

Разъяснения Совета адвокатской палаты Камчатского края

1. В Адвокатскую палату Камчатского края поступило обращение с предложением дать разъяснения по поводу возможных действий адвоката в следующей ситуации:

Адвокат получает заявку по автоматизированной компьютерной программе (далее АПК) на защиту подозреваемого, обвиняемого по назначению в досудебном производстве. В процессе выполнения следственного действия или после его выполнения, следователь, дознаватель ставит адвоката в известность о том, что настоящее уголовное дело в порядке ст.153 УПК РФ по постановлению руководителя следственного органа или прокурора соединяется с другим делом, по которому проходит доверитель адвоката, в одно производство и передается другому следователю, дознавателю. По другим эпизодам в отношении этого же доверителя защиту по назначению осуществлял другой адвокат по назначению.

Вопрос: Как должен поступать адвокат в случае, если после участия в следственном действии, ему становится известно, что его доверитель по назначению, уже был допрошен ранее по другому делу с участием другого адвоката по назначению и в настоящий момент решается вопрос о соединении этих уголовных дел? Кто из адвокатов имеет преимущественное право на осуществление защиты по назначению в отношении одного и того же доверителя, допрошенного по разным эпизодам и по разным делам?

Ответ: В этом случае адвокат должен, прежде всего, руководствоваться п.1 ст.15 КПА, в соответствии с которым, отношения между адвокатами строятся на основе взаимного уважения и соблюдения их профессиональных прав.

Из смысла подп.3.7 п.3 Правил участия адвокатов в качестве защитников в уголовном судопроизводстве по назначению органов предварительного расследования или суда и в качестве представителей в гражданском и административном судопроизводстве по назначении суда (далее Правила) следует, что в случае, если в материалах уголовного дела имеется ордер другого адвоката-защитника, защитник, принявший поручение на участие в деле по назначению, в обязательном порядке должен поставить в известность этого адвоката.

В соответствии с п.4 ст.49 УПК РФ адвокат вступает в уголовное дело в качестве защитника по предъявлении удостоверения адвоката и ордера адвокатского образования. В ордере адвоката указаны дата, основание исполнения поручения, а также ФИО доверителя (раздел 2 Порядка изготовления, хранения и выдачи ордеров адвокатами, утв. Советом ФПА 04.12.2017г., протокол №8). Преимущественное право на осуществление защиты по назначению в указанной ситуации имеет адвокат, который первым выполнил следственные действия с доверителем, что подтверждается ордерами адвокатского образования.

2. В Адвокатскую палату поступило обращение адвоката с предложением дать разъяснения по поводу возможности изменения основания осуществления защиты с «соглашения» на «назначение» в случае, если внесенный денежный гонорар по делу в процессе осуществления защиты в досудебном или судебном производстве не соответствует объему оказанной юридической услуге.

Ответ: Действующее уголовно-процессуальное законодательство РФ устанавливает два основания осуществления защиты по уголовному делу. Это соглашение (п.1 ст. 50 УПК РФ) и назначение (п.2 ст. 50 УПК РФ).

В соответствии с п.2 ст.25 ФЗ об адвокатуре соглашение представляет собой гражданско-правовой договор, заключаемый в простой письменной форме между доверителем и адвокатом (адвокатами), на оказание юридической помощи самому доверителю им назначенному им лицу.

В случае, если адвокат участвует в досудебном или судебном производстве по назначению, расходы на оплату его труда компенсируются за счет средств федерального бюджета (п.5 ст.50 УПК РФ).

Согласно п.7 ст.49 УПК РФ адвокат не вправе отказаться от принятой на себя защиты подозреваемого, обвиняемого, вне зависимости от того, принял он это поручение в порядке

назначения или по соглашению. Адвокат, принявший поручение на защиту в стадии предварительного расследования в порядке назначения или по соглашению, не вправе отказаться без уважительных причин от защиты в суде первой инстанции (подп. 6 п.4 ст.6 ФЗ об адвокатуре. и п.2 ст.13 КПЭА). Из смысла закона усматривается, что в качестве «уважительных причин» адвокатская практика, например, рассматривает занятость в другом процессе, болезнь или очередной отпуск адвоката.

Таким образом, адвокат, осуществляющий защиту подозреваемого, обвиняемого в стадии предварительного расследования или в суде по соглашению, не вправе отказаться от принятой на себя защиты, даже в случае, если денежный гонорар, внесенный в кассу адвокатского образования, в соответствии с условиями соглашения, уже «отработан», что может быть подтверждено актом выполненных работ и на настоящий момент не соответствует объему осуществляемой квалифицированной юридической помощи. В любом случае, недостаточный объем денежного гонорара уважительной причиной для расторжения имеющегося соглашения, не является.

Вопросы расторжения соглашения об оказании юридической помощи регулируются Гражданским кодексом РФ с изъятиями, предусмотренными ФЗ об адвокатуре (п.2 ст.25 ФЗ об адвокатуре).

Представляется, что внесение денежного гонорара доверителем в кассу адвокатского образования в размере 3000, 5000, 10000 тысяч и любых других денежных сумм, является основанием для заключения договора между доверителем и адвокатом на осуществление защиты по СОГЛАШЕНИЮ. При этом адвокат не вправе отказаться от принятой на себя защиты по этому соглашению и изменить основание осуществления защиты с соглашения на назначение по этому уголовному делу.

3. Совет Адвокатской палаты также считает необходимым дать следующие разъяснения осуществления адвокатом защиты по назначению органов предварительного расследования и суда в целях формирования единых требований к осуществлению защиты по назначению:

Обязанности адвоката, установленные ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» и Кодексом профессиональной этики адвоката, при оказании ими юридической помощи по назначению органа дознания, органа предварительного следствия или суда не отличаются от обязанностей при оказании юридической помощи за гонорар (подп.8 ст.10 КПЭА).

Защита по уголовным делам в порядке назначения не должна носить формальный характер и должна отвечать понятию «квалифицированная юридическая помощь», включая в себя при необходимости, подготовку и подачу апелляционной жалобы на приговор суда (п.2 ст.13 КПЭА).

Указанное положение означает, что при осуществлении адвокатом защиты по назначению в досудебном и судебном производстве на адвоката распространяются обязанности, предусмотренные ст.8 КПЭА, в том числе, и ведение адвокатского производства (п. 4 ст.8 КПЭА).

Ведение адвокатского производства необходимо в целях наиболее удобной для адвоката организации и систематизации информации в процессе оказания юридической помощи доверителю, облегчения работы с информацией, эффективного использования собранных данных при формировании позиции по делу и ее реализации. Правильно составленное и оформленное производство может оказать помощь адвокату по другим аналогичным делам, выработке позиции по делу.

Кроме того, адвокатское производство является наиболее эффективным подтверждением факта, объема и качества оказания адвокатом юридической помощи доверителю и качеству работы адвоката по спорам о размерах гонорара за оказанную юридическую помощь.

Отсутствие адвокатского производства в случае, когда возникает необходимость оценки качества работы адвоката, является одним из оснований признания его работы недобросовестной.

Данные разъяснения являются обязательными для всех адвокатов Камчатского края.