Решение

Совета Адвокатской палаты Курганской области

от 19 июля 2022 года.

О дисциплинарном производстве в отношении адвоката А. по представлению Управления Министерства юстиции РФ по Курганской области

29 июня 2022 года Квалификационной комиссией Адвокатской палаты Курганской области были вынесено заключение о наличии в действиях (бездействии) адвоката А. нарушения норм ст. 7 Закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» , ч.1 ст.8 и ст.12 Кодекса профессиональной этики адвоката.

Как следует из заключения, Квалификационная комиссия установила:

«Дисциплинарное производство возбуждено 30.05.2022г., по представлению УМЮ РФ по Курганской области. Поводом для возбуждения послужила жалоба П. в которой указывается, что в отношении последнего было возбуждено уголовное дело, по которому он был задержан 12.11.2021г. в 01 ч.00 мин. следователем первого отдела СУ СК РФ по Курганской области, которой было вынесено постановление о назначении П. защитника. Защитником по назначению была привлечена адвокат А.

12.11.2021г. в здании СУ СК РФ по Курганской области П. сообщил следователю и адвокату А. о том, что его родственниками для его защиты приглашен адвокат Б., с которым заключено соглашение. Осведомленность адвоката А. о наличии у П. защитника по соглашению, подтверждается записью адвоката в протоколе допроса П., из которого следует, что в ходе проведения допроса адвокату А. поступил звонок от адвоката Б., который попросил прекратить проведение следственных действий, т.к. он направляется к своему подзащитному для согласования позиции. Тем не менее, следственное действие было продолжено. П. полагает, что адвокат А. нарушила его право на защиту, т.к. 24 часа с момента его задержания не прошло, а адвокату А. было известно о наличии защитника по соглашению и о том, что он должен прибыть для защиты П. Полагает, что адвокат нарушила положения ст.7 Закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ», а также положение ст.8 и 12 Кодекса профессиональной этики адвоката.

Адвокат А. на заседании квалификационной комиссии, будучи извещена о дате, времени и месте его проведения, не явилась, представила письменные объяснения из которых следует, что 12.11.2021г. она, как дежурный адвокат получила заявку на участие в следственных действиях в отношении П.

При личной беседе П. сообщил ей, что адвокат Б., который прибыл к нему на беседу по соглашению, заключенному в его интересах, родственниками, его не устроил, более того, после беседы с П. в ИВС, адвокат Б. , зная, что П. доставят из ИВС в СУ СК по Курганской области для проведения следственных действий, в СУ СК не явился и на телефонные звонки следователя не отвечал, поэтому П. не уверен, что будет сотрудничать с адвокатом Б.

П. добровольно выразил желание дать показания по делу, т.к. с его слов ранее уже давал такие пояснения сотрудникам ФСБ, возражений против участия адвоката А. не высказывал. В ходе допроса П. адвокату А. позвонил адвокат Б. и попросил прервать следственные действия для консультации с подзащитным и согласования позиции, но П. не счел необходимым прерывать допрос, в связи с чем, с учетом мнения П., следователь продолжила его допрос. По окончании следственных действий замечаний от П. по поводу участия адвоката А., не поступало. Полагает, что нарушений не допустила.

Обсудив доводы, изложенные в сообщениях, изучив материалы дисциплинарного производства, квалификационная комиссия по результатам голосования именными бюллетенями, пришла к следующим выводам.

В силу ч.2 ст. 46 УПК РФ подозреваемый, задержанный в порядке, установленном [статьей 91](consultantplus://offline/ref=92C5659027BA69ADBF9DE2292E4AAD6CF53A1D596AAEA588F24E08E309AB737CBE6656B39F6F7D2810256E2C731DECB8E7949BC8BA35B353i754E) УПК РФ, должен быть допрошен не позднее 24 часов с момента его фактического задержания.

В соответствии с п.3 ч.4 ст. 46 УПК РФ подозреваемый вправе пользоваться помощью защитника с момента, предусмотренного [пунктами 2](consultantplus://offline/ref=2666A8DBC93E65E769690BF0EAC0E7AAC671AAFCE61D5141BC1A01ED8BE1E438035B15ADD89F501EA783DF5555ECF7305B89B1F5CB48BCA7f378E) - [3.1 части третьей статьи 49](consultantplus://offline/ref=2666A8DBC93E65E769690BF0EAC0E7AAC671AAFCE61D5141BC1A01ED8BE1E438035B15ADD89B5C18AC83DF5555ECF7305B89B1F5CB48BCA7f378E) настоящего Кодекса, и иметь свидание с ним наедине и конфиденциально до первого допроса подозреваемого.

В соответствии с ч.4 ст. 50 УПК РФ если в течение 24 часов с момента задержания подозреваемого или заключения подозреваемого, обвиняемого под стражу явка защитника, приглашенного им, невозможна, то дознаватель или следователь принимает меры по назначению защитника в порядке, определенном советом Федеральной палаты адвокатов.

В соответствии с **Правилами Адвокатской палаты Курганской области по исполнению Порядка назначения адвокатов в качестве защитников в уголовном судопроизводстве, утвержденного решением Совета ФПА РФ от 15.03.2019**

П.1.8. Адвокат, вступающий в дело по назначению обязан:

—  разъяснить подозреваемому,  обвиняемому  его права,   в том числе право иметь свидание     с адвокатом наедине. При отказе в предоставлении такого свидания, какими бы обстоятельствами отказ не обосновывался, адвокату необходимо заявить о невозможности осуществлять защиту, обжаловав неправомерные действия, связанные с отказом;

— выяснить были ли соблюдены права обвиняемого, в том числе, и право свободно выбрать себе защитника по соглашению;

— выяснить участвовал ли ранее по делу иной адвокат по назначению или по соглашению         и причину его замены;

— если по делу ранее участвовал другой адвокат незамедлительно информировать об этом координатора и, по возможности,  ранее участвовавшего адвоката.

 1.9. В случае замены защитника из-за неявки приглашённого по соглашению защитника или неявки ранее участвовавшего защитника  по  назначению адвокат, выполняющий поручение    в порядке назначения, обязан вступить в дело только при наличии  мотивированного постановления органа дознания, следователя или суда о замене  защитника в порядке ст.ст.50,51 и ч.2 ст.52 УПК РФ.

Кроме того, согласие подозреваемого, обвиняемого на замену избранного им защитника по соглашению на защитника по назначению должно быть, по возможности, оформлено письменным заявлением подозреваемого, обвиняемого с обязательным указанием на добровольность отказа от помощи адвоката по соглашению и отказа пригласить по соглашению другого адвоката. Данное заявление  должно быть приобщено к материалам уголовного дела. В случае отсутствия такого заявления адвокат обязан в письменном виде заявить ходатайство о нарушении права на защиту обвиняемого, о своём освобождении от участия в деле и принятии  мер к вызову  защитника по соглашению. Дальнейшее выполнение защитником поручения в порядке назначения определяется принятым по заявленному ходатайству постановлением.

Указанные действия адвокатом А. не были предприняты.

Так из представленных в материалы дисциплинарного производства документов следует, что следственное действие (допрос подозреваемого), с участием адвоката А., начался 12.11.2021г. в 15 час. 13 мин., закончен в 17 час. 37 мин., указанное обстоятельство свидетельствует о том, что с момента задержания П. не прошло 24 часов. Доказательств того, что адвокат А. разъяснила П. его права о выборе защитника, получила от него письменное согласие на замену защитника по соглашению, в материалы производства не представлено.

Из записи в протоколе допроса подозреваемого, сделанной собственноручно адвокатом А., следует, что в ходе следственного действия, ей стало доподлинно известно о наличии у П. защитника по соглашению, несмотря на получение таких сведений, адвокат А. не получила от П. заявление об отказе от защитника по соглашению и согласие на участие защитника по назначению, не заявила ходатайство о нарушении права на защиту обвиняемого, о своём освобождении от участия в деле и принятии  мер к вызову  защитника по соглашению.

В соответствии со ст. 7 Закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» адвокат обязан честно, разумно и добросовестно отстаивать права и законные интересы доверителя всеми не запрещенными законодательством Российской Федерации средствами.

В силу ст. 8 Кодекса профессиональной этики адвоката, в силу которой при осуществлении профессиональной деятельности адвокат обязан честно, разумно, добросовестно, квалифицированно, принципиально и своевременно исполнять свои обязанности, активно защищать права, свободы и интересы доверителей всеми не запрещенными законодательством средствами, руководствуясь [Конституцией](consultantplus://offline/ref=3886373B07D1A1BE96BEC973003F077724958B3E39825A2D3435E8D0EC176100D06F9E10764A8329055ABAq11EG) Российской Федерации, законом и настоящим Кодексом.

В силу ст. 12 Кодекса профессиональной этики адвоката, 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.

Учитывая изложенное, комиссия усматривает в действиях адвоката А нарушение ст. 7 Закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» и ч.1 ст.8 и ст.12 Кодекса профессиональной этики адвоката.»

19.07.22 Совет АПКО провел разбирательство в закрытом заседании. Участники дисциплинарного производства о времени и месте заседания Совета извещены надлежащим образом.

В соответствии с п.9 ч.3 ст.31 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» и руководствуясь ст.ст.18, 24, 25 Кодекса профессиональной этики адвоката, Совет Адвокатской палатыКурганской области

Р Е Ш И Л:

Признать наличие в действиях (бездействии) адвоката А. нарушения норм ст. 7 Закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ», ч.1 ст.8 и ст.12 Кодекса профессиональной этики адвоката и подвергнуть её дисциплинарному взысканию в виде замечания.

Президент

Адвокатской палаты

Курганской области А.В. Умнов