Утверждено

решением Совета АПТО от 25.11.2021 года

Разъяснения

Совета Адвокатской палаты Томской области
по вопросам профессиональной деятельности адвоката
«Об отдельных вопросах участия адвокатов в делах по назначению в уголовном судопроизводстве»

В связи с повторяющимися ошибками (нарушениями), допускаемыми адвокатами Томской области при участии в делах по назначению, руководствуясь ст. 31 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», Совет Адвокатской палаты Томской области разъясняет следующее.

1. В связи с нередкими случаями сбоя электронной системы назначения защитников при отправке SMS-сообщений о направлении поручения дежурному адвокату следует иметь в виду, что п. 2.9 Правил обязывает дежурных адвокатов обеспечить прием не только SMS-сообщений, но и сообщений по электронной почте и знакомиться с информацией, размещенной на персональной странице адвоката в сроки, обеспечивающие своевременное исполнение поручений. Учитывая данное обстоятельство, адвокатам, работающим по назначению, рекомендуется в день дежурства регулярно просматривать сообщения, поступающие по электронной почте и информацию в личном кабинете адвоката в электронной системе назначения защитников, а также при помощи работников Палаты произвести настройку своих цифровых устройств (смартфонов, планшетов, компьютеров) на прием звуковых сигналов при получении электронной почты.

2. Пункт 2.6 Правил позволяет адвокатам отказаться от приема поручений в день (дни) дежурства, предусмотренного графиком, заблаговременно уведомив об этом Центр заявлением, сформированным на персональной странице адвоката. Более того, на практике реализация такого отказа допускается путем телефонного уведомления оператора Центра об отказе от дежурства в определенные дни (периоды). Пункт 2.4 Правил обязывает адвокатов заранее знакомиться с графиком дежурства на персональной странице адвоката, что позволяет им своевременно отказаться от дежурства в определенные дни.

Однако часто адвокаты игнорируют такую возможность и предпочитают в дни дежурств отказываться от принятия и исполнения конкретного поручения Органа на оказание юридической помощи. Пункт 2.7 Правил действительно предусматривают такое право адвоката, однако адвокатам следует иметь в виду, что оно может быть реализовано только при "наличии **уважительных** причин, исключающих возможность принятия и исполнения конкретного поручения Органа на оказание юридической помощи".

В качестве правомерности (уважительной причины) отказа от конкретного поручения адвокаты, злоупотребляющие этим правом, как правило, ссылаются на болезнь (свою или члена семьи), командировку, отпуск или занятость в другом деле. Следует, однако, иметь в виду, что такие причины могут являться основанием для реализации права, предусмотренного п. 2.6 Правил (отказаться от приема всех поручений в день (дни) дежурства, предусмотренного графиком).

В качестве уважительных причин для отказа от конкретного поручения следует рассматривать такие обстоятельства, которые невозможно предусмотреть или предотвратить хотя бы за день до дежурства (внезапное ухудшение состояния здоровья, несчастный случай, иные непредвиденные обстоятельства).

Обеспечивая соблюдение требований п. 2.7 Правил, адвокатам также надлежит неукоснительно соблюдать следующую норму: "Если адвокат в течение 15 минут после получения поручения не уведомил Орган и не направил в Центр сообщение об отказе от поручения, адвокат считается принявшим поручение и несет персональную ответственность за его исполнение". В некоторых случаях адвокаты уведомляют Центр об отказе от исполнения конкретного поручения спустя часы, дни и даже недели после получения поручения, что является грубым нарушением Правил, влекущим за собой привлечение адвоката к дисциплинарной ответственности. Адвокат, не отказавшийся от исполнения поручения на защиту в течение 15 минут, но не имеющий возможности участвовать в процессуальном действии, указанном в поручении, обязан предпринять те же меры, которые должен предпринять адвокат по соглашению при таких обстоятельствах: официально уведомить соответствующий Орган о невозможности участия в конкретном процессуальном действии с указанием причины, заявить обоснованное ходатайство об отложении процессуального действия и пр. Факт такого обращения необходимо фиксировать в форме, позволяющей произвести его проверку.

3. Согласно требованию п. 4.2 Правил "в качестве основания выдачи ордера адвокат обязан указать Поручение Палаты с указанием его номера и даты направления из Центра". Таким образом, к месту совершения процессуального действия, указанному в поручении, адвокат должен явиться с уже заполненным ордером. Несовпадение фамилии, имени или отчества лица, нуждающегося в оказании юридической помощи, сведениям, указанным в уведомлении Органа о назначении защитника (а затем - в поручении Палаты и в ордере защитника) являются безусловным основанием для отказа адвоката от вступления в дело. При этом не имеет значения как причина недостоверности сведений (техническая ошибка или намеренное искажение), так и степень их существенности. В частности, отсутствие или неправильное указание даже одной буквы являются основанием для отказа адвоката от вступления в дело.

Адвокат, выявивший недостоверность указанных выше сведений, обязан письменно разъяснить инициатору заявки причины отказа от вступления в дело и необходимость подачи нового уведомления о назначении защитника с правильными данными, так как в противном случае не может быть обеспечен достоверный учёт сведений о назначении защитника и соблюдение принципа непрерывности защиты.

4. Во избежание нарушения запрета на так называемую "двойную защиту" адвокатам надлежит строго выполнять требования п. 5.4 Правил: "адвокат обязан до вступления в дело выяснить: а) были ли соблюдены права подозреваемого, обвиняемого, предусмотренные ст. 50, 52 УПК РФ, в том числе его право пригласить и заключить соглашение с конкретным адвокатом; имеется ли между Доверителем и иным адвокатом соглашение на оказание юридической помощи по данному делу; б) оказывает ли Доверителю юридическую помощь по назначению иной адвокат; в) извещен ли надлежащим образом адвокат Доверителя, участвующий в деле; г) истекли или не истекли сроки для явки адвоката, осуществляющего защиту".

Для выяснения вышеизложенных обстоятельств адвокату, вступающему в дело по назначению, необходимо использовать все доступные и разумные способы, которые возможно использовать в конкретной ситуации, включая звонок адвокату, ранее участвовавшему в деле по соглашению или по назначению, и/или оператору Центра. В случае если при этом адвокату станут известны обстоятельства, препятствующие его вступлению в дело в качестве второго защитника, и возникает ситуация "двойной защиты", адвокат обязан незамедлительно письменно уведомить соответствующий орган о невозможности своего участия в деле в качестве защитника. При этом не имеет значения, приобщен ли к этому времени ордер вступающего адвоката к материалам дела.

5. При соединении уголовных дел защиту продолжает адвокат по договоренности между защитниками по назначению. При отсутствии взаимного согласия защиту продолжает адвокат, у которого наименьший номер поручения на защиту.

6. Пункт 6.2 Правил в исключительных случаях допускает назначение в районах Томской области защитника, зарегистрированного в другом районе Томской области. Письменное согласие Ответственного по району на вступление в дело в качестве защитника по назначению адвоката, зарегистрированного в другом районе, может быть выражено в письменной форме, позволяющей зафиксировать факт такого согласия (в том числе, путем получения сообщения по электронной почте, SMS-сообщения, сообщения в WhatsApp или других используемых адвокатом мессенджерах).

Кроме того, согласно п. 9.1 Правил президент либо вице-президент Палаты вправе поручить любому адвокату, включенному в реестр адвокатов Томской области, исполнение уведомлений Органа о назначении подозреваемому, обвиняемому защитника в порядке ст. 50 УПК РФ в любом районе Томской области.

7. Согласно п. 29 Положения о возмещении процессуальных издержек, связанных с производством по уголовному делу... (в редакции Постановления Правительства РФ от 30.05.2020 года № 793), денежные суммы, причитающиеся адвокату, участвующему в деле по назначению дознавателя, следователя или суда, перечисляются на текущий (расчетный) счет адвокатского образования в течение 30 дней со дня получения соответствующей финансовой службой постановления дознавателя, следователя, судьи или определения суда.

В случае задержки выплаты вознаграждения адвокату, участвовавшему в деле по назначению, ему следует обратиться с официальным заявлением в соответствующую финансовую службу, обязанную произвести выплату, и/или (в зависимости от ситуации) с жалобой в вышестоящий орган (в УМВД России по Томской области - это Центр финансового обеспечения и КРО УМВД России по Томской области), в органы прокуратуры, в суд.

Если задержки выплаты вознаграждения адвокату (адвокатам), участвовавшему в деле по назначению, носят систематический характер, адвокату (группе адвокатов) следует направить об этом информацию президенту (вице-президенту) Палаты с приложением копий документов, подтверждающих факт несвоевременной выплаты.

8. В случае отказа дознавателя или следователя в принятии заявления о возмещении процессуальных издержек адвокату, во исполнение уведомления Органа получившему поручение Палаты на защиту лица, в отношении которого проводится проверка сообщения о преступлении в порядке, предусмотренном ст. 144 УПК РФ, следует иметь в виду, что с момента начала осуществления процессуальных действий, затрагивающих права и свободы указанного лица (п. 6 ч. 3 ст. 49 УПК РФ) адвокат является защитником, участвующим в уголовном деле. В части 1 ст. 144 УПК РФ содержится перечень процессуальных действий, которые вправе совершать дознаватель, орган дознания, следователь, руководитель следственного органа при проверке сообщения о преступлении (в том числе получение объяснений).

В свою очередь, частью 1.1 ст. 144 УПК РФ предусмотрено, что "лицам, участвующим в производстве процессуальных действий при проверке сообщения о преступлении, разъясняются их права и обязанности, предусмотренные настоящим Кодексом, и обеспечивается возможность осуществления этих прав в той части, в которой производимые процессуальные действия и принимаемые процессуальные решения затрагивают их интересы, в том числе права не свидетельствовать против самого себя, своего супруга (своей супруги) и других близких родственников, круг которых определен пунктом 4 статьи 5 настоящего Кодекса, пользоваться услугами адвоката, а также приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, начальника подразделения дознания, начальника органа дознания, органа дознания, следователя, руководителя следственного органа в порядке, установленном главой 16 настоящего Кодекса".

В своих заявлениях о выплате процессуальных издержек за оказание юридической помощи защитника при производстве процессуальных действий в порядке, предусмотренном ст. 144 УПК РФ, адвокатам рекомендуется делать ссылку на вышеизложенные нормы права.