

Федеральная палата адвокатов
Российской Федерации

ПАМЯТКА
адвокату,
работающему по ст. 51 УПК РФ

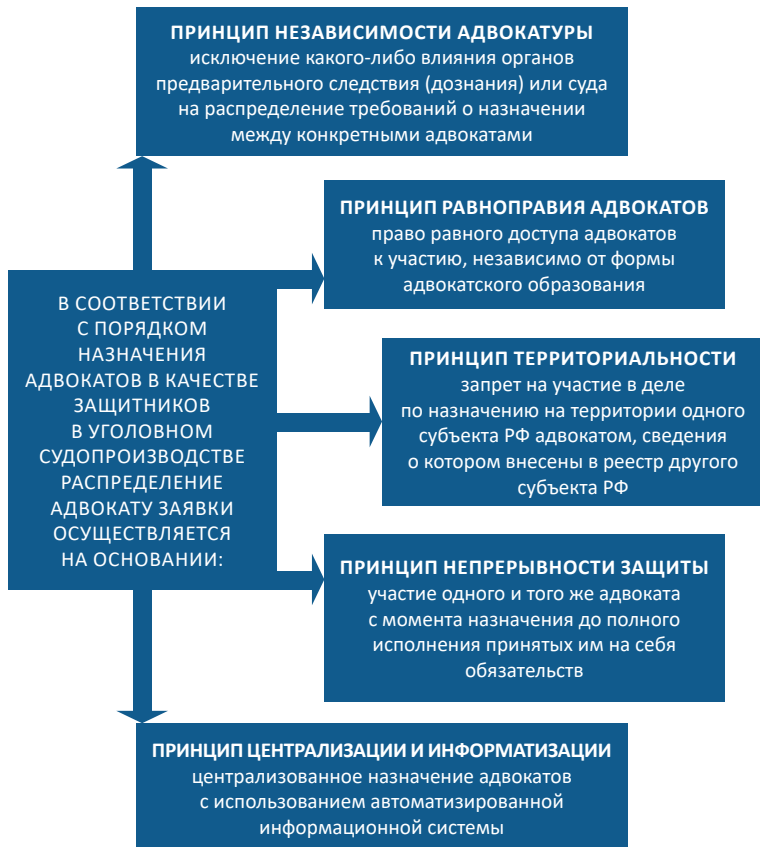
Москва
2023

Автор:

Соколова Екатерина Альбертовна – адвокат АП Московской области, лауреат Всероссийского конкурса среди адвокатов «Лучшая памятка», проведенного Федеральной палатой адвокатов Российской Федерации, – 1-е место в номинации «Памятка адвокату, работающему по ст. 51 УПК РФ».

Памятка адвокату, работающему по ст. 51 УПК РФ / Соколова Е.А. – М., 2023. – 20 с.

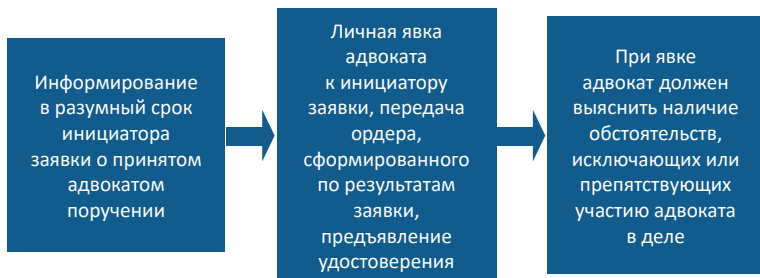
ПАМЯТКА АДВОКАТУ, РАБОТАЮЩЕМУ ПО СТ. 51 УПК РФ, ВО ВРЕМЯ РАСПРЕДЕЛЕНИЯ ЕМУ ЗАЯВКИ



Принимая решение о принятии заявки, адвокату необходимо помнить, что он не должен принимать поручение если его исполнение будет препятствовать исполнению другого, ранее принятого поручения (п. 3 ст. 10 КПКЭА), а также то, что он не вправе участвовать в производстве по уголовному делу (ст. 72 УПК РФ), если он:

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

ПАМЯТКА АДВОКАТУ, РАБОТАЮЩЕМУ ПО СТ. 51 УПК РФ, ПОСЛЕ РАСПРЕДЕЛЕНИЯ ЕМУ ЗАЯВКИ



- В случае выявления обстоятельств, **исключающих** участие адвоката в производстве по данному уголовному делу в качестве защитника на основании ст. 72 УПК РФ, **адвокат должен принять меры по незамедлительному информированию об этом дознавателя, следователя или суда, а также адвокатской палаты для распределения данного поручения другому адвокату.**
- В случае выявления обстоятельств, **препятствующих** участию адвоката в производстве по данному уголовному делу в качестве защитника на основании п. 3 ст. 10 КПКЭА и положений иных актов, указанных в п. 10.1 Порядка назначения адвокатов в качестве защитников в уголовном судопроизводстве, **адвокат должен принять меры по незамедлительному согласованию организационных вопросов участия адвоката в данном уголовном деле с дознавателем, следователем или судом в целях устранения выявленных препятствий, а при невозможности этого – принять меры по незамедлительному информированию адвокатской палаты для распределения данного поручения другому адвокату.**

Если защитника нет и не было, то адвокат вступает в дело и проводит первоначальные необходимые действия согласно Стандарту осуществления адвокатом защиты в уголовном судопроизводстве:

- разъясняет подзащитному право иметь свидания с защитником наедине и конфиденциально, принимает меры к его проведению, в случае противодействия должностным лицом – принимает меры к внесению в протокол заявления об этом нарушении;
- разъясняет права на приглашение защитника по соглашению;
- выясняет обстоятельства задержания и уточняет, проводился ли допрос в отсутствие адвоката и применялись ли незаконные методы при проведении следственных действий или оперативно-разыскных мероприятий;
- выясняет существо обвинения (подозрения) для согласования позиции;
- выясняет отношение к предъявленному обвинению или подозрению в совершении преступления;
- в случае признания вины подзащитным разъясняет правовые последствия такого признания и по возможности убеждается, что признание вины совершается добровольно и не является самооговором;
- в случае вынужденного определения адвокатом позиции в отсутствие возможности предварительного согласования с подзащитным адвокату следует исходить из принципа презумпции невиновности подзащитного, но при первой же возможности необходимо согласовать с ним позицию.

ПАМЯТКА АДВОКАТУ, РАБОТАЮЩЕМУ ПО СТ. 51 УПК РФ, В СЛУЧАЕ, ЕСЛИ РАНЕЕ В ДЕЛЕ БЫЛ ЗАЩИТНИК ПО СОГЛАШЕНИЮ

Необходимо выяснить, почему вызвали адвоката в качестве защитника по назначению, и удостовериться в том, что предыдущий защитник был надлежащим образом извещен о предстоящем процессуальном действии



Необходимо проверить, имеется ли в деле надлежащее уведомление защитника по соглашению о том, что он уведомлен, с указанием того, что явиться он не может, ИЛИ в деле имеется уведомление, но защитник не явился и прошло 5 суток

На данный момент доказательства такого уведомления могут быть разного вида. Например, имеющаяся у должностного лица переписка в мессенджере, телефонограмма, личная запись предыдущего адвоката о своем уведомлении и т.д. Но, учитывая, что нет никакой нормативной регламентации заверения такого уведомления, необходимо исходить из того, что у защитника по назначению должна быть презумпция неуведомления.

Таким образом, после вступления в дело защитник по назначению обязательно должен получить от инициатора заявки доказательства, подтверждающие то, что предыдущий защитник был уведомлен надлежащим образом. Само такое уведомление должно отвечать требованиям верифицируемости (т.е. можно понять, кто его направил, кто его подписал) и заблаговременности (т.е. за 5 суток). А предыдущий защитник должен быть с ним ознакомлен (уведомление было вручено предыдущему защитнику лично или заблаговременно направлено ему по актуальным реквизитам).

Если таких доказательств надлежащего уведомления предыдущего защитника нет, то нет и основания для участия защитника по назначению в процессуальном действии

В таком случае защитнику по назначению необходимо покинуть место производства процессуального действия, несмотря на то что его ордер остается в деле

В данном случае защитник по назначению фактически вступил для участия в дело, но не может продолжить свою деятельность, поскольку обнаружилось отсутствие правового основания для продолжения его участия

В случае отсутствия доказательств уведомления предыдущего адвоката защитнику по назначению целесообразно подготовить письменное заявление (не ходатайство!):

«Я, адвокат (ФИО), по назначению органа следствия (суда) явился в (указать место), в (указать время) по заявке (реквизиты). Вступив в дело, предъявив удостоверение и ордер, при выяснении вопроса о наличии защитника (по соглашению или по назначению) выяснил, что таковой имеется.

Выясняя вопрос о наличии надлежащего уведомления, следователь (суд) не представил доказательств надлежащего уведомления защитника (ИЛИ представленные доказательства уведомления не отвечают требованиям заблаговременности и верифицируемости (описать, почему).

В связи с этим отсутствуют основания для продолжения моего участия в уголовном деле. Уведомляю Вас о том, что вынужден покинуть место производства процессуального действия.

Также прошу уведомить надлежащим образом имеющегося в деле защитника (по соглашению/по назначению)».

Если выяснилось, что защитник по соглашению имеется и он надлежащим образом уведомлен, то защитнику по назначению необходимо получить должным образом мотивированное постановление о назначении адвоката в порядке 50–51 УПК РФ.

При наличии такого постановления о назначении адвоката в порядке 50–51 УПК РФ в дело, где уже имеется защитник по соглашению, адвокату по назначению необходимо выяснить:

- есть ли в этом документе описание фактических обстоятельств невозможности участия предыдущего защитника ИЛИ имеется конкретное описание поведения защитника по соглашению или обвиняемого, которое явно недобросовестно в части реализации права на свободный выбор защитника, ущемляет права других участников судопроизводства, имеет место описание конкретных фактических обстоятельств, подтверждающих обоснованность этого вывода. Таким образом, имеется описание того, что защитник или обвиняемый злоупотребляют своим правом на защиту и дезорганизуют ход процесса и, соответственно, имеется правовое основание для вступления в дело защитника по назначению (*Постановление КС РФ от 17.07.2019 № 28П по делу о проверке конституционности статей 50, 52 УПК РФ в связи с жалобой Ю.Ю. Кавалерова, также п. 18 Постановления Пленума ВС РФ от 30.06.2015 № 29 «О практике применения судами законодательства, обеспечивающего право на защиту в уголовном судопроизводстве»*)

В случае отсутствия в постановлении о назначении описания конкретных обстоятельств, на основании которых был назначен защитник по назначению, целесообразно подготовить письменное заявление:

«Я, адвокат (ФИО), по назначению органа следствия (суда) явился в (указать место), в (указать время) по заявке (реквизиты). Вступив в дело, предъявив удостоверение и ордер, при выяснении вопроса о наличии защитника по соглашению выяснил, что таковой имеется.

В то же время мне не представлено надлежащих обоснований, свидетельствующих о наличии правового основания для участия в деле адвоката по назначению, наряду с имеющимся в деле адвокатом по соглашению.

Так, согласно Постановлению Конституционного Суда РФ от 17.07.2019 № 28П по делу о проверке конституционности статей 50, 52 УПК РФ в связи с жалобой Ю.Ю. Кавалерова, когда подозреваемый, обвиняемый, его защитник по соглашению злоупотребляют правом на защиту и такое злоупотребление дезорганизует ход досудебного или судебного процесса, направлено на срыв производства по уголовному делу, допускается участие защитника по назначению. Решение об отклонении отказа от защитника по назначению для участия в уголовном деле защитника по соглашению по мотивам злоупотребления правом на защиту должно быть обоснованным и мотивированным (п. 5).

Также согласно п. 18 Постановления Пленума ВС РФ от 30.06.2015 № 29 «О практике применения судами законодательства, обеспечивающего право на защиту в уголовном судопроизводстве» ограничения в реализации отдельных правомочий обвиняемого или его защитника могут быть обусловлены явным недобросовестным использованием ими этих правомочий в ущерб интересам других участников процесса, поскольку в силу требований ч. 3 ст. 17 Конституции РФ осуществление прав и свобод человека не должно нарушать права и свободы других лиц.

Однако в данном деле отсутствует конкретное описание поведения защитника по соглашению или обвиняемого, которое было бы явно недобросовестно в части реализации права на свободный выбор защитника, ущемляет права других участников судопроизводства, отсутствует описание конкретных фактических обстоятельств, подтверждающих обоснованность этого вывода.

В связи с этим отсутствуют основания для продолжения моего участия в уголовном деле. Уведомляю Вас о том, что вынужден покинуть место производства процессуального действия».

ПАМЯТКА АДВОКАТУ, РАБОТАЮЩЕМУ ПО СТ. 51 УПК РФ, В СЛУЧАЕ, ЕСЛИ РАНЕЕ БЫЛ ЗАЩИТНИК ПО НАЗНАЧЕНИЮ

- Если в деле участвовал защитник по назначению, то новый защитник по назначению до начала участия в конкретном процессуальном действии обязан принять меры по выяснению причины замены защитника.
- Требуется выяснить, имелось ли надлежащее уведомление предыдущего защитника по назначению.
- Если необходимо, заявить ходатайство о предоставлении доказательств, подтверждающих такое уведомление.
- Если никаких доказательств уведомления инициатором заявки предыдущего защитника по назначению нет, то необходимо связаться с предыдущим защитником по назначению или с представителем адвокатской палаты для выяснения причин замены.
- По возможности провести свидание с подзащитным на предмет выяснения вопроса, кто был защитником по назначению, имеются ли у него сведения, почему не явился защитник по назначению.
- Если выяснится, что инициатор заявки не уведомлял предыдущего защитника по назначению или уведомление было незаблаговременным, то защитник по назначению обязан письменно заявить о невозможности участия в процессуальном действии, описать причины и покинуть место производства процессуального действия.
- Если защитник по назначению имелся и, кроме того, имеются доказательства, подтверждающие его надлежащее уведомление, доказательства о наличии уважительных причин для неявки и, соответственно, основания для замены защитника, тогда новый защитник по назначению обязан потребовать от инициатора

заявки мотивированное постановление о ЗАМЕНЕ защитника, в котором должно быть указано о конкретных фактических обстоятельствах, дающих право заменить защитника.

- Если в этом постановлении нет таких сведений, а оно составлено формально на одном абзаце, где указывается право следователя (суда) заменить защитника, то новому адвокату по назначению необходимо подать заявление о невозможности участия и уйти с места процессуального действия.
- В этой ситуации адвокат не отказывается от защиты. Он фиксирует в заявлении, что нет правовых оснований для продолжения участия в деле в качестве защитника по назначению, поскольку инициатором заявки не выполнены все те требования, которые сформулированы в законе и в порядке назначения адвокатов, установленном Советом ФПА и региональными палатами в соответствии с ч. 3 ст. 50 УПК РФ.
- Если все выяснено, есть надлежащие доказательства уведомления предыдущего защитника, следователь или суд представил надлежащее мотивированное и обоснованное постановление о замене защитника, тогда новый адвокат по назначению вступает в дело вместо предыдущего адвоката вплоть до итогового решения по уголовному делу (составления и подачи по необходимости апелляционной жалобы).

ПАМЯТКА АДВОКАТУ, РАБОТАЮЩЕМУ ПО СТ. 51 УПК РФ

Адвокат, действуя согласно подп. 1 п. 1 ст. 7 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», п. 1 ст. 8 и ч. 1 ст. 12 Кодекса профессиональной этики адвоката, обязан честно, разумно, добросовестно, квалифицированно, принципиально и своевременно отстаивать права и законные интересы доверителя, следить за соблюдением закона в отношении доверителя и при нарушении прав доверителя ходатайствовать об их устранении.

• Проверка времени фактического задержания

- адвокат, назначенный защитником задержанного, прибыв к следователю (дознавателю), обязан выяснить точное время фактического задержания, а также имелись ли предусмотренные ст. 91 УПК РФ основания для задержания.

• Проверка достоверности сведений, указанных в заявке

- адвокат, прибыв к следователю (дознавателю), обязан выяснить, не искажены ли сведения, указанные в заявке, являются ли они полными и достоверными. Недостоверность или неполнота сведений о номере дела, данных о лице, нуждающемся в оказании юридической помощи (в том числе отсутствие или неправильное указание даже одного знака либо последовательности знаков), и иных сведений, необходимых для оценки наличия или отсутствия препятствий для принятия поручения, являются безусловным основанием для отказа адвоката от вступления в дело. Адвокат, выявивший недостоверность или отсутствие указанных выше сведений, обязан письменно разъяснить инициатору заявки причины отказа от вступления в дело и необхо-

димось подачи новой заявки с правильными данными, так как в противном случае не может быть обеспечен достоверный учет заявок и соблюдение принципа непрерывности защиты.

- **Предоставлена ли возможность известить родных о задержании?**

- адвокат должен убедиться, обеспечена ли задержанному предусмотренная ч. 1 ст. 96 УПК РФ возможность известить родственников или близких лиц в кратчайший срок – не позднее 3 часов с момента его доставления следователю (дознавателю) и не позднее 12 часов с момента фактического задержания. Это необходимо в том числе и в целях обеспечения права задержанного на свободный выбор защитника в течение 24 часов с момента задержания (ч. 1, 4 ст. 50 УПК РФ). В случае сомнений в наличии или отсутствии у задержанного лица защитника по соглашению, приглашенного его близкими, адвокату по назначению целесообразно самому связаться с ними для уточнения этого вопроса.

- **Получение согласия на защиту до истечения 24 часов после задержания**

- в случае явки адвоката по назначению до истечения 24 часов с момента задержания и когда у обвиняемого отсутствует защитник по соглашению, а подзащитному предоставлено право известить родных о задержании в надлежащий срок, адвокату необходимо получить от подзащитного письменное и не вызывающее сомнений в своей достоверности заявление о невозможности явки адвоката по соглашению с указанием на то, что он (подзащитный) не возражает против проведения с ним следственных действий с участием защитника по назначению до истечения 24 часов с момента задержания.

- **Если подзащитный отказался от защитника по назначению**
 - при заявлении подзащитным отвода защитнику (отказа) адвокату следует поддерживать заявленный ему отвод (отказ от него), обращая внимание следователя или суда на то, что полноценная защита возможна лишь тогда, когда обвиняемый доверяет адвокату и отсутствие такого доверия должно повлечь удовлетворение отказа от защитника. Адвокат также должен принять все меры к надлежащей фиксации такого заявления и рассмотрению его по существу.
- **Запрет проведения следственных действий в ночное время**
 - согласно п. 3 ст. 164 УПК РФ, производство следственных действий в ночное время не допускается, за исключением случаев, не терпящих отлагательств. В связи с этим участие адвоката по назначению в следственных действиях в ночное время должно быть обусловлено ссылкой на объективные обстоятельства, не позволяющие перенести следственные действия. Если их нет или они не очевидны, то адвокат в протоколе следственного действия должен указать, что *«отсутствуют действительные основания проведения следственных действий в ночное время или основания невозможности переноса и, следовательно, проведение следственных действий незаконно»*.
- **Право на переводчика**
 - адвокат-защитник должен убедиться, обеспечен ли подзащитный переводчиком в случаях, когда подзащитный не может правильно выразить на языке, на котором ведется судопроизводство, свою мысль, а также не понимает речи какого-либо совместно с ним участвующего в процессуальном действии лица и (или) не в состоянии реализовать предоставленные ему иные права без помощи переводчика.

- **Обжалование приговора, постановления о мере пресечения**

- адвокат-защитник, действуя разумно, добросовестно, квалифицированно, принципиально и своевременно, должен отстаивать права и законные интересы доверителя и при наличии к тому оснований (если суд не разделил позицию адвоката-защитника, а также при наличии оснований к отмене или изменению приговора по благоприятным для подзащитного мотивам), обязан обжаловать как итоговый приговор, так и промежуточные судебные решения по вопросу об избрании, изменении и продлении меры пресечения, кроме случая, когда ему будет представлен от своего подзащитного не вызывающий сомнений в своей достоверности письменный отказ от обжалования такого решения (п. 4 ст. 13 КПЭА).

- **В случае злоупотреблений в присутствии адвоката**

- в случае если следователь (дознаватель) явно превышает свои полномочия либо допускает злоупотребления со стороны иных присутствующих лиц (угрозы, физическое воздействие в отношении подзащитного), а равно при наличии иных исключительных обстоятельств, при которых осуществление защиты становится невозможным, а нарушение прав подзащитного в случае продолжения процессуального действия будет невозполнимо, адвокату следует приостановить свое участие в деле и покинуть место проведения процессуального действия. Далее необходимо незамедлительно сообщить о произошедшем в адвокатскую палату, а также по телефону доверия правоохранительного органа, сотрудником которого является следователь (дознаватель) и/или дежурному прокурору и обжаловать действия следователя (дознавателя).

- **В случае злоупотреблений в отсутствие адвоката**

- в случае заявления доверителя об имевших место незаконных действиях в его отношении до вступления адвоката в дело либо в его отсутствие необходимо письменно зафиксировать такое заявление. В дальнейшем адвокат обязан ходатайствовать о немедленной фиксации факта нарушения интересов доверителя (например, следов побоев) и принять все возможные процессуальные меры для устранения нарушения его прав.

«Адвокат – не слуга своего клиента и не пособник ему в стремлении уйти от заслуженной кары правосудия. Он друг, он советник человека, который по его искреннему убеждению невиновен вовсе или вовсе не так и не в том виновен, как и в чем его обвиняют»

А.Ф. Кони

ДЛЯ ЗАМЕТОК

Федеральная палата адвокатов
Российской Федерации

ПАМЯТКА
адвокату,
работающему по ст. 51 УПК РФ

