№ 10 (96) 2020 ИТОГИ ГОДА

Инхаус-юристы могут пользоваться адвокатской тайной в Лондоне

02.12.2020 СТАТЬИ

11 сентября 2020 г. Высокий суд Лондона в деле PJSC Tatneft v Bogolyubov & others вынес важнейшее для российского бизнеса и юридического сообщества решение, подтвердив, что английская правовая концепция юридической привилегии (legal advice privilege) распространяется на коммуникации клиента с его штатными юристами, а также внешними юридическими консультантами независимо от их статуса. Данное решение можно назвать прецедентом года. Во-первых, оно касается всех, кто судится в Великобритании. Во-вторых, не так часто в английском суде выносятся прецедентные решения по российским делам. Мы попросили британских юристов оценить важность данного дела.

Инхаус-юристы могут пользоваться адвокатской тайной в Лондоне

11 сентября 2020 г. Высокий суд Лондона в деле PJSC Tatneft v Bogolyubov & others вынес важнейшее для российского бизнеса и юридического сообщества решение, подтвердив, что английская правовая концепция юридической привилегии (legal advice privilege) распространяется на коммуникации клиента с его штатными юристами, а также внешними юридическими консультантами независимо от их статуса. Данное решение можно назвать прецедентом года. Во-первых, оно касается всех, кто судится в Великобритании. Во-вторых, не так часто в английском суде выносятся прецедентные решения по российским делам. Мы попросили британских юристов оценить важность данного дела.

Спор PJSC Tatneft v Bogolyubov & others возник из-за отказа украинского нефтеперерабатывающего завода оплатить заявителю — государственной нефтяной компании поставку нефти в 2007 г. Дело касалось попытки заявителя воспрепятствовать проверке переписки ответчика со своим внутренним юридическим отделом.

Ответчик настаивал на необходимости учитывать разницу между общением с инхаус-юристами и российским адвокатом: поскольку внутренние юристы не являются адвокатами, адвокатская тайна не распространяется на общение клиента с внутренними юристами его компании. На основании этого ответчик полагал, что был вправе просматривать соответствующие сообщения.

Истец утверждал, что разбирательство проходило в Англии, а значит, подчинялось английским процессуальным правилам, согласно которым адвокатская тайна применима только к общению с «надлежащим образом квалифицированными» иностранными юристами.

Суд постановил, что клиенты должны иметь возможность обращаться за помощью к юристам, будучи уверенными в том, что информация об этом не будет разглашена без их согласия. Таким образом, адвокатская тайна распространяется на общение с иностранными юристами независимо от их статуса в данной юрисдикции.

Рассмотрим подробнее, что такое привилегия адвокатской тайны (legal professional privilege), совместная привилегия (joint privilege), привилегия, основанной на общих интересах (common interest privilege), привилегия против самообвинения (privilege against self-incrimination) и привилегия без ущерба для других прав (without prejudice privilege) и в каких случаях можно ими воспользоваться.

Что такое привилегия или адвокатская тайна

В соответствии с принципами английского права без согласия клиента сведения о любом его

общении с адвокатом, а также полученная им в результате этого информация не могут быть раскрыты третьим лицам. В странах континентальной правовой системы подобный принцип известен как адвокатская тайна. В его основе лежит концепция привилегии, то есть конфиденциальности полученной информации и ее превалирования над необходимостью предоставления противоположной стороне и суду деталей общения между клиентом и адвокатом, а также документов и прочих материалов.

Привилегия адвокатской тайны

Есть два типа привилегии адвокатской тайны (далее — ПАТ): привилегия юридического совета и привилегия судебной тяжбы.

Ключевыми принципами обеспечения всех видов привилегии являются конфиденциальность, принадлежность к юридической профессии, привилегированное положение клиента и наличие коммуникации между сторонами.

Ключевые принципы обеспечения всех видов привилегии являются конфиденциальность, принадлежность к юридической профессии, привилегированное положение клиента и наличие коммуникации между сторонами.

Для получения права на привилегию информация, документы и прочие материалы должны быть конфиденциальными. Если документ по каким-то причинам становится доступен широкой публике, распространение ПАТ на него прекращается.

Суть привилегии состоит в том, чтобы клиент мог конфиденциально проконсультироваться с юристами — поэтому она не распространяется на других специалистов, которые также могут давать юридические консультации, например, на бухгалтера, даже если он советует что-либо по налоговому праву. Сложности могут возникнуть и при выполнении штатными юристами неправовых обязанностей. Клиент должен помнить о том, что консультация штатного юриста по неправовым вопросам вряд ли будет защищена привилегией.

ПАТ принадлежит клиенту до тех пор, пока он от нее не откажется. Его юрист несет профессиональное обязательство отстаивать ее. В случае смерти, банкротства клиента или ликвидации компании привилегия будет действовать до тех пор, пока от нее не откажется кто-либо, обладающий законным правом сделать это.

Под коммуникацией между сторонами подразумевается общение в широком смысле слова: посредством обычной и электронной почты, телефона и пр. Важным является наличие доказательств такого общения, например, записи о содержании переговоров по телефону или при непосредственной встрече.

Привилегия юридического совета защищает основополагающий принцип, согласно которому клиент должен иметь право и возможность конфиденциально проконсультироваться со своим адвокатом. Она распространяется на конфиденциальную коммуникацию между клиентом и его адвокатом с доминирующей целью предоставления или получения юридической консультации.

Кто считается клиентом

В данном контексте понятие «клиент» имеет узкое значение. Если клиентом является физическое лицо, особых трудностей не возникает. Если же таковым выступает юридическое лицо, привилегия распространяется только на конкретного человека, которому непосредственно поручено получить юриди- ческую консультацию. Также это подразумевает отсутствие привилегии в случае, если отправленные непосредственно

юристам документы были подготовлены другими сотрудниками. Однако, как подробно разъясняется далее, привилегия судебной тяжбы поможет клиенту преодолеть эту проблему, когда судебное разбирательство уже ведется или будет инициировано в ближайшем будущем.

Основная цель — юридическая консультация

Недавно Апелляционный суд Англии подтвердил, что для возникновения и применения привилегии юридического совета основной целью коммуникации между юристом и клиентом должно быть предоставление/получение юридической консультации.

Понятие «юридическая консультация» имеет широкую трактовку и охватывает подавляющее большинство услуг, предоставляемых юристами: от разъяснения клиенту законов и возможности их применения к конкретной проблеме до рассмотрения обстоятельств клиента. Проще говоря, критерием в такой ситуации является доминантная цель обращения к адвокату, а именно — получение юридической консультации.

Привилегия судебной тяжбы

Этот тип ПАТ позволяет истцу/потенциальному истцу подготовиться к судебному процессу, не опасаясь того, что созданные с этой целью документы должны быть раскрыты другой стороне.

Условия возникновения привилегии судебной тяжбы:

> наличие уже существующей тяжбы или обоснованных предположений о начале новой тяжбы исходя из фактических обстоятельств дела;

> получение информации о ведении судебного процесса как единственная цель коммуникации между юристом и клиентом;

> состязательность судебного процесса.

На кого распространяется привилегия судебной тяжбы

Привилегия судебной тяжбы выходит за рамки общения клиента с юристом и включает также общение между юристами, их клиентами и третьими лицами.

Что такое «судебная тяжба»

Понятие «судебная тяжба» имеет широкое значение и распространяется на все состязательные процессы, в рамках которых судебные функции выполняются судом, трибуналом или коллегией, такие как разбирательства в Высоком суде и арбитраже. Мало вероятно, что судебная привилегия возникнет и будет применяться в процессе, имеющем розыскной или следственный характер.

Судебная тяжба должна быть в процессе или обоснованно предполагаться

Для возникновения привилегии необходима реальная вероятность проведения судебного разбирательства. Причем она не обязательно должна превышать 50 %. Обычных опасений или убежденности в том, что в какой-то момент может начаться судебный процесс, для этого недостаточно.

Основная цель — судебная тяжба

Сторона, заявляющая о привилегии, должна доказать, что основной целью коммуникации между юристом и клиентом было получение информации или доказательств для использования таковых в рамках текущей или предстоящей тяжбы.

Суд будет объективно оценивать, является ли тяжба основной целью коммуникации между юристом и адвокатом, на основе предоставленных документов, составленных в результате такой коммуникации, а также заявлений и доказательств, свидетельствующих о том, что

целью коммуникации было решение вопросов, связанных с судебным разбирательством.

Отметим, что коммуникация между клиентом и адвокатом по поводу возможных вариантов урегулирования тяжбы не защищается привилегией, если касается исключительно коммерческих вопросов.

Совместная привилегия

Совместная привилегия возникает, когда несколько сторон объединены договором или общей заинтересованностью в получении совета одного и того же адвоката. Для отказа от совместной привилегии требуется согласие всех сторон.

Совместные привилегии часто возникают, например, в отношениях между бенефициарами и доверенными лицами, компанией и ее акционерами и т. п.

Привилегия, возникающая на основании общих интересов

Такая привилегия возникает в отношении коммуникации между сторонами, связанными друг с другом одинаковыми интересами. Данная доктрина позволяет им обмениваться информацией, сохраняя привилегию, при условии существования общего интереса в момент такого обмена. Прежде чем делиться конфиденциальной информацией, клиенты должны документировать степень своих общих интересов.

Понятие «судебная тяжба» распро страняется на все состязательные процессы, в рамках которых судебные функции выполняются судом, трибуналом или коллегией

Привилегия, предотвращающая самообвинение

В гражданском судопроизводстве лицо (в том числе юридическое) не обязано отвечать на какой-либо вопрос или предъявлять какие-либо документы, если это может привести к уголовному преследованию или наказанию. Данное правило распространяется на

производство документов или ответов на вопросы, которые могут разоблачить супруга или гражданского партнера и привести к уголовному преследованию / наказанию претендующего на привилегию лица.

Отметим, что это правило не применяется при наличии не более чем вымышленной либо отдаленной вероятности того, что ответ на вопрос или предоставление документа приведут к судебному преследованию.

Привилегия означающая, что все сказанное сторонами не принимается во внимание судом при рассмотрении спорной ситуации

Под такую привилегию подпадает письменная или устная коммуникация между сторонами, осуществляемая для урегулирования спора без обращения в суд. Одна из целей ее внедрения — побудить стороны к внесудебному разбирательству.

Решение Высокого суда Лондона по делу PJSC Tatneft v Bogolyubov & others вселяет уверенность в конфиденциальности общения клиентов с своими внутренними юристами. Для возникновения привилегии юридической консультации (legal advice privilege) — аналога адвокатской тайны нужно, чтобы юристы работали в штате компании и оказывали консультационные услуги. Указанное решение также означает, что при рассмотрении ходатайства о раскрытии информации о таком общении суду не нужно выражать свое мнение о квалификации или статусе иностранных юристов. Показаний экспертов по данному вопросу больше не потребуется, что должно снизить затраты на судебные процессы.

Бен Уэллс партнер лондонской юридической фирмы CANDEY

Джеймс

Коллинз партнер CANDEY

Юрий

Ботюк партнер CANDEY

СТАТЬИ