

ДАТА ПОДГОТОВКИ ВЕРСИИ ДОКУМЕНТА: 25.05.2018

РЕКОМЕНДАЦИИ ДЛЯ ЗАЩИТНИКОВ ПО НАЗНАЧЕНИЮ В КОНКРЕТНЫХ СИТУАЦИЯХ,
ОКАЗАВШИХСЯ В ПОЛОЖЕНИИ МНОЖЕСТВЕННОЙ ЗАЩИТЫ

ПРОЕКТ

АВТОРСКИЙ КОЛЛЕКТИВ:

Забуга Е.Е.,
Быков О.В.,
Алисиевич Е.В.

Рекомендации для защитников по назначению в конкретных ситуациях, оказавшихся в положении множественной защиты

Актуальность проблемы

С момента принятия УПК РФ и Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» в отечественной адвокатуре активно обсуждается проблема недобросовестного сотрудничества адвокатов, участвующих в процессе по назначению органов дознания, следствия и суда (далее по тексту – адвокат по назначению) с должностными лицами правоохранительных органов при их привлечении к участию в деле в качестве дополнительных защитников (защитник-дублёр), наряду с адвокатами, осуществляющими защиту по соглашению с доверителями.

27 сентября 2013 г. Советом ФПА РФ было принято решение «О двойной защите», адресованное органам адвокатских палат, указывающее на необходимость привлечения к строгой дисциплинарной ответственности виновных лиц, но не содержащее конкретного алгоритма действий для адвокатов в рассматриваемой ситуации.

В мае 2015 г. ФПА РФ предпринималась попытка к внесению дополнения в проект Постановления Пленума ВС РФ «О практике применения судами законодательства, обеспечивающего право на защиту в уголовном судопроизводстве». Так, в ВС РФ направлялось письмо с просьбой дополнить пункт 12 проекта следующим положением: «Назначение судом защитника обвиняемому при наличии приглашенного им защитника, по иным основаниям, чем изложенным в части 3 статьи 50 УПК РФ, недопустимо».

Однако предложение ФПА РФ не нашло отражения в тексте принятого Постановления Пленума ВС РФ, что не позволило решить имеющуюся проблему.

Таким образом, в настоящее время имеется принципиальная необходимость в даче Рекомендаций для единообразного поведения адвокатов в уголовном судопроизводстве в случае возникновения ситуации множественной защиты.

В преамбуле также необходимо определиться с понятийно-категориальным аппаратом исследования:

множественная защита (двойная защита) – это созданная судом (следователем, дознавателем), ситуация по привлечению к одновременному участию в нем защитника по назначению, без воли доверителя, наряду с уже вступившим в дело защитником по соглашению или по назначению.

защитник-дублёр – адвокат, привлеченный к участию в уголовном деле по инициативе суда (следователя, дознавателя), без воли доверителя, наряду с уже вступившим в дело защитником по соглашению или назначению.

Настоящие рекомендации основаны на нормах Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», УПК РФ, Кодексе профессиональной этики адвоката, а также Стандарте осуществления адвокатом защиты в уголовном судопроизводстве.

Общие положения

1. Адвокат не вправе по назначению органов дознания, органов предварительного следствия или суда принимать поручение на защиту лица, против его воли, если защиту последнего в уголовном судопроизводстве осуществляет адвокат по соглашению.

2. В случае если участвующий в уголовном деле защитник по соглашению (или по назначению) в течение 5 суток, если иное не предусмотрено законом, не может принять участие в уголовном процессе, адвокат, назначенный защитником в соответствии со ст. 50 УПК РФ, обязан принять на себя защиту лица, в отношении которого осуществляется уголовное преследование .

3. В каждом конкретном случае создания ситуации множественной защиты со стороны лица, в чьем производстве находится уголовное дело, адвокатам следует делать совместное заявление о нарушении ст. 50 УПК РФ и Стандарта, приводящему к неправомерному расходованию бюджетных средств по инициативе лица, назначившему защитника.

§ 1. Действия адвоката по назначению при выявлении информации о наличии у доверителя защитника по соглашению на стадии досудебного производства

1. По прибытию к месту проведения следственных (иных процессуальных) действий адвокату по назначению необходимо выяснить у следователя (дознателя) о наличии обстоятельств, препятствующих принятию поручения на защиту или исключающих его участие в производстве по уголовному делу (ст. 72 УПК РФ), в том числе, об участии в деле адвоката по соглашению.

2. В случае если следователем (дознателем) адвокату по назначению сообщается о наличии указанных в п. 1 обстоятельств, последний должен выразить принципиальную позицию (приоритетна письменная форма) о невозможности осуществления защиты и вступления в уголовное дело.

3.1. Прибывшему к месту проведения следственных (иных процессуальных) действий адвокату необходимо потребовать от следователя (дознателя) предоставления встречи с подозреваемым (обвиняемым) наедине и конфиденциально для согласования позиции защиты.

3.2. В ходе первой встречи **первоначально необходимо** выяснить у подозреваемого (обвиняемого) о наличии заключенных соглашений с иными адвокатами либо намерении пригласить защитника по соглашению, а в случае наличия таковых – при первой возможности связаться с названными адвокатами для сообщения им о необходимости прибытия к месту проведения следственных (процессуальных) действий.

3.3. В случае если связаться с адвокатом (-тами), с которым (-рыми) заключено соглашение, адвокату по назначению не удалось, то последнему необходимо принять меры к оказанию подозреваемому (обвиняемому) помощи в составлении мотивированного ходатайства о предоставлении времени (24 часов с момента задержания, заключения под стражу либо 5 суток в иных случаях) для обеспечения явки защитника по соглашению.

4. В описанном в п. 3.3 случае адвокат по назначению обязан сообщить следователю (дознавателю) о невозможности осуществления защиты при подобных обстоятельствах.

5. В случае произвольного отказа от предоставления встречи с подозреваемым (обвиняемым), прибывший адвокат по назначению обязан сообщить (приоритетна письменная форма) о невозможности осуществления защиты при подобных обстоятельствах.

6. В случае если в результате осуществления действий, указанных в п. 4 и п. 5, следователь (дознаватель) отказывается исполнять законные требования адвоката по назначению и приступает к производству следственных (иных процессуальных) действий, то адвокат по назначению обязан исходить из принципа презумпции невиновности подзащитного и в протоколе следственного (процессуального) действия выразить позицию о нарушении права на защиту, невозможности согласования позиции по делу, с приведением норм права, нарушенных следователем (дознавателем).

7. В случае производства нескольких следственных (процессуальных) действий с участием адвоката по назначению, последнему в каждом составленном следователем (дознавателем) протоколе необходимо выражать позицию о нарушении права на защиту, невозможности согласования позиции по делу, с приведением нарушенных норм права и адвокатской этики.

8. Если предпринятые меры, описанные в п.п. 6, 7 не приведут к устранению допущенных следователем (дознавателем) нарушений, то в каждом конкретном случае адвокату по назначению необходимо воспользоваться правом обжалования, предусмотренным гл. 16 УПК РФ, а также уведомить адвокатскую палату, членом которой он является, о невозможности осуществления защиты по назначению.

9.1. Адвокат по назначению **вправе приступить к защите** подозреваемого (обвиняемого) только в случае, если при отсутствии разумных сомнений установит, что:

- подозреваемый (обвиняемый) не заключал соглашения на защиту с ранее выбранным им адвокатом либо не намерен самостоятельно (через иных лиц) пригласить адвоката для защиты по соглашению;
- подозреваемый (обвиняемый) добровольно отказался от услуг адвоката, с которым ранее им (иными лицами в его интересах) было заключено соглашение на защиту, и отказ не связан с неправомерным воздействием на него.

9.2. В описанном в п. 9.1 случае за адвокатом по назначению сохраняется обязанность разъяснить подозреваемому (обвиняемому) право на приглашение защитника по соглашению (пп. «в» п. 4 Стандарта).

10.1. В случае приглашения защитника по соглашению, адвокат по назначению обязан прекратить осуществление защиты только после того, как подозреваемым (обвиняемым) добровольно будет подано заявление об отказе от его услуг (ст. 52 УПК РФ).

10.2. Если отказ не принят следователем (дознавателем), то адвокат по назначению обязан в каждом конкретном случае выражать позицию о нарушении права на защиту, невозможности действия против воли доверителя, с приведением обосновывающих норм права.

10.3. В случае если действия, указанные в п. 10.2 не приведут к устранению допущенных следователем (дознавателем) нарушений, то в каждом конкретном случае адвокату по назначению необходимо воспользоваться правом обжалования, предусмотренным гл. 16 УПК РФ, а также уведомить адвокатскую палату, членом которой он является, о невозможности осуществления защиты по назначению.

§ 2. Действия адвоката по назначению при выявлении информации о наличии у доверителя защитника по соглашению на стадии судебного производства

1.1. При приеме заявки на осуществление защиты в судебных стадиях уголовного процесса адвокату по назначению необходимо выяснить, участвует ли в деле защитник по соглашению.

1.2. В случае сообщения информации об участии в деле защитника по соглашению, адвокат по назначению обязан отказаться от адресованной ему заявки.

2.1. После приема заявки на осуществление защиты в судебных стадиях уголовного процесса адвокату по назначению необходимо **заблаговременно** явиться в суд, инициировавшему заявку, в целях ознакомления с материалами уголовного дела.

2.2. При наличии в материалах уголовного дела ордера защитника по соглашению и отсутствии в деле информации об отказе от услуг последнего, адвокат по соглашению должен связаться с защитником по соглашению для выяснения обстоятельств последующей защиты обвиняемого (осужденного).

2.3. При получении от участвующего в деле защитника по соглашению сведений о продолжении исполнения поручения, адвокат по назначению обязан:

- незамедлительно обратиться с заявлением на имя председательствующего судьи, изложив правовую позицию о невозможности участия адвоката по назначению наряду с уже вступившим в дело защитником по соглашению;

- уведомить адвокатскую палату, членом которой он является, о невозможности осуществления защиты по назначению.

3. В случае если председательствующий судья не удовлетворит заявление адвоката по назначению и обяжет его явиться в судебное заседание, то последнему необходимо:

- поставить об этом в известность защитника по соглашению;

- в назначенное время прибыть в судебное заседание, в подготовительной стадии которого сообщить суду под протокол о невозможности участия в деле наряду с защитником по соглашению.

4. Если, в результате предпринятых адвокатом по назначению мер, последний не будет освобожден судом от участия в уголовном деле, то ему необходимо последовательно выполнять следующие действия:

- при обсуждении каждого процессуального вопроса, требующего выражения позиции стороны защиты, сообщать суду о невозможности выражения мнения в силу нарушения права на защиту, невозможности согласования позиции по делу и действий против воли доверителя (с приведением обосновывающих норм права);

- в случае проведения судебных прений не уклоняться от участия в них (п. 15 Стандарта), а выступить с заявлением о грубейшем нарушении права на защиту, а также права на справедливое судебное разбирательство;

- в случае вынесения обвинительного приговора, принять меры к его обжалованию в связи с нарушением права на защиту и права на справедливое судебное разбирательство (п. 4 ст. 13 КПЭА).

5. В случае отказа суда освободить от участия в деле адвоката по назначению, последний не должен самовольно покидать зал судебного заседания, иным образом проявлять неуважение к суду, а, напротив, следить за соблюдением закона в отношении «вынужденного доверителя» и ходатайствовать об устранении нарушений права на защиту (ст. 12 КПЭА).

6. Полноценное осуществление защиты адвокатом по назначению возможно только после отказа подсудимого от участвующего (-их) в деле защитника (-ков) по соглашению и согласования позиции по делу с назначенным судом адвокатом, при отсутствии выраженного суду намерения подсудимого пригласить нового защитника по соглашению в установленный законом срок.

§ 3. Отдельные процессуальные ситуации

1. При привлечении адвоката по назначению для рассмотрения вопроса об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу, продления срока содержания под стражей адвокат должен действовать по аналогии с правилами, установленными § 2 настоящих Рекомендаций.

2.1. В случае соединения уголовных дел о совершении одним лицом нескольких преступлений, защитнику по назначению, вступившему ранее в дело необходимо:

- выяснить и согласовать с доверителем намерения последнего по продолжению защиты по соединенному уголовному делу защитником по соглашению либо по приглашению нового защитника по соглашению;

- связаться с защитником (-ками) по соглашению, с целью сообщения об осуществляемой ранее по другому делу защите по назначению.

2.2. В случае принятия доверителем решения о продолжении защиты по соединенному уголовному делу защитником по соглашению либо о приглашении им нового защитника по соглашению, адвокату по назначению необходимо получить письменный отказ доверителя от него.

2.3. В случае отказа доверителем от ранее участвовавшего в деле защитника по соглашению и непринятия мер по приглашению нового защитника по соглашению, адвокат по назначению обязан продолжить ранее принятую на себя защиту.