

ОТРАСЛИ ПРАКТИКИ

РАЗДЕЛ ПРАКТИЧЕСКИХ СОВЕТОВ

Медовый пас

Производитель меда должен гарантировать не только качество своей продукции, но и соответствие собственных мощностей установленным требованиям законодательства ➔ с. 13



Пчеловодство — одна из самых перспективных и быстроразвивающихся отраслей агропромышленного сектора

Сцена ошибки

Ошибки адвоката при проведении обыска клиента могут стать поводом для снижения платы за предоставляемые услуги

Денис ОВЧАРОВ, Ксения ПРОКОНОВА • Специально для «Юридической практики»



Обыск — удовольствие для избранных. Это стресс не только для клиента, но и для адвоката. Далеко не все адвокаты способны расслабиться и получать «удовольствие» в среднем от 8 до 72 часов. Но если клиент никому ничего не должен в конечном итоге, то адвокат работает в этих стесненных и стрессовых условиях с целью получения гонорара. А расставаться с деньгами клиенты не любят и ищут любую возможность этого избежать. Ошибки

адвоката — повод для снижения оплаты или отказа от нее вовсе. В обществе сейчас популярна тема реформ в судебном корпусе, налоговой службе, прокуратуре и т.п., но мало кто говорит о роли адвоката и его задачах. Вроде как все знают, и обсуждать это незачем. Однако качественную работу адвоката никто не отменял. Разберемся с дефиницией: что такое «качественная работа» адвоката? Под этим термином мы предлагаем понимать работу, за которую заплатил клиент и которая позитивно отразится на линии защиты. Почему об этом говорим мы? Потому что только за 2015 год наша команда сопроводила более 250 обысков по всей Украине. Мы работали с разными регионами и адвокатами, выслушали сотни историй неуспеха адвокатов на обыске и не хотим, чтобы эти истории оставались лишь адвокатскими байками. Анализ же таких случаев поможет всем нам

эффективнее и качественнее выполнять свою работу.

Итак, наша версия топ-10 ошибок адвокатов при проведении обыска:

«Ты где?» — «Я уже выехал».
— «Так я тебе на домашний звоню!»

Это не анекдот, а реальность для тех адвокатов, которые не привыкли работать на обыске. Здесь нет назначенного времени. Вы уже опаздываете, поэтому к клиенту нужно лететь, а не доделывать дела, доедать заказанное блюдо и т.п. Время по-разному

течет для вас и для клиента. Когда он там один, то чувствует себя заложником. Адвоката ждут как манну небесную, поскольку он может выступить переговорщиком, успокоить сотрудников, предотвратить грабеж и глубокий личный досмотр. И вообще, зачем клиенту напрягаться, если для обыска есть специально обученные люди? Это очень высокий уровень доверия, который связан уже просто с принадлежностью к адвокатской касте. Если вы начинаете с обмана клиента по поводу сроков своего приезда и скорости реакции, ➔ с. 12



Адвокат на обыске в отличие от клиента, понятых и следователя не может отдыхать и расслабляться

УГОЛОВНЫЙ ПРОЦЕСС

Сцена ошибки

Ошибки адвоката при проведении обыска клиента могут стать поводом для снижения платы за предоставляемые услуги

← с. 11 будьте готовы к неоплате своих услуг и отсутствию уважения. Эффективное время для попадания на обыск — 30 минут. Все остальное — карма и мастерство. Не можете гарантировать 30 минут? Не беритесь за обыски.

«Я приеду, и на месте все подпишем»

Нельзя надеяться на то, что у клиента есть его экземпляр документа или вы можете на месте что-то там подписать. Это вам не суд, когда в коридоре еще есть возможность коммуникации. Вы на штурм идете. Если выбирать, что взять с собой на обыск: УПК или договор с ордером, то правильный ответ — договор. Если нет возможности заключить договор непосредственно с клиентом, вы можете это сделать в его интересах с первым встречным. Кстати, у вас помощники есть для этого. Отсутствие нормальных полномочий — первый путь к недопуску на обыск. В этом случае правоохранители будут абсолютно правы.

«А чем занимается ваша компания?»

Адвокатам, как и девушкам легкого поведения, стоит думать о своей безопасности. Не выезжайте к незнакомым клиентам, если вы можете себе это позволить. Если вы не знаете клиента, то и помощь ваша будет сомнительной, и не факт, что клиенту понравится. Он может гарантировать вам оплату дрожащим голосом по телефону, но как только вы окажете услугу, гарантии рассыплются как карточный домик. Оказанная услуга уже не считается услугой. Хотите ли вы обслуживать обыск на условиях pro bono? Неадекватных клиентов ровно столько же, сколько и неадекватных адвокатов.

Один в поле не воин

Всем нужна группа поддержки. Мы не в американском блокбастере, где вы можете быть суперменом или бэтменом. Адвокату

нужны свидетели беспредела и моральная, а иногда и физическая поддержка. Верный помощник или коллега по цеху скрасят правовое одиночество, вызовут и встретят полицию, а иногда и «скорую». Вы элементарно не сможете присутствовать на всей территории обыска одновременно. Плюс у клиента могут быть задачи, которые изменят ваши приоритеты и не дадут возможности, например, внимательно следить за упаковыванием изъятого. Значит, в вашей работе появится брешь. Если в компании большое количество сотрудников, значительная территория или присутствуют люди в форме и с оружием — это поводы для того, чтобы прикрыть свой тыл надежным коллегой, а иногда и бригадой.

«Кто мой клиент?»

Ошибочно защищать только того, кто платит. Часто на обыске в компаниях в зоне риска оказываются не только собственник и директор компании, но и рядовые сотрудники. Внимание и забота о них повысит вашу репутацию в глазах клиента. И наоборот — отрицательные отзывы от лиц, которым директор доверяет, могут послужить основанием для отказа от дальнейшей работы с вами.

Переход на личности с правоохранителями

Страна и так знает своих героев. Если вам повезло встретить «старого друга» на обыске, не спешите выяснять с ним отношения. В глазах окружающих вы будете выглядеть скандалистом и неадекватом, что снизит ваш рейтинг не только перед клиентом, но и перед коллегами правоохранителя.

Придать значение



Денис ЦЫХОНЯ, управляющий партнер ЮК Tsykhonja Lawyers

Актуальной проблемой являются обыски в IT-компаниях. Продукты таких компаний — программное обеспечение, информационные технологии, интернет-трафик и т.п. Эти нематериальные активы очень уязвимы при их попадании в чужие руки.

Обыск с риском для жизни

Шрамы украшают мужчину, а вот жалобы на них — нет. Очень часто мы наблюдаем боевые травмы у адвокатов. Кому-то прижали руку дверью, кого-то спустили с лестницы, порвали костюм, вырвали портфель. Тут хотим провести аналогию с врачами: они не будут оказывать помощь, если сами в опасности. Адвокату не стоит рисковать своей жизнью и здоровьем по ряду причин:

1. Клиент это не оплатит. Вы не каскадер.

2. Если вы будете в дальнейшем жаловаться, то это уже ваша pro bono работа, никак не связанная с клиентом и его запро-



Адвокату нужны свидетели беспредела и моральная, а иногда и физическая поддержка

сами. Это значит, что вы понесете временные и материальные затраты (теряете деньги, поскольку могли в это время работать с клиентами, но вам самому необходим адвокат).

3. Ваше эмоциональное состояние сведет на нет качество услуг на обыске, что недопустимо.

Party now, rehab later

Адвокат на обыске в отличие от клиента, понятых и следователя не может отдыхать и расслабляться. Он робот. Обыск — это 6–72 часа и более экстремальной коммуникации со следователем, оперативными

сотрудниками и прокурором. Их много, а вы один. Они ждут, когда вы расслабитесь, чтобы изъять и не вписать очередной изъятый айфон в протокол обыска или тайно вытянуть из сумки денежные средства вашего клиента, а еще лучше — вывести сотрудника компании за угол и допросить или взять пояснения. Ваша активная позиция должна пройти через весь обыск. От начала и до конца. В этой адской олимпиаде только один победитель. И им должны быть вы. С этой установкой и нужно выходить на старт.

«Я вам расскажу, как правильно»

Адвокатов с правоохранителями даже УПК не объединяет. Цели, задачи и,

что немаловажно, ценности у нас разные. Вам платят не за то, что вы учите следователя, как правильно делать его работу. Зачем вам учить врага? Любое проявление симпатии к следователю будет критически оценено вашим клиентом. Помогать следователю нужно в двух вещах: в составлении протокола обыска и упаковывании предметов, которые следователь будет изымать.

Допускать БДСМ, когда его не заказывали

Нельзя допускать унижение клиента и его сотрудников. Без исключений. Клиент во многое поверит, но ощущение запомнит навсегда. Если ему или его сотруднику пришлось пережить оскорбления, издевательства или унижение, он вам этого никогда не простит. А значит — не заплатит.

Не будем кривить душой: цель работы адвоката — это оплата его услуг, а не мир во всем мире. Если быть честным с самим собой и понимать реальный результат, то работать качественно будет проще.

ОВЧАРОВ Денис — адвокат, партнер практики безопасности бизнеса АО Juscutum, г. Киев,

ПРОКОНОВА Ксения — адвокат, старший юрист практики безопасности бизнеса АО Juscutum, г. Киев

КОММЕНТАРИИ

Пассивное участие



Павел ШТИФОНОВ, адвокат АО «С.Т. Партнерс»

Самая грубая ошибка адвоката при проведении обыска у его клиента — надеяться, что сотрудники правоохранительных органов сделают все по закону, и безмолвно наблюдать за его ходом, то есть так называемое пассивное участие.

Поэтому присутствие адвоката необходимо обеспечить перед началом обыска — с целью контроля всех действий сотрудников правоохранительных органов и корректировки их действий для направления в правовое русло.

Перед началом обыска следует потребовать, чтобы все присутствующие представились и предъявили соответствующие документы. Желательно переписать данные всех участников обыска или сфотографировать документы. Следует обеспечить участие в обыске незаинтересованных лиц с занесением их данных в протокол, а не полагаться на беспристрастность понятых, которых пригласили полицейские.

Следственное действие желательно зафиксировать на видео.

Случается, что адвокаты невнимательно читают определение суда на обыск, вследствие чего не замечают, что разрешение

дано на проведение обыска в другом помещении или у других лиц, срок действия определения истек, обыск проводит лицо, не имеющее разрешение на проведение обыска. А это может быть основанием для отмены обыска или недопущения полицейских в помещение.

Также не следует полагаться на то, что потом вы сможете доказать наличие каких-либо нарушений при проведении обыска, если вы их не зафиксировали в протоколе обыска. Поэтому все выявленные нарушения следует тщательно зафиксировать в протоколе обыска, даже если следователь возражает против этого, вплоть до изложения замечаний на отдельном листе и приобщения его к протоколу путем записи об этом в своих пояснениях в графе «Замечания» протокола обыска.

Адвокаты в большинстве своем — гуманистари. Кроме того, профессия накладывает отпечаток консерватизма. Потому зачастую они не придают значения тому, что наибольшей ценностью для IT-компаний является не компьютерное «железо», а именно те технологии, которые пощупать и оценить практически невозможно. И этот IT-продукт — внутри техники, которую изымают.

Адвокаты нередко упускают или не придают значения этой ценности, что в последующем приводит к утере данных. И в таком случае привлечь к ответственности виновных нет возможности. К примеру, правоохранительные органы вернут MacBook, указанный в описи, но поскольку информационная составляющая нигде не указана, технологический продукт с высокой стоимостью, в разы превышающей стоимость MacBook, будет безвозвратно утерян.

Сохранить «козыри»



Денис СТАТНИКОВ, партнер МЮФ Integrites, глава практики уголовного права

Комментируя типичные ошибки адвоката при обыске его клиента, необходимо отметить главную и, к сожалению, распространенную ошибку, которая выражается в устной

дискуссии с оппонентом. Так, адвокат, столкнувшись с нарушением закона либо прав его клиента, несомненно, должен свидетельствовать об этом и требовать проведения следственного действия в рамках закона. Но если обыск проводится, как зачастую бывает, не с целью, предусмотренной частью 1 статьи 234 УПК Украины, а для оказания давления на клиента — ваши увещания о соблюдении законности вряд ли будут иметь успех. В этом случае адвокат должен максимально четко, используя все процессуальные права, документировать нарушения закона сотрудниками правоохранительных органов. Ни в коем случае не указывайте вашим оппонентам на их процессуальные ошибки, ведь это ваш «козырь» в дальнейшем. Также не стоит забывать о том, что в случае препятствования адвокату в участии при проведении следственного действия можно просто вызвать по телефону 102 полицию и на месте подать заявление о совершении преступления, предусмотренного статьей 397 Уголовного кодекса Украины.

Кстати, случаи недопуска адвокатов на обыск стали даже предметом внимания исполняющего обязанности Генерального прокурора Украины, который изволил в письме 04/6-36 исх.-82окв.-16 от 22 февраля 2016 года напомнить руководителям региональных прокуратур о праве адвокатов, предусмотренном частями 4, 5 статьи 46 УПК Украины.