

АДВОКАТСКАЯ ПАЛАТА РЕСПУБЛИКИ ТЫВА

667010 Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Калинина, 7 А, Тел./факс 8 (39422) 2-29-80

РЕШЕНИЕ № 171

Совета Адвокатской палаты Республики Тыва

г. Кызыл

31 мая 2021 года

«О действиях адвоката при принятии решения о вступлении в дело, в котором уже принимает участие другой адвокат в интересах того же доверителя»

В соответствии со статьей 31 Федерального закона от 31.05.2002 № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», Совет Адвокатской палаты Республики Тыва **РЕШИЛ:**

1. Утвердить Разъяснение Совета Адвокатской палаты Республики Тыва «О действиях адвоката при принятии решения о вступлении в дело, в котором уже принимает участие другой адвокат в интересах того же доверителя». (Прилагается)

2. Настоящее решение опубликовать на официальном сайте Адвокатской палаты Республики Тыва

Президент Адвокатской палаты
Республики Тыва



Ш.Р. Монге



УТВЕРЖДЕНО»

Совета Адвокатской
Республики Тыва

2021 года

РАЗЪЯСНЕНИЕ

о действиях адвоката при принятии решения о вступлении в дело, в котором уже принимает участие другой адвокат в интересах того же доверителя

1. Общие положения

1. Правовыми источниками настоящего Разъяснения являются:

1.1. Статьи 50, 51, 52 УПК РФ;

1.2. Пункт 5 Постановления Конституционного суда РФ от 17.07.2019 № 28-П «По делу о проверке конституционности статей 50 и 52 УПК РФ в связи с жалобой гражданина Ю.Ю. Кавалерова»;

1.3. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 30 июня 2015 г. № 29 «О практике применения судами законодательства, обеспечивающего право на защиту в уголовном судопроизводстве»;

1.4. Стандарт осуществления адвокатом защиты в уголовном судопроизводстве (принят VIII Всероссийским съездом адвокатов 20.04.2017) (далее по тексту – Стандарт);

1.5. Рекомендации «Об обеспечении непрерывности защиты по назначению» (утверждены решением Совета ФПА РФ от 28.11.2019) (далее по тексту – Рекомендации);

1.6. Правила АПРТ по исполнению Порядка назначения адвокатов в качестве защитников в уголовном судопроизводстве, утверждённого решением Совета ФПА РФ от 15 марта 2019 года (далее по тексту – Правила);

2. С учётом положений, содержащихся в разделе IX Правил, настоящее Разъяснение применяется в уголовном, гражданском и административном судопроизводстве.

3. При поступлении сообщения о распределении поручения на оказание юридической помощи адвокату необходимо принять решение о принятии данного поручения либо об отказе от его принятия.

4. В случае отказа от принятия поручения адвокат должен уведомить о данном решении координатора АП РТ путём направления sms-сообщения, либо уведомить члена Совета АП РТ координирующего работу по назначению.

5. При принятии решения о приёме поручения и намерении его последующего исполнения адвокат должен совершить следующие действия:

5.1. Связаться с должностным лицом, в производстве которого находится дело, для уточнения даты, времени и места производства процессуального действия;

5.2. В том случае, если в результате уточнения даты, времени и места производства процессуального действия выяснится, что адвокат в эту дату и время занят по другому ранее принятому поручению, но при этом намерен участвовать в деле по новому поручению, он должен направить письменное ходатайство о переносе процессуального действия (следственного действия либо судебного заседания) на иное конкретное время;

5.3. После уточнения даты, времени и места производства процессуального действия адвокат должен прибыть к лицу, в производстве которого находится дело, и совершить следующие действия:

1) ознакомиться с постановлением о назначении (замене) защитника с целью установления соответствия ордера, фамилии, имени, отчества доверителя;

2) выяснить, имеется ли между доверителем и иным адвокатом соглашение на оказание юридической помощи по данному делу;

3) выяснить, оказывает ли доверителю юридическую помощь по назначению иной адвокат;

4) проверить, извещён ли надлежащим образом адвокат доверителя, участвующий в деле;

5) проверить, истекли или не истекли сроки для явки адвоката ранее участвовавшего в деле.

5.4. В случае установления факта участия в деле ранее назначенного адвоката либо адвоката по соглашению, вновь назначенному адвокату рекомендуется при наличии технической возможности связаться с ранее участвовавшим в деле адвокатом и согласовать с ним возможность дальнейшей работы по делу (в том числе совместной). Факт участия в деле адвоката по соглашению либо по назначению не исключает возможность участия в деле вновь назначенного адвоката при условии письменного согласия доверителя и согласованности действий вновь назначенного адвоката с действиями ранее участвовавшего в деле адвоката (по соглашению либо по назначению), кроме случаев, указанных в п.5.5 и п.5.6.

5.5. В случае неявки ранее участвовавшего в деле адвоката в сроки, установленные ч.3 ст.50 УПК РФ, вновь назначенный адвокат вправе вступить в дело в качестве защитника без письменного согласия доверителя, при условии надлежащего извещения ранее участвовавшего в деле адвоката. При этом вновь назначенный адвокат обязан проверить документальное подтверждение надлежащего извещения о дате, времени и месте процессуального действия ранее участвовавшего в деле адвоката и обратить особое внимание на факт получения этим адвокатом данного извещения. При наличии технической возможности рекомендуется принять меры к фиксации документов, подтверждающих надлежащее извещение ранее участвовавшего в деле адвоката (например, путём фотосъёмки либо ксерокопирования). При отсутствии документального подтверждения получения ранее участвовавшим в деле адвокатом извещения о дате, времени и месте процессуального действия участие в деле вновь назначенного адвоката возможно только при наличии письменного согласия доверителя. В любом случае рекомендуется совершить действия, указанные в п. 5.4. настоящего Алгоритма.

5.6. При наличии постановления об отводе либо замене ранее участвовавшего в деле адвоката письменное согласие доверителя на участие в деле вновь назначенного адвоката не требуется. При этом отведённому либо заменённому адвокату рекомендуется обжаловать данное постановление (если к тому имеются достаточные основания) с постановкой требований не только о признании постановления необоснованным и незаконным, но и о признании незаконными всех выполненных в период его отвода либо замены процессуальных действий и признании недопустимыми доказательствами всех процессуальных документов, подписанных иным адвокатом, по признаку нарушения права на защиту.

6. Встречаться с доверителем адвокату следует после изучения всех процессуальных документов, которые предъявлялись либо должны были предъявляться доверителю в соответствии с п.6 ч.1 ст.53 УПК РФ (применительно к уголовному судопроизводству), либо после изучения всех материалов дела (применительно к гражданскому или административному судопроизводству).

7. Личная встреча адвоката с доверителем целесообразна после ознакомления с имеющимися процессуальными документами и до момента начала выполнения процессуальных действий.

8. В том случае, когда доверитель отказывается от встречи с адвокатом наедине до начала процессуального действия, необходимо получить от доверителя письменный отказ с указанием причин такого отказа либо зафиксировать данный факт в процессуальном документе. При этом адвокату рекомендуется сохранить в своём производстве письменный отказ доверителя от конфиденциальной беседы (либо копию процессуального документа с фиксацией такого отказа) в целях обоснования своих действий в случае последующего поступления жалобы от доверителя.

9. Если доверитель согласен на конфиденциальную встречу с адвокатом до начала процессуального действия, то адвокату в ходе беседы с доверителем следует:

9.1. уточнить, принимал ли ранее участие в деле адвокат по назначению либо по соглашению;

9.2. выяснить, известны ли доверителю причины неявки ранее участвовавшего в деле адвоката и его контактные данные;

9.3. узнать, согласен ли доверитель на участие в деле вновь назначенного адвоката;

9.4. в случае согласия доверителя на участие в деле вновь назначенного адвоката, необходимо получить от него письменное согласие и уточнить, какая линия защиты ранее была выработана, и согласовать с доверителем дальнейшие действия защиты. При этом адвокату рекомендуется сохранить в своём производстве письменное согласие доверителя на участие в деле вновь назначенного адвоката в целях обоснования своих действий в случае последующего поступления жалобы от доверителя либо от ранее участвовавшего в деле адвоката;

9.5. согласовать с доверителем возможность (необходимость) совместной встречи с ранее участвовавшим в деле адвокатом;

9.6. в случае отказа доверителя от юридической помощи вновь назначенного адвоката (при условии, что ранее в деле принимал участие другой адвокат по соглашению либо назначению, процессуальные полномочия которого не были прекращены) необходимо получить письменный отказ доверителя с указанием причин такого отказа либо зафиксировать данный факт в процессуальном документе и незамедлительно покинуть место проведения процессуального действия (в том числе, судебного заседания). При этом адвокату рекомендуется сохранить в своём производстве письменный отказ доверителя от его услуг (либо копию процессуального документа с фиксацией такого отказа) в целях обоснования своих действий в случае последующего поступления жалобы от доверителя либо от лица, в производстве которого находится (находилось) дело.

10. В том случае, когда вновь назначенный адвокат во исполнение воли доверителя принимает решение об уходе с процессуального действия (в том числе, судебного заседания), а доверитель уклоняется от дачи адвокату письменного отказа от его услуг, вновь назначенный адвокат должен зафиксировать такой отказ доверителя в процессуальном документе (например, в протоколе следственного действия либо путём подачи письменного заявления судье) с изложением примерного содержания: *«В ходе конфиденциальной беседы с подзащитным <Фамилия Имя Отчество>, состоявшейся до начала следственного действия (судебного заседания), стало известно о наличии у него защитника по соглашению (назначению) <Фамилия, инициалы>, процессуальные полномочия которого на данный момент не прекращены. Документальное подтверждение надлежащего извещения ранее участвовавшего в деле адвоката <Фамилия, инициалы> отсутствует, а подзащитный <Фамилия, инициалы> настаивает на его участии и категорически отказывается от услуг вновь назначенного адвоката. При данных обстоятельствах усматриваются признаки нарушения права на защиту подозреваемого (обвиняемого) <Фамилия, инициалы>, в связи с чем моё дальнейшее участие в деле на основании п.2 ч.1 ст.9 КПЭА является недопустимым (невозможным)».*

Примечание 1: В обоснование своей позиции адвокату не рекомендуется заявлять ходатайство о самоотводе в порядке ст.72 УПК РФ, поскольку в этом случае у него возникает зависимость от процессуального решения лица, в производстве которого находится дело, и такое решение может содержать отказ в удовлетворении заявленного адвокатом ходатайства. Ссылка адвоката на отказ от участия в деле по основаниям, указанным в п.2 ч.1 ст.9 КПЭА, находится вне компетенции должностного лица правоохранительного органа и не требует его согласия либо разрешения.

Примечание 2: Действия адвоката, связанные с выездом к месту проведения процессуального действия, ознакомлением с материалами дела, консультацией доверителя и участием в процессуальном действии в целях фиксации самоотвода адвоката в связи с нарушением права на защиту доверителя, являются формальным основанием для оплаты труда адвоката за счёт средств федерального бюджета.

11. Уход адвоката с места производства процессуального действия (в том числе судебного заседания) до его завершения признаётся обоснованным независимо от принятого дознавателем, следователем или судом решения по данному вопросу, при условии отсутствия документального подтверждения надлежащего извещения ранее участвовавшего в деле адвоката о дате, времени и месте производства процессуального действия, а доверитель при этом настаивает на вызове ранее участвовавшего в деле адвоката и категорически отказывается от юридической помощи вновь назначенного адвоката.

12. Адвокат, действовавший в соответствии с настоящими рекомендациями и разъяснениями, в силу ч.3 ст.18 Кодекса профессиональной этики адвоката обладает дисциплинарным иммунитетом и не может быть привлечён к дисциплинарной ответственности.