

Федеральная палата адвокатов
Российской Федерации

ПАМЯТКА

молодому адвокату

Москва
2023

Автор:

Килина Ирина Владимировна – адвокат АП Пермского края, доцент кафедры уголовного процесса и криминалистики Пермского государственного национального исследовательского университета, кандидат юридических наук, лауреат Всероссийского конкурса среди адвокатов «Лучшая памятка», проведенного Федеральной палатой адвокатов Российской Федерации, – 1-е место в номинации «Памятка молодому адвокату».

Памятка молодому адвокату / Килина И.В. – М., 2023. – 26 с.

АННОТАЦИЯ

Памятка представляет собой предназначенное для начинающих адвокатов краткое руководство к действию в различных ситуациях, возникающих в профессиональной деятельности. Форма документа предопределяет формат изложения: базовые тезисы, алгоритм действий, рекомендации для каждой из анализируемых тем. Автор ставил перед собой задачу лаконичного изложения ответов на большинство вопросов, возникающих у адвоката, начинающего путь в профессии. В библиографическом списке приводятся источники, в которых освещенные темы анализируются более подробно – указанное же издание может способствовать обеспечению возможности быстрой ориентации адвоката не только в рутинных вопросах осуществления защиты по уголовным делам, но и в критических ситуациях нарушения профессиональных прав, когда быстрое и обоснованное реагирование адвоката особенно значимо.

В основу памятки положена информация из многочисленных источников: федерального законодательства; рекомендаций, методических указаний и иных документов, подготовленных органами управления Федеральной и региональных адвокатских палат (в особенности Адвокатской палаты г. Москвы); судебная и дисциплинарная практика различных регионов; научных публикаций; обучающих вебинаров и научно-практических конференций. Автор выражает большую благодарность Федеральной палате адвокатов и всему адвокатскому сообществу за непрерывную просветительскую деятельность, формирующую в начинающих коллегам понимание духа профессии и чувство ответственности за облик адвокатуры страны.

Памятка предназначена для адвокатов, их помощников, стажеров, а также студентов и преподавателей юридических факультетов.

ОСНОВНЫЕ АСПЕКТЫ УЧАСТИЯ АДВОКАТА ПО НАЗНАЧЕНИЮ ОРГАНОВ РАССЛЕДОВАНИЯ И СУДА В ПОРЯДКЕ, ПРЕДУСМОТРЕННОМ СТ. 51 УПК РФ

Обязанности адвоката, которому адвокатской палатой распределено поручение о назначении защитника:

1) принять меры по информированию в разумный срок (а при необходимости незамедлительно) дознавателя, следователя или судьи о принятом поручении в целях согласования организационных и иных вопросов;

2) прибыть к месту проведения процессуального действия или судебного заседания в установленное время;

3) убедиться в отсутствии обстоятельств, исключающих или препятствующих его участию в производстве по данному уголовному делу в качестве защитника, и вступить в уголовное дело в качестве защитника;

4) вести учет и отчетность, установленные соответствующим решением адвокатской палаты или Региональными правилами.

Основания назначения защитника:

- Просьба подозреваемого, обвиняемого (ч. 2 ст. 50 УПК РФ);
- Неявка приглашенного защитника в течение 5 суток со дня заявления ходатайства о приглашении защитника, если подозреваемый, обвиняемый отказался пригласить другого защитника (ч. 3 ст. 50 УПК РФ);
- Невозможность явки в течение 24 часов с момента задержания подозреваемого или заключения подозреваемого, обвиняемого под стражу приглашенного им защитника (ч. 4 ст. 50 УПК РФ).

На заметку

Адвокат, назначенный защитником задержанного подозреваемого или заключенного под стражу подозреваемого, обвиняемого, прибыв к дознавателю, следователю, обязан выяснить точное время фактического задержания, заключения под стражу и, после свидания с подозреваемым, обвиняемым наедине не принимать участия в каких-либо процессуальных действиях до истечения предусмотренного ч. 4 ст. 50 УПК РФ 24-часового срока для явки приглашенного защитника. Кроме случая, когда будет представлено не вызывающее сомнений в своей достоверности подтверждение невозможности явки адвоката, с которым заключено соглашение, в тот же срок.

Действия защитника по назначению в случае вступления в дело адвоката по соглашению:

Уведомить лицо, ведущее производство по делу, о прекращении защиты в связи с отсутствием оснований для участия в качестве защитника.

Одновременное участие по делу приглашенных и назначенных защитников допускается только в случае, когда защитник по соглашению или подозреваемый, обвиняемый совершают действия, явно направленные на воспрепятствование нормальному ходу судебного разбирательства и указывающие на злоупотребление правом. При этом решение об отклонении отказа от защитника по назначению при участии в уголовном деле защитника по соглашению по мотивам злоупотребления правом на защиту должно быть обоснованным и мотивированным и само по себе не должно исключать возможности приглашенного защитника выполнить взятое на себя поручение (Постановление КС РФ от 17.07.2019 № 28-П по делу Ю.Ю. Кавалерова).

Размер вознаграждения за работу по назначению определяется Положением «О возмещении процессуальных издержек, связанных с производством по уголовному делу, издержек в связи с рассмотрением дела арбитражным судом, гражданского дела, административного

дела, а также расходов в связи с выполнением требований Конституционного Суда Российской Федерации», утвержденным постановлением Правительства РФ от 01.12.2012 № 1240.

Момент и адресат подачи заявления об оплате труда на разных стадиях процесса.

Заявление об оплате труда защитника по назначению по общему правилу подается:

- На стадии предварительного расследования по завершении работы на данной стадии; соответствующему дознавателю или следователю (в том числе за участие в судебных заседаниях по избранию или продлению срока меры пресечения, иных мер принуждения (ст. 109 УПК РФ) и в порядке судебного контроля (ст. 125 УПК РФ).
- На стадии судебного разбирательства на этапе дополнений по итогам судебного следствия; заявление об оплате труда за ознакомление с протоколом судебного заседания, подготовку и подачу апелляционной жалобы подается в суд первой инстанции.
- На стадии апелляционного производства на этапе заявления ходатайств в подготовительной части судебного заседания.
- При длительном участии адвоката по назначению в уголовном деле заявление подается соответственно в орган дознания, орган предварительного следствия или суд ежемесячно (п. 26 Положения о возмещении процессуальных издержек).

На заметку

На защитнике, осуществляющем защиту подсудимого в суде первой инстанции по назначению суда, лежит обязанность по подаче апелляционной жалобы на состоявшееся решение. В случае отказа подзащитного от обжалования решения суда необходимо получить от него заявление об этом в письменном виде.

Алгоритм действий защитника по назначению в случае отказа подозреваемого, обвиняемого от защитника

Потребовать от следователя (дознателя) вынесения постановления, разрешающего заявленное ходатайство (гл. 15 УПК РФ).

При отказе следователя (дознателя) вынести соответствующее постановление подать письменное ходатайство о необходимости разрешения ходатайства обвиняемого об отказе от защитника с разъяснением причин, по которым он (адвокат) не вправе до вынесения следователем (дознателем) постановления о разрешении заявленного обвиняемым ходатайства осуществлять его защиту.

В случае отказа следователя (дознателя) рассмотреть ходатайство заявить о невозможности продолжения дальнейшего участия в процессуальном действии.

Незамедлительно обжаловать действия (бездействие) следователя (дознателя) в соответствии с главой 16 УПК РФ. Сообщить о случившемся в Адвокатскую палату соответствующего субъекта.

На заметку

Отказ подозреваемого, обвиняемого от защитника заявляется в письменной форме (ст. 52 УПК РФ).

НЕДОПУСТИМО:

Пассивное осуществление защиты по назначению, в частности, проявляется в действиях адвокатов, которые:

- не требовали с момента вступления в дело предоставления свидания наедине с подзащитным, либо не реагировали на отказ в реализации этого права;
- не поддерживали заявляемых подозреваемым, обвиняемым ходатайств в процессе производства по делу;

- не давали в прениях надлежащей оценки исследованным в деле доказательствам;
- не реагировали на нарушение лицами, проводившими предварительное расследование, порядка замены участвовавшего ранее в деле и выбывшего из него по различным причинам защитника;
- не требовали от дознавателя, следователя вынесения постановления, разрешающего заявленный подозреваемым, обвиняемым, отказ от защитника по назначению.

Занятие адвокатом позиции, противоречащей позиции и волеизъявлению подзащитного лица, за исключением случаев, когда адвокат убежден в наличии самоговора своего подзащитного. В частности:

- публичные заявления о доказанности вины подзащитного, если он ее отрицает;
- расхождение в позициях относительно обвинения (как сущности, так и юридической квалификации);
- расхождение в позициях относительно процессуальных вопросов.

ФИНАНСОВАЯ ДИСЦИПЛИНА АДВОКАТА

Адвокат обязан ежемесячно отчислять средства на:

- общие нужды адвокатской палаты в порядке и в размерах, которые определяются собранием (конференцией) адвокатов адвокатской палаты соответствующего субъекта Российской Федерации,
- содержание соответствующего адвокатского кабинета, соответствующей коллегии адвокатов или соответствующего адвокатского бюро в порядке и в размерах, которые установлены адвокатским образованием;
- вознаграждение, выплачиваемое адвокату доверителем, и (или) компенсация адвокату расходов, связанных с исполнением поручения, подлежат обязательному **внесению в кассу соответствующего адвокатского образования либо перечислению на расчетный счет адвокатского образования** в порядке и сроки, которые предусмотрены соглашением (п. 6 ст. 25 Закона об адвокатуре).

НЕДОПУСТИМО:

- Оказание юридической помощи без заключения письменного соглашения.
- Указание в тексте соглашения реквизитов личной банковской карты, банковского счета, номера телефона, к которому привязана банковская карта взамен реквизитов адвокатского образования.
- Выдача доверителю расписки в получении денежных средств взамен предоставления финансовых документов (квитанции о внесении денежных средств в кассу адвокатского образования).
- Принятие от доверителя какого-либо имущества в обеспечение соглашения о гонораре.

СОГЛАШЕНИЕ ОБ ОКАЗАНИИ ЮРИДИЧЕСКОЙ ПОМОЩИ

Адвокатская деятельность осуществляется на основе соглашения между адвокатом и доверителем.

Соглашение представляет собой гражданско-правовой договор, заключаемый в простой письменной форме между доверителем и адвокатом (адвокатами), на оказание юридической помощи самому доверителю или назначенному им лицу.

Существенные условия соглашения (ст. 25 Закона об адвокатуре):

- 1) указание на адвоката (адвокатов), принявшего (принявших) исполнение поручения в качестве поверенного (поверенных), а также на его (их) принадлежность к адвокатскому образованию и адвокатской палате;
- 2) предмет поручения;
- 3) условия и размер выплаты доверителем вознаграждения за оказываемую юридическую помощь;
- 4) порядок и размер компенсации расходов адвоката (адвокатов), связанных с исполнением поручения;
- 5) размер и характер ответственности адвоката (адвокатов), принявшего (принявших) исполнение поручения.

Стороны соглашения

Адвокат, учредивший адвокатский кабинет, состоящий в коллегии адвокатов или юридической консультации.

Управляющий партнер или иной партнер адвокатского бюро от имени всех партнеров на основании выданных ими доверенностей.

Предмет поручения необходимо формулировать ясно, однозначно, подробно, избегая размытых формулировок наподобие «защита

по уголовному делу», «представление доверителя в юридических спорах и т.д.». Рекомендуется отталкиваться от стадийности процесса.

Виды (принципы) оплаты гонорара адвоката:

Авансовая оплата – установленная твердая цена соглашения вносится на расчетный счет или в кассу адвокатского образования. Гонорар списывается адвокатом по мере исполнения поручения.

Оплата по итогам исполнения поручения – твердая цена (либо стоимость затраченного адвокатом времени) оплачивается после исполнения поручения.

Размер и характер ответственности в соглашении прописывается с учетом общих положений гражданского законодательства об ответственности за нарушение обязательств (ст. 12 и гл. 25 ГК РФ). При умышленном нарушении обязательств по договору адвокат несет ответственность в полном объеме ущерба, отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом, за исключением имущества, на которое в соответствии с законом не может быть обращено взыскание (ст. 24 ГК РФ).

На заметку

В случае досрочного расторжения соглашения адвокат обязан предоставить доверителю письменный отчет о проделанной работе и отработанной сумме вознаграждения, а также вернуть подлинные документы доверителя и доверенность.

Оказание юридической помощи без заключения соглашения недопустимо. Заключение соглашения после оказания юридической помощи не является обстоятельством, аннулирующим дисциплинарное нарушение.

На экземпляре соглашения, который остается у адвоката, следует делать отметку о получении экземпляра доверителем.

Изменение предмета соглашения должно сопровождаться заключением нового (дополнительного) соглашения.

Заключение соглашения путем обмена экземплярами по электронной почте может расцениваться как выполнение условия о заключении соглашения в исключительных случаях, при невозможности личной встречи с доверителем.

В случае заключения соглашения в интересах третьего лица при первой возможности необходимо получать письменное согласие на оказание юридической помощи от такого третьего лица.

Оказание юридической помощи, выходящей за рамки предмета соглашения, расценивается как оказание юридической помощи без заключения соглашения.

Расторжение соглашения в связи с невыполнением доверителя по оплате услуг адвоката допускается при условии, что такая возможность прописана в тексте соглашения.

Оказание юридической помощи в рамках соглашения, в котором не указано лицо, которому оказывается юридическая помощь, приравнивается к работе адвоката без заключения соглашения.

Несоблюдение письменной формы соглашения недопустимо.

В текст соглашения (а равно и в устных беседах) недопустимо включать обещание достижения положительного результата выполнения поручения.

Недопустимо включать в текст соглашения условия, противоречащие требованиям действующего законодательства. В частности, о невозможности требования возврата вознаграждения в случае досрочного расторжения соглашения; о невозможности требования отчета о проделанной работе и т.д.

В тексте соглашения необходимо конкретизировать условие о возмещении адвокату расходов, связанных с исполнением поручения.

При заключении соглашения с двумя доверителями необходимо конкретизировать размер и порядок уплаты вознаграждения каждым из доверителей.

Недопустимо заключение соглашения в случае наличного или потенциального конфликта интересов в деле (как между доверителями, так и между адвокатом и доверителем).

Недопустимо включать в соглашение обязательство доверителя не разглашать условия соглашения под угрозой невозврата гонорара, так как именно доверитель является «распорядителем» адвокатской тайны.

ПОРЯДОК ВЕДЕНИЯ АДВОКАТСКОГО ПРОИЗВОДСТВА

Значение ведения адвокатского производства: такое производство является наиболее эффективным подтверждением факта, объема и качества оказания адвокатом юридической помощи доверителю, а также может служить доказательством при защите адвоката от необоснованных претензий доверителя к качеству работы адвоката и по спорам о размерах гонорара за оказанную юридическую помощь.

Действующему законодательству известен термин «производство адвоката».

Так, в силу п. 2.1 ч. 2 ст. 75 УПК РФ *«к недопустимым доказательствам относятся предметы, документы или сведения, входящие в производство адвоката по делам его доверителей, полученные в ходе ОРМ или следственных действий, за исключением предметов и документов, указанных в ч. 1 ст. 81 УПК РФ».*

Аналогичная норма изложена в п. 3 ст. 8 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации».

Обязанность вести адвокатское производство закреплена в п. 4 ст. 8 КПЭА. Согласно п. 9 ст. 6 КПЭА *«В целях сохранения профессиональной тайны адвокат должен вести делопроизводство отдельно от материалов и документов, принадлежащих доверителю. Материалы, входящие в состав адвокатского производства по делу, а также переписка адвоката с доверителем должны быть ясным и недвусмысленным образом обозначены как принадлежащие адвокату или исходящие от него».*

Форма хранения материалов адвокатского производства: специально приспособленная для этих целей папка (папки) или файл (файл), имеющие гриф: «Адвокатское производство – содержащиеся

в нем сведения составляют охраняемую законом адвокатскую тайну и не могут использоваться в качестве доказательств обвинения».

Срок хранения адвокатского производства: не менее 3 лет с момента выполнения условий соглашения.

Обязательные документы адвокатского производства по уголовным делам:

- копия постановления о возбуждении уголовного дела либо выписки из него;
- копия постановления о привлечении в качестве обвиняемого, протокола уведомления о подозрении;
- копии протоколов допроса подзащитного в качестве подозреваемого и обвиняемого либо выписки из них;
- в случае нахождения лица под стражей, домашним арестом, запретом определенных действий – копия постановлений об избрании и продлении сроков меры пресечения, жалобы на данные постановления судов;
- копии всех заявленных по делу ходатайств и ответы на них;
- копия обвинительного заключения, обвинительного акта, обвинительного постановления.

ДЕЙСТВИЯ АДВОКАТА В СЛУЧАЕ НЕДОПУСКА К ДОВЕРИТЕЛЮ

Исчерпывающие основания для вступления адвоката в уголовное дело: удостоверение адвоката и ордер (ст. 49 УПК РФ). Требование должностных лиц предоставления иных документов (в том числе соглашения с доверителем) для допуска к доверителю неправомерно.

Подозреваемым и обвиняемым предоставляются свидания с защитником с момента фактического задержания. Свидания в местах содержания под стражей предоставляются наедине и конфиденциально по предъявлении удостоверения адвоката и ордера (ст. 18 ФЗ «О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений»).

Допуск к участию в уголовном деле не может быть поставлен в зависимость от усмотрения должностного лица или органа, в производстве которых оно находится (Определение КС РФ от 23.06.2016 № 1432-О по делу Н.А. Калыгиной).

Алгоритм действий адвоката в случае недопуска к доверителю:

Сообщить о нарушении в региональную комиссию по защите прав адвокатов для составления полномочным представителем адвокатской палаты акта о нарушении профессиональных прав адвоката; в дальнейшем запросить заключение комиссии.

Сообщить на горячие линии подразделений СК РФ, МВД России и ФСИН России (при недопуске в следственный изолятор или исправительное учреждение) по соответствующему субъекту РФ с просьбой экстренно разобраться в сложившейся ситуации и пресечь нарушение профессиональных прав.

Зафиксировать нарушения и собрать доказательства для дальнейшего представления в суд: составить письменный акт о недопуске

в присутствии очевидцев; по возможности произвести видеосъемку с фиксацией даты, времени, места недопуска, сведений о лице, отказавшем в допуске, с отражением его должности и звания (классного чина).

Обжаловать недопуск в соответствующем процессуальном порядке в соответствии со ст. ст. 124, 125 УПК РФ руководителю следственно-органа, прокурору, в суд (в порядке, предусмотренном ст. 125 УПК РФ, если речь идет о производстве следственных действий; в порядке КАС РФ при недопуске в учреждения ФСИН).

НЕДОПУСТИМО:

Применение физической силы, высказывание оскорблений, угроз, ругательств в отношении должностных лиц, допускающих нарушение профессиональных прав адвоката.

На заметку:

Неправомерен запрет должностных лиц полиции прохода адвокатов в связи с оказанием юридической помощи в уголовном судопроизводстве в административные здания органов внутренних дел с мобильным телефоном, имеющим функции аудио- и видеofиксации, а также выхода в информационно-телекоммуникационную сеть «Интернет». Такой запрет может быть установлен исключительно федеральным законодательством (Постановление КС РФ от 26.05.2022 № 21-П по делу о И.Н. Фролова).

ДЕЙСТВИЯ ЗАЩИТНИКА В СЛУЧАЕ ЕГО НЕПРАВОМЕРНОГО ОТСТРАНЕНИЯ ОТ УЧАСТИЯ В УГОЛОВНОМ ДЕЛЕ

Основания освобождения адвоката от участия в уголовном деле:

1. Мотивированное процессуальное решение об отводе защитника при наличии законных оснований (ст. 72 УПК РФ).
2. Принятие письменного отказа обвиняемого (подозреваемого) от защитника (ст. 52 УПК).
3. Вступление в дело адвоката по соглашению.
4. Приостановление и прекращение статуса адвоката.
5. Наличие иных уважительных причин (например, тяжелая продолжительная болезнь, препятствующая осуществлению профессиональных обязанностей, передача дела по подследственности или подсудности в иное территориальное образование и т.п.).

Исчерпывающий перечень оснований для отвода адвоката (ст. 72 УПК РФ):

Защитник, представитель потерпевшего, гражданского истца или гражданского ответчика не вправе участвовать в производстве по уголовному делу, если он:

- 1) ранее участвовал в производстве по данному уголовному делу в качестве судьи, прокурора, следователя, начальника органа дознания, начальника подразделения дознания, дознавателя, помощника судьи, секретаря судебного заседания, свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика или понятого;
- 2) является близким родственником или родственником судьи, прокурора, следователя, начальника органа дознания, начальника подразделения дознания, дознавателя, помощника судьи,

секретаря судебного заседания, принимавшего либо принимающего участие в производстве по данному уголовному делу, или лица, интересы которого противоречат интересам участника уголовного судопроизводства, заключившего с ним соглашение об оказании защиты;

- 3) оказывает или ранее оказывал юридическую помощь лицу, интересы которого противоречат интересам защищаемого им подозреваемого, обвиняемого либо представляемого им потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика.

Разъяснение Комиссии по этике и стандартам ФПА РФ по вопросам применения п. 5 ст. 15 от 27.10.2022 г.

*Адвокат-защитник не может иметь интерес в уголовном судопроизводстве, отличный от интереса доверителя. В случае возникновения **противоречия между интересами подозреваемых (обвиняемых), защиту которых осуществляют адвокаты, состоящие в близком родстве или свойстве, право на защиту подозреваемых (обвиняемых) фактически ограничивается до момента замены одного из защитников.***

*При выявлении в ходе производства по уголовному делу противоречия между интересами подозреваемых (обвиняемых), защиту которых осуществляют адвокаты, состоящие между собой в близком родстве или свойстве, один адвокат или оба адвоката должны, соблюдая требования законодательства, **устраниться от участия в производстве по уголовному делу.***

На заметку:

Решение об отводе оформляется мотивированным постановлением (определением).

В ходе судебного разбирательства вопрос об отводе решается судом (судьей) в совещательной комнате.

Постановление (определение) об отводе защитника подлежит самостоятельному обжалованию: в досудебном производстве в порядке ст. 124, 125 УПК РФ; в судебном производстве в инстанционном порядке.

Алгоритм действий адвоката в случае неправомерного освобождения его или иного защитника от участия в уголовном деле:

Адвокат, вступающий по назначению в дело, в котором у подозреваемого, обвиняемого ранее имелся защитник по назначению, обязан выяснить причины замены предыдущего защитника.

В случае установления неправомерности замены предыдущего защитника адвокат обязан устраниваться от участия в деле, о чем подать письменное заявление, а также связаться с необоснованно замененным защитником и информировать о случившемся адвокатскую палату соответствующего субъекта¹.

Адвокату, чьи профессиональные права были нарушены неправомерным освобождением от участия в деле, необходимо согласовать с вновь назначенным защитником дальнейшие действия по обжалованию неправомерных действий в порядке, предусмотренном ст. ст. 124, 125 УПК РФ.

¹ Рекомендации Совета ФПА РФ об обеспечении непрерывности защиты по назначению от 28.11.2019 г.

ДЕЙСТВИЯ АДВОКАТА В СЛУЧАЕ ОТОБРАНИЯ У НЕГО ПОДПИСКИ О НЕРАЗГЛАШЕНИИ ДАННЫХ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ

Следователь или дознаватель предупреждает участников уголовного судопроизводства о недопустимости разглашения без соответствующего разрешения данных предварительного расследования, о чем у них берется подписка с предупреждением об ответственности в соответствии со ст. 310 УК РФ (ч. 3 ст. 161 УПК РФ).

Запрет на предание гласности данных предварительного расследования не распространяется на сведения (ч. 4 ст. 161 УПК РФ):

- 1) о нарушении закона органами государственной власти и их должностными лицами;
- 2) распространенные следователем, дознавателем или прокурором в средствах массовой информации, информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» или иным публичным способом;
- 3) оглашенные в открытом судебном заседании (в том числе при заключении обвиняемого под стражу, при продлении срока содержания под стражей или домашнего ареста и т.д.).

Не является разглашением данных предварительного расследования (ч. 6 ст. 161 УПК РФ):

- 1) изложение сведений по уголовному делу в ходатайствах, заявлениях, жалобах и иных процессуальных документах по этому делу, а также в заявлениях и иных документах, подаваемых в государственные и межгосударственные органы по защите прав и свобод человека;

- 2) предоставление сведений по уголовному делу лицу, привлекаемому к участию в этом деле в качестве специалиста, при условии дачи им письменного обязательства о неразглашении указанных сведений без согласия следователя или дознавателя.

На заметку:

Предупреждение об уголовной ответственности за разглашение данных предварительного следствия направлено на охрану конкретных сведений, имеющих в уголовном деле. Должностное лицо обязано конкретизировать сведения, которые не подлежат огласке, а также период, в течение которого действует рассматриваемый запрет (Определение КС РФ от 06.10.2015 № 2444-О по делу Дворяка В.Г.).

Статус подозреваемого и обвиняемого, определенный ст. 46 и 47 УПК, не предполагает возложения на них обязанности давать подписку о неразглашении данных, ставших им известными в связи с участием в предварительном расследовании, и привлечения их к уголовной ответственности за их разглашение (Определения КС РФ от 21.12.2004 № 467-О; от 06.10.2015 № 2443-О).

Противоположная (!) позиция КС РФ: предупреждение участников процесса о неразглашении данных предварительного расследования является средством обеспечения сохранности таких данных от predания их гласности вне установленной законом процедуры, не ограничивает право подозреваемого, обвиняемого на использование таких данных в процессуальных формах защиты от обвинения. Предупреждение участников процесса дознавателем или следователем о недопустимости разглашения без соответствующего разрешения данных предварительного расследования, не является предметом рассмотрения в порядке ст. 125 УПК РФ (Определение КС РФ от 29.09.2020 № 2065-О).

ДЕЙСТВИЯ АДВОКАТА В СЛУЧАЕ ВЫЗОВА ЕГО НА ДОПРОС, ПРОИЗВОДСТВА ОБЫСКА, ИНЫХ СЛЕДСТВЕННЫХ ДЕЙСТВИЙ ИЛИ ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНЫХ МЕРОПРИЯТИЙ В ОТНОШЕНИИ АДВОКАТА

Адвокат не вправе давать свидетельские показания об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с исполнением профессиональных обязанностей (п. 2 ст. 8 Закона об адвокатуре, п. 2, 3 ч. 3 ст. 56 УПК РФ, п. 6 ст. 6 КПЭА).

Исключение: о допросе в качестве свидетеля ходатайствует адвокат, защитник подозреваемого, обвиняемого с согласия и в интересах подозреваемого, обвиняемого (п. 3, ч. 2 ст. 56 УПК РФ, Определение КС РФ от 06.03.2003 № 108-О по делу Цицкишвили Г.В.).

В случае дачи адвокатом показаний в интересах доверителя адвокат утрачивает право на осуществление дальнейшей защиты.

На заметку:

Без согласия доверителя адвокат вправе использовать сообщенные ему доверителем сведения в объеме, который адвокат считает разумно необходимым для обоснования своей позиции при рассмотрении гражданского спора между ним и доверителем или для своей защиты по возбужденному против него дисциплинарному производству или уголовному делу.

Алгоритм действий при вызове адвоката на допрос

Письменно сообщить в адвокатскую палату соответствующего субъекта РФ.

Обжаловать вызов на допрос в вышестоящий следственный орган, прокуратуру или в суд.

Направить следователю письменное обращение с разъяснением причин неявки на допрос.

Производство обыска, осмотра и выемки в отношении адвоката допускаются (ст. 450.1 УПК РФ):

- на основании постановления судьи о разрешении производства обыска, осмотра и (или) выемки;
- только после возбуждения в отношении адвоката уголовного дела или привлечения его в качестве обвиняемого, если уголовное дело было возбуждено в отношении других лиц или по факту совершения деяния, содержащего признаки преступления, в порядке, ч. 1 ст. 448 УПК РФ;
- в присутствии члена совета адвокатской палаты субъекта РФ или иного представителя, уполномоченного президентом этой адвокатской палаты.

Алгоритм действий адвоката при проведении у него осмотра, обыска, выемки

Попросить предъявить постановление о производстве обыска.

Записать реквизиты судебного решения, фамилии и должности лиц, намеревающихся проводить обыск, а также фамилии и адреса места жительства понятых и других лиц, участвовавших при проведении обыска.

Попросить четко назвать предмет(ы), который(–ые) намереваются изъять лица, производящие обыск, чтобы решить, возможна ли его (их) добровольная выдача.

Немедленно сообщить об обыске в адвокатскую палату (адвокатское образование) и попросить прислать представителя и адвоката с соответствующим ордером.

С руководителем обыска решить вопрос о применении адвокатом видеокамеры, фотоаппарата и другой записывающей техники.

По окончании обыска попросить у лица, производившего обыск предоставить копию судебного решения.

Подробно зафиксировать в протоколе сделанные замечания (если таковые имели место), а также указать изъятые документы и оргтехнику.

Получить копию протокола.

О результатах обыска, изъятых документах, оргтехнике и т.д. сообщить в адвокатскую палату (адвокатское образование).

Решение суда о разрешении проведения обыска немедленно обжаловать в апелляционную инстанцию суда²

На заметку:

На обыск (осмотр, выемку) материалов адвокатского производства в помещении, которое формально адвокат не использует для процессуальной деятельности распространяются гарантии, закрепленные в ст. 450.1 УПК РФ: адвокат вправе работать не только в помещении адвокатского бюро, кабинета или коллегии, но также и в любом другом месте (Постановление КС РФ 17.12.2015 № 33-П по делу А.В. Баляна, М.С. Дзюбы и др.).

Недопустимо проведение обыска (осмотра, выемки) в отношении адвоката в порядке, предусмотренном ч. 5 ст. 165 УПК РФ (до судебного решения в случаях не терпящих отлагательств): обыск, связанный с доступом к материалам адвокатского производства, возможен только на основании судебного решения, в котором должны быть указаны конкретные объекты поиска и изъятия в ходе данного следственного действия и сведения, служащие законным основанием для его проведения (Постановление КС РФ 17.12.2015 № 33-П по делу А.В. Баляна, М.С. Дзюбы и др.).

При входе в кабинет (офис) адвоката должна располагаться табличка с указанием адвокатского образования, а в помещении – табличка с фамилией, именем и отчеством адвоката. Также на оргтехнике и на полках должны быть размещены таблички с указанием фамилии и инициалов адвоката, которому принадлежат оргтехника и адвокатское досье.

¹ Памятка адвокату при проведении у него обыска, вызове его на допрос, проведении в отношении него оперативно-розыскных мероприятий / Федеральная палата адвокатов РФ. М.: Граница, 2015. 26 с. ISBN978-5-94691-770-4

Федеральная палата адвокатов
Российской Федерации

ПАМЯТКА
молодому адвокату

