



Сергей Кузнецов

**Права
(статусы)
адвоката**

Сергей Кузнецов

Права (статусы) адвоката

«Автор»

2021

Кузнецов С. А.

Права (статусы) адвоката / С. А. Кузнецов — «Автор», 2021

В настоящей книге будут рассмотрены права (статусы) адвоката в различных правоотношениях: уголовных, гражданских, административных и др.. Будут представлены статусы адвоката-защитника и адвоката-представителя, в конституционном процессе, гражданском процессе, трудовых правоотношениях, налогового адвоката, адвоката в семейных отношениях, адвоката по защите пенсионных, корпоративных и иных прав и законных интересов Доверителя. Приведена актуальная судебная и адвокатская практика, ведущие правовые позиции ученых-цивилистов и иных специалистов по данной проблематике.

© Кузнецов С. А., 2021

© Автор, 2021

Содержание

Понятие и этапы консультирования.	11
Интервьюирование (беседа).	12
Конец ознакомительного фрагмента.	31

Сергей Кузнецов

Права (статусы) адвоката

Введение

В настоящей работе мы попробуем разобраться с профессиональными правами (статусом) адвоката, как защитника, так и представителя, в конституционном, гражданском, уголовном, административном судопроизводстве и процессе, исполнительном производстве, а также медиации.

Мы подробно разберем положения действующего законодательства об адвокатуре и адвокатской деятельности, положения процессуальных кодексов, судебной практики и иных актов, а также личной адвокатской практики.

Раскроем положение (статус) адвоката в семейных, акционерных и трудовых правоотношениях, а также расскажем о работе адвоката в ЕСПЧ (Страсбург, Франция).

Мы рассмотрим, как общие вопросы теории и практики права, так и конкретный адвокатские и иные кейсы.

Рассмотрение профессиональных вопросов будет структурировано, по предметным темам:

Будут приведены стандарты: профессионального защитника-адвоката (представителя) в конституционном, уголовном, гражданском, арбитражном и административных процессе. Раскрыты позиции КС РФ, ВС РФ и иной судебной практики в т.ч.: о пределах адвокатского запроса

Будет представлен стандарт *адвоката в семейных правоотношениях*.

Будут рассмотрены вопросы доказывания в гражданском (арбитражном) процессе. Обязательного участие адвоката-представителя. К вопросу о возможном отводе адвоката-представителя.

Посмотрим, как проигравшая суд сторона должна возместить стоимость услуг адвоката победителю?

Рассмотрим стандарт *адвоката по защите в трудовых спорах*.

Несомненно интересным будет и представление и детальный разбор процессуальных прав адвоката в уголовном судопроизводстве (процессе), случаи обязательного участие защитника. Участие адвоката при предъявлении обвинения. Адвокатская тайна. Свидетельский иммунитет. Отвод адвоката и отказ от защитника.

Не менее интересным будет и тема *адвоката в корпоративных (акционерных, ООО и др.) правоотношениях*.

Немаловажен и Профессиональный стандарт защитника-адвоката (представителя) в административном процессе (КоАП РФ, а также стандарт *профессионального адвокат (представитель) в арбитражном процессе (АПК РФ)*

Будут рассмотрены и темы: «Адвокат и медиация», «Адвокат в ЕСПЧ. ЕСПЧ о практике незаконных задержаний» и многое другое.

Общеправовой режим, адвокатские права и запреты (основные и дополнительные)

Общеправовой режим права на защиту, на получение квалифицированной юридической помощи, а также ряд организационно-правовых основ юридического статуса адвоката регламентируется ст. 48 Конституции РФ, ст. 6 Закона РФ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» №63-ФЗ от 31.05.2002 г., Кодексом профессиональной адвокатской этики.

О праве на квалифицированную юридическую помощь

В силу ст. 48 Конституции РФ каждому гарантирована квалифицированная юридическая помощь.

Об организационно-правовых основах юридического статуса адвоката

На основании ч.2 ст. 6 Закона РФ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» №63-ФЗ от 31.05.2002 г.:

Адвокат вправе совмещать адвокатскую деятельность с работой в качестве руководителя адвокатского образования и с работой на выборных должностях в адвокатской палате субъекта Российской Федерации или Федеральной палате адвокатов.

Исполнение адвокатом возложенных на него полномочий в связи с избранием на должность в адвокатской палате субъекта Российской Федерации или Федеральной палате адвокатов, а также исполнение адвокатом полномочий руководителя адвокатского образования (подразделения), является его профессиональной обязанностью.

При этом вознаграждение, выплачиваемое адвокату за работу в адвокатской палате субъекта Российской Федерации и Федеральной палате адвокатов в связи с исполнением указанных полномочий, носит характер компенсационной выплаты со стороны соответствующей палаты за вынужденную невозможность в полной мере осуществлять адвокатскую деятельность.

Основные адвокатские права:

Согласно ч.3 ст. 6 Закона РФ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» №63-ФЗ от 31.05.2002 г.:

Адвокат вправе:

1) собирать сведения, необходимые для оказания юридической помощи, в том числе запрашивать справки, характеристики и иные документы от органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и иных организаций в порядке, предусмотренном [статьей 6.1](#) настоящего Федерального закона. Указанные органы и организации в установленном порядке обязаны выдать адвокату запрошенные им документы или их копии;

(пп. 1 в ред. Федерального [закона](#) от 02.06.2016 N 160-ФЗ)

2) опрашивать с их согласия лиц, предположительно владеющих информацией, относящейся к делу, по которому адвокат оказывает юридическую помощь;

3) собирать и представлять предметы и документы, которые могут быть признаны вещественными и иными доказательствами, в порядке, установленном законодательством Российской Федерации;

4) привлекать на договорной основе специалистов для разъяснения вопросов, связанных с оказанием юридической помощи;

5) беспрепятственно встречаться со своим доверителем наедине, в условиях, обеспечивающих конфиденциальность (в том числе в период его содержания под стражей), без ограничения числа свиданий и их продолжительности;

6) фиксировать (в том числе с помощью технических средств) информацию, содержащуюся в материалах дела, по которому адвокат оказывает юридическую помощь, соблюдая при этом государственную и иную охраняемую законом [тайну](#);

7) совершать иные действия, не противоречащие законодательству Российской Федерации.

На наш взгляд, чтобы более полно определить пределы прав адвоката, нужно изучить вопрос о того, а что же адвокат делать не вправе?

Основные адвокатские запреты

В соответствии с ч.4 ст. 6 Закона РФ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» №63-ФЗ от 31.05.2002 г.:

Адвокат не вправе:

1) принимать от лица, обратившегося к нему за оказанием юридической помощи, поручение в случае, если оно имеет заведомо незаконный характер;

2) принимать от лица, обратившегося к нему за оказанием юридической помощи, поручение в случаях, если он:

имеет самостоятельный интерес по предмету соглашения с доверителем, отличный от интереса данного лица;

участвовал в деле в качестве судьи, третейского судьи или арбитра, посредника, прокурора, следователя, дознавателя, эксперта, специалиста, переводчика, является по данному делу потерпевшим или свидетелем, а также если он являлся должностным лицом, в компетенции которого находилось принятие решения в интересах данного лица;

состоит в родственных или семейных отношениях с должностным лицом, которое принимало или принимает участие в расследовании или рассмотрении дела данного лица;

оказывает юридическую помощь доверителю, интересы которого противоречат интересам данного лица;

3) занимать по делу позицию вопреки воле доверителя, за исключением случаев, когда адвокат убежден в наличии самоговора доверителя;

4) делать публичные заявления о доказанности вины доверителя, если тот ее отрицает;

5) разглашать сведения, сообщенные ему доверителем в связи с оказанием последнему юридической помощи, без согласия доверителя;

6) отказаться от принятой на себя защиты.

5. Негласное сотрудничество адвоката с органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, запрещается.

В соответствии со ст. 16 КПЭА:

5. Адвокату запрещается принимать от доверителя какое-либо имущество в обеспечение соглашения о гонораре.

Дополнительные адвокатские права:

Согласно ст.9 Кодекса профессиональной этики адвоката (далее по тексту – КПЭА):

1. Адвокат не вправе:

1) действовать вопреки законным интересам доверителя, оказывать ему юридическую помощь, руководствуясь соображениями собственной выгоды, безнравственными интересами или находясь под воздействием давления извне;

2) занимать по делу позицию, противоположную позиции доверителя, и действовать вопреки его воле, за исключением случаев, когда адвокат-защитник убежден в наличии самоговора своего подзащитного;

3) делать публичные заявления о доказанности вины доверителя, если он ее отрицает;

4) разглашать без согласия доверителя сведения, сообщенные им адвокату в связи с оказанием ему юридической помощи;

5) принимать поручения на оказание юридической помощи в количестве, заведомо большем, чем адвокат в состоянии выполнить;

6) навязывать свою помощь лицам и привлекать их в качестве доверителей путем использования личных связей с работниками судебных и правоохранительных органов, обещанием благополучного разрешения дела и другими недостойными способами;

7) допускать в процессе разбирательства дела, высказывания, умаляющие честь и достоинство других участников разбирательства, даже в случае их нетактичного поведения;

8) приобретать, каким бы то ни было способом в личных интересах имущество и имущественные права, являющиеся предметом спора, в котором адвокат принимает участие как лицо, оказывающее юридическую помощь.

2. Адвокат вправе совмещать адвокатскую деятельность с работой в качестве руководителя адвокатского образования и с работой на выборных должностях в адвокатской палате субъекта Российской Федерации или Федеральной палате адвокатов.

Исполнение адвокатом возложенных на него полномочий в связи с избранием на должность в адвокатской палате субъекта Российской Федерации или Федеральной палате адвокатов, а также исполнение адвокатом полномочий руководителя адвокатского образования (подразделения), является его профессиональной обязанностью.

При этом вознаграждение, выплачиваемое адвокату за работу в адвокатской палате субъекта Российской Федерации и Федеральной палате адвокатов в связи с исполнением указанных полномочий, носит характер компенсационной выплаты со стороны соответствующей палаты за вынужденную невозможность в полной мере осуществлять адвокатскую деятельность.

На основании ст. 14 КПЭА:

2. Адвокат вправе беседовать с процессуальным противником своего доверителя, которого представляет другой адвокат, только с согласия или в присутствии последнего.

В силу ст. 16 КПЭА:

1. Адвокат имеет право на получение вознаграждения (гонорара), причитающегося ему за исполняемую работу, а также на возмещение понесенных им издержек и расходов.

2. Гонорар определяется соглашением сторон и может учитывать объем и сложность работы, продолжительность времени, необходимого для ее выполнения, опыт и квалификацию адвоката, сроки, степень срочности выполнения работы и иные обстоятельства. Соглашение об оказании юридической помощи может содержать условие о внесении доверителем в кассу либо о перечислении на расчетный счет адвокатского образования (подразделения) денежных сумм в качестве авансовых платежей.

3. Адвокат вправе включать в соглашение об оказании юридической помощи условия, в соответствии с которыми выплата вознаграждения ставится в зависимость от благоприятного для доверителя результата рассмотрения спора имущественного характера.

3.1. Адвокат вправе принимать денежные средства в оплату юридической помощи по соглашению за доверителя от третьих лиц (с ведома доверителя). При этом адвокат не обязан проверять взаимоотношения между доверителем и плательщиком – третьим лицом.

4. Адвокат вправе с согласия доверителя делить гонорар с лицами, привлекаемыми для оказания юридической помощи.

Дополнительные адвокатские запреты:

Дополнительно адвокат не вправе:

– заниматься иной оплачиваемой деятельностью в форме непосредственного (личного) участия в процессе реализации товаров, выполнения работ или оказания услуг;

– вне рамок адвокатской деятельности оказывать юридические услуги либо участвовать в организациях, оказывающих юридические услуги;

– принимать поручение на выполнение функций органов управления доверителя – юридического лица по распоряжению имуществом и правами последнего. Возложение указанных функций на работников адвокатских образований также не допускается.

Согласно ст. 11 КПЭА:

1. Адвокат не вправе быть советником, защитником или представителем нескольких сторон в одном деле, чьи интересы противоречат друг другу, а может лишь способствовать примирению сторон.

2. Если в результате конкретных обстоятельств возникнет необходимость оказания юридической помощи лицам с различными интересами, а равно при потенциальной возможности конфликта интересов, адвокаты, оказывающие юридическую помощь совместно на основании партнерского договора, обязаны получить согласие всех сторон конфликтного отношения на продолжение исполнения поручения и обеспечить равные возможности для правовой защиты этих интересов.

В соответствии со ст. 15 КПЭА:

2. Адвокат не должен:

1) употреблять выражения, умаляющие честь, достоинство или деловую репутацию другого адвоката;

2) использовать в беседах с лицами, обратившимися за оказанием юридической помощи, и с доверителями выражения, порочащие другого адвоката, а также критику правильности действий и консультаций адвоката, ранее оказывавшего юридическую помощь этим лицам;

3) обсуждать с лицами, обратившимися за оказанием юридической помощи, и с доверителями обоснованность гонорара, взимаемого другими адвокатами.

3. Адвокат не вправе склонять лицо, пришедшее в адвокатское образование к другому адвокату, к заключению соглашения оказания юридической помощи между собой и этим лицом.

Адвокатские обязанности (по КПЭА)

В силу ст. 12 КПЭА:

Участвуя в судопроизводстве, а также представляя интересы доверителя в органах государственной власти и органах местного самоуправления, адвокат должен соблюдать нормы соответствующего процессуального законодательства, проявлять уважение к суду и лицам, участвующим в деле, следить за соблюдением закона в отношении доверителя и в случае нарушений прав последнего ходатайствовать об их устранении.

Возражая против действий (бездействия) судей и лиц, участвующих в деле, адвокат должен делать это в корректной форме и в соответствии с законом.

На основании ст. 13 КПЭА:

1. Помимо случаев, предусмотренных законодательством об адвокатской деятельности и адвокатуре, адвокат не вправе принимать поручение на осуществление защиты по одному уголовному делу от двух и более лиц, если:

1) интересы одного из них противоречат интересам другого;

2) интересы одного, хотя и не противоречат интересам другого, но эти лица придерживаются различных позиций по одним и тем же эпизодам дела;

3) необходимо осуществлять защиту лиц, достигших и не достигших совершеннолетия.

2. Адвокат, принявший в порядке назначения или по соглашению поручение на осуществление защиты по уголовному делу, не вправе отказаться от защиты, кроме случаев, указанных в законе, и должен выполнять обязанности защитника, включая, при необходимости, подготовку и подачу апелляционной жалобы на приговор суда

Адвокат, принявший поручение на защиту в стадии предварительного следствия в порядке назначения или по соглашению, не вправе отказаться без уважительных причин от защиты в суде первой инстанции.

3. Адвокат-защитник не должен без необходимости ухудшать положение других подсудимых. Всякие действия адвоката, направленные против других подсудимых, чьи интересы противоречат интересам подзащитного, оправданы лишь тогда, когда без этого не может быть осуществлена в полной мере защита его доверителя.

4. Адвокат-защитник обязан обжаловать приговор:

1) по просьбе подзащитного;

2) если суд не разделит позицию адвоката-защитника и (или) подзащитного и назначил более тяжкое наказание или наказание за более тяжкое преступление, чем просили адвокат и (или) подзащитный;

3) при наличии оснований к отмене или изменению приговора по благоприятным для подзащитного мотивам.

Отказ подзащитного от обжалования приговора фиксируется его письменным заявлением адвокату.

В силу ст. 14 КПЭА:

При невозможности по уважительным причинам прибыть в назначенное время для участия в судебном заседании или следственном действии, а также при намерении ходатайствовать о назначении другого времени для их проведения, адвокат должен при возможности заблаговременно уведомить об этом суд или следователя, а также сообщить об этом другим адвокатам, участвующим в процессе, и согласовать с ними время совершения процессуальных действий.

При использовании права на отпуск (отдых) адвокат должен принять меры к обеспечению законных прав и интересов доверителя.

На основании ст. 15 КПЭА:

4. Адвокат обязан уведомить Совет о принятии поручения на ведение дела против другого адвоката.

Если адвокат принимает поручение на представление доверителя в споре с другим адвокатом, он должен сообщить об этом коллеге и при соблюдении интересов доверителя предложить окончить спор миром.

5. Отношения между адвокатами не должны влиять на защиту интересов участвующих в деле сторон. Адвокат не вправе поступаться интересами доверителя ни во имя товарищеских, ни во имя каких-либо иных отношений.

6. Адвокат обязан выполнять решения органов адвокатской палаты и органов Федеральной палаты адвокатов, принятые в пределах их компетенции.

7. Адвокат обязан участвовать лично или материально в оказании юридической помощи бесплатно в случаях, предусмотренных законодательством, или по назначению органа дознания, органа предварительного следствия, или суда в порядке, определяемом адвокатской палатой субъекта Российской Федерации.

8. Адвокаты – руководители адвокатских образований (подразделений) и руководители адвокатских палат субъектов Российской Федерации обязаны принимать меры для надлежащего исполнения адвокатами профессиональных обязанностей по участию в оказании юридической помощи бесплатно и помощи по назначению, а также по осуществлению отчислений на общие нужды адвокатской палаты и выполнению иных решений органов адвокатской палаты и Федеральной палаты адвокатов, принятых в пределах их компетенции.

В соответствии со ст. 16 КПЭА:

6. В случае если в процессе оказания юридической помощи адвокаты принимают поручение доверителя по распоряжению принадлежащими доверителю денежными средствами (далее – «средства доверителя»), для адвокатов является обязательным соблюдение следующих правил:

– средства доверителя всегда должны находиться на счете в банке или в какой-либо другой организации (в том числе у профессиональных участников рынка ценных бумаг), позволяющей осуществлять контроль со стороны органов власти за проводимыми операциями, за исключением случаев наличия прямого или опосредованного распоряжения доверителя относительно использования средств каким-либо другим образом;

– в сопровождающих каждую операцию со средствами доверителя документах должно содержаться указание на совершение данной операции адвокатом по поручению доверителя;

– выплаты какому-либо лицу из средств доверителя, осуществляемые от его имени или в его интересах, могут производиться только при наличии соответствующего непосредственного или опосредованного поручения доверителя, выраженного в письменной форме;

– адвокат в порядке адвокатского делопроизводства обязан вести учет финансовых документов относительно выполнения поручений по проведению операций со средствами доверителя, которые должны предоставляться доверителю по его требованию.

Юридические консультации (консалтинг) адвоката и договорная работа

Обычно, адвокаты оказывают юридические консультации для граждан, индивидуальных предпринимателей и юридических лиц (их представителей).

Понятие и этапы консультирования.

Диспозицией ч.1 ст.2 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» – дача консультаций по правовым вопросам в устной и письменной форме – один из видов юридической помощи, оказываемой адвокатами. Она может представлять собой как самостоятельный вид юридической помощи, так и дополнительный вид помощи в ходе оказания иных услуг.

Консультирование – совет адвоката по правовому вопросу. 2 этапа – интервьюирование (уяснение сущности вопроса, с которым обращается доверитель) и непосредственно консультирование. На данных этапах преследуются различные цели: интервьюирование – получение от доверителя наиболее полной информации для разрешения дела; консультирование – предоставить доверителю исчерпывающую информацию по интересующему вопросу, разъяснить возможные варианты решения проблемы, показать доверителю все возможные правовые и неправовые последствия каждого из вариантов решения проблемы, помочь доверителю выбрать приемлемый для него вариант, помочь доверителю в реализации избранного варианта решения.

В ходе консультирования нужно учитывать следующие факты: психологическое и физическое состояние, культурный уровень обратившегося и его национальность, отсутствие юридического образования у доверителя.

Интервьюирование (беседа).

Это способ проведения собеседования с целью выявления фактов, имеющих юридическое значение. Стадии:

I) Встреча, взаимное представление, определение правил игры. Задача – формирование доверительного отношения. Доверие делится на сознательное и бессознательное. Сознательное обусловлено знанием о собеседнике. Бессознательное обусловлено подстройкой собеседников друг под друга и конгруэнтностью (т.е. внешними проявлениями внутренней гармонии). Первое, что нужно сделать – это представиться: назвать имя/отчество, специализацию, звания/научную степень. Предоставить свою визитку и узнать контактные данные доверителя, в т.ч. его телефон. Определить сущность консультирования: все останется между нами, чтобы адекватно решить проблему, мне необходимо знать все аспекты и т.п. Определить рамки беседы: располагаем таким-то временем, коротко о главном. Определить цену и условия оплаты консультации.

II) Свободное изложение доверителем сути своего обращения. Задача – получение первичной информации от самого рассказчика. В психологии выявляется несколько видов слушания: нерефлексивное (без вмешательства в его рассказ = внимательное молчание); эмпатическое слушание (сопереживание); невербальная демонстрация отсутствия интереса (в случаях, если клиент говорит не по делу); понимающее слушание (задавание наводящих и уточняющих вопросов).

III) Выяснение характера правовых проблем доверителя, установление хронологии событий. Необходимо установить юридически значимые факты, основание и предмет возможного иска, круг возможных участников процесса, предмет доказывания и круг возможных доказательств. Адвокату необходимо задавать доверителю вопросы – с определенной логикой и структурой. Методики следующие: технология воронки (от общих вопросов к узким, к непосредственному предмету дела); метод каминного дымохода (вопросы задаются по блокам-«кирпичикам»).

IV) Резюмирование – основанный на полученной от доверителя информации подробный пересказ адвокатом тех событий, которые составляют сущность юридической проблемы доверителя для получения «обратной связи».

V) Завершение интервью. Способы: по результатам интервью возможно назначение дополнительного интервьюирования (если нет каких-либо документов, не может ответить на вопросы); назначение консультирования (если нужно подумать, посмотреть практику); переход к непосредственно консультированию (лучше заранее узнать, в чем проблема, чтобы подготовиться).

Договорная работа адвоката

В основе договора лежит принцип его свободы (ст. 1 ГК РФ). На этом же принципе строится и договорная работа адвоката.

Стадии договорной работы адвоката характеризуют последовательность ее выполнения и значение действий, составляющих их содержание.

Договорная работа адвоката обычно включает в себя такие стадии:

1. Подготовка к заключению договоров (проведение договорной компании, поиск потенциальных контрагентов и т.п.);

2. Разработка, согласование и принятие к исполнению актов планирования хозяйственных связей в случаях, если отношения в этой части регулируются государством;

3. Оформление договорных отношений;

4. Доведение договорных обязательств до служб, подразделений и должностных лиц предприятия, участвующих в исполнении конкретного договора (если договорная работа осу-

ществляется по соглашению адвоката с юридическим лицом, и данные обязанности прописаны в соглашении с адвокатом);

5. Контроль за исполнением договоров;
6. Оценка результатов исполнения договоров.

Основные требования к формам (образцам) договоров:

1. соответствие содержания договорных документов требованиям нормативных актов;
2. полнота содержания договора;
3. учет особенностей хозяйственных связей, подлежащих договорному оформлению (если договорная работа осуществляется по соглашению адвоката с юридическим лицом, и данные обязанности прописаны в соглашении с адвокатом).

Об оплате труда адвоката по ст. 50 ГПК РФ, ст. 50 УПК РФ, ст. 54 КАС РФ

Оплата труда адвокатов-представителей по ГПК РФ по госназначению и в уголовных процессах по госзащите регламентируется в соответствии со ст. 50 ГПК РФ, ст. 50 УПК РФ, ст. 54 КАС РФ, Постановлением Правительства РФ от 01.12.2012 № 1240, Приказом МинФина и МинЮста № 174/122н от 05.09.2012 «Об утверждении Порядка расчета вознаграждения адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия или суда, в зависимости от сложности дела» (зарегистрирован в МинЮсте 12.09.2012) прошу Вас выплатить мне вознаграждение исходя из расчета: размер вознаграждения адвоката (с учетом уральского коэффициента, для Пермского края), участвующего в уголовном деле по назначению дознавателя, следователя или суда, составляет за один день участия (*Постановление Правительства РФ от 01.12.2012 № 1240 "О порядке и размере возмещения процессуальных издержек, связанных с производством по уголовному делу, издержек в связи с рассмотрением гражданского дела, а также расходов в связи с выполнением требований Конституционного Суда Российской Федерации и о признании утратившими силу некоторых актов Совета Министров РСФСР и Правительства Российской Федерации"* (вместе с *"Положением о возмещении процессуальных издержек, связанных с производством по уголовному делу, издержек в связи с рассмотрением гражданского дела, а также расходов в связи с выполнением требований Конституционного Суда Российской Федерации"*)).

Дисциплинарное производство в отношении адвоката. Адвокатские кейсы по дисциплинарному производству. Примеры проекты, практики

Стадии дисциплинарного производства:

- Обязательные;
- Факультативные;
- Уведомление:
 - о возбуждении;
 - о заседании;

Участники дисциплинарного производства, п. 6 ст. 19 КПЭА, извещения и документы, п.1 ст. 21 КПЭА, место и время заседания Совета палаты, п.1 ст. 24 КПЭА.

Практика. Принимаются регламенты или положения о дисциплинарных комиссиях. Уведомления Палаты могут быть отправлены электронной почтой, заказной почтой с уведомлением, телеграммой, смс, телефонограммой, и иными достоверными способами.

Разбирательство в квалификационной комиссии Палаты:

Открытое или закрытое (п.4 ст. 19 и п.1 ст. 23 КПЭА).

Лица, присутствующие могут делать заметки или аудиозапись.

На видео-запись, теле-радио, интернет-трансляции требуются разрешения Председательствующего.

Срок: 2 мес. Может быть увеличен по уважительным причинам.

Требования: кворум (2\3 членов).

Заседание: открытое или закрытое.

Пределы рассмотрения: требования и основания, которые изложены в обращении.

Вид документа: заключение

Голосование: именованными бюллетенями (не тайное)

Выявление новых нарушений, не изложенных в обращении.

П. 2.1, 24 КПЭА – подача новой жалобы.

Действующее законодательство не закрепляет такой стадии, как совещание.

Как быть при четном количестве голосов при голосовании?

Решение ФПА от 22.03.2011 г. (пп.2 п. 9 ст. 23 и пп.2 п.1 ст. 25 КПЭА) – трактуется в пользу адвоката.

Заключение квалификационной комиссии (4 части: вводная, описательная, мотивировочная, резолютивная).

Примирение сторон (п.7 ст. 19, п. 7 ст. 23, п. 7 ст. 24 КПЭА).

Разбирательство в Совете Палаты (ст. 24,25 КПЭА).

Срок: 2 мес. Может быть увеличен по уважительным причинам.

Требования: кворум (2\3 членов).

Заседание: закрытое.

Вид документа: решение (ст. 25 КПЭА)

Голосование: простое большинство, при равенстве – в пользу адвоката

Нарушения адвоката могут быть признаны и малозначительными.

Меры дисциплинарной ответственности:

Замечание;

Предупреждение;

Прекращение статуса (на срок от 1 года до 5 лет).

Учитываются (разъяснения комиссии ФПА по этике и стандартам от 15.05.2018 № 03/18):

Тяжесть проступка;

Обстоятельства совершения;

Форма вины;

Иные обстоятельства, признанные Советом существенными (влияющие на решение).

Обжалование решения Совета:

Кто: адвокат, в отношении которого вынесено решение

Куда: суд или Федеральная палата адвокатов

Сроки: 1 месяц с момента, когда лицо узнало или должно было узнать о состоявшемся решении

Вид меры: прекращение статуса

Основания: нарушение процедуры дисциплинарного производства

Пересмотр решения совета Палаты.

Новые обстоятельства, например, решение КС РФ.

Пример, совмещение адвокатом муниципальной должности депутата (постановление КС РФ № 29-П от 18.07.2019).

В соответствии со ст. 20 КПЭА Соболев Г.П. вправе был подать жалобу на действия (проступки) адвоката Ефремова Г.И. жалобу в части заключения соглашения с адвокатом, регистрации соглашений с адвокатом, их подписания (выдачи соглашения с адвокатом без подписания со стороны последнего), в данной части в жалобе соблюдены требования, предъявляемые к подобному обращению.

Согласно ч.2 ст. 25 Закона об адвокатской деятельности и адвокатуре № 63-ФЗ) 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, следовательно, оно должно было быть подписано и со стороны Адвоката (стороны Соглашения).

Соглашение об оказании юридической помощи подлежит обязательной регистрации в документации соответствующего адвокатского образования (п.5 ст.21, п. 15 ст.22, п.2 ст.23 Закона об адвокатской деятельности и адвокатуре № 63-ФЗ).

Регистрацию соглашений (договоров), заключенных адвокатами с доверителями на оказание юридической помощи, рекомендуется производить в журнале регистрации соглашений, который ведется на бумажном носителе или в электронном виде.

При ведении журнала регистрации соглашений на бумажном носителе рекомендуется его прошивать, пронумеровывать, скреплять печатью и подписью руководителя адвокатского образования, иметь надпись о дате начала и дате окончания ведения журнала.

В части надлежащей (ненадлежащей) защиты (оказания юридической помощи) на действия адвоката вправе обратиться в региональную адвокатскую палату сам подзащитный Соболев А.П.

Кроме того, в соответствии с п.4 ст. 10 КПЭА «Адвокат не должен ставить себя в долговую зависимость от доверителя».

Таким образом, в действиях адвоката Ефремова Г.И. могут усматриваться проступки, связанные с одалживанием заемных денежных средств.

В части возмещения убытков, компенсации морального вреда, Адвокатская палата не вправе вынести решение, и может предложить Заявителю обратиться в правоохранительные органы и в суд, по фактам (если они могут подтвердиться) о мошенничестве, и взыскании убытков /ст. 15 ГК РФ/ (неотработанного гонорара), компенсации морального вреда (ст. 151, 1099 – 1101 ГК РФ).

Соглашение с адвокатом Ефремовым Г.И. (не подписанное со стороны адвоката Ефремова Г.И. оказывающего юридическую помощь), долговая расписка о получении денежных средств адвокатом Ефремовым Г.И. в сумме 500 000 руб.

Проект Распоряжения о возбуждении дисциплинарного производства в отношении адвоката Ефремова Г.И.

г. Энск 17 июля 2020 г.

Президент Адвокатской палаты Энской области (палаты) ознакомившись с обращением Соболева Г.П. в отношении адвоката АП Энской области (палаты) Ефремова Г.И. (коллегия адвокатов «Никитин, Пашков и партнеры», установил:

В адвокатскую палату Энской области обратился гражданин Соболев Г.П. на действия (проступки) адвоката Ефремова Г.И. жалобу о заключении соглашения с адвокатом (не подписанной адвокатом, выдачи соглашения с адвокатом без подписания со стороны последнего), нарушении порядка расчетов по соглашению с адвокатом, взыскании убытков, компенсации морального вреда, обязанности адвоката Ефремова Г.И. о возврате долга в размере 500 000 руб., привлечении адвоката Ефремова Г.И. к дисциплинарной ответственности.

В соответствии со ст. 6.1 КПЭА доверитель – *лицо, заключившее соглашение* и *лицо, получающее юридическую помощь*, коим является гражданин Соболев Г.П.

11 декабря 2018 г. доверителем Соболевым Г.П. и адвокатом АП Энской области (палаты) Ефремовым Г.И. (коллегия адвокатов «Никитин, Пашков и партнеры», заключено соглашение об оказании юридической помощи Соболеву А.П. (брату доверителя).

В соответствии с п. 1 ст. 21 КПЭА, Президент адвокатской палаты субъекта Российской Федерации либо лицо, его замещающее, своим распоряжением возбуждает дисциплинарное производство по поступлению документов, отвечающим требованиям ст. 20 Кодекса.

А именно, как следует из положений ст. 20 КПЭА, поводами для возбуждения дисциплинарного производства являются жалоба, поданная в адвокатскую палату другим адвокатом, доверителем адвоката или его законным представителем...

Жалоба, представление, обращение признаются допустимыми поводами к возбуждению дисциплинарного производства, если они поданы в письменной форме и в них указаны:

... конкретные действия (бездействие) адвоката, в которых выразилось нарушение им профессиональных обязанностей (в т.ч. на стадии заключения соглашения с адвокатом);

обстоятельства, на которых лицо, обратившееся с жалобой, представлением, обращением, основывает свои требования, и доказательства, подтверждающие эти обстоятельства.

При этом, лицо, требующее привлечения адвоката к дисциплинарной ответственности, указало на конкретные действия (бездействие) адвоката, в которых выразилось нарушение им профессиональных обязанностей, а именно: о заключении соглашения с адвокатом Ефремовым Г.И. (не подписанной адвокатом, выдачи соглашения с адвокатом без подписания со стороны последнего), нарушении порядка расчетов по соглашению адвокатом Ефремовым Г.И. с доверителем Соболевым Г.П., постановки адвоката Ефремова Г.И. в долговую зависимость от гражданина Соболева Г.И. и невозврате долга в размере 500 000 руб.

На основании изложенного и руководствуясь ст.ст. 20, 21 Кодекса профессиональной этики адвоката,

Возбудить в отношении адвоката АП Энской области (палаты) Ефремова Г.И. (коллегия адвокатов «Никитин, Пашков и партнеры», дисциплинарное производство.

Запросить у адвоката АП Энской области (палаты) Ефремова Г.И. (коллегия адвокатов «Никитин, Пашков и партнеры» объяснения.

Дисциплинарное производство в отношении адвоката АП Энской области (палаты) Ефремова Г.И. (коллегия адвокатов «Никитин, Пашков и партнеры» рассмотреть на очередных заседаниях квалификационной комиссии и Совета адвокатской палаты.

Копии распоряжения направить адвокату АП Энской области (палаты) Ефремова Г.И. (коллегия адвокатов «Никитин, Пашков и партнеры» и подателю обращения Соболеву Г.П., уведомив последних о месте и времени рассмотрения дисциплинарного производства квалификационной комиссией и Советом адвокатской палаты.

В части взыскания долгов с адвоката Ефремова Г.И., компенсации морального вреда рекомендовать обратиться в правоохранительные органы и в суд.

Президент АП Энской палаты ФИО, подпись

К вопросам о защите прав адвоката по ст. 50 УПК РФ

В настоящем разделе мы попробуем разобрать практические ситуации, связанные с неправомерным уменьшением оплаты вознаграждения (труда) защитника по ст. 50 УПК РФ, в т.ч. с учетом судебной практики.

Так, Постановлением дознавателя ОД ОМВД по ДР Б. С.В. от 22.06.2017 внесены изменения в постановление от 30.05.2017 об оплате вознаграждения адвоката АППК Кузнецова С.А. в части уменьшения указанной оплаты.

Заявления об уменьшении размера оплаты адвокат АППК Кузнецов С.А. не подавал. Постановление дознавателя произвольно, необоснованно. Обратного не доказано (ст. 15, 16 УПК РФ).

К.В.Н. был согласен с заявлением адвоката АППК Кузнецовым С.А. об оплате его труда в размере 2639 руб. 25 коп. Постановление дознавателя от 30.05.2017 не оспаривал.

Адвокат АППК Кузнецов С.А. обратился в Добрянский районный суд с жалобой в порядке ст. 125 УПК РФ. Однако жалоба была возвращена ввиду уже рассмотренного уголовного дела.

Указанная сумма была установлена дознавателем первоначально, согласована начальником дознания, утверждена начальником ОМВД по ДР. Изменение позиции противоречит действующему законодательству.

К тому же в нарушении 30 дней с 30.05.2017 г. указанная сумма до настоящему времени не оплачена.

Статус дела – уголовное дело с лицом, которое имеет физические недостатки (практически не видит, ограниченная видимость глаз). Обратного не доказано (ст. 15, 16 УПК РФ).

Обжалуемое постановление мотивировано лишь требованиями бухгалтерии ОМВД по ДР о запросе справки с больницы о заболеваниях К. В.Н.

Бухгалтерия ОМВД не вправе оценивать материалы уголовного дела, статус подозреваемого, его заболевания и др.

Адвокат по своей инициативе не может получить данные сведения т.к. они составляет медицинскую тайну (320-ФЗ).

Согласно п. 8 ст. 25 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре», труд адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия или суда, оплачивается за счет средств федерального бюджета. Расходы на эти цели учитываются в федеральном законе о федеральном бюджете на очередной год в соответствующей целевой статье расходов.

В соответствии с ч. 5 ст. 50 УПК РФ, в случае, если адвокат участвует в производстве предварительного расследования или судебном разбирательстве по назначению органов дознания, следователя или суда, расходы на оплату его труда компенсируются за счет средств федерального бюджета. Также за счет федерального бюджета оплате подлежит и труд адвоката-защитника лица с физическими недостатками.

765 (до 2019 г.) $\times 1,15 = 879,75$ руб., где:

765 рублей, а за один день участия, являющийся нерабочим праздничным днем или выходным днем, а также в ночное время 1530 рублей – по уголовным делам:

рассматриваемым в закрытых или выездных судебных заседаниях;

в отношении несовершеннолетних;

в отношении подозреваемых, обвиняемых (подсудимых), не владеющих языком, на котором ведется судопроизводство;

в отношении подозреваемых, обвиняемых (подсудимых), которые в силу физических или психических недостатков не могут самостоятельно осуществлять свое право на защиту.

В силу ч. 1 ст. 131 УПК РФ, процессуальными издержками являются связанные с производством по уголовному делу расходы, которые возмещаются за счет средств федерального бюджета либо средств участников уголовного судопроизводства. Согласно п. 5 ч. 12 ст. 131 УПК РФ, к процессуальным издержкам относятся суммы, выплачиваемые адвокату за оказание им юридической помощи в случае участия адвоката в уголовном судопроизводстве по назначению. Данные суммы выплачиваются по постановлению дознавателя, следователя или судьи, либо по определению суда (ч. 3 ст. 131 УПК РФ). Порядок и размеры возмещения процессуальных издержек устанавливаются Правительством Российской Федерации (ч. 4 ст. 131 УПК РФ), п. 23 Постановления Правительства Российской Федерации от 01 декабря 2012 года № 1240 «О порядке возмещения процессуальных издержек, связанных с производством по уголовному делу, издержек в связи с рассмотрением гражданского дела.

В УПК РФ нет понятия «физического недостатка», не раскрыто его содержание.

Но, в рассматриваемом случае можно привести аналогию:

"...Физический недостаток – подтвержденный в установленном порядке временный или постоянный недостаток в развитии и (или) функционировании органа (органов) человека либо хронические соматическое или инфекционное заболевание..."

Извлечение из документа: "[Модельный закон об образовании лиц с ограниченными возможностями здоровья \(специальном образовании\)](#)"

Зрение К.В.Н. плохое, плохо функционирует. Обратного не доказано (ст. 15, 16 УПК РФ).

Также ни бухгалтерией ОМВД по ДР, ни дознавателем не оспорен отчет об оплате вознаграждения адвоката (05.2017 – 07.2017), а следовательно оплата должна осуществляться в полном, а не сокращенном размере.

Аналогичным образом, рассматривается кейс и в п. 15 Постановления Пленума ВС РФ №29 от 30.06.2015 г. «О практике применения судами законодательства, обеспечивающего право на защиту в уголовном судопроизводстве».

Единственным, оставшемся способе защите права адвоката является обращение в суд с иском о взыскании имеющейся задолженности (ст. 131, 132 ГПК РФ, ст. 307 – 309 ГК РФ).

Если же адвокат привлечён к участию в деле по назначению органов предварительного расследования или суда, то расценки на услуги адвоката определяются исходя из тарифов, утверждённых Постановлением Правительства Российской Федерации, учитывающих сложность дела и работу в ночные часы, а также в выходные и праздничные дни. Так, в настоящее время действует [Положение 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](#) (утверждено Постановлением Правительства РФ от 1 декабря 2012 г. N 1240 в редакции от 21 мая 2019 года).

Согласно указанному Положению размер оплаты услуг Адвоката по назначению с 2020 года составляет 1 250 рублей за один день участия, в ночное время – 1 525 рублей, в нерабочие дни – 1 800 рублей (в 2021 году предусмотрено увеличение тарифов на 250 рублей) .

Указанные ставки оплаты услуг адвокатов по назначению повышены при рассмотрении дел судами присяжных, также в Верховном Суде России и судах субъектов Российской Федерации (1 900 руб. за обычный день участия, в нерабочие дни – 3 100 рублей, в ночное время – 2 500 рублей); по делам в отношении 3 обвиняемых, 3 эпизодов или при превышении количества томов дела свыше 3 томов (1 680 рублей, 2 175 рублей – в ночное время и 2 660 рублей в нерабочие дни); по делам в отношении несовершеннолетних, невменяемых, или невладеющих русским языком, также по делам в закрытых судебных заседаниях (1 115 рублей – в обычные дни в дневное время, 1 500 рублей – в ночное время и 1 880 рублей в нерабочие дни). Указанные суммы уплачиваются за один день судебного заседания, следственного или иного процессуального действия, в котором участвовал адвокат, независимо от продолжительности. Кроме того, адвокату по назначению возмещаются подтверждённые расходы, связанные с оказанием адвокатских услуг (билеты, проживание в гостинице и др.)

Оплата услуг Адвоката по назначению производится за счёт бюджета, однако в случае признания обвиняемого виновным или при прекращении дела по нереабилитирующим основаниям денежные средства могут быть взысканы с обвиняемого. Кроме указанных ставок адвокатские палаты выплачивают адвокатам по назначению дополнительное вознаграждение за счёт средств адвокатской палаты; адвокатская палата в случае выплаты такого вознаграждения также вправе взыскать уплаченные денежные средства с обвиняемого, признанного виновным, однако в настоящее время на практике таких случаев не было.

Труд адвоката должен быть оплачен

Адвокаты имеют право обратиться в суд и взыскать с должника сумму вознаграждения за оказанную юридическую помощь. Арбитражный суд Поволжского округа решил, что дока-

зательством оказанных услуг в такой ситуации может являться результат оказанных услуг и акт приемки-передачи услуг, направленный заказчику по электронной почте. Суть спора Адвокатское бюро из Чехии обратилось в арбитражный суд с исковым заявлением к российской компании о взыскании 1 500 Евро в счет уплаты долга по соглашению об оказании юридических услуг. Ранее стороны заключили соглашение об оказании юридической помощи, по условиям которого доверитель поручает, а адвокаты принимают на себя обязанность по оказанию консультационных юридических услуг в отношении порядка и правовых последствий расторжения договоров. При этом адвокатское бюро было вправе по своему усмотрению для выполнения своих обязательств самостоятельно привлекать к оказанию услуг в рамках заключенного договора третьих лиц, в том числе, юристов, аудиторов, консультантов. За юридическую помощь, оказываемую адвокатами, доверитель должен был выплачивать вознаграждение, размер которого стороны согласовывали в заключенном соглашении. При этом выплата вознаграждения должна была быть осуществлена путем перечисления денежных средств на банковский счет бюро: аванс в размере 50% от предварительной стоимости оплачивается в течение 2-х рабочих дней с даты подписания соглашения о размере вознаграждения на основании счета, а окончательный расчет производится в течение двух рабочих дней с даты подписания акта оказанных услуг после согласования доверителем отчета адвокатов и предоставленного заключения. По результатам оказания услуг истец по реквизитам электронной почты, указанным в пункте 8 соглашения направил ответчику правовые заключения и акт об оказанных услугах. Отправка акта была продублирована почтовой связью по адресу ответчика, указанному в соглашении. Однако ответчик оплатил только аванс, а окончательного расчета не произвел. Решение суда Суды двух инстанций удовлетворили исковые требования в полном объеме. Арбитражный суд Поволжского округа в постановлении от 16 мая 2016 г. № Ф06-7490/2016 согласился с выводами коллег. Судьи отметили, что между сторонами возникли отношения по договору возмездного оказания услуг, которые регулируются нормами главы 39 Гражданского кодекса РФ. Так, в силу требований статьи 711 ГК РФ следует, что сдача заказчику результата работ является основанием возникновения у заказчика обязательства по оплате выполненных работ. Суд указал, что по нормам статьи 753 ГК РФ сдача результата работ подрядчиком и приемка его заказчиком оформляются актом, подписанным обеими сторонами. При отказе одной из сторон от подписания акта в нем делается отметка об этом и акт подписывается другой стороной. Односторонний акт сдачи или приемки результата работ может быть признан судом недействительным лишь в случае, если мотивы отказа от подписания акта признаны им обоснованными. Судами установлены обстоятельства составления и направления в адрес ответчика акта приема-передачи услуг и получение данного документа представителем ответчика. Поэтому, не подписав акт, заказчик свой отказ от подписания не мотивировал, возражений по объему и качеству оказанных услуг истцу не направил, наряду с тем, указанные в акте услуги истцом ответчику были оказаны, однако, оплачены последним в полном объеме не были. Поэтому организацию обязали оплатить долг в полном объеме¹.

Адвокатские споры. Позиции ВС РФ

Позиция ВС РФ: При возникновении спора, связанного с исполнением договора оказания юридических услуг, между адвокатом и доверителем надлежащей стороной спора будет адвокат, а не коллегия адвокатов

Применимые нормы: п. 1 ст. 182 ГК РФ, п. п. 13, 15 ст. 22, п. п. 1, 2, 4, 6 ст. 25 Федерального закона от 31.05.2002 № 63-ФЗ

¹ Картотека дел арбитражных судов РФ. Дела №№ Ф06-7490/2016, 11АП-17961/2015, А72-9144/2015. Электронное правосудие. Электронный ресурс <http://kad.arbitr.ru/Card/f47e38b9-e7fc-411c-a697-d288d3a40cfa>

Обзор судебной практики Верховного Суда РФ № 2 (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 06.07.2016).

Адвокатское образование не является стороной в соглашении об оказании юридической помощи. Следовательно, ни в силу закона, ни в силу договора солидарная обязанность перед доверителем у ответчиков (адвокатского бюро и адвоката) по требованиям о взыскании суммы, уплаченной в рамках недействительной сделки, наступить не могла.

См. также:

Определение Верховного Суда РФ от 01.03.2016 № 5-КГ15-198 (Судебная коллегия по гражданским делам)

Определение Верховного Суда РФ от 19.01.2016 № 49-КГ15-21 (Судебная коллегия по гражданским делам)

Договорные отношения, а также права и обязанности по исполнению договора на оказание юридической помощи возникают между адвокатом коллегии адвокатов и доверителем. Следовательно, при возникновении спора между ними, в том числе об объеме выполненных услуг, их оплате, взыскании каких-либо сумм, предусмотренных договором, с доверителя в пользу адвоката и наоборот, надлежащими сторонами спора будут указанные лица. Коллегия адвокатов стороной спора не выступает. Зачисление гонорара адвоката на расчетный счет коллегии как представителя адвоката по его расчетам с доверителем само по себе не влияет на права и обязанности сторон соглашения об оказании юридической помощи, даже если сумма, полученная по указанному соглашению, не перечислена адвокату с расчетного счета коллегии.

В споре о взыскании части гонорара с адвоката именно он является надлежащим ответчиком. Перечислялись ли ему указанные денежные средства с расчетного счета коллегии адвокатов, не имеет значения для разрешения спора².

Профессиональный защитник-адвокат (представитель) в конституционном процессе

Правовой режим права на защиту в Конституционном суде РФ, на получение квалифицированной юридической помощи регламентируется ст. 48 Конституции РФ, ст. 6 Закона РФ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» №63-ФЗ от 31.05.2002 г., Федеральным конституционным законом от 21.07.1994 № 1-ФКЗ (ред. от 28.12.2016) "О Конституционном Суде Российской Федерации" (далее по тексту будут указаны номера статей указанного ФКЗ).

Сторонами в конституционном судопроизводстве являются:

1) заявители – органы или лица, направившие в Конституционный Суд Российской Федерации обращение; 2) органы или должностные лица, издавшие либо подписавшие акт, конституционность которого подлежит проверке; 3) государственные органы, компетенция которых оспаривается.

Представителями сторон по должности могут выступать: руководитель органа, подписавший обращение в Конституционный Суд Российской Федерации; руководитель органа, издавшего оспариваемый акт или участвующего в споре о компетенции; должностное лицо, подписавшее оспариваемый акт; любой член (депутат) Совета Федерации или депутат Государственной Думы из числа обратившихся с запросом. Представителями сторон могут быть также адвокаты или лица, имеющие ученую степень по юридической специальности, полномочия которых подтверждаются соответствующими документами. Каждая из сторон может иметь не более трех представителей.

Таким образом, полномочия адвоката идентичны полномочиям любых иных лиц, которые вправе выступать в качестве представителей в конституционном судопроизводстве.

² Обзор судебной практики Верховного Суда РФ № 2 (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 06.07.2016). Электронный ресурс. http://www.vsr.ru/Show_pdf.php?Id=10934

Стороны обладают равными процессуальными правами. Стороны и их представители вправе знакомиться с материалами дела, излагать свою позицию по делу, задавать вопросы другим участникам процесса, заявлять ходатайства, в т. ч, об отводе судьи. Сторона может представлять на обращение письменные отзывы, подлежащие приобщению к материалам дела, знакомиться с отзывами другой стороны.

Стороны или их представители обязаны явиться по вызову Конституционного Суда Российской Федерации, дать объяснения и ответить на вопросы. Неявка стороны или ее представителя в заседание Конституционного Суда Российской Федерации не препятствует рассмотрению дела, за исключением случаев, когда сторона ходатайствует о рассмотрении дела с ее участием и подтверждает уважительную причину своего отсутствия (ст. 53).

Порядок обращения в Конституционный Суд Российской Федерации регламентирован гл. 5 вышеуказанного Федерального конституционного закона.

Поводом к рассмотрению дела в Конституционном Суде Российской Федерации является обращение в Конституционный Суд Российской Федерации в форме запроса, ходатайства или жалобы, которые отвечают требованиям Федерального конституционного закона.

Основанием к рассмотрению дела является обнаружившаяся неопределенность в вопросе о том, соответствует ли Конституции Российской Федерации закон, иной нормативный акт, договор между органами государственной власти, не вступивший в силу международный договор, или обнаружившееся противоречие в позициях сторон о принадлежности полномочий в спорах о компетенции, или обнаружившаяся неопределенность в понимании положений Конституции Российской Федерации, или выдвижение Государственной Думой обвинения Президента Российской Федерации в государственной измене или совершении иного тяжкого преступления (ст. 36).

Обращение направляется в Конституционный Суд Российской Федерации в письменной форме и подписывается уполномоченным лицом (уполномоченными лицами).

В обращении должны быть указаны: 1) Конституционный Суд Российской Федерации в качестве органа, в который направляется обращение; 2) наименование заявителя (в жалобе гражданина – фамилия, имя, отчество); адрес и иные данные о заявителе; 3) необходимые данные о представителе заявителя и его полномочия, за исключением случаев, когда представительство осуществляется по должности; 4) наименование и адрес государственного органа, издавшего акт, который подлежит проверке, либо участвующего в споре о компетенции; 5) нормы Конституции Российской Федерации и настоящего Федерального конституционного закона, дающие право на обращение в Конституционный Суд Российской Федерации; 6) точное название, номер, дата принятия, источник опубликования и иные данные о подлежащем проверке акте, о положении Конституции Российской Федерации, подлежащем толкованию; 7) конкретные основания к рассмотрению обращения Конституционным Судом Российской Федерации;

8) позиция заявителя по поставленному им вопросу и ее правовое обоснование со ссылкой на соответствующие нормы Конституции Российской Федерации; 9) требование, обращенное в связи с запросом, ходатайством, жалобой к Конституционному Суду Российской Федерации; 10) перечень прилагаемых к обращению документов (ст. 37).

К направляемому в Конституционный Суд Российской Федерации обращению прилагаются: 1) текст акта, подлежащего проверке, или положения Конституции Российской Федерации, подлежащего толкованию; 2) доверенность или иной документ, подтверждающий полномочия представителя, за исключением случаев, когда представительство осуществляется по должности, а также копии документов, подтверждающих право лица выступать в Конституционном Суде Российской Федерации в качестве представителя; 3) документ об уплате государственной пошлины; 4) перевод на русский язык всех документов и иных материалов, изложенных на другом языке.

К обращению могут быть приложены списки свидетелей и экспертов, которых предлагается вызвать в заседание Конституционного Суда Российской Федерации, а также другие документы и материалы.

Обращение и прилагаемые к нему документы, а также иные материалы представляются в Конституционный Суд Российской Федерации с копиями в количестве тридцати экземпляров. Граждане представляют необходимые документы с копиями в количестве трех экземпляров (ст. 38).

Обращения в Конституционный Суд Российской Федерации оплачиваются государственной пошлиной: запрос и ходатайство – в размере пятнадцати минимальных размеров оплаты труда; жалоба юридического лица – в размере пятнадцати минимальных размеров оплаты труда; жалоба гражданина – в размере одного минимального размера оплаты труда.

Конституционный Суд Российской Федерации своим решением может освободить гражданина с учетом его материального положения от уплаты государственной пошлины либо уменьшить ее размер.

Согласно ч.2 ст. 6 Закона РФ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» №63-ФЗ от 31.05.2002 г.: полномочия адвоката в КС РФ: в случаях, предусмотренных федеральным законом, адвокат должен иметь ордер на исполнение поручения, выдаваемый соответствующим адвокатским образованием. Форма ордера утверждается федеральным органом юстиции. В иных случаях адвокат представляет доверителя на основании доверенности. Никто не вправе требовать от адвоката и его доверителя предъявления соглашения об оказании юридической помощи (далее также – соглашение) для вступления адвоката в дело.

Кроме того, адвокат может выступать в КС РФ на основании доверенности (ст.ст. 185, 185.1 ГК РФ).

Часто КС РФ дает и толкования положений законодательства, в т.ч. закона РФ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ».

КС: о пределах адвокатского запроса

Так, КС РФ напомнил о пределах адвокатского запроса.

Адвокат Михаил Мошкин обратился в КС РФ с жалобой на нарушение его конституционных прав положением подп. 1 п. 3 ст. 6 Федерального закона № 63-ФЗ от 31 мая 2002 г. «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», устанавливающего право адвоката на сбор необходимых для оказания юридической помощи сведений, в том числе путем направления адвокатского запроса, во взаимосвязи с положением п. 1 ч. 2 ст. 227 КАС РФ, согласно которому основанием для удовлетворения требований о признании незаконными оспариваемых решений лица, наделенного государственными полномочиями, является признание их судом нарушающими права административного истца.

Рассмотрев представленные материалы, Конституционный Суд РФ не нашел оснований для принятия жалобы к рассмотрению. В опубликованном 13 марта Определении от 28 февраля 2017 г. № 244-ОО КС РФ указал следующее. В соответствии с Конституцией РФ любая информация, затрагивающая права и свободы граждан, должна быть доступна им при условии, что законодателем не предусмотрен специальный правовой статус для нее. При этом допускается возможность установления в отношении той или иной информации режима ограничения свободного доступа (Определения от 12 мая 2003 г. № 173-О, от 29 января 2009 г. № 3-О-О и др.). Однако это не лишает адвоката возможности при рассмотрении судом конкретного дела с участием его доверителя обратиться в суд с ходатайством об истребовании доказательств, в том числе сведений, содержащих конфиденциальную информацию (Определение от 29 сентября 2011 г. № 1063-О-О).

«Оспариваемые законоположения, устанавливающие право адвоката на сбор информации, необходимой для оказания юридической помощи, и гарантии обеспечения им судебной защиты данного права согласуются с приведенными правовыми позициями Конституционного

Суда Российской Федерации и не могут рассматриваться как нарушающие конституционные права заявителя, – подчеркивается в Определении № 244-ОО. – Оценка же того, был ли установлен режим ограниченного доступа к запрашиваемым сведениям и нарушены ли права адвоката отказом в предоставлении ему информации, как связанная с установлением фактических обстоятельств дела, не относится к компетенции Конституционного Суда Российской Федерации".

Адвокат в семейных правоотношениях

Довольно востребованной адвокатской услугой является профессиональная и грамотная помощь по созданию и заключению брачного договора, причём как до того, как произошла государственная регистрация, так и в остальное время.

Как правило, большая часть будущих супругов считает, что брачный договор заключается для того, чтобы исключить всевозможные претензии по имуществу (и не только) если вдруг «стрела амура затупилась о повседневный быт». Разумеется, это так, но не только.

Семейный адвокат должен быть в силах составить для вас такой договор, который поможет не только сохранить в семье имущество, но и исключит возможность возникновения претензий к вам от партнёров по бизнесу и различных организаций, включая банки.

И, что естественно, минимизировать все расходы по их разрешению. Обычно, юридическую помощь адвоката по семейным делам можно обозначить по следующим разделам:

Раздел имущества;

Расторжение брачного договора;

Расторжение брачного договора в судебном порядке без присутствия сторон;

Необходимость в признании брака недействительным;

Нормы воспитания и содержания несовершеннолетних детей;

Выяснение законного места проживания детей, если супруги проживают отдельно;

Определение, по какому порядку супруги будут участвовать в воспитании ребёнка, если они проживают отдельно друг от друга;

Ограничение или полное лишение родительских прав;

Правовая помощь по взысканию алиментов;

Оспаривание или установление отцовства;

Помощь по установлению опекуна;

Усыновление детей.

Профессиональный защитник-адвокат в уголовном процессе. Процессуальные полномочия адвоката. Обязательное участие защитника. Участие защитника при предъявлении обвинения. Адвокатская тайна. Свидетельский иммунитет. Отвод адвоката и отказ от защитника

Профессиональные права защитника-адвоката в уголовном процессе закреплены в ст. 48 Конституции РФ, ст. 6 Закона РФ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» №63-ФЗ от 31.05.2002 г., ст.ст. 50 – 53 УПК РФ.

Полномочия адвоката (ст. 53 УПК РФ) корреспондируют правам подозреваемого (ст. 46 УПК РФ) и правам обвиняемого (ст. 47 УПК РФ).

Согласно ст. 53 УПК РФ:

1. С момента вступления в уголовное дело защитник вправе:

(в ред. Федерального [закона](#) от 17.04.2017 N 73-ФЗ)

1) иметь с подозреваемым, обвиняемым свидания в соответствии с [пунктом 3 части четвертой статьи 46](#) и [пунктом 9 части четвертой статьи 47](#) настоящего Кодекса;

2) собирать и представлять доказательства, необходимые для оказания юридической помощи, в порядке, установленном [частью третьей статьи 86](#) настоящего Кодекса;

3) привлекать специалиста в соответствии со [статьей 58](#) настоящего Кодекса;

4) присутствовать при предъявлении обвинения;

5) участвовать в допросе подозреваемого, обвиняемого, а также в иных следственных действиях, производимых с участием подозреваемого, обвиняемого либо по его ходатайству или ходатайству самого защитника в порядке, установленном настоящим Кодексом;

6) знакомиться с протоколом задержания, постановлением о применении меры пресечения, протоколами следственных действий, произведенных с участием подозреваемого, обвиняемого, иными документами, которые предъявлялись либо должны были предъявляться подозреваемому, обвиняемому;

7) знакомиться по окончании предварительного расследования со всеми материалами уголовного дела, выписывать из уголовного дела любые сведения в любом объеме, снимать за свой счет копии с материалов уголовного дела, в том числе с помощью технических средств;

8) заявлять ходатайства и отводы;

9) участвовать в судебном разбирательстве уголовного дела в судах первой, второй, кассационной и надзорной инстанций, а также в рассмотрении вопросов, связанных с исполнением приговора;

(в ред. Федерального [закона](#) от 29.12.2010 N 433-ФЗ)

10) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, начальника подразделения дознания, начальника органа дознания, органа дознания, следователя, прокурора, суда и участвовать в их рассмотрении судом;

(в ред. Федерального [закона](#) от 30.12.2015 N 440-ФЗ)

11) использовать иные не запрещенные настоящим Кодексом средства и способы защиты.

2. Защитник, участвующий в производстве следственного действия, в рамках оказания юридической помощи своему подзащитному вправе давать ему в присутствии следователя, дознавателя краткие консультации, задавать с разрешения следователя, дознавателя вопросы допрашиваемым лицам, делать письменные замечания по поводу правильности и полноты записей в протоколе данного следственного действия. Следователь или дознаватель может отвести вопросы защитника, но обязан занести отведенные вопросы в протокол.

(часть 2 в ред. Федерального [закона](#) от 30.12.2015 N 440-ФЗ)

3. Защитник не вправе разглашать данные предварительного расследования, ставшие ему известными в связи с осуществлением защиты, если он был об этом заранее предупрежден в порядке, установленном [статьей 161](#) настоящего Кодекса. За разглашение данных предварительного расследования защитник несет ответственность в соответствии со [статьей 310](#) Уголовного кодекса Российской Федерации.

Процессуальные права адвоката

Согласно ч.3 ст. 86 УПК РФ:

3. Защитник вправе собирать доказательства путем:

1) получения предметов, документов и иных сведений;

2) опроса лиц с их согласия;

3) истребования справок, характеристик, иных документов от органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и организаций, которые обязаны предоставлять запрашиваемые документы или их копии.

Положения указанной уголовно-процессуальной нормы корреспондируют и положения ст. 48 Конституции РФ, Конвенции о защите прав человека и основных свобод... 1950 г., ст. 49, 50 УПК РФ и др., а именно:

Каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи, а в случаях, предусмотренных ФЗ такая помощь предоставляется бесплатно. Это закреплено и в [международно-правовых актах](#), например, в [Конвенции о защите прав человека](#) и основных свобод.

Гарантией указанного положения Конституции РФ служат нормы УПК РФ о следующем:

– адвокат не вправе отказаться от принятой на себя защиты подозреваемого или обвиняемого (ч. 7 ст. 49 УПК РФ);

– одно и то же лицо не может быть защитником двух подозреваемых или обвиняемых, если интересы одного из них противоречат интересам другого (ч. 6 ст. 49);

– особые правила приглашения, назначения, замены защитника и оплаты его труда (ст. 50);

– право подозреваемого, обвиняемого в любой момент производства по делу отказаться от помощи защитника, что не лишает его права в дальнейшем ходатайствовать о допуске защитника (ч. 1 и 3 ст. 52);

– строго определённые законом обстоятельства, исключающие участие защитника в уголовном деле.

Адвокат допускается к участию в деле в качестве защитника при предъявлении удостоверения адвоката и ордера. С этого момента он приобретает комплекс прав и обязанностей в рамках конкретного уголовного дела. В ч. 3 ст. 49 УПК РФ оговорены моменты допуска адвоката к участию в деле. Все они связаны с возможным ущемлением и ограничением прав и свобод лиц, имеющих процессуальное положение подозреваемого или обвиняемого

Обязательное участие защитника

Уголовно-процессуальный закон (ст. 51 УПК РФ) определяет случаи обязательного участия защитника, а именно:

1. Участие защитника в уголовном судопроизводстве обязательно, если:

1) подозреваемый, обвиняемый не отказался от защитника в порядке, установленном [статьей 52](#) настоящего Кодекса;

2) подозреваемый, обвиняемый является несовершеннолетним;

3) подозреваемый, обвиняемый в силу физических или психических недостатков не может [самостоятельно](#) осуществлять свое право на защиту;

3.1) судебное разбирательство проводится в порядке, предусмотренном [частью пятой статьи 247](#) настоящего Кодекса;

(п. 3.1 введен Федеральным [законом](#) от 27.07.2006 N 153-ФЗ)

4) подозреваемый, обвиняемый не владеет языком, на котором ведется производство по уголовному делу;

5) лицо обвиняется в совершении преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы на срок свыше пятнадцати лет, пожизненное лишение свободы или смертная казнь;

6) уголовное дело подлежит рассмотрению судом с участием присяжных заседателей;

7) обвиняемый заявил ходатайство о рассмотрении уголовного дела в порядке, установленном [главой 40](#) настоящего Кодекса;

8) подозреваемый заявил ходатайство о производстве по уголовному делу дознания в сокращенной форме в порядке, установленном [главой 32.1](#) настоящего Кодекса.

(п. 8 введен Федеральным [законом](#) от 04.03.2013 N 23-ФЗ)

2. В случаях, предусмотренных [пунктами 1 – 5 части первой](#) настоящей статьи, участие защитника обеспечивается в порядке, установленном [частью третьей статьи 49](#) настоящего Кодекса, а в случаях, предусмотренных [пунктами 6, 7 и 8 части первой](#) настоящей статьи, – с момента заявления хотя бы одним из обвиняемых ходатайства о рассмотрении уголовного дела судом с участием присяжных заседателей или ходатайства о рассмотрении уголовного дела в порядке, установленном [главой 40](#) настоящего Кодекса, либо с момента заявления подозреваемым ходатайства о производстве по уголовному делу в порядке, установленном [главой 32.1](#) настоящего Кодекса.

(часть 2 в ред. Федерального [закона](#) от 04.03.2013 N 23-ФЗ)

3. Если в случаях, предусмотренных [частью первой](#) настоящей статьи, защитник не приглашен самим подозреваемым, обвиняемым, его законным представителем, а также другими лицами по поручению или с согласия подозреваемого, обвиняемого, то дознаватель, следователь или суд обеспечивает участие защитника в уголовном судопроизводстве.

(в ред. Федерального [закона](#) от 05.06.2007 N 87-ФЗ).

Участие защитника при предъявлении обвинения

Обвинение всегда должно предъявляться в присутствии защитника, за исключением случая, когда принят отказ обвиняемого от защитника (п. 1 ч. 1 ст. 51 УПК РФ). Если защитник ранее в деле не участвовал, то перед предъявлением обвинения обвиняемому разъясняется и обеспечивается его право на помощь защитника.

Защитник, допущенный к участию в деле, вправе, ознакомившись с постановлением, в котором сформулировано обвинение, еще до допроса обвиняемого заявить ходатайство о внесении в него изменений, если он считает, что постановление о привлечении в качестве обвиняемого составлено с нарушением требований ст. 171 УПК РФ. Следователь обязан рассмотреть эти ходатайства и в случае их удовлетворения внести необходимые изменения в постановление о привлечении в качестве обвиняемого и вновь выполнить требования ст. 172 УПК РФ.

Перед допросом следователь вручает обвиняемому и его защитнику копию постановления о привлечении в качестве обвиняемого.

Защитник может присутствовать как при предъявлении своему подзащитному постановления о привлечении в качестве обвиняемого, так и при последующем его допросе. В этих случаях защитник вправе ознакомиться с указанным постановлением и делать из него выписки; давать пояснения обвиняемому по существу указанных в нем норм уголовного и уголовно-процессуального закона; разъяснять сущность правового статуса обвиняемого; обсуждать с подзащитным вопросы выработки единой позиции по отношению к предъявленному обвинению и предстоящему допросу.

Присутствуя при предъявлении обвинения, защитник прежде всего сам обязан уяснить его сущность; проверить, соответствуют ли выводы, изложенные в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого, содержанию этого документа и требованиям закона. Защитник в случае необходимости вправе, наряду со следователем, разъяснить сущность предъявленного обвинения, его последствия³. Защитник вправе делать замечания по существу постановления о привлечении в качестве обвиняемого, заявлять ходатайства о внесении изменений в формулировку обвинения, если считает, что она недостаточно обоснована или составлена с нарушением требований ст. 171 УПК РФ.

Судебное следствие – важнейшая часть судебного разбирательства, в которой суд с участием сторон – государственного обвинителя, частного обвинителя, подсудного, его защитника, а также других участников процесса исследует доказательства, как собранные в стадии предварительного следствия, так и представленные участниками процесса в судебном заседании и истребованные самим судом. Они имеют решающее значение для формирования внутреннего убеждения судей по всем вопросам, подлежащим обсуждению при постановлении приговора в совещательной комнате. Только материалы, проверенные и исследованные в ходе судебного следствия, могут быть положены в основу приговора. Статья 274 УПК РФ (ч. 1 и 2) исходит из того, что первой представляет доказательства сторона обвинения, а затем исследуются доказательства, представленные стороной защиты. Очередность исследования доказательств определяется стороной, представляющей доказательства суду. Суд не вправе изменить этот порядок и обязан соблюдать его по всем уголовным делам. В закрепление такого порядка исследования доказательств проявляется правило «благоприятствования защите». Традици-

³ Григорьев В.Н., Победкин А.В., Яшин В.Н. Уголовный процесс Учебник. 2-е издание, переработанное и дополненное. – М.: Эксмо, 2008.

онно проявлением правила благоприятствования защите считаются такие элементы судебного разбирательства, как очередность представления доказательств (ч. 2 ст. 274 УПК РФ), право подсудимого давать показания в любой момент судебного следствия (ч. 3 ст. 274 УПК РФ), право защитника первым допрашивать вызванных по его инициативе свидетелей и экспертов (ч. 3 ст. 278 УПК РФ, ч. 2 ст. 282 УПК РФ), очередность выступлений в прениях (ч. 3 ст. 292 УПК РФ), а также предоставление подсудимому последнего слова (ст. 293 УПК РФ).

Все эти нормы закона, безусловно, способствуют созданию благоприятных условий для реализации функции защиты. В частности, как справедливо отмечает Т.Г. Морщакова, «порядок исследования судебных доказательств обеспечивает максимальные благоприятные условия для защиты прав и законных интересов подсудимого, что отражается в очередности выступлений представителей обвинения и защиты».

Участие защитника в производстве отдельных судебных действий предполагает использование средств и способов защиты, не запрещенных УПК РФ, – иначе, с точки зрения криминалистики, использование тактических приемов, направленных на защиту прав и законных интересов подсудимого. Поэтому о тактических приемах защиты можно говорить только применительно средств и способов, которые закон предоставил в распоряжение защитника.

И в подготовительной части, и в ходе судебного заседания защитник имеет право заявлять ходатайства о вызове и допросе дополнительных свидетелей, экспертов, специалистов, об истребовании вещественных доказательств и документов, об изменении меры пресечения, об исключении из разбирательства дела недопустимых доказательств, о возвращении дела прокурору для устранения недостатков, о назначении и производстве экспертизы в суде. Защитник должен тактически определить, когда, в какое время целесообразнее заявить то или иное ходатайство. Любое заявление или ходатайство защитника должно быть аргументированным и понятным всем участникам процесса и составу суда.

Защитник вправе самостоятельно истребовать материалы защиты, готовить альтернативные заключения специалистов, получать новые доказательства и оформлять их для представления в суд, согласовывать позицию с другими адвокатами. В процессе судебного следствия защитник должен, с одной стороны, активно участвовать в исследовании собранных по делу доказательств, а с другой – представлять суду новые доказательства, свидетельствующие в пользу своего подзащитного.

На любой стадии, любом этапе рассмотрения уголовного дела, будь то допрос свидетелей или оглашение материалов дела и др., адвокату надо использовать любую возможность защитить своего клиента. По нашему мнению, адвокат должен представлять суду свои формулировки решений по вопросам доказанности, виновности, смягчающим обстоятельствам, наказанию и другим, указанным в п. 1-6 ч.1 ст.299 УПК РФ, что активизирует роль адвоката в уголовном процессе в суде, повысит уровень защиты и благотворно повлияет на ход судебного заседания.

Участие защитника в исследовании доказательств на судебном следствии заключается в выявлении всех обстоятельств, благоприятных для подсудимого, как оправдывающих, так и смягчающих его ответственность, а также в опровержении обвинения в целом или отдельных его частей, для того чтобы поставить под сомнение тот или иной аргумент обвинения и т.д. независимо от того, какое отношение к предъявленному обвинению высказал подсудимый в начале судебного следствия. Безусловно, при участии защитника в доказывании большую роль играет презумпция невиновности (ст. 49 Конституции РФ и ст. 14 УПК РФ).

Формулируя в виде обязанности полномочия общего характера, законодатель таким способом определяет необходимую общую линию поведения защитника – его обязанность действовать в направлении защиты прав и законных интересов подзащитного. Возложение общей обязанности позволяет законодателю использовать такое средство, как представление защитнику прав или средств и способов защиты, не запрещенных УПК РФ (ст. 53 УПК РФ). Такое

отождествление прав со средствами и способами защиты вытекает из анализа ст. 53 УПК РФ, где с 1 по 10 пункты перечисляются права защитника, а в п. 11 указывается, что защитник вправе использовать иные, не запрещенные настоящим Кодексом средства и способы защиты, т.е. иные права, не предусмотренные п. 1-10 этой статьи, но не запрещенные УПК РФ.

В ходе участия в судебном действии защитник может заявить ходатайство, если это соответствует избранной им тактике защиты по делу, а может и не заявить, если признает, что в этом нет необходимости. Соотношение между средством и способом защиты – это соотношение не между существенно различными или друг друга поглощающими явлениями, а между такими, которые, находясь в причинной, взаимообуславливающей зависимости и во взаимопроникновении, сохраняют по отношению друг к другу известную самостоятельность.

В судебном следствии защитник вправе использовать следующие средства и способы защиты⁴:

а) заявлять ходатайства об истребовании и приобщении к делу доказательств, представлять документы и предметы, которые могут иметь доказательственное значение;

б) ходатайствовать перед судом об установлении обстоятельств, свидетельствующих в пользу подсудимого, и просить о производстве для этого необходимых процессуальных действий;

в) участвовать в исследовании доказательств.

Планирование очередности исследования доказательств, представляемых стороной защиты, зависит от следующих факторов:

а) наличия доказательств защиты: их количества, видов и т.д.;

б) какие обстоятельства устанавливаются доказательствами стороны защиты;

в) предполагаемого и фактического результата исследования доказательств стороны обвинения; пробелов, противоречий и т.д.; момента, выбранного подсудимым для дачи показаний (ч. 3 ст. 274 УПК РФ); момента, выбранного потерпевшим для дачи показаний (ч. 2 ст. 277 УПК РФ)⁵.

На судебном следствии защитник вправе заявить ходатайство об исключении из уголовного дела доказательств, недопустимость которых выявлена в ходе судебного разбирательства (ч. 5 ст. 335 УПК РФ). По изученным нами уголовным делам такие ходатайства заявлялись в 16 случаях.

Адвокатская тайна. Свидетельский иммунитет

В комплекс дополнительных права защитника-адвоката в уголовном процессе входит и его право на адвокатскую тайну (ст. 8 Закона РФ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» №63-ФЗ от 31.05.2002 г., решение Совета ФПА РФ от 10.12.2003 г.).

Гарантией неразглашения адвокатом составляющий профессиональную (адвокатскую) тайну являются и положения пп.2,3 ч.3 ст. 56 УПК РФ.

Смысл и значение свидетельского (адвокатского) иммунитета в сохранении профессиональной тайны подчеркнул и КС РФ, отметив, что он служит обеспечению права каждого на неприкосновенность частной тайны, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени (ч.1 ст. 23 Конституции РФ), и является гарантией того, что информация о частной жизни, конфиденциально доверенная лицом в целях своей защиты только адвокату, не будет вопреки воле этого лица использована в иных целях, в т.ч. как свидетельство против него самого (ст. 24, ч.1 ст. 51 Конституции РФ)⁶.

⁴ Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации (отв. ред. В.И. Радченко; научн. ред. В.Т. Томин, М.П. Поляков). – 2-е изд., перераб. и доп. М: «Юрайт-Издат», 2006. 752 с.

⁵ Давлетов А. Д. Право защитника собирать доказательства // Российская юстиция. 2003. №7. С. 50-51.

⁶ П.3 Определения КС РФ от 06.07.2000 №128-О по жалобе гражданина Паршуткина В.В. на нарушение его конституционных прав и свобод п.1 ч.2 ст. 72 УПК РСФСР и ст.ст. 15, 16 Положения об адвокатуре РСФСР.

Практика допроса адвоката о ходе производства по уголовному делу (предварительного расследования) вызывает критику со стороны известных ученых: В.П. Божьева⁷, В.А. Лазаревой⁸, Р.Г. Мельниченко⁹, Е. Семеняко¹⁰, А.Г. Халлиулиной¹¹ и др.

Выявить позицию КС РФ позволяет его решение от 16 июля 2009 г. № 970-О-О, вынесенное по жалобе гражданина Гаврилова А.М....

Принимая решение КС РФ указал:

«деятельность адвоката предполагает в том числе защиту прав и законных интересов подозреваемого, обвиняемого от возможных нарушений уголовно-процессуального закона со стороны органов дознания и предварительного следствия. С этой целью, в частности, адвокат присутствует при предъявлении обвинения его доверителю. Выявленные же им при этом нарушения требований уголовно-процессуального закона должны быть в интересах доверителя доведены до сведения соответствующих должностных лиц и суда, т.е. такие сведения не могут рассматриваться как адвокатская тайна. Соответственно, суд вправе задавать адвокату вопросы относительно имевших место нарушений уголовно-процессуального закона, не исследуя при этом информацию, конфиденциально доверенную лицом адвокату, а также иную информацию об обстоятельствах, которая стала ему известна в связи с его профессиональной деятельностью»¹².

Адвокатская тайна попала под защиту ВС РФ Верховный суд РФ признал частично недействующим приказ Минюста № 288, которым утверждена форма адвокатского запроса. Теперь этот документ не должен содержать информацию о том, в чьих интересах действует защитник. По мнению адвокатов Андрея Николаева и Ивана Павлова, которое поддержал ВС РФ, такое требование противоречит положениям Федерального закона "Об адвокатской деятельности". Суть спора Адвокаты обратились с административным иском в Верховный суд, в котором обжаловали спорные положения приказа Минюста, в части раскрытия информации о клиенте адвоката в тексте запроса. Защитники отметили, что адвокат обязан сохранять конфиденциальность информации доверителя, в том числе, факт его обращения за помощью. Они указали, что такая адвокатская тайна является основой адвокатуры в международном праве, также она закреплена в Федеральном законе "Об адвокатской деятельности". Истцы напомнили, что за разглашение таких сведений адвоката могут привлечь к дисциплинарной ответственности и даже лишиться статуса. Решение суда Верховный суд достаточно длительный период времени рассматривал обращение адвокатов, но все же вынес решение в их пользу. В то время, как представители Минюста в суде отстаивали свою позицию и указывали, что спорный НПА с таким содержанием был принят по настоянию Следственного комитета и "всего правоохранительного блока". К делу была привлечена Федеральная палата адвокатов, а также представители Минобороны, МВД и СК. Последние поддержали позицию Минюста и не согласились с требованиями административных истцов. В то время, как ФПА поддержала инициативу заявителей реформировать институт адвокатского запроса. В результате Верховный суд упразднил положения приказа Минюста, которые обязывают адвокатов в своих запросах рас-

⁷ Петелина М. Кто хозяин адвокатской тайны? //Адвокатская тайна. Сборник материалов. / сост. Н.М. Кипнис, М.: Американская ассоциация юристов, 2011, с. 90

⁸ Лазарева В.А., Иванов В.В., Утарбаев А.К. Защита прав личности в уголовном процессе России: учеб. Пособие для бакалавриата и магистратуры. 2-е изд., перераб. и доп. М., Юрайт, 2015, С. 172 – 175

⁹ Р.Г. Мельниченко Адвокатам разрешили давать показания против своих клиентов? // Адвокат. 2008, с.3 – 6

¹⁰ Петелина М. указ. сочин. с.90

¹¹ Петелина М. указ. сочин. с.90

¹² Решение КС РФ от 16 июля 2009 г. № 970-О-О, вынесенное по жалобе гражданина Гаврилова А.М....Электронный ресурс. ГАРАНТ.РУ: <http://www.garant.ru/products/ipo/prime/doc/1692653/#ixzz53apr4DeX>

крывать имя своего доверителя и обосновывать необходимость получения запрашиваемых сведений¹³

¹³ Решение ВС РФ от 24.05.2017 по делу № АПЛ17-387 Электронный ресурс http://vsrf.ru/stor_text.php

Конец ознакомительного фрагмента.

Текст предоставлен ООО «Литрес».

Прочитайте эту книгу целиком, [купив полную легальную версию](#) на Литрес.

Безопасно оплатить книгу можно банковской картой Visa, MasterCard, Maestro, со счета мобильного телефона, с платежного терминала, в салоне МТС или Связной, через PayPal, WebMoney, Яндекс.Деньги, QIWI Кошелек, бонусными картами или другим удобным Вам способом.