

Гусятников Петр Петрович, +7 (903) 798-34-05,

p.gusyatnikov@gmail.com.

Студент 2 курса магистратуры «Российской академии адвокатуры и нотариата»

Гусятникова Полина Петровна, +7 (926) 592-69-76,

p.gusyatnikova@gmail.com.

Студент 2 курса магистратуры «Российской академии адвокатуры и нотариата»

Адвокатская тайна в цифровую эпоху: права адвоката в опасности

Аннотация: Развитие современных информационных технологий сопровождается повсеместным переводом всех документов в электронный (цифровой) вид. И все чаще сведения, составляющие адвокатскую тайну, передаются в незашифрованном виде и могут случайно или умышленно стать доступными третьим лицам. Таким образом, появляются новые угрозы нарушения профессиональной тайны адвоката, связанные с безопасностью информации, которой владеет адвокат, или, иными словами, информационной безопасности адвоката.

Конечно же, столь серьезные вызовы и потенциальные опасности нарушения прав адвоката не могут и не должны остаться без внимания адвокатского сообщества. Именно поэтому авторы считают, что тема данного исследования является как никогда актуальной и значимой, и требует подробной научной проработки.

Ключевые слова: адвокат, адвокатская деятельность, адвокатская тайна, права адвоката, информационная безопасность адвоката, угрозы информационной безопасности адвоката.

Адвокатская тайна — один из важнейших правовых институтов, связанных с адвокатской деятельностью. Понятие адвокатской тайны дается в

статье 8 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»¹ и является, на наш взгляд, фундаментальным среди понятий, раскрываемых в главе 2 закона «Права и обязанности адвоката».

По словам Ю. С. Пилипенко, «Адвокатская тайна является специфическим признаком, отличительной особенностью адвокатской деятельности. Это то, без чего адвокатская деятельность трансформируется в сугубо консультационную, тот существенный признак, без которого и само явление теряет свою суть, свою содержательную сторону»².

Институт адвокатской тайны восходит еще к эпохе Римской империи. Римские юристы предписывали председательствующим в судах, чтобы они не позволяли адвокатам принимать на себя роль свидетелей по делам, где они выступают защитниками³. Однако, спустя несколько тысячелетий, институт адвокатской тайны подвергается новым опасностям.

Основную проблему или, точнее говоря, угрозу для института адвокатской тайны представляет собой повторяющаяся во все времена тенденция к ее игнорированию и постоянным попыткам нарушения адвокатского иммунитета со стороны третьих лиц, в первую очередь — сотрудников правоохранительных органов.

Конечно же, существуют и случаи нарушения профессиональной тайны непосредственно самими адвокатами, но они находятся за рамками вопросов, рассматриваемых в настоящем исследовании. В дальнейшем, мы будем говорить только о посягательствах на несанкционированный доступ к адвокатской тайне.

Ранее, в доцифровую эпоху, сведения, связанные с оказанием адвокатом юридической помощи своему доверителю, хранились или в виде различного

¹ Федеральный закон от 31.05.2002 N 63-ФЗ (ред. от 13.07.2015) «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»

² Пилипенко Ю.С. Адвокатская тайна: Теория и практика реализации — Автореферат диссертации на соискание ученой степени доктора юридических наук

³ Цыпкин А. Л. Адвокатская тайна. — Саратов: СГУ, 1947.

рода документов или же существовали лишь в памяти адвоката. Обмен сведениями между адвокатом и доверителем мог происходить или путем обмена указанными документами или же путем устной беседы.

Развитие современных информационных технологий сопровождается повсеместным переводом всех документов в электронный (цифровой) вид. Теперь не только хранение сведений или документов адвокатом и доверителем, но и обмен сведениями между ними происходят в электронном виде, например, через электронную почту или программы для обмена сообщениями (Whatsapp, Viber и др.).

Часто эти сведения, составляющие адвокатскую тайну, передаются в незашифрованном виде и могут случайно или умышленно стать доступными третьим лицам. К случайным ситуациям можно отнести, к примеру, отправку электронного письма адвокатом по ошибке на другой адрес, не принадлежащий предполагаемому получателю письма. К умышленным — взлом электронной почты адвоката.

Именно поэтому можно говорить о наступлении «цифровой эпохи» не только в повседневной жизни, но и во всех правовых отношениях между адвокатом и доверителем, охватываемых ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»⁴, в том числе, охватываемых понятием адвокатской тайны.

Основными формами посягательства на сведения, составляющие адвокатскую тайну в доцифровую эпоху являлись: незаконный допрос адвоката, незаконные обыски в адвокатских служебных и жилых помещениях, проведение незаконных оперативно-розыскных мероприятий в отношении адвокатов.

Однако теперь, когда хранение сведений, документов и иной информации, а также обмен ими между адвокатом и доверителем происходит

⁴ Федеральный закон от 31.05.2002 N 63-ФЗ (ред. от 13.07.2015) «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»

преимущественно в электронном виде, возникают новые угрозы нарушения профессиональной тайны адвоката, связанные с безопасностью информации, которой владеет адвокат, или, иными словами, информационной безопасности адвоката.

Отметим, что под безопасностью информации понимается состояние защищённости информации (данных), при котором обеспечиваются её (их) конфиденциальность, целостность и доступность⁵.

Под конфиденциальностью информации понимается обеспечение доступа к информации только субъектам, имеющим на это право (авторизованным пользователям). Под целостностью информации понимается состояние, при котором ее изменение осуществляется только преднамеренно и только субъектами (авторизованными пользователями), имеющими на это право. Под доступностью информации — состояние, при котором субъекты, имеющие право доступа к информации, могут реализовать его беспрепятственно, то есть беспрепятственное обеспечение доступа к информации авторизованных пользователей.

К новым угрозам сохранности адвокатской тайны, связанным с информационной безопасностью адвоката, можно отнести: уничтожение информации, составляющей адвокатскую тайну и хранящейся в электронном виде, блокирование, модификация, копирование такой информации, навязывание ложной информации.

Стоит отметить, что перечисленные угрозы действительно являются, во многом, новыми и соответствуют веяниям времени. Если ранее, копирование или уничтожение информации, которая хранилась адвокатом на бумаге, злоумышленнику был необходим физический доступ в жилое и служебное помещение, используемое адвокатом для осуществления профессиональной

⁵ Рекомендации по стандартизации «Информационные технологии. Основные термины и определения в области технической защиты информации» (Р 50.1.053-2005).

адвокатской деятельности, что обычно не оставалось незамеченным, то сейчас злоумышленник может действовать скрытно.

К примеру, взлом электронной почты, принадлежащей адвокату, может долгое время оставаться незамеченным, причем все сведения и электронные документы, которыми обменивается адвокат со своими доверителями, оказывая квалифицированную юридическую помощь, будут доступны злоумышленнику, которым теоретически может быть как обычный преступник, так и сотрудник правоохранительных органов, осуществляющий проведение незаконных оперативно-розыскных мероприятий в отношении адвоката.

Конечно же, столь серьезные вызовы и потенциальные опасности нарушения прав адвоката не могут и не должны остаться без внимания адвокатского сообщества.

Федеральной палатой адвокатов Российской Федерации разработано Приложение №2 к Рекомендациям по обеспечению адвокатской тайны и гарантий независимости адвоката при осуществлении адвокатами профессиональной деятельности, озаглавленное «Рекомендуемые практические меры по защите информации, составляющей предмет адвокатской тайны»⁶, далее Рекомендации.

Данный документ утвержден решением Совета ФПА РФ от 30 ноября 2009 года и является, безусловно, очень важным документом, так как содержит правовые основы для обеспечения безопасности в отношении информации, представленной в электронном виде.

Мы выделим только тот пункт указанных Рекомендаций, который имеет непосредственное отношение не только к хранению информации, составляющей охраняемую законом адвокатскую тайну в электронном виде (в виде электронных документов), но и к передаче ее через Интернет: «10. Особое

⁶ Приложение №2 к Рекомендациям по обеспечению адвокатской тайны и гарантий независимости адвоката при осуществлении адвокатами профессиональной деятельности // ФПА РФ, 30.11.2009, Протокол №3

внимание уделить локальной сети, а также получению и отправке информации через Интернет, то есть контролю за безопасностью электронной почты».

С одной стороны, данная рекомендация является всеобъемлющей. С другой стороны, она, к сожалению, не содержит конкретных практических советов, какое именно внимание необходимо адвокату уделить получению и отправке информации через Интернет.

По мнению авторов, рассматриваемый документ нуждается в доработке. Например, стоит разделить рекомендации, связанные с обработкой информации (сведений), составляющей адвокатскую тайну, в электронном и в ином виде. Для рекомендаций, связанных с обработкой информации в электронном виде, отдельно предусмотреть детальные рекомендации по хранению указанной информации и отдельно — рекомендации по получению и отправке ее через Интернет.

В частности, пункт 11 Рекомендаций «Компьютер, в котором хранится вся информация, создаваемая в адвокатском образовании, или сервер разместить в отдельном помещении с особым доступом — защитой от вторжения, а наиболее важную информацию хранить на сервере в зашифрованном виде» регламентирует только хранение информации в зашифрованном виде. Однако видится разумным добавить в Рекомендации пункт и об обмене (получении и отправке) информацией через Интернет только в зашифрованном виде.

С учетом того, что в современном мире обмен информацией между адвокатом и доверителем происходит преимущественно в электронном виде и через Интернет, авторы планируют в будущих работах подготовить и представить на рассмотрение научного и профессионального сообщества свой вариант рекомендуемых практических мер по защите информации, составляющей предмет адвокатской тайны.