

УТВЕРЖДЕНО
решением Совета Адвокатской Палаты
Тверской области от «08» сентября 2020 года
(Протокол № 14)

Разъяснение № 1 Совета Адвокатской палаты Тверской области
"Об участии в уголовном судопроизводстве защитников по назначению"

Утверждено решением Совета Адвокатской палаты Тверской области от 08 сентября 2020 г. (Протокол № 14)

Анализ дисциплинарной практики Адвокатской палаты Тверской области показывает, что в профессиональной деятельности адвокатов нередкими являются сложные этические ситуации, связанные с осуществлением защиты по назначению в уголовном судопроизводстве, касающиеся принятия поручения на защиту, обеспечения принципа непрерывности оказания юридической помощи ее объема и качества.

В связи с этим Совет считает необходимым принять следующие разъяснения.

1. Общие положения. Качество и объем юридической помощи. Принцип непрерывности защиты.

1.1. В соответствии с положениями Кодекса профессиональной этики адвоката (далее по тексту - КПЭА), обязанности адвоката, установленные действующим законодательством, при оказании им юридической помощи по назначению органа дознания, органа предварительного следствия или суда не отличаются от обязанностей при оказании юридической помощи за гонорар¹.

1.2. Адвокат участвует в уголовном деле до полного исполнения принятых на себя обязательств, за исключением случаев, предусмотренных законодательством и (или) разъяснениями Комиссии Федеральной палаты адвокатов по этике и стандартам, утвержденными Советом Федеральной палаты адвокатов².

1.3. Адвокат по просьбе подзащитного или по собственной инициативе при наличии к тому оснований обжалует его задержание, избрание ему меры пресечения, продление срока содержания под стражей или срока домашнего ареста, применение к подзащитному иных мер процессуального принуждения, другие решения и действия (бездействие), нарушающие права и законные интересы подзащитного³.

1.4. Адвокат, принявший поручение по осуществлению защиты по назначению в досудебном производстве, обязан участвовать не только в процессуальных действиях, проводимых следователем (дознавателем), но и в судебном-контрольном производстве в первой и апелляционной инстанциях (при избрании, изменении и продлении меры пресечения, мер процессуального принуждения, обжаловании действий (бездействия) и решений в порядке, предусмотренном ст. 125 УПК РФ, и др.).

¹ Пункт 8 статьи 10 КПЭА

² Пункт 17 Стандарта осуществления адвокатом защиты в уголовном судопроизводстве (далее по тексту - Стандарт)

³ Пункт 9 Стандарта

1.5. В случае рассмотрения апелляционной жалобы судом общей юрисдикции, адвокат, осуществляющий защиту по назначению в суде первой инстанции, имеет приоритет в осуществлении защиты в апелляционной инстанции. Однако отсутствие его согласия на принятие такого поручения является уважительной причиной замены адвоката⁴.

2. Принятие адвокатом поручения на защиту по назначению. Алгоритм первоначальных действий.

2.1. Адвокат, принявший поручение по осуществлению защиты по назначению, обязан последовательно действовать следующим образом:

(а) - самостоятельно в разумный срок (при необходимости незамедлительно) проинформировать дознавателя, следователя или суд о распределении требования данному адвокату в целях согласования организационных и иных вопросов;

(б) - явиться к инициатору заявки, представить ордер и предъявить удостоверение, после чего выяснить, имеется ли у обвиняемого (подозреваемого, подсудимого) защитник по назначению или соглашению.

(в) - в случае отсутствия иного защитника приступить к исполнению своих обязанностей.

2.2. При наличии у обвиняемого (подозреваемого, подсудимого) защитника по соглашению адвокат обязан руководствоваться следующим.

2.2.1. Адвокат не вправе по назначению органов дознания, предварительного следствия или суда принимать участие в защите лиц против их воли, если интересы этих лиц в уголовном судопроизводстве защищают адвокаты на основании заключенных соглашений.

Участие в деле наряду с защитником по соглашению защитника по назначению допустимо лишь в том случае, если отклонение отказа от него следователь или суд мотивируют именно злоупотреблением со стороны обвиняемого либо приглашенного защитника своими полномочиями и выносят о таком злоупотреблении обоснованное постановление (определение) с приведением конкретных фактических обстоятельств, свидетельствующих о дезорганизации хода досудебного или судебного процесса.

Когда участвующий в уголовном деле защитник в течение 5 суток, если иное не предусмотрено законом, не может принять участие в уголовном процессе, адвокат, назначенный защитником в соответствии со ст. 50 УПК РФ, обязан принять на себя защиту обвиняемого (подозреваемого, подсудимого)⁵.

2.2.2. Алгоритм действий адвоката при наличии у обвиняемого (подозреваемого, подсудимого) защитника по соглашению и его отказе от участия защитника по назначению должен быть следующим:

(а) - удостовериться в надлежащем уведомлении защитника по соглашению в установленный законом срок; в случае отсутствия такого уведомления потребовать отложения процессуального действия;

⁴ Пункт 3 Рекомендаций Совета ФПА РФ "Об обеспечении непрерывности защиты по назначению"

⁵ Пункт 2.1 Решения Совета ФПА "О двойной защите"

(б) - выяснить, не истекли ли процессуальные сроки для явки защитника, после истечения которых дознаватель, следователь или суд на основании статьи 50 УПК РФ имеет право принять меры по назначению защитника;

(в) - поддержать ходатайство обвиняемого об отказе от защитника по назначению;

(г) - заявить письменное ходатайство о невозможности осуществления защиты по назначению в связи с отказом обвиняемого от назначенного защитника до вынесения законного, обоснованного и мотивированного постановления (определения), в котором будет указано, в связи с какими конкретными фактами, указывающими на злоупотребление права на защиту, отказ обвиняемого от защитника по назначению не может быть принят дознавателем, следователем, судом;

(д) - при отказе следователя в рассмотрении вышеуказанного ходатайства заявить о невозможности продолжать участвовать в процессуальном действии и покинуть место его производства, незамедлительно обжаловав действия (бездействие) следователя в соответствии с правилами главы 16 УПК РФ, а также сообщить о произошедшем в Адвокатскую палату Тверской области.

2.3. Если у обвиняемого (подозреваемого, подсудимого) ранее имелся защитник по назначению, то адвокату до участия в каких-либо процессуальных действиях следует принять меры для выяснения причин замены этого защитника, при необходимости связавшись с ним. В случае, если прибывший для участия в деле адвокат удостоверится, что его назначение в качестве защитника осуществлено с нарушением установленных правил, в обход установленного порядка, либо прежний защитник не уведомлен надлежащим образом, либо отсутствует принятое в соответствии с требованиями закона мотивированное процессуальное решение, исключающее возможность участия ранее назначенного защитника в уголовном деле, он обязан устранившись от участия в процессуальных действиях, сделав соответствующее заявление⁶.

2.4. Освобождение адвоката от участия в уголовном деле в качестве защитника по назначению допускается исключительно в случаях, предусмотренных законом (принятие соответствующим должностным лицом в соответствии с требованиями закона мотивированного процессуального решения об отводе защитника при наличии законных оснований для этого, принятие отказа обвиняемого (подозреваемого) от защитника, вступление в дело адвоката по соглашению, ранее не принимавшего участия в деле, приостановление статуса адвоката и др.) и (или) разъяснениями Комиссии Федеральной палаты адвокатов по этике и стандартам, утвержденными Советом Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации, а также при наличии иных уважительных причин (например, тяжелая продолжительная болезнь, препятствующая осуществлению профессиональных обязанностей, передача дела по подследственности или подсудности в иное территориальное образование и т.п.)⁷ Таким образом замена защитника по назначению с последующим возвращением в дело предыдущего адвоката (например, замена на один судодень, одно следственное действие) не допускается, в случае невозможности адвоката по назначению явиться к дознавателю, следователю или в суд по уважительной причине рекомендуется

⁶ Пункт 4 Рекомендаций Совета ФПА РФ "Об обеспечении непрерывности защиты по назначению"

⁷ Пункт 6 Рекомендаций Совета ФПА РФ об обеспечении непрерывности защиты по назначению от 28.11.2019г.

заблаговременно уведомить об этом дознавателя, следователя, суд, подав мотивированное ходатайство об отложении соответствующего процессуального действия.

2.5. После принятия поручения на защиту адвокат незамедлительно должен разъяснить подзащитному право иметь свидания с защитником наедине и конфиденциально и принять меры к проведению такого свидания. В случае нарушения права подзащитного на свидание со стороны следователя, дознавателя или суда адвокат должен принять меры к внесению в протокол следственного действия или судебного заседания заявления об этом нарушении.

2.6. В рамках первого свидания с подозреваемым, обвиняемым адвокату по назначению в числе прочих действий, установленных Стандартом, следует выяснить наличие обстоятельств, препятствующих принятию поручения на защиту или исключающих участие данного адвоката в производстве по уголовному делу, разъяснить подзащитному право на приглашение защитника по соглашению, согласовать с подзащитным позицию по делу.

2.7. Адвокату, вступившему в уголовное дело в качестве защитника по назначению, для обеспечения в дальнейшем своего надлежащего участия в защите рекомендуется подать письменное заявление лицу, в производстве которого находится уголовное дело, об обязательном надлежащем уведомлении защитника обо всех планируемых следственных (судебных) и иных процессуальных действиях с участием обвиняемого (подозреваемого, подсудимого), а также любых иных действиях, затрагивающих права последнего.

2.8. Адвокат, действующий в соответствии с настоящими разъяснениями в соответствии с частью 3 статьи 18 КПЭА не может быть привлечен к дисциплинарной ответственности, невыполнение настоящих рекомендаций может являться основанием для привлечения адвоката к дисциплинарной ответственности.