

Bulletin advokacie online

eFocus

Bulletin advokacie online pro Vás nově přináší odborné příspěvky týkající se aplikace občanského zákoníku a dalších nových právních předpisů v praxi.

Vybíráme pro Vás:

Povinnost mlčenlivosti a problematika domovních prohlídek advokátů ve vybraných zemích EU

autor: **Mgr. Kamila Hájičková, odbor mezinárodních vztahů ČAK**

Odbor mezinárodních vztahů ČAK vypracoval komparativní studii týkající se problematiky povinnosti mlčenlivosti a domovních prohlídek, zejména zaměřenou na situaci, kdy jsou data uložena v elektronických úložištích, mimo prostory advokátní kanceláře, vycházející při zpracování této komparativní studie z rozsáhlého dokumentu CCBE s názvem „CCBE Comparative Study on Governmental Surveillance of Lawyer's Data in the Cloud“ ze 4. dubna 2014.

Francie

Povinnost mlčenlivosti je ve Francii velmi široká. Ve Francii je ochrana právních stanovisek a dokumentů garantována v oblasti advokacie zásadou profesního tajemství.

Princip profesní mlčenlivosti je všeobecný a absolutní. Není nikterak časově omezený a lze z něj uplatnit jen velmi málo výjimek.

Profesní tajemství se vztahuje na všechny záležitosti, sporné i nesporné. Rozsah tohoto principu není limitován na právní stanoviska a komunikaci mezi advokátem a klientem, ale vztahuje se na všechny poznámky a dokumenty související s věcí, což mohou být i poznámky v diáři.

Povinnost mlčenlivosti, jak je uvedeno výše, se nevztahuje pouze na informaci sdělenou klientem advokátovi, ale také na informace sdělené protistranou, jejím advokátem či třetí stranou za předpokladu, že informace byla sdělena jako důvěrná.

Advokát nemůže být zbaven své povinnosti mlčenlivosti svým klientem, ani kýmkoliv jiným, zejména ne žádným úřadem. Je to advokátovo právo a povinnost. Zákon však stanoví výjimku, a to pro advokátovu obhajobu ve sporném řízení a v určitých případech (např. trestní řízení, občanské řízení týkající se profesní nedbalosti, spory o výši odměny).

Pokud soudce považuje za nutné provést prohlídku advokátní kanceláře, musí plně respektovat profesní tajemství. Prohlídka může být uskutečněna pouze za přítomnosti soudce pověřeného vyšetřováním případu a za přítomnosti předsedy advokátní komory. Pouze oni dva mohou nahlédnout do dokumentů před jejich zabavením, a to za účelem určení, zda dokumenty obsahují důvěrné informace, či nikoliv.

Předseda advokátní komory asistuje soudci při prohlídce a dohlíží nad tím, aby jakékoliv porušení

profesního tajemství bylo zaznamenáno v protokolu. **Sankce za neregulérní prohlídku je neplatnost příkazu a všech jednání. To samé se týká i serverů.**

Co se týká problematiky odposlechlů, advokát může být výjimečně odposloucháván, pokud má soudce podezření o jeho zapojení v trestné činnosti, a to před rozhodnutím o jeho odposlechu. Je tedy zřejmé, že advokát nemůže být odposloucháván preventivně za účelem toho, aby se takové podezření teprve zjistilo. Pokud je odposloucháván klient, jeho konverzace s advokátem nesmí být poslouchána, ani nahrávána.

Rakousko

V případě prohlídek prostor advokáta je stanovena povinnost oznámit tuto skutečnost advokátní komoře, jejímž je advokát členem. Zástupci advokátní komory jsou přítomni po celou dobu prohlídky a zabavování. V případě, že jsou data uložena u třetích osob, mohou mít stejnou ochranu, jak již bylo popsáno u dat uložených fyzicky v prostorech advokáta. Především musí být data zkopírována a zapečetěna, odpečetění musí probíhat pod dohledem soudu. **Uložená data musí být předmětem povinnosti mlčenlivosti. V tomto směru se doporučuje uzavřít s třetí osobou smluvní závazek. Vyšetřujícímu orgánu vyplývá ze zákona povinnost oznámit advokátovi, který je zákazníkem třetí strany, takovouto prohlídku.**

V Rakousku existuje několik poskytovatelů cloudových služeb, ale žádný z nich nespadá ani pod regionální komory, ani pod rakouskou advokátní komoru. V roce 2013 proběhly na půdě komory diskuse o tom, že by ona sama poskytovala služby všem rakouským advokátům. Tento plán nebyl doposud realizován.

Dánsko

Orgány činné v trestním řízení mohou žádat přístup k datům advokáta, a to z důvodu podezření ze spáchání trestného činu klientem či samotným advokátem. Přístup k datům musí povolit soud. Komunikace mezi klientem a advokátem podléhá v každém případě mlčenlivosti. Pokud advokát není podezřelý sám, mohou domovní prohlídky (včetně prohlídek dokumentů) probíhat pouze v případě, že se vyšetřování týká trestného činu, za který hrozí trest odnětí svobody, a kde se dá předpokládat, že důkaz, který má být zabaven, bude nalezen při domovní prohlídce. Advokát je o domovní prohlídce informován s výjimkou situace, kdy je podezřelý on sám. O domovní prohlídce u advokáta informuje klienta sám advokát. Domovní prohlídku povoluje soud. Lze provést prohlídku i bez soudního příkazu, ale pouze ve výjimečných případech (např. když je zde riziko, že může dojít ke ztrátě dat). I tak musí být soudní příkaz zpětně získán bezprostředně po prohlídce.

Majetek osob, které jsou vyloučeny z podání svědectví v daném případě (vč. advokáta), jakož i psané zprávy a podobná komunikace (sms, e-mail) mezi osobou podezřelou a advokátem nejsou předmětem prohlídek. **Server a)nebo cloud je považován za „rozšíření“ kanceláře (prostor advokáta) a advokát má stejnou povinnost zajistit, aby data, která jsou uložena online/na serveru/na cloudu byla náležitě a řádně uložena jako data či spisy fyzicky uložené v kanceláři advokáta. To vše za předpokladu, že se server/cloud nachází na dánském území.** V důsledku toho, mohou být poskytovatelé cloudových služeb požádáni o přístup k datům, a to ze strany vlády, avšak za předpokladu soudního příkazu. Samozřejmě komunikace mezi advokátem a klientem zůstává chráněna důvěrností.

Německo

Vyšetřování v prostorách advokáta vyžaduje předchozí povolení, které vydává příslušný soud, v jehož obvodě jsou předmětné prostory. Státní zástupce nebo policie mohou jednat i bez soudního povolení,

a to v naléhavých případech stanovených v trestním řádu. Pokud zabavování probíhá bez soudního příkazu, je nutné jej získat během následujících tří dnů, pokud advokát nebyl přítomen nebo má proti němu námitky. Tajné prohlídky a zabavování nejsou možné. Utajená vyšetřovací opatření, jako např. odposlech, jsou možná pouze v případě, že advokát se sám podílí na spáchání trestného činu, napomáhá ke spáchání trestného činu, maření spravedlnosti nebo v případě trestného činu obchodování s kradeným zbožím.

Prohlídky dat uložených mimo prostory advokátní kanceláře (cloud) nejsou povoleny, pokud se týkají klientů a advokát není podezřelý ze spáchání trestného činu. Ochrana dat uložených mimo advokátní prostory není odlišná od podmínek uvedených výše. Ochrana těchto dat je odvozena od povinnosti mlčenlivosti a práva na odmítnutí poskytnutí důkazu. Třetí osoba (tedy např. poskytovatel cloudu) má zákonnou povinnost informovat advokáta o poskytnutí přístupu k datům. Pouze v případě, že oznámení představuje překážku spravedlnosti, je zakázáno. Nutno podotknout, že v určitých případech je použití cloudu advokátem bez souhlasu klienta považováno v Německu za zpřístupnění důvěrných informací třetím osobám.

Dále čtěte >>> [zde](#).

Na webových stránkách www.bulletin-advokacie.cz naleznete obsah stavovského odborného časopisu Bulletin advokacie, který je držitelem prestižního ocenění Právníký časopis ČR pro rok 2011 a 2012 a nově také 2014, od letošního roku je taktéž recenzovaným časopisem.

Dále zde naleznete odborné příspěvky exkluzivně určené jen pro tento portál, denně aktuality ze světa práva, české i zahraniční advokacie, legislativy a judikatury.

Bulletin advokacie, Bulletin advokacie online
Česká advokátní komora

© EPRAVO.CZ – Sbírka zákonů, judikatura, právo | www.epravo.cz

Další články:

- [Recenze publikace: Chalupa, R. Zákon směnečný a šekový – komentář směnečné části. Zákon o mezinárodním právu soukromém – komentář směnečné části. Praha: Leges, 2021, 646 s.](#)
- [Recenzia](#)
- [Budoucnost je v technologiích i udržitelnosti](#)
- [Anotáční recenze: Vyvlastnění a vyvlastňovací řízení](#)
- [Věznice jsou přeplněné a věznění příliš drahé. Knihou Tresty budoucnosti chce INFO.CZ otevřít diskuzi o změnách](#)
- [Recenze na knihu: Zdeňková, V., Seidlová, M., Čornejová, H., Peterová H.: Jak správně vytvářet a využívat FKSP: Jak postupovat při poskytování příspěvku na stravování.](#)
- [Recenze na knihu: Zuzana Strnadová: Co by měl vědět příjemce dotace. 1.vyd. Praha: GRADA Publishing, a.s., 2019, ISBN: 978-80-247-3076-9](#)
- [Ondřej Chmela: Zrušení poplatku za podnět k ÚOHS lze považovat za správné](#)
- [Anotáční recenze: Koudelka, Z., Průcha, P., Zwyrtěk Hamplová, J.: Zákon o obcích \(obecní zřízení\) – Komentář. Praha: Leges, 2019, 480s](#)
- [Pražské finále osmého ročníku konferencí Soukromé právo](#)

- [Recenze: Jakub Tomšej a kolektiv - Zaměstnávání cizinců v České republice](#)