

**Разъяснения Совета Адвокатской палаты Курской области
по отдельным вопросам деятельности адвоката при заключении соглашения
на защиту по уголовному делу в пользу третьего лица и осуществление
полномочий защитника по такому соглашению.**

Утверждено
Советом АПКО
(Протокол № 7 от 30.03.2022 г.)

В Адвокатскую палату Курской области неоднократно поступали жалобы и заявления граждан, содержащихся в местах отбывания наказания, в которых указывается на то, что их защиту осуществляет адвокат по соглашению, заключенному с иными лицами, которые не известны подзащитному. Также имеют место случаи, когда граждане заключают соглашение с адвокатом на защиту третьего лица на стадии апелляционного и кассационного обжалования приговоров, при этом адвокат с подзащитным не общается, его позицию не выясняет, готовит и подает апелляционную или кассационную жалобу без согласования ее доводов и требований с доверителем. Указанные обстоятельства могут свидетельствовать о нарушении права на защиту доверителя адвоката. В связи с изложенным Совет Адвокатской палаты Курской области считает необходимым дать следующие разъяснения адвокатам для руководства при заключении соглашений в пользу третьих лиц и осуществление полномочий защитника по такому соглашению.

В соответствии с п.п. 1, 2 ст. 25 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» адвокатская деятельность осуществляется на основе соглашения между адвокатом и доверителем. 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.

В силу положений п. 1, 2 ст. 430 ГК РФ договором в пользу третьего лица признается договор, в котором стороны установили, что должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному или не указанному в договоре третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу. Если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором, с момента выражения третьим лицом должнику намерения воспользоваться своим правом по договору стороны не могут расторгать или изменять заключенный ими договор без согласия третьего лица.

Согласно п.п. 4 и 4.1 ст. 49 УПК РФ, адвокат вступает в уголовное дело в качестве защитника по предъявлении удостоверения адвоката и ордера. С этого момента на адвоката распространяются правила, установленные частью третьей статьи 53 настоящего Кодекса. В случае необходимости получения согласия подозреваемого, обвиняемого на участие адвоката в уголовном деле перед вступлением в уголовное дело адвокату предоставляется свидание с подозреваемым, обвиняемым по предъявлении удостоверения адвоката и ордера.

Соглашение на защиту третьего лица в уголовном судопроизводстве с применением правовой позиции, сформулированной Конституционным Судом РФ в Постановлении от 27 июня 2000 года № 11-П «По делу о проверке конституционности положений части первой статьи 47 и части второй статьи 51 Уголовно-процессуального кодекса РСФСР в связи с жалобой гражданина В.И. Маслова» должно применяться с учетом требований положения ч. 1 ст. 50 УПК РФ о приглашении защитника иными лицами по поручению или с согласия обвиняемого.

В соответствии со Стандартом осуществления адвокатом защиты в уголовном судопроизводстве (принят VIII Всероссийским съездом адвокатов 20 апреля 2017 г.), адвокат должен разъяснить подзащитному право иметь свидания с защитником наедине и конфиденциально и принять меры к проведению такого свидания. В случае нарушения права подзащитного на свидание со стороны следователя, дознавателя или суда адвокат должен принять меры к внесению в протокол следственного действия или судебного заседания заявления об этом нарушении (п.3).

В рамках первого свидания с подозреваемым, обвиняемым адвокату следует:

а) выяснить наличие обстоятельств, препятствующих принятию поручения на защиту или исключающих участие данного адвоката в производстве по уголовному делу;

б) получить согласие на оказание ему юридической помощи по соглашению, заключенному адвокатом с иным лицом;(п.4).

Таким образом, в случае заключения соглашения с лицом для оказания защиты третьему лицу (подозреваемому, обвиняемому, подсудимому или осужденному), адвокату необходимо осуществить следующие действия:

- провести свидание с подзащитным для уведомления его о заключенном соглашении и лице, его заключившим, а также с целью выяснения наличия обстоятельств, препятствующих принятию поручения и при их наличии незамедлительно устранившись от осуществления защиты, о чем уведомить заинтересованных лиц;
- в случае отсутствия обстоятельств, препятствующих принятию поручения, принять поручение и получить письменное согласие подзащитного на его защиту;
- разъяснить подзащитному его права, согласовать с ним позицию защиты, в том числе основные/возможные доводы апелляционной или кассационной жалобы;
- при обращении к лицу или в орган, в производстве которого находится уголовное дело, а также при первичном направлении в суд процессуальных обращений, в том числе жалоб, с ордером на осуществление защиты представлять копию согласия подзащитного на его защиту адвокатом.

Адвокат, действующий в соответствии с настоящими разъяснениями на основании части 3 статьи 18 Кодекса профессиональной этики адвоката, не может быть привлечен к дисциплинарной ответственности, невыполнение настоящих разъяснений может являться основанием для привлечения адвоката к дисциплинарной ответственности.

В случае возникновения спорной ситуации, а равно обращении с жалобой на действия адвоката, обязанность доказать соответствие действий адвоката настоящим разъяснениям возлагается на адвоката.