

«УТВЕРЖДАЮ»

Директор Костанайского филиала

ФГБОУ ВО Челябинский государственный

университет к.ю.н.

**Челябинский
государственный
университет**

Нализко Н.А.

«17» октября 2024 г.

ОТЗЫВ

ведущей организации кафедры права Костанайского филиала Челябинского государственного университета на диссертацию Асановой Умутай Алибаевны на тему: «Проблемы обеспечения охраны тайны стороной защиты по уголовным делам», представленной на соискание ученой степени кандидата юридических наук по специальности: 12.00.09 – уголовный процесс, криминалистика; оперативно-розыскная деятельность.

1. Актуальность темы исследования и ее связь с общенаучными и общегосударственными программами (запросами практики и развития науки и техники).

Охрана тайны стороной защиты в уголовном судопроизводстве является одной из центральных проблем правовой системы, так как она затрагивает фундаментальные принципы, такие как право на защиту, состязательность сторон и равенство в судебном процессе. В современных условиях проблема обеспечения тайны приобретает особую остроту. Важность соблюдения профессиональной тайны адвокатов, конфиденциальности информации, полученной в ходе защиты, а также иных форм правовой секретности является неотъемлемой частью гарантий справедливого судебного разбирательства.

В последние годы проблема защиты тайны стороной защиты становится еще более значимой в связи с развитием цифровых технологий, использованием электронных доказательств, а также усилением надзорных функций государства. Возможные угрозы конфиденциальности через информационные системы, проблемы разглашения сведений, полученных в ходе следствия, создают необходимость комплексного переосмысления законодательных механизмов и процедур, обеспечивающих защиту тайны стороной защиты. Следовательно, тема диссертационного исследования полностью отвечает современным

вызовам и проблемам развития уголовного судопроизводства и является актуальной.

2. Научные результаты в рамках требований к диссертациям. В процессе исследования представлены следующие научные результаты:

1. Автором разработаны и представлены следующие подходы к основным терминологическим понятиям: *тайна (в широком смысле)* - это достаточно специфическое сложное явление сопряжённое с целым рядом правовых и морально - нравственных условий по сохранению и использованию скрытой информации, а также представляет собой сочетание разноплановых характеристик объекта назначения выделяемые специальным субъектом тайны для защиты такой информации от несанкционированного доступа к ней с целью не допущения негативных последствий; *институт тайны* - представляет собой комплекс систематизированных правовых норм, регулирующие достаточно широкий круг разнородных отношений в различных сферах жизнедеятельности личности, общества и государства по вопросам защиты, получения и использования конфиденциальной информации, где также определены степень важности информации и целесообразность её рассекречивания, исходя из категорий таких сведений; *адвокатская тайна* - это специфическое правовое состояние иммунитета доверителя, связанное с неприкосновенностью его прав и интересов, возникающим при обращении к профессиональной (услуге) деятельности адвоката, где запрет на несанкционированный доступ к содержанию полученной им информации (регулируется) обеспечивается особым порядком правового режима, действующего в соответствии с нормативными актами, при котором субъекту тайны гарантируется независимость при осуществлении защиты информации входящий в круг предмета тайны и охватывающий различный социально - правовой контекст объекта охраны; *правовой режим адвокатской тайны* - это обусловленный интересами государства и спецификой общественных отношений особый порядок правового регулирования установленный законодателем, которым определены своеобразные юридические инструментари, формы и методы правового опосредования, а также специфическое сочетание правовых средств, которыми обеспечивается функционирование основных направлений деятельности связанных: с формированием и охраной иммунитета доверителя посредством установления абсолютных запретов, адресованные адвокату на разглашение, несанкционированный доступ или иное неправомерное использование полученной информации входящий в предмет адвокатской тайны: с обеспечением конфиденциальности при оказании юридической помощи и создания соответствующих условий для удовлетворения интересов доверителя субъектом тайны в данной сфере; *профессиональная тайна* - представляет собой подлежащую сохранению в тайне в соответствии с правовыми предписаниями регламентированные отраслевым законодательством конфиденциальная

информация, доверенная или ставшая известная представителям определённых профессий (кроме деятельности связанной с государственной и муниципальной службой) на которых возложена функция по обеспечению защиты прав и интересов собственников информации или его правопреемников, а также предусмотрены меры юридической ответственности за нарушение установленного режима определенного вида профессиональных тайн.

2. Предпосылками методологического разграничения между режимом ограниченного распространения секретной информации и режимом ограниченного доступа является: *во-первых*, заключается в потенциальной ценности информации, а также в направленности её использования.; *во-вторых*, законодателем предусмотрена охрана тайны и принятия специальных мер по её защите, где может быть предусмотрен широкий круг общественных отношений (например: в УПК); *в-третьих*, содержание правовой категории тайны не совпадает с понятием «конфиденциальная информация», поскольку не всякая передаваемая в процессе непосредственного общения доверительная информации влечёт за собой юридическую ответственность; *в-четвёртых*, содержанием тайны всегда являются сведения особого характера, которым присуще определённые специальные признаки на которые распространяются правовой режим ограниченного доступа, а также законодательное разграничение между открытой информацией и тайной; *в-пятых*, это наличие: а) определённого субъекта тайны в том числе, исходя из их сферы деятельности (круга лиц) лица само государство, учреждения (организация) которыми закрывается доступ к охраняемую законным значимую информацию; *В-шестых*, информация с ограниченным доступом может быть доступной значительному числу субъектов, из-за многообразия существующих тайн, при которой часть конфиденциальная информация не может относиться к категории абсолютной тайны. Но при этом существующие ограничения доступа к ней законодательного характера являются основанием о существовании правового режима такой конфиденциальной информации. *В-седьмых*, информация, являющаяся содержанием тайны, представляет собой достаточно сложный по сути и многоаспектный объект правового регулирования, исходя из характерных для неё специфических свойств.

3. К признакам профессиональной тайны отнести: 1) объединяющее начало некоторых видов тайн, доверенных представителям определённых профессий позволяет выделить самостоятельное юридическое понятие - профессиональная тайна, которая по сути требует принятия юридических мер по обеспечению её сохранности; 2) наличие института профессиональной тайны, является закономерным процессом; 3) информация становится известной субъекту профессиональной тайны в связи с исполнением им своих специфических профессиональных функций, либо добровольно сообщённые лицом (в такой ситуации распространение информации недопустимо без согласия лица); 4)

исходя из сущности социально-правового института с которым связан институт профессиональной тайны, то установленный законодателем запрет на распространение субъектом профессиональной тайны информации является бессрочным, несмотря на прекращение правоотношений между субъектами, в том числе в результате смерти лица. 5) преимущественная часть профессиональных тайн не носит абсолютного характера, поскольку конфиденциальная информация полученная лицами в ходе исполнения ими своих профессиональных функций, может быть затребована соответствующими должностными лицами органами прокуратуры, правоохранительными органами (и другими уполномоченных на то должностными лицами), исключением согласно УПК КР являются адвокаты и священнослужители; 6) установлен на законодательном уровне запрет либо ограничения на совершение определённых деяний со стороны субъектов профессиональной тайны и установлена юридическая ответственность за невыполнение требований исходя из сферы профессиональной деятельности.

4. Для максимальной реализации уголовно-правового механизма обеспечения соблюдения профессиональной тайны требуется: прежде всего во-первых, устранение противоречий между законодательными актами, которые имеют непосредственное отношение к определённой категории тайн, на основе их дифференциации на законодательном уровне с установлением требуемого правового режима; во-вторых, отсутствие в законодательстве специальных уголовно-правовых норм об ответственности определённых категорий профессиональных тайн, не позволяет выработать действенный механизм охраны таких видов тайн, что не отвечает объективным потребностям по эффективной защите отдельной категории конфиденциальной информации (с ограниченным доступом), которые имеют непосредственное отношение к обеспечению прав и интересов собственников информации либо правопреемников; в-третьих, требуется в УК предусмотреть чёткое формулирование общей нормы, с указанием максимально полного описания основных признаков состава преступления составляющие основу профессиональной тайны, с установлением ответственности за его нарушение, которые может быть распространено на все виды профессиональных тайн. Такой подход обеспечит механизм соблюдения профессиональной тайны в целом через призму защиты конфиденциальной информации; в – четвёртых, необходимо учитывать, что существующие составы преступлений направленные на обеспечение охраны конфиденциальной информации, охватывают порой не весь спектр сведений подлежащий защите, которые становятся известными субъектам профессиональной тайны, что связано с содержанием информации имеющие двоякое значение (например: сведения о готовящемся либо совершённом преступлении). В такой ситуации, такие действия могут остаться без правовой оценки; в-пятых, имеющиеся в УК специальные нормы по сути

являются односторонними, наблюдается различный подход к признакам составов преступлений при нарушении конфиденциальности, полученной субъектами профессиональной тайны информации, а также нет единообразной позиции при определении мер государственного принуждения за разглашение конфиденциальных сведений; в – шестых, выбранный законодателем специализированный механизм защиты профессиональной тайны, лишь снизит уровень уголовно - правовой охраны прав и интересов обладателей конфиденциальной информации, которые не охватываются нормами законодательства другие виды тайн в должной мере, что лишь будет наносить значительный ущерб иным благам и интересам граждан, предусмотренные Конституцией страны.

5. Основными сущностными признаками адвокатской тайны являются: **1.** сохранение адвокатской тайны обладает исключительной значимостью при осуществлении адвокатской деятельности относительно неприкосновенности прав и интересов доверителя, который обеспечивается особым порядком его правового режима; **2.** адвокатской тайне присуще, с одной стороны, признаки производных профессионально - доверительных доверенных тайн, а с другой - отличается от них. **3.** адвокатская тайна должна распространяться на все излагаемые доверителем тайны, полученные в ходе осуществления своей профессиональной деятельности, что предполагает не только соблюдение публичного интереса справедливого, строго в соответствии с законом осуществления правосудия, но и подразумевается частный интерес доверителя в условиях жёсткого противостояния со стороны процессуальных оппонентов; **4.** адвокатская тайна может охватывать различный социально-правовой контекст, поскольку адвокат в соответствии с Законом об адвокатской деятельности представляет интересы доверителя в различных инстанциях, а также осуществляет и другую профессиональную помощь при обращении к нему доверителя; **5.** особенностью объекта адвокатской тайны является: 1) интересы доверителя в правовом контексте в судебном и международном процессе, а также интересы, которые являются значимыми для доверителя, при участии адвоката в иных других случаях; 2) охрана публичных интересов.

6. Учитывая потребности защиты адвокатской тайны на этапе досудебного производства в рамках предлагаемого института «адвокатское расследование» требуется: **1)** создать в адвокатских офисах базы данных, которые будут обслуживаться фирмами предоставляющие услуги по защите информации; **2)** разработать на законодательном уровне особой правила и требования хранения и передачи конфиденциальной информации между адвокатом и частным детективом с которым заключён соответствующий договор об оказании услуг (включая и других адвокатов если ими осуществляется защита одного либо группы подзащитных по одному уголовному делу или нескольких, но имеющие общие интересы); **3)** в законе об адвокатуре и об адвокатской деятельности,

должна быть: а) классифицирована информация по степени их конфиденциальности; б) установить права и процедуру для доступа к конфиденциальной информации либо определённым данным необходимым для деятельности адвокатуры; в) возложить обязанность на адвокатов по соблюдению требований по защите конфиденциальной информации имеющих общий доступ к базе данных, а также ответственность за несанкционированный доступ к сведениям конфиденциального характера других адвокатов; 4) требуется принятие организационных и технических мер обеспечивающих защиту конфиденциальной информации от несанкционированного доступа, утечки и возможности влияния в них изменений; 5) ввести книги учёта (журнал), где будет фиксироваться попытки возможного несанкционированного доступа со стороны третьих лиц (с указанием исходных данных), в случае установления таких фактов; 6) требуется создать организационный механизм и установить порядок введения переписки адвоката с доверителем, где обеспечивалась бы конфиденциальность телефонных переговоров, электронной переписки через адвокатскую организацию в случае возникших объективных для этого обстоятельств; 7) на законодательном уровне определить механизм и порядок передачи адвокатского досье и другие материалы (по оказанию судебного разбирательства) в архив адвокатуры, либо другим адвокатом, в случае отсутствия соответствующих для этого условий у самого адвоката; 8) предусмотреть условия порядок и механизм прекращения действия режима тайны с доверителем, которые могут носить ограничительный характер в отношении определённой части информации, а также бессрочный (абсолютный) характер, которые не подлежат оглашению, поскольку не получено разрешение на её использование со стороны доверителя; 9) необходимо разработать процессуальный порядок изъятия электронных носителей информации (при наличии к тому оснований) и процедуру процессуального оформления доказательств полученных при изъятии и исследовании конфиденциальной информации с жёстких дисков и в том числе других носителей с целью защиты значимых для общества тайн.

7. Применительно к адвокату при сборе необходимых материалов, сведений требуется соблюдение следующих условий: 1) представленные сведения должны быть собраны лишь частным детективом с которым заключён письменный договор, являющийся участником уголовного судопроизводства; 2) наличие письменного уведомления адвокатом частного детектива в течение трёх суток с момента заключения договора по оказанию услуг, по сбору сведений и проведения отдельных действий по уголовному делу; 3) установление объективности полученной защищаемой информации, а именно с указанием источника получения информации, а также предметов и документов; 4) в случае проведения частных детективных действий с применением технических средств, то должны быть, согласно УПК, указаны технические характеристики этих

средств; 5) документы, представляемые адвокату юридическим лицом (объединением детективов) должны содержать данные о детективах, которыми были получены результаты частной детективной деятельности, согласно заключённого договора, для последующей возможности допроса этих лиц в качестве свидетелей по делу в суде; 6) в договоре должны быть оговорены условия по неразглашению частным детективом полученной конфиденциальной информации в ходе проведения мероприятий указанных в законе; 7) по поручению адвоката виды и результаты проведённых детективных действий должны быть предусмотрены в разработанном и принятым законодателем Законом «О частной детективной деятельности КР».

8. Обосновывается, с целью конституирования правового режима адвокатской тайны, следует структурно выделить в специальном разделе Закона об адвокатуре и адвокатской деятельности, где будут освещены основополагающие положения адвокатской тайны, а также они должны получить своё отражение в УПК и УК. В этой связи требуется разработка нормативного комплекса положений, который должен регламентировать: 1) право на конфиденциальность при получении КЮП; 2) бессрочность сохранения тайны и право доверителя прекращать действие адвокатской тайны и его процессуальный механизм; 3) полномочия и обязанности адвоката по обеспечению защиты адвокатской тайны, в том числе при привлечении частного детектива на договорной основе; а также иных лиц привлечённых к оказанию помощи по собиранию доказательств по уголовному делу; должны быть разграничены предмет и объект адвокатской тайны; 4) предусмотреть механизм обеспечения правового режима и неприкосновенность информации относящиеся к адвокатской тайне при осуществлении ОРД, а также специальных следственных действий санкционированные следственным судьёй; 5) предусмотреть ответственность адвоката за нарушение правового режима адвокатской тайны, исходя из наступивших последствий для доверителя; 6) предусмотреть механизм обжалования санкционированное следственным судьёй проведения ОРМ и специальных следственных действий в отношении адвоката органами досудебного производства, что станет реальными гарантиями по недопущению использования проведения таких мероприятий для доступа к адвокатской тайне; 7) включить в оборот законодательства такие процессуально значимые понятия как: «адвокатское производство», «адвокатское досье» содержащие в себе материалы адвокатской деятельности, которые должны стать недоступными для должностных лиц, осуществляющих ОРД; 8) внести изменения касающиеся полномочий адвоката, касающиеся, п.7,ст.53 УПК КР, а именно, изложить в следующей редакции: «иметь с подзащитным, обвиняемым свидание наедине без ограничений их количества, продолжительности и в условиях, исключающих возможность прослушивания, при этом вправе давать им консультации по делу, передавать и получать от них процессуальные и иные документы и записи за

исключением материалов содержащих сведения составляющие государственную и иную охраняемую тайну, а также тех, которые могут быть использованы указанными лицами в противоправных целях; 9) предусмотреть новую статью 53¹ УПК КР – «Адвокатская тайна», где необходимо представить: а) его терминологическое понятие; б) комплекс требований запрещающих вмешательство в деятельность адвокатов (преимущественная часть из которых нашла своё отражение в Законе «Об адвокатуре Кыргызской Республики и адвокатской деятельности»; в) указать, что «соблюдение конфиденциальности адвокатом осуществляется путём использования правовых, организационных, технических мер предусмотренных законом, которые направлены на обеспечение защиты информации доверителя от неправомерного доступа, уничтожения, распространения, копирования и иных неправомерных действий со стороны третьих лиц в отношении сведений доступ к которым ограничен законодательством»; г) предусмотреть в УПК: а) особой порядок производства следственных действий в отношении адвоката, который санкционировано судом где при дачи такого разрешения, в постановлении должна быть представлена достаточно обоснованная мотивированная часть со стороны уполномоченных должностных лиц; б) должны быть предусмотрены реальные гарантии, с помощью которых будет исключено использование производства традиционных и специальных следственных действий в отношении адвоката, с целью получения информации составляющей адвокатскую тайну; в) установлен особый процессуальный порядок, где будут удостоверены факты невозможности проведения допроса адвоката при наличии обстоятельств исключающих возможность свидетельствования в отношении своего доверителя. Но при этом, в Законе об адвокатской деятельности необходимо указать на недопустимость злоупотреблений (адвокатским) свидетельским иммунитетом и отказа от свидетельства по уголовным делам, которые не связаны с оказанием помощи доверителям; 10) необходимо в УПК КР предусмотреть законодательное регулирование порядка и условий получения такой информации, носящий конфиденциальный характер. Учитывая отличительные особенности ст. 198 УПК КР («общие правила проведения допроса»), а также различие проведения их, как по участникам уголовного процесса, наименования и сути таких процессуальных действий так, и по субъекту тайны, требуется: 1) ввести в УПК КР новые статьи: а) «Общие правила проведения адвокатского опроса»; б) «Протокол адвокатского опроса»; в) «Применение звуко и видеозаписи при адвокатском опросе». 2) внести изменения и дополнения: а) в 53 УПК КР («Полномочия адвоката») дополнить ч.2, ст. новым пунктом 2¹ – «опрашивать с использованием научно-технических средств лиц, которым известны какие-либо обстоятельства дела и в случае наличия сведений, имеющих существенное значение, ходатайствовать о приобщении таких фактических данных к

материалам уголовного дела; б) ст. 80 УПК КР дополнить новой частью 5¹ (Протоколы адвокатского опроса).

9. Основными условиями проведения адвокатского опроса должны стать: 1) опрос лиц должен производиться только адвокатом либо частным детективом, с которым должен быть заключён соответствующий договор об оказании услуг (в перспективе наделения такого лица процессуальными полномочиями); 2) проводиться адвокатский опрос должен лишь с письменного согласия лица, который изъявил желание сообщить конфиденциальные сведения об известных ему обстоятельствах, связанных с расследуемым уголовным делом; 3) в исключительных случаях, по требованию опрашиваемого лица, адвокат вправе раскрыть конфиденциальный источник информации, но при этом он должен получить на это согласие самого доверителя; 4) требуется разработать на законодательном уровне требования и соблюдать установленные правила проведения адвокатского опроса; 5) для признания опроса круга лиц по обстоятельствам дела источником доказательств необходимо его нормативное закрепление, которые не будут вызывать сомнений со стороны обвинения и суда об их достоверности; 6) исходя из того, что результаты адвокатского опроса, могут стать источником для формирования всех других видов доказательств, в том числе создавать предпосылки и определённые условия для установления искомых доказательств, то следует в такой ситуации учитывать не противоречат ли они интересам самого доверителя, поскольку при данных обстоятельствах, согласно возложенных на него функциональных обязанностей адвокат, с одной стороны, не должен сообщать о проведённом адвокатском опросе и его результатах, а с другой стороны, он не вправе передавать любые другие сведения носящие конфиденциальный характер должностным лицам органов прокуратуры, досудебного производства, а также суду; 7) предлагаемая форма получения сведений, в результате опроса предполагает следующие особенности: а) адвокат не должен навязывать свою позицию лицу подлежащему опросу, а лишь формулирует чёткие вопросы (не должны носить наводящий характер) по которым он стремится получить ответы; б) в ходе проведения опроса не подлежат обсуждению и общему анализу обстоятельства подлежащие доказыванию; в) соблюдение цели адвокатского опроса лица, а именно получение от него новой достоверной информации, а не представлять конфиденциальную информацию ранее неизвестную опрашиваемому и выражать по ней собственное видение; 8) на опрашиваемое лицо не должно оказываться какое-либо воздействие (психологическое давление) и проводиться с соблюдением адвокатской этики.

10. Для реализации возможности опроса лиц адвокатом и признание при этом полученных результатов источником доказательств требуется: 1) определиться на законодательном уровне по правовому понятию «опроса»; 2) предлагается предусмотреть в УПК КР такую процессуальную форму фиксации опроса лиц

как: «Протокол адвокатского опроса», в котором предусмотреть общие атрибуты содержания предъявляемых к протоколу допроса, но с учётом специфики его проведения другим субъектом, а именно адвокатом. 3) в «протоколе адвокатского опроса» предусмотреть содержательные составляющие и его процессуальное оформление. Считаем необоснованным, что такой протокол не должен передаваться органам досудебного производства, должностному лицу органов прокуратуры под контролем (надзором) которого находится дело.

11. В целях защиты адвокатской тайны требуется разработать комплекс специальных правовых мер по обеспечению сохранности профессиональной тайны, а именно: а) разработать меры с привлечением специалистов в сфере информационных технологий для работы адвокатов с электронными носителями при получении, отправке конфиденциальной информации через Интернет, а также их хранение, которые будут недоступны третьим лицам; б) правовые меры по защите от прослушивания разговоров с доверителем либо частным детективом; в) разработать правила и порядок документооборота, который будет способствовать предотвращению попыток незаконного проникновения для получения информации содержащейся на компьютере, так и на обычных (бумажных) материалах; г) разработать правила и условия при которых могут уничтожаться документы и конфиденциальная информация принадлежащая адвокату, а также изложить требования при которых часть информации может быть им использована; д) разработать правила хранения «адвокатского производства», где содержатся сведения составляющие адвокатскую тайну; е) разработать правовой механизм направленный на принятие мер в случаях нарушений адвокатской тайны со стороны органов досудебного производства, прокуратуры, в том числе других должностных лиц органов государственной власти.

12. Следует принимать во внимание проблемные обстоятельства, препятствующие соблюдению режима адвокатской тайны: 1) Поскольку правоохранительные органы, осуществляющие ОРД, обладают широкими возможностями по оказанию давления на целый ряд лиц, нивелируется гарантия независимости адвоката, которые согласно законодательства, имеют особый правовой статус в структуре правового режима адвокатской тайны, что влечёт за собой нередко получения конфиденциальной информации по делу. 2) Доверитель, не может быть твёрдо уверенным, что озвученная им адвокату конфиденциальная информация, будет использована в рамках ОРД, что влечёт за собой нарушение конфиденциальности, которую бывает сложно выявить, поскольку негласное сотрудничество является государственной тайной. Такой ситуации способствует отсутствие должного правового механизма, гарантирующего действенность установленного запрета. 3) До настоящего времени в Законе об адвокатуре нет чёткой трактовки понятия конфиденциальности и определения её пределов, а также правомерность

проведения ряда ОРМ. Так помимо специальных следственных действий, которые проводятся с санкции следственного судьи ряд ОРМ согласно ОРД допускается без судебного решения. 4) В законодательстве нет чётко обозначенных норм, где предусматривалась бы ответственность адвоката за попустительское отношение к защите полученной от доверителя значимой конфиденциальной информации, от несанкционированного доступа к ней третьих лиц которую он обязан был сохранять в рамках профессиональной тайны. 5) Требуется определение объёма и направленность принятие необходимых правовых мер защиты со стороны адвоката, когда в его адвокатском производстве находятся материалы, составляющие тайну от доступа к ним других процессуальных оппонентов, которые могут повлечь серьёзные последствия для его доверителя в уголовном процессе из-за нейтрализации собранных в ходе адвокатского расследования источников доказательств в результате их утечки к заинтересованным лицам. 6) Недопустимо проведение электронной переписки и телефонных переговоров адвоката о факте проведения в отношении доверителя специальных следственных действий либо ОРМ, которые могут проводиться на этапе досудебного производства, поскольку сохранить конфиденциальность в таких случаях не представляется возможным из-за отсутствия на сегодняшний день (зашифрованных) закрытых каналов их общения. 7) Для разрешения вопросов, связанных с защитой конфиденциальной информацией, требуется, чтобы адвокатские офисы имели соответствующие условия, по обеспечению защиты информации. Но при этом на сегодняшний день соответствующие органы могут в определённых случаях иметь допуск для осуществления негласного контроля за коммуникацией, а также иметь возможность изъятия информации. 8) Отсутствие действенного организационного механизма, который на законодательном уровне обеспечивал бы сохранность адвокатской тайны, включая использование защищённых каналов электронной связи с доверителем, частным детективом, а также иных лиц, вовлечённых в уголовный процесс с которыми планируется проведение отдельных процессуальных действий не предусмотрено, что осложняет деятельность адвокатов в данной сфере. 9) Принятие в странах СНГ новых техрегламентов связанных с телекоммуникационным оборудованием по обеспечению проведения ОРМ, сбора и хранения служебной информации об оппонентах, где к личным данным имеют полный доступ комитеты национальной безопасности, что на сегодняшний день позволяет перехватывать информацию, производить запись на внешние носители произведённых аудио, и видео-переговоров, просмотр, хранение, прослушивание текстовых сообщений. В том числе, это касается информации передаваемых через сеть интернет. С одной стороны, такая государственная политика направлена на усиление мер по обеспечению национальной безопасности государства, но с другой, это приводит к

расширению полномочий специальных служб, деятельность которой становится не подконтрольной и расширяющей возможности по наблюдению и сбору информации и становится потенциальной угрозой, связанной с неприкосновенностью частной жизни граждан, включая и участников уголовного процесса. Нельзя отрицать наличие на сегодняшний день порочной практики в данной сфере на фоне несовершенства законодательной конструкции относительно незаконного прослушивания телефонных переговоров, аудио и видеонаблюдения за жилищем, а также других норм, связанных с рассматриваемым институтом.

13. На проблемы соотношения норм права регулирующих адвокатскую тайну и проведение оперативно - розыскной деятельности, влияют следующие обстоятельства: *1)* следует учитывать, что нарушение иммунитета доверителя происходит на фоне проводимых оперативными работниками ОРМ, а потому мы наблюдаем достаточно жёсткое противостояние между органами досудебного производства и адвокатуры, на которого возложена обязанность соблюдения правового режима адвокатской тайны. В такой ситуации требуется выявление норм (либо их отсутствие), которые препятствуют регулированию правоотношений в данной сфере и затрудняют правоприменительный процесс; *2)* правовая регламентация действий оперативных работников представляющая собой возникшую задачу оперативно-розыскной деятельности носит специфический характер, вызывающий немало жёсткой критики среди юридического сообщества и порождает целый круг вопросов при толковании и применении норм УПК КР, где введён институт специальных следственных действий, а также сам Закон «Об оперативно-розыскной деятельности» на фоне неопределённости и неразрешённости по ряду (институтов) категории тайн, связанных с деятельностью адвоката; *3)* следует иметь ввиду, что вносимые законодательные изменения должны находиться в прямой зависимости от замысла законодателя и круга проблем, которые требуются разрешить для обеспечения правового режима адвокатской тайны, а не исходя из потребности приоритетно-правовой политики, а также интересов стороны обвинения; *4)* основной акцент должен быть сделан на определение норм, которые будут способствовать разрешению поставленных задач по обеспечению адвокатской тайны и выявлению нормативных положений, которые препятствуют либо вступают в противоречие с другими законодательными актами, регулирующие институт адвокатской тайны, в том числе следует исходить из потребностей правоприменительной практике в рассматриваемой сфере; *5)* в отличие от стороны обвинения в целом и оперативных подразделений в частности, адвокаты не обеспечены должным правовым механизмом защиты конфиденциальной информации, которая может быть получена в ходе адвокатского расследования, что требует разработать и принять для этого соответствующие меры; *6)* наблюдается всё большее вмешательство должностных лиц в адвокатскую

деятельность с целью получения необходимой конфиденциальной информации, что прежде всего связано с наблюдаемыми тенденциями в преступной среде, где используются модернизированные, многогранные, технологические способы совершения, что усложняет деятельность правоохранительных органов, которые стремятся любым путём раскрыть преступление, в том числе посредством противоправного вмешательства в адвокатскую деятельность; 7) основными способами посягательства на конфиденциальность адвокатской деятельности являются: попытки привлечения адвоката к сотрудничеству с сотрудниками органов правопорядка; неправомерные обыски в помещении адвоката; прослушивание и запись переговоров адвоката с доверителем, либо с третьими лицами имеющими отношение к делу; досмотры материалов и вещей адвоката в следственных изоляторах; неофициальные беседы с доверителями; проведение отдельных ОРМ в отношении адвокатов; 8) поскольку законодательством: а) не исключается прослушивание бесед адвоката с доверителем субъектами ОРД, что ограничивает права доверителя и нарушает режим адвокатской тайны; б) их право на конфиденциальность коммуникации в нормах законодательства не раскрыта; а потому влечёт за собой произвольное толкование его смысла и предела их соблюдения; в) проведение прослушивания субъектами ОРМ бесед адвоката с доверителями: во-первых, нарушают свидетельский иммунитет таких лиц; во-вторых, полученная конфиденциальная информация может использоваться для оказания давления определённый круг лиц, являющиеся участниками уголовного процесса, что создаёт условия для латентной фабрикации доказательств; 9) на сохранение адвокатской тайны в ходе осуществления ими деятельности препятствует появление и распространение новых технологий, которые расширяют возможности деятельности правоохранительных органов по сбору и извлечению конфиденциальной информации, проведению наблюдения, слежке за лицами представляющих для них интерес (в том числе при проведении опроса лиц с участием частного детектива).

3. Степень обоснованности и достоверности каждого результата (научного положения), выводов и заключения соискателя, сформулированных в диссертации. Положения, выносимые на защиту, обоснованы как теоретически, так и эмпирически. Автор опирается на широкий круг нормативно-правовых актов, судебной практики, что придает исследованию особую глубину.

Результат – 1. Обоснованность положения подтверждается тем, что приведённые термины описывают правовые аспекты работы с конфиденциальной информацией в различных контекстах (адвокатская, профессиональная тайна и др.). Достоверность обеспечивается конкретными примерами законодательной и правоприменительной практики.

Результат – 2. Обоснованность и достоверность подтверждается теоретическими аспектами разграничения между режимом ограниченного

распространения секретной информации и режимом ограниченного доступа, указанием важных аспектов такие как ценность информации и её потенциал для общественной жизни.

Результат – 3. Обоснованность с юридической точки зрения подтверждается описанием признаков профессиональной тайны. Достоверность подтверждается указанием на законодательные меры по защите профессиональной тайны.

Результат – 4. Обоснованность и достоверность подкрепляется практической и теоретической значимостью устранения противоречий в законодательстве и установления четких норм ответственности за разглашение тайны.

Результат – 5. Обоснован необходимостью усиления правовых механизмов защиты адвокатской тайны. Достоверность обеспечивается практикой адвокатской деятельности, в которой необходима защита конфиденциальной информации на всех уровнях судебного процесса.

Результат – 6. Предложенные меры по созданию базы данных и механизмов хранения конфиденциальной информации адвокатами полностью соответствуют современным требованиям информационной безопасности и защите данных, что обеспечивает обоснованность и достоверность положения.

Результат – 7. Обоснованность устанавливается реальной необходимостью установления чётких правил и условий для сбора доказательств адвокатами через частных детективов, что требует законодательного урегулирования. Достоверность подтверждается существующими случаями в юридической практике.

Результат – 8. Обоснованность и достоверность подтверждается структурным оформлением адвокатской тайны в законодательстве, что является обоснованным шагом для повышения правовой определенности и усиления защиты конфиденциальной информации.

Результат – 9. Положение выдвигает конкретные требования к процедуре адвокатского опроса, что полностью соответствует необходимости нормативного закрепления данной процессуальной формы, что обеспечивает обоснованность и достоверность.

Результат – 10. Положение направлено на улучшение процессуальных механизмов, что крайне важно для эффективного использования адвокатского опроса в качестве источника доказательств, что подтверждает его обоснованность и достоверность.

Результат – 11. Обоснованность и достоверность обеспечивается необходимостью разработки комплекса мер по защите адвокатской тайны, включая использование новых технологий и процедур для защиты конфиденциальной информации, является необходимым шагом для адекватной правовой защиты адвокатов и их доверителей.

Результат – 12. Обоснован указанием на проблемные аспекты, связанные с вмешательством правоохранительных органов в адвокатскую деятельность.

Указание на отсутствие действенных правовых механизмов для защиты адвокатской тайны обосновано существующими юридическими практиками.

Результат – 13. Положение обращает внимание на сложность взаимодействия адвокатской тайны и оперативно-розыскной деятельности (ОРД). Конфликт между защитой конфиденциальной информации и государственными интересами по раскрытию преступлений действительно существует, что требует более четкого урегулирования в законодательстве, что подтверждает его обоснованность и достоверность.

4. Степень новизны каждого научного результата (положения), выводов и заключения соискателя, сформулированных в диссертации. Каждое из выносимых на защиту положений имеет свою научную новизну и представляет собой вклад в развитие теории и практики уголовного процесса, особенно в части охраны тайны стороной защиты.

Результат – 1. Новый, так как в положении представляется комплексный и многоуровневый подход к ключевым правовым категориям, связанным с защитой конфиденциальной информации, что расширяет границы существующих представлений о тайне в праве.

Результат – 2. Новизна этого положения состоит в создании нового подхода к классификации информации, охраняемой стороной защиты. Автор предлагает разделение понятий на основе формы извлечения пользы от информации и её потенциала для деструктивных последствий при распространении.

Результат - 3. Новый, и заключается в объединении различных видов тайн, доверенных представителям определённых профессий, под единое юридическое понятие “профессиональная тайна”.

Результат - 4. Новый, автором предлагаются рекомендации по устранению противоречий в законодательных актах, касающихся различных категорий тайн. Особо значимым является предложение о необходимости создания в УК общей нормы с чётким описанием состава преступления, связанного с нарушением профессиональной тайны, что является новым подходом к обеспечению комплексной защиты различных видов тайн.

Результат – 5. Новый, так как автор расширяет понятие адвокатской тайны, предложив включить в его содержание не только профессиональные доверительные отношения, но и особые механизмы защиты данных, переданных адвокату.

Результат - 6. В рамках этого положения **новизна** выражается в предложении создания новых правовых механизмов для защиты конфиденциальных данных адвокатов. Это включает как использование современных технологий, так и организационные меры по обеспечению защиты адвокатской тайны.

Результат - 7. Новый, так как в положении предлагается законодательное закрепление процесса “адвокатского опроса” как источника доказательств в уголовном процессе. Автором предложены конкретные процессуальные правила

и порядок оформления результатов такого опроса, включившие использование технических средств. Это нововведение имеет важное практическое значение для повышения эффективности деятельности адвокатов.

Результат - 8. В этом положении **новизна** состоит в том, что автор предлагает разработку правовых мер для защиты конфиденциальной информации адвокатов от несанкционированного доступа через современные средства коммуникации. Впервые предложено внедрение систем информационной безопасности в адвокатских офисах для обеспечения защиты электронной и бумажной документации.

Результат – 9. Новый, и заключается в обосновании необходимости законодательного закрепления института адвокатского опроса как самостоятельного процессуального действия, что позволит повысить уровень защиты прав участников уголовного процесса. Введение обязательного письменного согласия на опрос и процессуальной фиксации его результатов служит новым элементом в практике расследования, что обеспечивает правовую защищенность как адвокатов, так и опрашиваемых лиц.

Результат – 10. Новый, так как предлагается механизм защиты конфиденциальной информации, полученной в ходе адвокатского опроса. Это включает в себя разработку правовых норм, которые устанавливают обязательность сохранения адвокатской тайны, а также введение ответственности за нарушение конфиденциальности полученной информации, что существенно расширяет границы правового регулирования адвокатской деятельности.

Результат – 11. Новый, так как предлагается создание процессуального документа, который позволит признать результаты опроса лиц источником доказательств в уголовном деле.

Результат – 12. Новый, так как предлагается разработка комплекса мер для защиты адвокатской тайны в условиях цифровизации и усиления возможностей оперативно-розыскных мероприятий. В частности, предлагается внедрение специальных технологических решений, обеспечивающих безопасность электронного документооборота, что представляет собой новаторский подход к защите адвокатской деятельности в условиях информационных угроз.

Результат – 13. Новый, так как в положении анализируются противоречия между нормами, регулирующими адвокатскую тайну и оперативно-розыскную деятельность, и предложении конкретных законодательных мер по минимизации нарушений адвокатской тайны.

5. Оценка внутреннего единства и направленности полученных результатов на решение соответствующей актуальной проблемы, теоретической или прикладной задачи. Работа демонстрирует высокую степень внутреннего единства, поскольку все положения и результаты исследования логически вытекают из общей концепции охраны тайны стороной

защиты в уголовных делах. В исследовании последовательно рассмотрены ключевые аспекты адвокатской тайны, процессуального регулирования опроса лиц и защиты конфиденциальной информации, что свидетельствует о целостности подхода к проблематике.

Каждое из исследованных положений подкреплено научными обоснованиями, касающимися правовых механизмов защиты конфиденциальной информации, роли адвокатов в защите прав доверителя и анализа современных угроз для адвокатской тайны. Последовательное обсуждение проблем нарушений адвокатской тайны, предложенные меры по их устранению, а также анализ законодательных коллизий между оперативно-розыскной деятельностью и адвокатской практикой подтверждают единство и направленность всех аспектов исследования.

Таким образом, полученные результаты исследования отражают высокий уровень внутреннего единства и четко ориентированы на решение как теоретических, так и прикладных задач в сфере защиты адвокатской тайны, что подчеркивает значимость и актуальность работы для дальнейшего развития правовой науки и правоприменительной практики.

6. Направленность полученных результатов на решение соответствующей актуальной проблемы, теоретической и прикладной задачи. Исследование направлено на решение важной теоретической и прикладной задачи — обеспечения правовой защиты информации, предоставляемой стороной защиты в уголовных делах. Актуальность проблемы подтверждается новыми вызовами, связанными с развитием технологий и усилением возможностей оперативно-розыскной деятельности, что делает сохранение адвокатской тайны более уязвимым.

Работа затрагивает значимые аспекты обеспечения безопасности информации в условиях цифровизации, что особенно актуально в современных условиях, когда конфиденциальные данные могут быть получены и использованы неправомерными методами. Результаты исследования не только направлены на теоретическое осмысление проблемы, но и предлагают конкретные практические меры, такие как использование технологий для защиты данных, усовершенствование законодательной базы и внедрение протоколов для фиксации адвокатских опросов.

7. Подтверждение опубликованных основных положений, результатов, выводов и заключения диссертационного исследования. Сформулированные в диссертационном исследовании основные положения, результаты и выводы, нашли отражение в научных публикациях соискателя, докладывались на различных международных научно-практических конференциях и круглых столах.

1. Асанова, У. А. Купуя социалдык-укуктук институт катары / У. А. Асанова // Известия Иссык-Кульского форума бухгалтеров и аудиторов стран Центральной

<https://www.elibrary.ru/item.asp?id=50385433>

2. Асанова, У. А. Особенности обеспечения сторонами обвинения и защиты тайны следствия в уголовном судопроизводстве / У. А. Асанова // Аграрное и земельное право. – 2022. – № 12(216). – С. 208-210. – DOI 10.47643/1815-1329_2022_12_208. // <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=50107766>

3. Асанова, У. А. Электронные доказательства - как обеспечение прав участников уголовного процесса / Э. С. Токторов, У. А. Асанова // Аграрное и земельное право. – 2022. – № 11(215). – С. 220-222. – DOI 10.47643/1815-1329_2022_11_220. // <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=49871811>

4. Асанова, У. А. Особенности сохранения тайны следствия и ее значение в расследовании преступлений / У. А. Асанова // Новые вызовы новой науки: опыт теоретического и эмпирического анализа : Сборник статей IX Всероссийской научно-практической конференции, Петрозаводск, 28 ноября 2023 года. – Петрозаводск: Международный центр научного партнерства «Новая Наука» (ИП Ивановская И.И.), 2023. – С. 68-76. //

<https://www.elibrary.ru/item.asp?id=54917380>

5. Асанова, У. А. Адвокатская тайна как процессуальная гарантия прав подзащитного / У. А. Асанова // Евразийского адвокатура. 2024 №4 (69). С. 58-61. <https://elibrary.ru/item.asp?id=69190271>

6. Асанова, У. А. Некоторые проблемы обеспечения охраны тайны стороной защиты по уголовным делам и пути их решения / Э. С. Токторов, У. А. Асанова // Наука, новые технологии и инновации Кыргызстана. 2024. №1. С. 172-175. <https://elibrary.ru/item.asp?id=68640129>

8. Соответствие автореферата содержанию диссертации. Процесс сопоставления автореферата и диссертации показал, что автореферат в полной мере соответствует содержанию диссертации, отражает основные положения, выводы и результаты, а также логику и последовательность анализа исследуемых автором вопросов. Согласно требованиям, в автореферате имеется резюме на трех языках.

9. Замечания по содержанию и оформлению диссертации. Несмотря на высокое качество выполненной работы, следует указать на несколько замечаний. Автор в своей работе затрагивает цифровые угрозы для конфиденциальности информации в уголовном процессе, однако данный аспект требует более детализированного рассмотрения. Возможно, следовало бы в отдельном параграфе уделить больше внимания анализу зарубежного опыта стран с высокоразвитыми системами правовой защиты данных.

10. Соответствие диссертации требованиям Положения НАК КР «О порядке присуждения ученых степеней».

Диссертация Асановой Умутай Алибаевны на тему: «Проблемы обеспечения охраны тайны стороной защиты по уголовным делам» представляет собой

МИНОБРНАУКИ РОССИИ
Федеральное государственное бюджетное
образовательное учреждение высшего образования
«Челябинский государственный университет»
(ФГБОУ ВО «ЧелГУ»)
Костанайский филиал
Кафедра права
Выписка из протокола

«15» октября 2024 г.

№ 3

г. Костанай
Заседание кафедры права

Председатель - Галиев Б.Б.

Секретарь - Гейст Ю.А.

Присутствовали: 18 из 24 научно-педагогических работников кафедры (91% из списочного состава) заведующий кафедрой, к.ю.н, доцент Галиев Б. Б. (12.00.08), д.ю.н., доцент Шнарбаев Б.К. (12.00.09), д.ю.н. Мизанбаев А.Е. (12.00.08), д.ю.н., профессор Абдрахманов Б. А. (12.00.09) (онлайн), к.ю.н, Атжанова Ж.С (12.00.02), к.ю.н, Военная Т.А. (12.00.08), к.ю.н, доцент, Нурмагамбетов Р. Г. (12.00.02), к.ю.н, Шакун В. М. (12.00.08), к.ю.н, Байзакова Г. М. (12.00.08), к.ю.н, Биятов Т. К. (12.00.08) (онлайн), к.ю.н, Мендыбаев Т. А. (12.00.08), к.ю.н., Симонова Ю. И. (12.00.08), к.ю.н, Хасенов С.Б. (12.00.05), магистр юрид. наук Галиаскарова А. М., Литвинов Р.В., Новгуманова Г.С., к.ю.н, Нализко Н. А (12.00.02), Альжанова З.А., соискатель Асанова У.А. (онлайн).

Повестка дня:

Разное: Обсуждение диссертационного исследования Асановой Умутаи Алибаевны на тему «Проблемы обеспечения охраны тайны стороной защиты по уголовным делам» представленного на соискание ученой степени кандидата юридических наук по специальности: 12.00.09 – уголовный процесс, криминалистика; оперативно-розыскная деятельность.

Слушали:

Председатель: озвучил, что поступило диссертационное исследование Асановой Умутай Алибаевны на тему «Проблемы обеспечения охраны тайны стороной защиты по уголовным делам», представленного на соискание ученой степени кандидата юридических наук по специальности: 12.00.09 – уголовный процесс, криминалистика; оперативно-розыскная деятельность, так как кафедра была назначена в качестве ведущей организации по данному исследованию. Диссертационное исследование представлено к защите в диссертационном совете в Кыргызской Республике, Д 12.23.668 при Кыргызском национальном университете им. Ж. Баласагына, Жалал-Абадском государственном университете им. Б. Осмонова и Академии МВД Кыргызской Республики им. генерал-майора милиции Алиева Э. А. На заседании присутствуют члены кафедры, а также приглашенные ученые и сама соискатель Асанова У.А. (онлайн)

Слово было предоставлено соискателю Асановой У.А., которая сделала краткий доклад по своему исследованию.

Присутствующие члены кафедры профессор Мизанбаев Аман Елеусизович, профессор Шнарбаев Булатбек Кабдушевич, доцент Симонова Юлия Ивановна, профессор Шакун Владимир Михайлович имели возможность задать вопросы и получить на них ответы.

Председатель отметил, что обсуждение состоялось, выдвинул предложение утвердить отзыв ведущей организации.

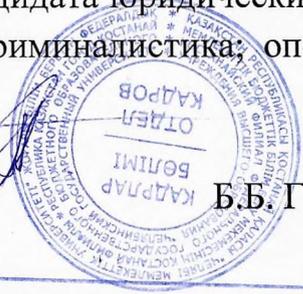
РЕЗУЛЬТАТЫ ГОЛОСОВАНИЯ: «за» - 18, «против» - нет, «воздержались» – нет.

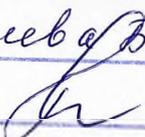
Решили:

Утвердить положительный отзыв ведущей организации на диссертационное исследование Асановой Умутай Алибаевны на тему «Проблемы обеспечения охраны тайны стороной защиты по уголовным делам», представленного на соискание ученой степени кандидата юридических наук по специальности: 12.00.09 – уголовный процесс, криминалистика; оперативно-розыскная деятельность.

Председатель

Подпись Галиева Б.Б. заверяю



Б.Б. Галиев

Подпись Галиев Б.Б. заверяю
Начальник ОК  Мартынец М.А.