к их тепловым сетям. Прибыль такой «теплоснабжающей организации» складывается из разницы между тарифом на покупку и тарифом на продажу тепловой энергии конечному потребителю.

Как следствие, возрастают затраты на приобретение тепла потребителем, чьи объекты теплоснабжения присоединены к сетям перепродавца. Налицо недобросовестная схема организации договорных отношений.

К сожалению, Закон о теплоснабжении и Правила теплоснабжения (Постановление Правительства РФ от 8 августа 2012 г. № 808 «Об организации теплоснабжения в Российской Федерации и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации») не содержат конкретных предписаний для защиты интересов потребителей в указанной ситуации. Данной формальной логики придерживаются арбитражные суды при рассмотрении аналогичных споров о взыскании задолженности.

Ключевым в разрешении таких конфликтов до утверждения ЕТО представляется внесение изменений в Закон о теплоснабжении в целях включения права выбора потребителем теплоснабжающей организации.

Критерием выбора должна быть существующая схема теплоснабжения или наличие «истории» договорных отношений с прежней теплоснабжающей организацией (владельцем источника тепловой энергии). Ограничительной мерой также может стать определение параметров в части минимальной емкости находящихся во владении тепловых сетей (суммарно и/или по отдельности) как основание для установления тарифов теплоснабжающих (теплосетевых) организаций.

### Как защитить потребителя

Тем не менее до внесения соответствующих изменений защита интересов потребителей в такой ситуации возможна.

Лицо, чьи теплотребляющие установки подключены к сетям теплоснабжающей (теплосетевой) организации через тепловые сети лица, не оказывающего услуги по передаче тепловой энергии, не ограничено законом в праве заключения договора теплоснабжения с владельцем источника тепловой энергии (теплоснабжающей организацией в классическом понимании).

Закон о теплоснабжении по аналогии с Федеральным законом от 26 марта 2003 г. № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» содержит императивное указание о запрете собственникам или иным законным владельцам тепловых сетей препятствовать передаче по их тепловым сетям тепловой энергии потребителям, теплотребляющие установки которых присоединены к таким тепловым сетям, а также требовать от потребителей или теплоснабжающих организаций возмещения затрат на эксплуатацию таких тепловых сетей до установления тарифа на услуги по передаче тепловой энергии по таким тепловым сетям.

С этой точки зрения искусственные теплоснабжающие организации, обладающие тарифом на тепловую энергию, также являются владельцами тепловых сетей, не оказывающими услуги по передаче тепловой энергии.

Известно, что лицо, чьи теплотребляющие установки подключены к сетям теплоснабжающей (теплосетевой) организации через тепловые сети лица, не оказывающего услуги по передаче тепловой энергии, не ограничено законом в праве заключения договора теплоснабжения с владельцем источника тепловой энергии (теплоснабжающей организацией в классическом понимании).

При такой модели организации договорных отношений тепловая энергия подлежит приобретению у теплоснабжающей организации — владельца источника тепла, а возможность получения прибыли владельцем тепловых сетей появляется лишь после установления тарифа на услуги по передаче тепловой энергии.

Закон о теплоснабжении установил обязанность теплоснабжа-

ющей организации по урегулированию в интересах потребителей отношений, связанных с оказанием услуг по передаче тепловой энергии.

Таким образом, потребитель тепловой энергии будет приобретать ее у надлежащей теплоснабжающей организации (владельца источника тепловой энергии) и не будет связан договорными отношениями с искусственной теплоснабжающей организацией.

### Действие и противодействие

Безусловно, реализация данного метода защиты интересов потребителей встретит сопротивление. Например, искусственная теплоснабжающая организация может отказаться от расторжения договора теплоснабжения или препятствовать заключению договора с владельцем источника тепла. Подобные действия могут быть истолкованы как злоупотребление доминирующим положением субъектами естественных монополий.

В таком случае не стоит пренебрегать возможностью обращения в территориальные органы Федеральной антимонопольной службы для возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства или получения предупреждения о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства. Не стоит недооценивать также практику коллективных обращений в органы антимонопольного регулирования и контроля и в правоохранительные органы.

Кроме того, нужно внимательно относиться к обстоятельствам установления тарифа на поставляемую искусственными теплоснабжающими организациями тепловую энергию. Как известно, в случае обжалования решения

органа регулирования об установлении тарифа обязанность доказывания экономической обоснованности самого тарифа и соблюдения процедуры законности его установления возложена на орган регулирования.

Одним из последствий отмены акта об установлении тарифа является возможность взыскания суммы неосновательного обогащения с участника тарифного регулирования, получившего плату за период до признания недействующим акта об утверждении тарифа.

### Что скажет суд

Следует учитывать, что на сегодняшний день в России по данной категории споров сложилась противоречивая судебная практика.

Часть арбитражных судов считает, что если тариф был установлен с нарушениями, то основания для его применения в расчетах сторон отсутствуют с момента начала применения такого тарифа, и взыскивают с субъекта регулирования сумму неосновательного обогащения.

Другие арбитражные суды придерживаются мнения, что признание тарифного решения недействующим на будущее время не означает признания его недействительным с момента издания нормативного правового акта. Таким образом, все полученное стороной до признания тарифного решения недействующим является полученным на законных основаниях.

Оба подхода не разрешают спора с точки зрения справедливости и являются рисками как для субъектов регулирования, так и для конечных потребителей.

В ближайшее время ФАС РФ обнародует свою позицию по данному вопросу: определением от 19 августа 2013 г. № ВАС-6098/13 было передано в Президиум для пересмотра в порядке надзора дело № А27-11365/2011. Основанием для возникновения спора по данному делу стали противоположные позиции его участников касательно возможности применения к отношениям сторон тарифа в период до его отмены в судебном порядке.

ВАС РФ, приняв дело к рассмотрению в порядке надзора, сослался на факт наличия противоречивой судебной практики и подтвердил намерение внести правовую определенность в данном вопросе. Судебное заседание по данному делу назначено на 29 октября 2013 г.

Остается надеяться, что со временем возможность для злоупотреблений в сфере теплоснабжения будет неуклонно снижаться.

**24** октября. КС РФ признал право профсоюзов на определение своей внутренней организационной структуры, «соотносимой с построением конкретной отрасли экономики».

rapsinews.ru

## ТРУДОВОЕ ПРАВО

**21** октября. Глава Минтруда Максим Точилин: законопроект об аутсорсинге готовится к повторному рассмотрению Госдумой во втором чтении с учетом всех полученных замечаний.

pravo.ru

# Выходить на работу или восстанавливать жильё?

**ОХРАНА ТРУДА** В МПЦ РИА Новости 3 октября заместитель руководителя Ростуда Иван Шкловец рассказал о том, как обстоят дела с охраной труда в условиях экстремальных ситуаций

Тема стала актуальной в связи с последними событиями на Дальнем Востоке. В 6 регионах России в результате наводнения пострадали свыше 177 тыс. человек. Наиболее пострадавшие субъекты – Забайкальский край, Амурская область и Еврейский автономный округ (более 138 тыс. человек, из них 90% трудоустроенные).

**ВЛАДИМИР СТАРОВОЙТОВ**

юрист  
Юридической фирмы  
«ЮСТ»



По словам Ивана Шкловца, частично или полностью приостанавливали свою деятельность 159 работодателей, в том числе в зоне затопления оказались 64 предприятия.

И. Шкловец отметил, что трудовое законодательство не дает

определения «приостановление деятельности работодателя». В то же время при возникновении экстремальной ситуации должны приниматься решения, связанные либо с объявлением простоя, либо с направлением работников в отпуск, либо с временным переводом их на другие виды работ и т.д. Все подобные меры работодатель обязан принимать в строгом соответствии с законом.

Замглавы Роструда подчеркнул, что закон не делит работников на пострадавших и не пострадавших: объем прав и обязанностей сторон трудовых отношений остался прежним. Кроме того, многие вопросы, например невозможность явки на работу, «должны решаться по соглашению между работником и работодателем, они должны идти навстречу друг другу».

Поскольку наводнение может повлечь повреждение имущества и помещений работодателей, им необходимо обеспечить безопасность на рабочих местах. Все нормы раздела X ТК РФ, естественно, сохраняют свое действие, и руководители организаций обязаны обеспечить права работников при их возвращении на

рабочие места. При этом работники также должны соблюдать требования охраны труда.

Совокупность перечисленных прав и обязанностей сейчас является «акцентированным вопросом» для инспекций труда, сказал И. Шкловец.

Не менее важный вопрос для работника – выходить на работу или же приступить к восстановлению собственного жилья.

В качестве решения дилеммы государство предоставило возможность заниматься именно восстановительными работами посредством организации временных работ, к которым привлекаются как безработные, так и работающие граждане. Первые заключают срочные трудовые договоры с компаниями, организующими восстановление и ремонт жилья. С уже работающими гражданами заключаются договоры внутреннего и внешнего совместительства, в то время как их основной работодатель может установить для них неполный рабочий день, чтобы была возможность уйти на строительство, или же сам организовать работы по восстановлению жилья.

Кроме того, Роструд просит региональные и местные власти также

организовывать подобные работы. При этом работодатели будут получать компенсацию на покрытие заработной платы привлекаемым работникам в размере, не превышающим МРОТ. Запланировано компенсировать и их затраты, необходимые, например, для покупки инвентаря. На данные мероприятия уже выделено 1,5 млрд руб. По словам И. Шкловца, такая схема реализовалась в 2009 и 2011 гг. и оказалась эффективной.

Из федерального бюджета выделены средства, направленные и на самозанятость населения. Так, каждый гражданин, который желает организовать свое дело, получает от государства денежные средства в размере 100 000 руб. Если такие граждане будут дополнительно заключать трудовые договоры, то они смогут получить компенсацию в размере 100 000 руб. за каждого наемного работника.

В региональных программах предусматривается возможность временного переезда граждан. Службы занятости как близлежащих, так и дальних регионов предоставят временным переселенцам рабочие места, а государство выде-

лит денежные средства на переезд и наем жилья.

По словам И. Шкловца, основной мерой защиты прав работников, которые возвращаются на рабочие места, являются проверки, проводимые ГИТ. Но, поскольку в нынешних условиях многие работодатели нуждаются скорее в помощи, а не в надзорных мероприятиях, федеральная служба «сместила акценты и ориентирует инспекции труда на оказание поддержки работодателям и их информирование, как восстановить производство, как вывести работников на рабочие места и как добиться нормального производственного процесса».

Чиновник отметил: «Пока предприятия не восстановят производственную деятельность, инспекции будут работать в режиме информирования и консультирования», однако после возвращения их в нормальное производственное русло «эти предприятия без надзора не оставим».

**Полный текст опубликован на сайте advgazeta.ru в рубрике «События».**

## Конфликт интерпретаций

**ТРУДОВЫЕ СПОРЫ** Позиция ВС РФ в трактовке норм Трудового кодекса

В 2013 г. ВС РФ принял ряд полезных для единообразия судебной практики решений по трудовым спорам. О наиболее интересных из них на круглом столе, организованном кафедрой трудового права НИУ ВШЭ, рассказал председатель судебного состава по трудовым и социальным делам Судебной коллегии по гражданским делам ВС РФ Борис Горохов.

**ТАТЬЯНА САМАРИНА**

старший юрист  
Юридической фирмы  
«ЮСТ», к.ю.н.



Трудовой кодекс, несмотря на сравнительно небольшое количество норм, с момента введения его в действие вызывает

множество вопросов о его применении. Это связано не только с развитием общественных отношений в сфере труда и социальных гарантий, но и с нечеткостью формулировок текста закона. Последнее обстоятельство особенно ярко проявляется при исследовании конкретных ситуаций, когда разные инстанции приходят к противоположным выводам, ссылаясь на одну и ту же норму.

В числе показательных судебных разбирательств Борис Горохов привел дело по иску к ООО ЧОП «Атлант-Безопасность» о признании факта трудовых отношений, взыскании задолженности по заработной плате, компенсации за несвоевременную выплату заработной платы, компенсации за неиспользованный отпуск, компенсации морального вреда и судебных расходов (определение ВС РФ от 15 марта 2013 г. № 49КГ12-14).

С истцом не был заключен трудовой договор и, как он настаивал в обоснование своих требований, после подачи заявления об увольнении по собственному желанию не произведен окончательный расчет. В свою очередь охранное предприятие ссылалось на гражданско-правовой характер отношений: истец не был принят на определенную должность в штат, а лишь выполнял разовые поручения по договору оказания услуг. При этом ответчик ссылался на пропуск срока для обращения в суд, установленного ч. 1 ст. 392 ТК РФ.

Районный суд и апелляционная инстанция отказали в удовлетворении иска, однако ВС Республики Башкортостан вернул дело на новое апелляционное рассмотрение. В итоге при повторном рассмотрении решение суда первой инстанции было частично отменено: суд признал наличие между сто-

ронами спора трудовых отношений в соответствующий период, оставив без изменения отказ в удовлетворении денежных требований работника. Обоснованием последнего стало истечение срока для обращения в суд.

С таким выводом не согласилась Судебная коллегия ВС РФ. В своем определении она отметила, что отношения между гражданином и предприятием приобрели статус трудовых после установления их таковыми в суде, т.е. в день вынесения соответствующего акта ВС РФ. После этого отношения сторон подлежат оформлению в установленном трудовым законодательством порядке. Более того, с этого дня у истца возникло право требовать взыскание задолженности по заработной плате, компенсацию за неиспользованный отпуск при увольнении и т.д.

Отметим, что ст. 392 ТК РФ уже не раз становилась предметом пристального изучения ВС

РФ. В частности, им была решена дилемма, с какого момента исчислять срок давности при признании договора на неопределенный срок: с момента подписания сторонами «срочного» трудового договора или увольнения по основанию об истечении срока трудовых отношений (п. 2 ч. 1 ст. 77 ТК РФ).

В завершение мероприятия Борис Горохов поделился информацией о тех делах, которые еще не получили логического завершения в стенах ВС РФ.

Так, он предложил специалистам до вынесения соответствующего акта поразмышлять, есть ли предмет спора, если работодатель после подачи иска работником отменил спорный приказ; следует ли признать законным простоям по вине администрации с выплатой 2/3 оклада, объявленный до фактического сокращения должности работодателем; может ли работодатель взыскать «отпускные» за неотработанный бывшим работником период в качестве материального ущерба через суд, если при окончательном расчете не смог произвести удержания, например, вследствие недостаточности сумм на день увольнения.

**22** октября. Проектом федерального закона о судебно-экспертной деятельности планируется создать реестр судебных экспертов, прошедших процедуру сертификации компетентности.

[birzha.ru](http://birzha.ru)

ЭКСПЕРТИЗА

**21** октября. Законопроект о судебно-экспертной деятельности предусматривает положения о лицах, которым не может поручаться производство судебной экспертизы.

[tpp-inform.ru](http://tpp-inform.ru)

# Каким быть закону о СЭД?

## СУДЕБНО-ЭКСПЕРТНАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ

Анализ структуры, содержания и нерешенных вопросов законопроекта о судебно-экспертной деятельности

На рассмотрении в Госдуме ФС РФ находится правительственный проект федерального закона «О судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации» (законопроект № 306504-6). Автор статьи, практикующий эксперт, занимающийся научно-исследовательской работой в области права и судебной экспертизы, пытается найти оптимальные форму и содержание указанного закона.

### ИГОРЬ ЕФРЕМОВ

адвокат АП г. Москвы, адвокатский кабинет «Право – Экспертиза – Защита», эксперт-криминалист, к.ю.н., доцент



### О названии закона

Название проекта федерального закона «О судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации» (далее – Проект закона о СЭД) следует признать оптимальным: оно краткое, с одной стороны, а с другой – говорящее и обязывающее.

Говорящее и обязывающее – это значит, что закон в случае его принятия должен урегулировать все то, что охватывается его названием: отношения в области всей судебно-экспертной деятельности (СЭД) в РФ и каждого из ее видов (форм); особое внимание, видимо, должно быть уделено негосударственной СЭД, многие из вопросов в осуществлении которой уже давно назрели и даже, как говорится, перезрели.

Из названия документа также следует, что это проект специального закона в одной из областей человеческой деятельности, поэтому данным нормативным актом должны быть урегулированы в первую очередь специфические отношения, которые не регулируются и не должны регу-

лироваться отраслевым законодательством (гражданским, трудовым и др.).

О том, что такой закон, с таким названием и специальным содержанием, необходим, говорил неоднократно и автор настоящей статьи, в частности в одной из своих последних работ (*Ефремов И.А. Судебная экспертиза: Краткое научно-практическое пособие для адвокатов. М.: Юстиция, 2013 (далее – Пособие). С. 76 и др.*).

### О понятии судебно-экспертной деятельности

В ст. 2 Проекта закона о СЭД указано: «Судебно-экспертная деятельность осуществляется в процессе судопроизводства, состоит из организации, производства судебной экспертизы и ее научно-методического обеспечения». Однако СЭД и с точки зрения теории, и с точки зрения практики судопроизводства рассматривается и осуществляется шире, чем это следует из приведенного определения.

Так, любой юрист-практик (судья, прокурор, адвокат и др.) скажет, что, как только возникает малейшая потребность использовать при расследовании или рассмотрении дел специальные знания не только в форме экспертизы, но и в иной форме, сразу вспоминают об экспертах (читай – о СЭД).

Подтверждением сказанного является и то, что в других нормах Проекта закона о СЭД, где детализируется, расшифровывается содержание СЭД, эта деятельность понимается все же шире, чем указано в упомянутой ст. 2:

– в ст. 4 в качестве основной задачи судебно-экспертных организаций (СЭО) называется содействие органам или лицам, имеющим право назначать судебную экспертизу, по вопросам, связанным с судебной экспертизой, а также по вопросам использования специальных знаний при проверке сообщения о преступлении – все это вопро-

Независимость эксперта – это область организационных, воспитательных, «карательных» и тому подобных мер. Выбор же средств, методов и методик – сфера профессиональной подготовленности эксперта. При этом выборе нередко возникает необходимость посоветоваться с более опытными специалистами.

сы, связанные с использованием специальных знаний в разных формах;

– помимо производства судебных экспертиз СЭО вправе проводить на основании заключенных договоров исследования для физических и юридических лиц, требующие использования специальных знаний (ст. 30);

– ст. 5 включает в СЭД наряду с собственно производством судебных экспертиз также организацию научных исследований в области судебной экспертизы, научно-методическое и информационное обеспечение судебной экспертизы, подбор кадров, их профессиональное обучение, профессиональное образование, подтверждение компетентности в области судебной экспертизы, повышение квалификации судебных экспертов.

Не оценивая целесообразности включения в содержание СЭД вопросов подбора кадров (это регулируется трудовым законодательством: ТК РФ, законами о прохождении службы и подобными законами), профессионального обучения (это регулируется законодательством об образовании) и ряда других моментов, считаю, что содержательная часть, т.е. специальная предназначенность СЭД, должна включать прежде всего специфические (специальные) аспекты этого вида деятельности.

Такими аспектами являются вопросы, связанные с непосредственным использованием специальных знаний в судопроизводстве.

В этой связи считаю необходимым включение в определение СЭД положений, касающихся использования специальных знаний не только в форме про-

изводства судебной экспертизы, но и в иных формах.

Таким образом, СЭД могла бы быть определена как деятельность специально созданных государственных судебно-экспертных учреждений и подразделений и негосударственных организаций, а также лиц, обладающих специальными знаниями, в процессе судопроизводства по оказанию содействия лицам и органам, производящим расследование и/или рассмотрение дел в установлении обстоятельств, подлежащих доказыванию по конкретному делу, путем производства судебных экспертиз и иного участия при разрешении вопросов, требующих специальных знаний (подробнее см.: Пособие. С. 66).

### О структуре Проекта закона о СЭД

Проект закона о СЭД содержит 6 глав: «Общие положения»; «Обязанности и права руководителя и эксперта судебно-экспертной организации (подразделения)»; «Производство судебной экспертизы»; «Обеспечение деятельности судебно-экспертных организаций (подразделений)»; «Международное сотрудничество в области судебно-экспертной деятельности»; «Заключительные положения». Количество статей – 37.

Для сравнения: действующий закон о ГСЭД, регулирующий вопросы только в области названного вида – государственной СЭД, состоит тоже из 6 глав и 43 статей. Рассматриваемый законопроект и действующий закон о ГСЭД во многом схожи по структуре и содержанию.

При этом в названиях глав и статей Проекта закона о СЭД не просматривается того многооб-

разия существующих в практике СЭД отношений, требующих регулирования как раз этим специальным законом.

Исходя из названия рассматриваемого проекта закона и его преамбулы – «Настоящий Федеральный закон определяет правовую основу, принципы судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации (далее – судебно-экспертная деятельность) и порядок ее осуществления в конституционном, гражданском, административном и уголовном судопроизводстве», это должен быть закон с многоступенчатой структурой.

Не может служить оправданием такой «куцой» структуры актуального и нужного судопроизводству и судебно-экспертной деятельности закона о СЭД содержащаяся в преамбуле норма: «Производство судебной экспертизы с учетом особенностей отдельных видов судопроизводства регулируется соответствующим процессуальным законодательством Российской Федерации».

Если предлагаемый закон не регулирует те отношения в СЭД, которые не урегулированы действующими законами, а в основном повторяет нормы уже действующих законов, если соответствующим процессуальным законодательством РФ уже регулируются особенности производства судебной экспертизы в отдельных видах судопроизводства, то вообще какой смысл принимать такой закон?

Разве только для того, чтобы регулировать вопросы международного сотрудничества в области СЭД (глава 5). Может быть, этот законопроект и готовили те, кто живет в основном за границей и не знает российской действительности, но заинтересован в международном сотрудничестве?

Представляется, что в общем виде структура закона о СЭД должна выглядеть следующим образом: в отдельном разде-

**20** октября. Будущий закон не относится к судебным медицинским и психиатрическим экспертам, работа которых основывается на федеральном законодательстве о государственной судебной экспертизе.

ceur.ru

## ЭКСПЕРТИЗА

**21** октября. Основная мысль законопроекта – вывод экспертной деятельности из-под тотального государственного контроля, т.е. расширение круга экспертиз, экспертов и экспертных организаций.

rapsinews.ru

ле должны содержаться общие положения, распространяющиеся как на деятельность государственных судебных экспертов, так и на СЭД лиц, таковыми не являющихся. Кроме того, в этот закон следует включить разделы, посвященные особенностям государственной и негосударственной СЭД. А в разделах могут быть главы с соответствующими статьями, регулирующими группы однотипных отношений в области СЭД (подробнее см.: Пособие. С. 76 и др.).

### Вопросы к содержанию Проекта закона о СЭД

Большинство статей описываемого законопроекта, как было отмечено ранее, повторяют положения действующего законодательства. По тем предлагаемым нормам, которые являются, надо полагать, «ноу-хау» авторов законопроекта, возникает ряд вопросов.

Например, в ст. 11 Проекта закона о СЭД декларируется: «Эксперт обязан выполнять этические нормы, правила профессионального поведения и взаимоотношений экспертов для добросовестного выполнения своих обязанностей». Есть ли необходимость включения в специальный закон положений декларативного характера, не устанавливающих каких-либо конкретных прав и обязанностей в связи с осуществлением СЭД?

Не очень понятно, с какой целью включена ст. 9 «Независимость судебного эксперта» и что хотели сказать авторы этой нормой: «Эксперт самостоятелен в выборе средств, методов и методик исследования. При этом выбранные экспертом средства, методы и методики не должны противоречить законодательству Российской Федерации».

Актуальнейший вопрос обеспечения независимости эксперта (читай: исключения подготовки «казачьих» заключений эксперта, что не является редкостью) и выбор средств, методов и методик исследования – это все-таки разноплановые вещи.

Независимость эксперта – это область организационных, воспитательных, «карательных» и тому подобных мер. Выбор же средств, методов и методик – сфера профессиональной подготовки эксперта. При этом выборе нередко возникает необходимость посоветоваться с более опытными специалистами.

И не будет никакого «криминала» в плане независимости, если, например, начинающий эксперт не самостоятельно выбо-

реть средства, методы и методики исследования и делает все, как говорится, на свой лад, а прислушивается к мнению более опытного специалиста и выберет рекомендованные более современные, более надежные средства и методы исследования. В связи со сказанным эту норму можно считать излишней (по крайней мере, не имеющей отношения к независимости эксперта). Ведь в конечном итоге ценность заключения эксперта – не в том, что он сам выбирал путь и способы исследования, а в том, насколько объективно и научно обосновано эксперт сделал выводы.

Не имеющей отношения к независимости эксперта является и упомянутая норма ст. 9 рассматриваемого законопроекта, обязывающая эксперта выбрать средства, методы и методики, не противоречащие законодательству РФ. Общее впечатление от Проекта закона о СЭД – это копипастинг действующих законодательных положений. Так обычно поступают недобросовестные студенты при подготовке курсовых и дипломных работ.

Сам факт такого набора норм из действующего законодательства порождает вопрос, а нужно ли принимать вообще этот закон. Ответ на него может быть однозначный – нет. Еще и потому, что в СЭД существует много неурегулированных вопросов по назначению и производству судебных экспертиз, о которых рассматриваемый законопроект просто умалчивает.

### Какие вопросы должны быть урегулированы

*Сроки производства судебных экспертиз.* Всем юристам-практикам хорошо известны проблемы, связанные со сроками производства судебных экспертиз (подробнее см.: Ефремов. И.А. Сроки производства судебных экспертиз: практика, закон, перспективы // Российское правосудие. 2010. № 2. С. 78–84). Во многих случаях на практике эти сроки в силу разных причин являются неоправданно большими.

В Проекте закона о СЭД нормы по этому вопросу фактически переписаны из Федерального закона от 28 июня 2009 г. № 124-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодатель-

ные акты Российской Федерации». Как показывает практика, закрепленные этим законом порядок и правила установления сроков производства судебной экспертизы судом мало что изменили в плане сокращения данных сроков.

Полагаю, что в законе о СЭД могла бы быть отдельная глава, регулирующая вопросы сроков производства судебных экспертиз. При этом максимальный срок для производства любой экспертизы мог бы быть определен до 30 календарных дней с правом продления этого срока лицами и органами, имеющими полномочия назначать судебную экспертизу по мотивированному ходатайству СЭО (эксперта).

В случае формулирования таких правил институт срока производства судебной экспертизы одновременно обязывал бы органы власти, СЭО и экспертов принимать меры организационного, материально-финансового, научно-методического и иного характера в целях соблюдения указанных сроков.

*Независимость судебного эксперта.* Как и срокам производства судебных экспертиз, вопросам обеспечения независимости судебного эксперта должна быть посвящена отдельная глава в разделе с общими положениями в предложенной выше структуре закона о СЭД.

Помимо указания конкретных мер по обеспечению независимости эксперта данная глава должна содержать также нормы по усилению ответственности эксперта не только за некачественное (необъективное) выполнение экспертизы по чьим-либо просьбам, но и за неумышленную некачественную подготовку заключения.

Сейчас при нередких и значительных, зачастую очевидных «грехах» экспертов в процессе подготовки ими экспертного заключения практически никого из них не привлекают вообще к какой-либо ответственности.

*О новых видах судебных экспертиз.* Важными для развития теории судебной экспертизы и совершенствования судебно-экспертной практики являются назначение и производство новых видов экспертиз, т.е. тех, по которым нет устоявшихся методик и единых под-

ходов (подробнее см.: Пособие. С. 28–29).

В этой связи существует потребность в правилах о том, как в данном случае следует поступать лицам и органам, уполномоченным на назначение производства судебных экспертиз. Например, это могли бы быть нормы об обязанности указанных лиц и органов привлекать для производства судебных экспертиз одновременно ведущих специалистов из одной и той же области знаний, придерживающихся разных воззрений.

*Использование специальных знаний экспертами СЭО не в форме судебной экспертизы.* С учетом изложенной позиции о включении в СЭД использования специальных знаний не только в форме судебной экспертизы предметом регулирования закона о СЭД должны быть и отношения по другим формам использования экспертами своих специальных знаний (подробнее см.: Пособие. С. 43–48). Целесообразно эту группу отношений урегулировать отдельной главой.

*О выборе эксперта и/или СЭО.* Указанный выбор на практике является непростым (подробнее см.: Пособие. С. 87–101). Обусловлено это рядом причин. Например, существованием в России нескольких систем судебно-экспертных учреждений (подразделений); дублированием этими системами производства одних и тех же видов экспертиз; количественным, а в ряде случаев качественным дефицитом экспертов определенных специальностей; законодательными ограничениями в производстве судебных экспертиз по субъектам и некоторым другим критериям и т.д.

Тот факт, что названный выбор на практике сложен и требует определенного законодательного регулирования, подтверждается и известными специалистам (а законопроекты должны готовить в том числе специалисты, а не только чиновники) специальными постановлениями по судебной экспертизе ВАС РФ (постановление Пленума ВАС РФ от 20 декабря 2006 г. № 66 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами законодательства об экспертизе») и ВС РФ (постановление Пленума ВС РФ от 21 декабря 2010 г. № 28 «О судебной экспертизе по уголовным делам»).

Как представляется, из сказанного однозначно вытекает необходимость специального регулирования выбора эксперта и/или СЭО. Такое регулирование желательно сделать также отдельной главой закона о СЭД.

## КНИЖНАЯ ПОЛКА



## Проблемные вопросы судебной экспертизы



Ефремов И.А. Судебная экспертиза: Краткое научно-практическое пособие для адвокатов. М.: Издательский дом «Юстиция», 2013. 128 с.

Автор пособия Игорь Анатольевич Ефремов – эксперт-криминалист, адвокат, член АП г. Москвы, к.ю.н., доцент кафедры криминалистики и уголовного права РХТУ им. Д.И. Менделеева. Более 40 лет он работает в области права, является автором более 150 научных и учебно-методических работ, принимает активное участие в расследовании и рассмотрении дел различной направленности в качестве представителя (защитника) или специалиста (эксперта). В представленном пособии автор рассматривает многие не имеющие однозначного решения в нормативно-правовых актах, теории и практике судопроизводства вопросы по назначению, производству и оценке судебной экспертизы, с которыми сталкиваются адвокаты; разбирает типичные заблуждения и ошибки в отношении судебной экспертизы, основания ее назначения, правила выбора судебно-экспертной организации и судебного эксперта, классификацию судебных экспертиз, экспертизы, выполняемые при осуществлении государственной судебно-экспертной деятельности, производство следственных, судебных и иных действий взамен судебной экспертизы и др. И.А. Ефремов дает рекомендации и высказывает предложения, которые, по словам президента АП г. Москвы Г.М. Резника, «являются научно и практически обоснованными и могут использоваться адвокатами при ведении дел во всех видах судопроизводства».

**24** октября. Счетная палата РФ выражает недовольство размерами и чрезмерным удобством строящегося под Санкт-Петербургом следственного изолятора стоимостью более 14 млрд рублей.

mr7.ru

## ЗА РУБЕЖОМ

**23** октября. Законопроект о регулировании деятельности капелланов в учреждениях исполнения наказаний Украины позволит неограниченные по времени свидания со священником в СИЗО.

racurs.ua

# Совсем не тихий «Дон»

## ПЕНИТЕНЦИАРНАЯ СИСТЕМА

После многолетних протестов канадской общественности тюрьму «Дон» в Торонто все же закроют

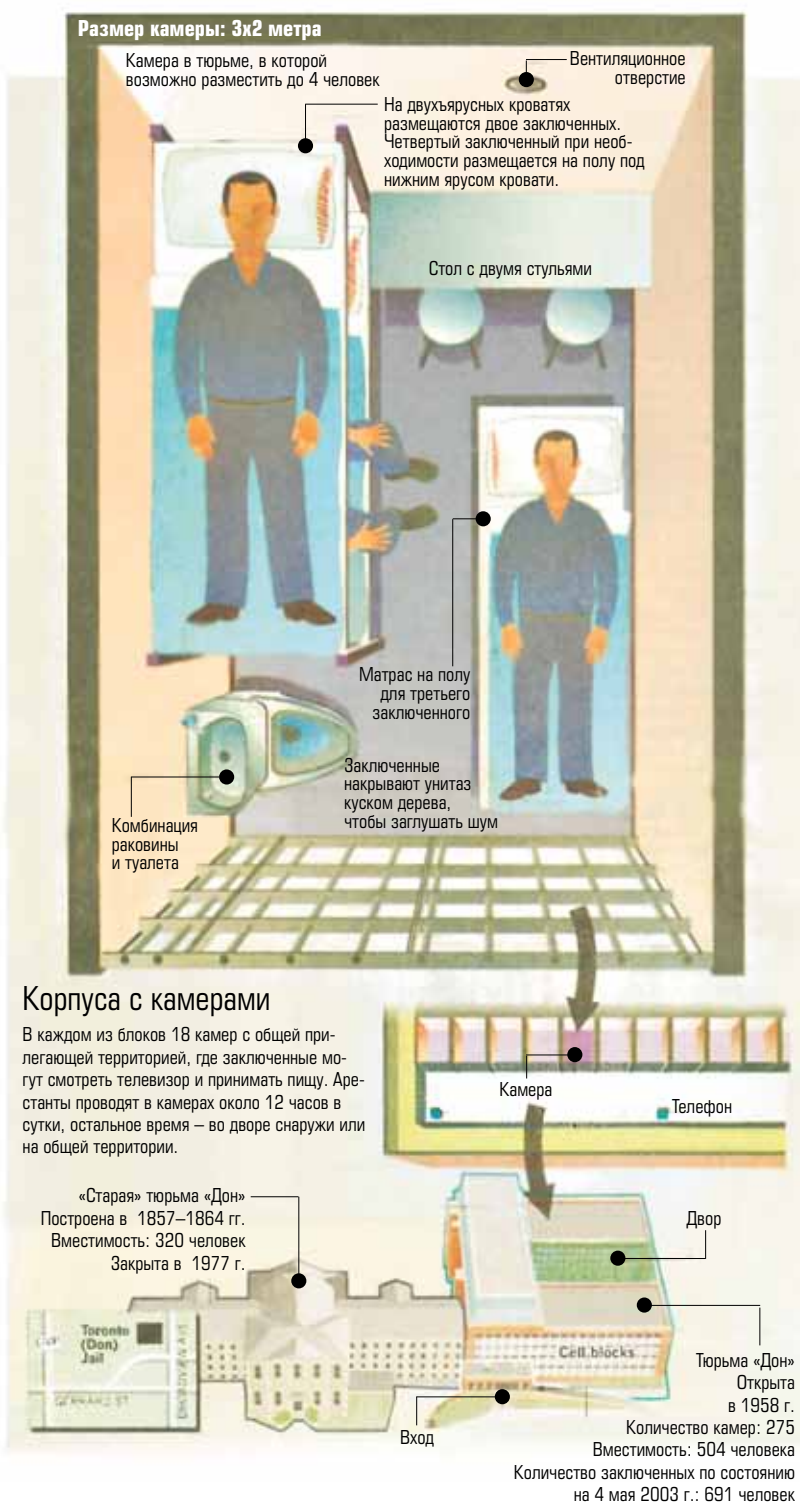
Недавнее открытое письмо осужденной участницы группы «Pussy Riot» Надежды Толоконниковой, отбывающей наказание в моровской ИК-14, привлекло внимание общества к неудовлетворительному состоянию российской пенитенциарной системы. Однако данная проблема актуальна не только для России, но и для стран, которые принято относить к числу наиболее развитых, о чем красноречиво свидетельствует история канадской тюрьмы «Дон».

**СЕРГЕЙ АНИСИМОВ**

корр. «АГ»

### Дворец для заключенных

Строительство тюрьмы «Дон», названной так в честь одноименной реки, протекающей неподалеку, началось в 1858 г. под руководством известного и востребованного в то время архитектора Уильяма Томаса. Внешний вид тюрьмы был совсем нетипичен для подобных учреждений: величественное сооружение с каменными стенами, мощными колоннами при входе и живописными каменными украшениями. Правда, желание создать прекрасное у городских властей немного не сочеталось с финансовыми возможностями. При реализации средств, выделенных на постройку тюрьмы, акцент был сделан именно на внешнем убранстве заведе-



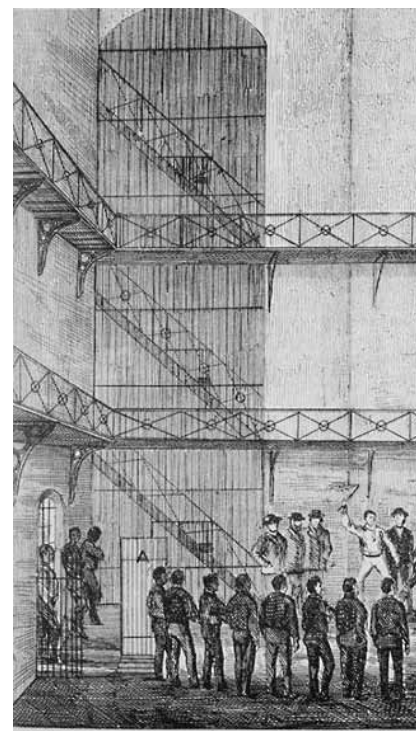
ния, внутренние же помещения в итоге получились скромнее, чем планировалось изначально.

Впрочем, несмотря на это, «Дон» считался передовым для своего времени пенитенциарным учреждением, которые современники именовали «дворцом для заключенных». Полноценно функционировать тюрьма начала в 1865 г.

### «Но все же это Канада»

Со временем с архитектурных красот внимание общества переключилось на то, что тюрьма была практически всегда перенаселена, и это сильно ухудшало условия содержания арестантов. В связи с этим совсем иными эпитетами стали характеризовать данное учреждение: «перенаселенная темница», «выгребная яма» и др.

В целях исправления ситуации в 1958 г. к тюрьме пристроили новое здание, старое же было закрыто властями в 1977 г. Однако решить проблему таким способом не удалось: места для размещения арестованных в тюрьме все равно не хватало, условия содержания по-прежнему были крайне суро-



выми, из-за чего правозащитники регулярно выступали с требованиями закрыть учреждение.

Выполнению этих требований способствовало и то, что в 2003 г. судья Ричард Шнайдер в своем решении назвал условия содержания в тюрьме «Дон» «национальным конфузом», а также

## Н В Совместными усилиями мы сумеем добиться результата

Председатель ОНК г. Москвы Валерий Борщев о перспективах совершенствования российской пенитенциарной системы

Хотелось бы отметить, что общество не очень активно реагирует на проблемы, существующие в российской пенитенциарной системе. В качестве иллюстрации можно привести недавнюю историю с открытым письмом Надежды Толоконниковой: она описала те сложности, о которых мы говорим уже многие годы. Очень хорошо, что ее действия привлекли внимание общественности и СМИ, однако и до

этого нами много было сказано о рабском труде в колониях, избиениях в тюрьмах и многом другом. И общество на наши сигналы реагировало крайне вяло. Но при этом у нас в стране имеется профессиональное правозащитное движение, с мнением которого считаются и прокуратура, и ФСИН. Например, по моему глубокому убеждению, Бутырскую тюрьму необходимо за-

крыть. Несомненно, она преобразуется к лучшему, в ней активно ведутся ремонтные работы, однако за те столетия, что она функционирует, она настолько пропиталась сыростью... можно сказать, что она морально устарела. В ней нельзя содержать людей, считаю, что лучше открыть в этом здании музей. И с этим начинают соглашаться. То же самое с «Крестами». Безусловно, нужно закры-

вать и старые колонии барачного типа. Но для того чтобы закрывать нынешние учреждения, необходимо строить новые здания. ФСИН с нами, в общем, согласна. Я говорил на эту тему и с замминистра юстиции Александром Смирновым, он также одобрил данную идею. И если общество поддержит нас, то совместными усилиями у нас получится этого добиться.

**22** октября. К форме охранников исправительных учреждений прикрепят переносные видеорегистраторы. Управление ФСИН намерено приобрести 4,2 тыс. устройств.

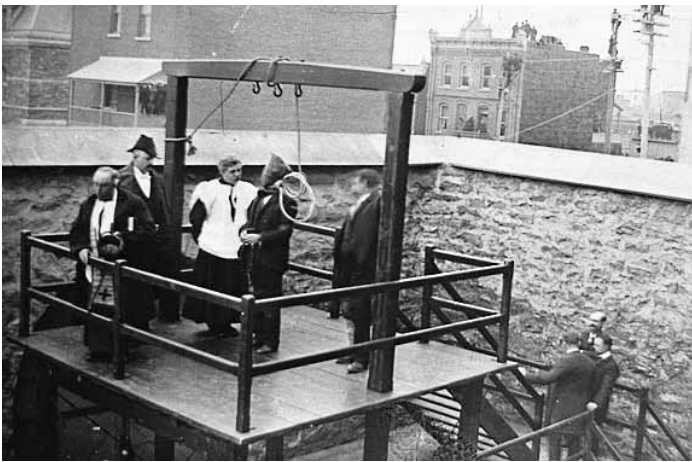
kubantv.ru

## ЗА РУБЕЖОМ

**23** октября. В Донецкой области в связи с участвовавшими случаями самоубийств в колониях и СИЗО с осужденными будут работать студенты-психологи.

donbass.ua

Со временем с архитектурных красот внимание общества переключилось на то, что тюрьма была практически всегда перенаселена, и это сильно ухудшало условия содержания арестантов. В связи с этим совсем иными эпитетами стали характеризовать данное учреждение: «перенаселенная темница», «выгребная яма» и др.



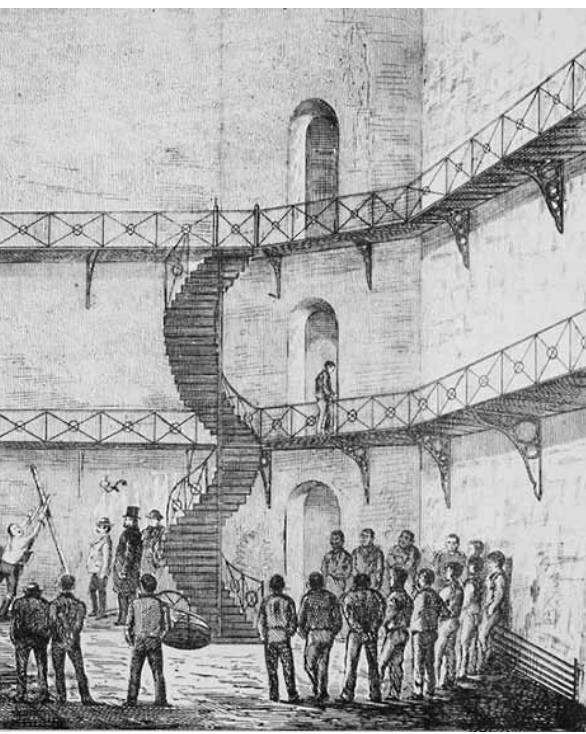
фикадором, который провел в «Доне» рекордные для этого заведения 7 лет (в тюрьме содержатся заключенные, ожидающие суда, а также те, чей срок наказания не превышает двух лет), а в результате так и не был экстрадирован на Филиппины: «Утешает то, что условия содержания здесь, конечно же, намного лучше, чем в тюрьмах других стран. Но все же это Канада. И поэтому такие условия жизни заключенных являются недопустимыми».

### Happy end

Общество было столь едино в своем требовании закрыть «Дон», что власти все же к нему прислушались: тюрьма будет закрыта одновременно с началом работы нового учреждения, построенного совершенно по иным стандартам, – South Detention Centre (ожидается, что открытие произойдет уже в текущем году).

Новая тюрьма сможет принять одновременно 1650 заключенных. В ней будут помещения 43 типов, включая камеры для особо опасных преступников, каждая камера будет оснащена туалетом, душем, телевизором, телефоном, по которому можно сделать звонок за счет принимающего его абонента – collect call. Уже сейчас сотрудники устраивают по ней экскурсии для всех желающих.

Что касается тюрьмы «Дон», то историческое здание отдано под нужды больницы Bridgerpoint Health, новое (то, что было открыто в 1958 г.) будет снесено, на его месте появится парк с велосипедными дорожками. Вряд ли население Торонто будет грустить по тюрьме «Дон», скорее эмоции жителей этого города можно описать комментарием посетителя портала газеты «National Post», оставленным им к новости о закрытии тюрьмы: «Тюрьму «Дон» закрывают? Господи, наконец. Это нужно было сделать в день ее открытия» (“Close Don Jail”? God YES. Should have been closed the day it first opened”).



В 2003 г. судья Ричард Шнайдер в своем решении назвал условия содержания в тюрьме «Дон» «национальным конфузом», а также указал на то, что они не соответствуют Минимальным стандартам обращения с заключенными ООН.

указал на то, что они не соответствуют Минимальным стандартам обращения с заключенными ООН.

Вскоре после этого в газете «Toronto Star» появился репортаж журналистки Линды Дибел об условиях содержания в тюрьме «Дон», куда ей удалось попасть вместе с членом парламента Канады Дэвидом Леваком

(она была представлена охране как помощница политика). Статья, в которой весьма красочно были описаны антисанитария, теснота (на момент посещения в тюрьме содержались 674 человека, хотя рассчитана она лишь на 504) и прочие «особенности», вызвала немалый резонанс.

В этой же газете было напечатано интервью с Руди Паси-

## Не ищите счастья у чужих берегов



Корсаков М. Не ищите счастья у чужих берегов. СПб.: Реноме, 2013. 80 с. (серия «Его Высочество Адвокат»; основатель серии – Максим Корсаков).

Предлагаемая вниманию читателей книга рассказывает о реальных событиях, которые произошли с эмигрантом из России, попавшим в «кап-

кан» канадского правосудия. Автор повести Максим Корсаков по стечению обстоятельств побывал в качестве заключенного в страшной тюрьме Don Jail в Торонто, которая в ближайшее время будет закрыта в результате протестов общественности. Драматическая история не закончилась и после его выхода из заключения: судебный процесс шел с нарушениями элементарных прав и свобод человека. Книга Максима Корсакова, основанная на его дневниковых записях, позволит читателям не только получить представление о том, как работают судебная и пенитенциарная системы Канады, но и извлечь полезный опыт из чужих ошибок. Книгу можно приобрести в магазинах «Москва» и «Озон».

## ЖИВАЯ «АГ»



## УЧЕНИЕ О ВОЗВЫШЕННОМ

Методы работы «Свидетелей Иеговы» глазами потерпевшего



В электронной версии № 21 (158) «АГ» в рубрике («Практика») вниманию читателей предложена статья Сергея Анисимова о деятельности религиозной организации «Свидетели Иеговы», в которой многие специалисты усматривают признаки тоталитарной секты. Указанная организация регулярно попадает в поле зрения общественности и органов правопорядка.

К примеру, в октябре 2013 г. вице-губернатор Мурманской об-

ласти Анатолий Векшин обвинил «Свидетелей Иеговы» в «разрушении основ конституционного строя, российской государственности, культуры, морали общества и менталитета русского народа». В редакцию «АГ» обратился Валерий Михеев, пострадавший от действий своего младшего брата Григория, который является адептом «Свидетелей Иеговы». Спор возник вокруг квартиры родителей, завещанной старшему брату, но фактически захваченной Михеевым-младшим и его соратниками по организации и оформленной на Григория с помощью махинаций с документами и злоупотребления состоянием здоровья отца. О борьбе за наследство, в которой все средства хороши, психологических методах воздействия сторонников «Свидетелей Иеговы», позиции судов и адвокатов сторон в указанном споре, а также о ходе судебного разбирательства, длящегося уже несколько лет, пострадавший Валерий Михеев рассказал корреспонденту «АГ».

Учредитель: Федеральная палата адвокатов РФ

Издатель: Фонд поддержки и развития адвокатуры «Адвокатская инициатива»

<p>УЧРЕЖДЕНА ПО РЕШЕНИЮ III ВСЕРОССИЙСКОГО СЪЕЗДА АДВОКАТОВ</p> <p><b>Выходит два раза в месяц</b></p> <p>Зарегистрирована 13 апреля 2007 г. Федеральной службой по надзору за соблюдением законодательства в сфере коммуникаций и охране культурного наследия</p> <p>Свидетельство ПИ № ФС 77-27854</p>	<p>Куратор издания <b>Юрий ПИЛИПЕНКО</b>, первый вице-президент ФПА РФ</p> <p>Главный редактор <b>Александр КРОХМАЛЮК</b>, руководитель пресс-службы ФПА РФ</p> <p>Зам. главного редактора <b>Мария ПЕТЕЛИНА</b></p>	<p>Корреспонденты <b>Сергей АНИСИМОВ</b> <b>Екатерина ГОРБУНОВА</b></p> <p>Редактор-корректор <b>Екатерина МАЛЕВАННАЯ</b></p> <p>Макет, дизайн и верстка <b>Юлия РУМЯНЦЕВА</b></p> <p>Подписка и распространение <b>Снежана ЛЕВКОВА</b></p>	<p>АДРЕС РЕДАКЦИИ: <b>119002, г. Москва, пер. Сивцев Вражек, д. 43</b> Тел.: (495) 787-28-35 Тел./факс: (495) 787-28-36 E-mail: advgazeta@mail.ru www.advgazeta.ru</p> <p><b>Следующий номер выйдет 13 ноября 2013 г.</b></p>	<p>© «НОВАЯ АДВОКАТСКАЯ ГАЗЕТА»</p> <p>Воспроизведение материалов полностью или частично без разрешения редакции запрещено. Редакция не несет ответственности за достоверность информации, содержащейся в рекламных объявлениях и авторских материалах.</p> <p>Мнение редакции может не совпадать с точкой зрения авторов.</p> <p>Присланные материалы не рецензируются и не возвращаются.</p> <p>Газета не рассматривает материалы, опубликованные в других изданиях, в том числе в интернет-СМИ, или растиражированные другим способом.</p>	<p>Отпечатано в ОАО «Подольская фабрика офсетной печати» МО, г. Подольск, Революционный проспект, д. 80/42 http://www.ofsetpodolsk.ru</p> <p><b>Номер подписан в печать 25.10.2013</b></p> <p><b>Тираж 2600 Заказ 2073</b></p>
--	--	---	---	---	--

# Твое окно В МИР адвокатуры

## На сайте [advgazeta.ru](http://advgazeta.ru)



### Читайте:

- ✓ подробные анонсы новых выпусков «АГ»;
- ✓ материалы об адвокатской деятельности и адвокатуре;
- ✓ проблемные и дискуссионные статьи;
- ✓ информацию о событиях в юридическом сообществе.

### Смотрите:

- ✓ фотоотчеты о работе круглых столов и конференций;
- ✓ анонсы мероприятий, информационным партнером которых выступает «АГ».

### Оформляйте подписку:

- ✓ на печатную версию «АГ»;
- ✓ на pdf-версию «АГ».

## Электронная версия «АГ»

**Все, кто хочет сэкономить время и деньги на подписку, могут приобрести pdf-версию «АГ»**

Для того чтобы приобрести один номер «АГ» в формате pdf, а также оформить подписку на pdf-версию, на сайте [advgazeta.ru](http://advgazeta.ru) выберите пункт меню «Купить pdf-версию».

На ваши вопросы ответит корреспондент «АГ» Екатерина Горбунова.

Пишите: [advgazeta@mail.ru](mailto:advgazeta@mail.ru) (с пометкой «для Екатерины»).

Нет необходимости «привязывать» подписку к календарному месяцу!

Оформить ее можно в любой день.

Свежие выпуски начнут приходить к вам сразу после оплаты по мере их выхода в свет.

Стоимость подписки на «АГ» в формате pdf:  
на 3 месяца (6 выпусков) – **238 руб.**;  
на 6 месяцев (12 выпусков) – **465 руб.**  
Стоимость одного выпуска «АГ» в формате pdf – **44 руб.**

## Печатная версия «АГ»

**Все, кто предпочитает печатные СМИ электронным, могут выбрать удобный для себя вариант подписки на печатную версию «АГ»**

Для того чтобы скачать квитанции и выбрать вариант оформления подписки (на почте, в банке, через интернет), на сайте [advgazeta.ru](http://advgazeta.ru) выберите пункт меню «Подписаться».

На ваши вопросы ответит менеджер «АГ» Снежана Левкова.

Пишите: [agpodpiska@mail.ru](mailto:agpodpiska@mail.ru)

Звоните: (495)787-28-35, доб. 523.

### Почтовая подписка

Для того чтобы подписаться на «АГ»:

- ✓ придите на почту;
- ✓ откройте каталог «Газеты и журналы» на **стр. 16**;
- ✓ заполните купон (индекс издания **19850**);
- ✓ оплатите **851 руб. 52 коп.**

Подписаться на «АГ» можно и через каталог «Книга-Сервис» (**стр. 154, индекс 10628**).

Стоимость составляет **884 руб. 70 коп.**

### Электронная подписка

Подписаться на «АГ» можно, не отходя от компьютера!

- ✓ Зайдите на сайт [www.akc.ru](http://www.akc.ru);
- ✓ наберите в строке поиска «Новая адвокатская газета»;
- ✓ оплатите подписку любым удобным для вас способом (через электронный кошелек Webmoney, сеть терминалов Elecsnet либо банковской картой Visa или Mastercard).

Стоимость подписки – **от 155 руб.**

ИЗВЕЩЕНИЕ	<b>Фонд поддержки и развития адвокатуры «Адвокатская инициатива»</b> ИНН 7704502779 КПП 770401001 р/с № 40703810638180131953 в Сбербанк России (ОАО) г. Москва К/с 3010181040000000225 БИК 044525225 Наименование банка: Московский банк Сбербанка России ОАО, г. Москва Организация: _____ ФИО: _____ Адрес для доставки: _____	
	<b>Подписка на «Новую адвокатскую газету» на 2014 г.</b> Платательщик (подпись): _____ Сумма, руб. <b>1440</b> Контактный тел.: _____ в том числе НДС 10 %	
КАССИР		
КВИТАНЦИЯ	<b>Фонд поддержки и развития адвокатуры «Адвокатская инициатива»</b> ИНН 7704502779 КПП 770401001 р/с № 40703810638180131953 в Сбербанк России (ОАО) г. Москва К/с 3010181040000000225 БИК 044525225 Наименование банка: Московский банк Сбербанка России ОАО, г. Москва Организация: _____ ФИО: _____ Адрес для доставки: _____	
	<b>Подписка на «Новую адвокатскую газету» на 2014 г.</b> Платательщик (подпись): _____ Сумма, руб. <b>1440</b> Контактный тел.: _____ в том числе НДС 10 %	
КАССИР		