

Обзор разъяснений Совета Адвокатской палаты Санкт-Петербурга, данных им в порядке, предусмотренном подп. 19 п. 3 ст. 31 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», за 2022 г.¹².

Дата	Адвокат/Вопросы	Содержание разъяснений
04.03.2022	<p>Запрос адвоката П. Обстоятельства дела. 26.03.2021 адвокат приняла на себя защиту Б. по назначению дознавателя ОД УМВД России по ... району Санкт-Петербурга по заявке 14XXX/21 в связи с тем, что предыдущий защитник Б. – К. приостановил статус адвоката. С участием адвоката был произведён допрос Б. в качестве обвиняемого, уведомление об окончании предварительного расследования, ознакомление с материалами уголовного дела. В отношении подзащитного Б. была избрана мера пресечения в виде подписки о невыезде и надлежащем поведении. 12.08.2021 адвокат приняла заявку ... районного суда СПб 40XXX/21 на осуществление защиты Б. в стадии судебного разбирательства. Судебные заседания по делу № 1-XX/2022 (1-XXX/2021) откладывались неоднократно вплоть до 19.11.2021 из-за неявки Б. 19.11.2021 Б. объявлен в розыск, производство по делу приостановлено. 15.03.2022 судебное разбирательство было возобновлено в связи с тем, что местонахождение Б. было установлено.</p>	<p>В соответствии с подп. 10 п. 1 ст. 9 Кодекса профессиональной этики адвоката (далее – КПЭА) адвокат не вправе оказывать юридическую помощь в условиях конфликта интересов доверителей, предусмотренного ст. 11 этого же кодекса.</p> <p>Согласно п. 1 ст. 11 КПЭА адвокат не вправе быть советником, защитником или представителем нескольких сторон в одном деле, чьи интересы противоречат друг другу, а может лишь способствовать примирению сторон.</p> <p>Приведённые запреты направлены к защите адвокатской тайны и служат одной из гарантий её сохранности.</p> <p>Как указано в ст. 6 КПЭА, доверия к адвокату не может быть без уверенности в сохранении профессиональной тайны (п. 1).</p> <p>Соблюдение профессиональной тайны является безусловным приоритетом деятельности адвоката. Срок хранения тайны не ограничен во времени (п. 2).</p> <p>В решении от 11.08.2020 по дисциплинарному производству в отношении адвоката В., обвинявшегося в оказании юридической помощи в условиях конфликта интересов доверителей, Совет АП СПб выразил следующую позицию: «Смысл и содержание данных этических норм допускают их расширительное толкование и, в частности, применение к отношениям, складывающимся между адвокатом и его бывшим доверителем после прекращения действия соглашения об оказании правовой помощи... Адвокат не может не понимать, что в подобной ситуации бывший доверитель постоянно находится в состоянии обоснованного опасения</p>

¹ Обзор подготовлен Комиссией по методической работе членом Совета Адвокатской палаты Санкт-Петербурга, докладчик – М.Л. Пашинский.

² Совет АП СПб обращает внимание, что разъяснения, данные Советом адвокатской палаты в порядке, предусмотренном подп. 19 п. 3 ст. 31 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» (далее также – Закон об адвокатуре), предполагаются ситуационно конкретными и не имеющими нормативных свойств.

<p>Явившись в судебное заседание 01.04.2022, адвокат обнаружила, что явившееся в суд лицо ранее ей не знакомо, внешне не похоже на человека, которого она защищала в ходе предварительного расследования. Данным лицом был предъявлен паспорт на имя Б. Также он пояснил, что его именем после задержания мог представиться его брат, с которым он в течение двух лет не поддерживает связь.</p> <p>В судебном заседании 01.04.2022 адвокатом было сделано заявление о том, что она находится в сложной этической ситуации, так как до настоящего момента защищала по уголовному делу иное лицо. В случае продолжения участия в судебном заседании в отношении явившегося лица адвокат неизбежно ухудшит либо положение лица, которое она защищала в ходе дознания, либо фактического подсудимого – в связи с конфликтом интересов. Таким образом, при любом развитии событий будет нарушено право подсудимого на защиту, а также положения п. 1 ст. 11 КПА, согласно которым адвокат не вправе быть советником, защитником или представителем нескольких сторон в одном деле, чьи интересы противоречат друг другу.</p> <p>На основании изложенного адвокат просила судебное заседание отложить. Данное ходатайство было удовлетворено судьёй, судебное заседание отложено до 24.04.2022 для обращения адвоката в Совет АП СПб за разъяснениями, а также для установления стороной обвинения данных о лице, представившемся Б.</p> <p>В настоящий момент, несмотря на отсутствие личной заинтересованности в исходе дела и</p>	<p>разглашения или использования конфиденциальных сведений, полученных от него адвокатом, а новый доверитель вправе рассчитывать на то, что его интересы будут защищены квалифицированно, принципиально и добросовестно. Поэтому действия адвоката В. с неизбежностью привели к подрыву доверия доверителей к нему и в целом к адвокатуре».</p> <p>Согласно ч. 6 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.</p> <p>Согласно п. 3 ч. 1 ст. 72 УПК РФ защитник не вправе участвовать в производстве по уголовному делу, если он оказывает или ранее оказывал юридическую помощь лицу, интересы которого противоречат интересам защищаемого им подозреваемого, обвиняемого.</p> <p>В своём обращении адвокат совершенно справедливо отметила, что, продолжая участвовать в судебном заседании в отношении явившегося лица, в связи с наличием очевидного конфликта интересов доверителей она неизбежно ухудшит либо положение лица, которое адвокат защищала ранее в ходе дознания, либо фактического подсудимого. Таким образом, при любом развитии событий действия адвоката войдут в противоречие с приведёнными выше этическими нормами.</p> <p>В соответствии с подп. 3 п. 10.2 Порядка назначения адвокатов в качестве защитников в уголовном судопроизводстве (утв. решением Совета ФПА РФ от 15.03.2019; далее – Порядок назначения адвокатов) адвокат, которому адвокатской палатой распределено поручение о назначении защитника, обязан убедиться в отсутствии обстоятельств, исключающих или препятствующих его участию в производстве по данному уголовному делу в качестве защитника, и вступить в уголовное дело в качестве защитника (при этом в случае выявления подобных обстоятельств адвокату следует действовать в соответствии с подпунктом «б» пункта 6 раздела 5 настоящего Порядка).</p> <p>В свою очередь, из подп. «б» пункта 6 раздела 5 Порядка назначения адвокатов следует, что при наличии указанных обстоятельств, которые могут повлечь необходимость повторного распределения поручения иным адвокатам и не были сообщены дознавателем, следователем или судом при</p>
---	---

	<p>формальных оснований для самоотвода, адвокат полагает невозможным продолжать участие в деле и намерена заявить ходатайство о замене защитника перед началом следующего судебного заседания либо заявление о самоотводе.</p>	<p>уведомлении адвокатской палаты (представителей адвокатской палаты) о назначении защитника по данному уголовному делу – в случае выявления обстоятельств, исключающих участие адвоката в производстве по данному уголовному делу в качестве защитника на основании статьи 72 УПК РФ, результатом является принятие адвокатом мер по незамедлительному информированию об этом дознавателя, следователя или суда, а также адвокатской палаты (представителя адвокатской палаты) для распределения данного поручения другому адвокату.</p> <p>Эти предписания адвокатом были выполнены.</p> <p>В связи с этим обращение адвоката было направлено в Центр по обеспечению участия адвокатов в судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия и суда АП СПб для распределения данного поручения другому адвокату.</p>
<p>15.03.2022</p>	<p>Запрос адвоката З.</p> <p>В производстве следователя по особо важным делам СО УФСБ России по Т. области находится уголовное дело по обвинению Л. в совершении преступления, предусмотренного ч. 3 ст. 160 УК РФ.</p> <p>Защита обвиняемой Л. на основании заключённых соглашений осуществляется адвокатом З. (автором запроса) и адвокатом З-вым.</p> <p>29.12.2021 адвокатам З. и З-ву поступило уведомление от следователя о необходимости явиться 01.01.2022, 03.01.2022, 05.01.2022, 08.01.2022 и 09.01.2022 для ознакомления с материалами уголовного дела в порядке ст. 217 УПК РФ.</p> <p>В телефонном разговоре с адвокатом З-вым следователь сообщил, что неотложных следственных действий с участием обвиняемой Л. им на указанные даты не запланировано, постановления о производстве неотложных</p>	<p>На первый вопрос.</p> <p>Согласно подп. 19 п. 3 ст. 31 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» (далее – Закон об адвокатуре) Совет адвокатской палаты даёт в пределах своей компетенции по запросам адвокатов разъяснения по поводу возможных действий адвокатов в сложной ситуации, касающейся соблюдения этических норм, на основании Кодекса профессиональной этики адвоката.</p> <p>В соответствии с п. 4 ст. 4 КПЭА в сложной этической ситуации адвокат имеет право обратиться в Совет за разъяснением, в котором ему не может быть отказано.</p> <p>Как указано в п. 3 ст. 18 КПЭА, адвокат, действовавший в соответствии с разъяснениями Совета относительно применения положений настоящего Кодекса, не может быть привлечен к дисциплинарной ответственности.</p> <p>В силу положений подп. 4 п. 1 ст. 7 Закона об адвокатуре и п. 6 ст. 15 КПЭА, адвокат обязан выполнять решения органов адвокатской палаты и органов Федеральной палаты адвокатов, принятые в пределах их компетенции.</p> <p>Из взаимосвязанных положений упомянутых нормативных актов, регулирующих адвокатскую деятельность, следует, что Советом АП СПб</p>

<p>следственных действий с участием обвиняемой Л. он не выносил.</p> <p>Адвокат З. полагает, что следователь стремится создать видимость нарушений адвокатами законных требований следователя в ходе расследования уголовного дела.</p> <p>Указанные в извещении следователя даты являются выходными днями.</p> <p>Кроме того, 13.12.2021 адвокатам З. и З-ву поступили уведомления от следователя о необходимости явиться 22.12.2021 в 10-30 час. для производства следственных действий с участием обвиняемой Л. Им были куплены проездные билеты в г. Т.</p> <p>21.12.2021 Л. в телефонном разговоре сообщила ему, что в течение последних двух дней у неё наблюдается высокая температура, сухой кашель и иные симптомы заболевания характерные для новой коронавирусной инфекции Covid-19, и, соответственно, принять участие в следственных действиях, запланированных на 22.12.2021 она не сможет. При этом Л. предоставила больничный лист сроком до 28.12.2021 и справку от участкового врача, который при обращении зафиксировал симптомы заболевания.</p> <p>Об этих обстоятельствах адвокат уведомил следователя. Обвиняемая Л. и адвокат З-в аналогичным образом уведомили следователя о невозможности явки по уважительным причинам, при этом адвокатом З-вым было заявлено ходатайство о переносе следственных действий в связи с невозможностью участия Л. в связи с</p>	<p>могут быть даны разъяснения относительно возможных действий адвоката – автора обращения, оказавшегося в сложной этической ситуации, т. е. ситуации, которая связана со сложностью в понимании смысла содержащихся в КПЭА этических норм и их неоднозначным толкованием, или когда соответствующие этические отношения нормами КПЭА прямо не урегулированы либо урегулированы недостаточно ясно.</p> <p>Согласно п. 1 ст. 2 Закона об адвокатуре адвокат является независимым профессиональным советником по правовым вопросам.</p> <p>Исходя из этого, предполагается, что адвокату должны быть известны действующие нормы уголовно-процессуального закона, в том числе регулирующие порядок уведомления следователя. Указание адвокату на подлежащие применению процессуальные нормы, а также их разъяснение в компетенцию Совета АП СПб не входит.</p> <p>На второй вопрос.</p> <p>Совет АП СПб придерживается позиции, изложенной президентом ФПА РФ Ю.С. Пилипенко в Научно-практическом комментарии к Кодексу профессиональной этики адвоката.</p> <p>«На адвокатов действие ТК РФ не распространяется... Особенности судопроизводства как вида профессиональной деятельности юриста не во всех случаях позволяют совершать процессуальные действия исключительно в дни и часы, которые являются рабочими для основной части государственных учреждений: с понедельника по пятницу примерно с 09.00 до 18.00. Преступление может быть совершено в любое время суток, равным образом задержание, допрос подозреваемого и иные неотложные следственные действия совершаются по мере необходимости, а не в строго установленные дни и часы. День и время производства следственного действия могут быть обусловлены необходимостью учесть возможность явки свидетеля без существенного ущерба для его основной работы. Время проведения проверки показаний на месте или следственного эксперимента может быть связано с теми обстоятельствами, которые подлежат установлению (проверке) в ходе данного следственного действия. Было бы бессмысленно в солнечный полдень проверять показания свидетеля о возможности наблюдать событие преступления в полночь в тусклом свете</p>
--	--

<p>болезнью, которое до сих пор следователем не разрешено.</p> <p>Тем не менее следователь, достоверно зная о тяжёлом состоянии и болезни Л., прислал уведомления о проведении следственных действий с участием обвиняемой Л. последовательно на 24.12.2021, 27.12.2021 и 28.12.2021.</p> <p>28.12.2021 Л. явилась на повторный приём к участковому врачу-терапевту, и у неё были выявлены те же самые симптомы, как и при первичном обращении, в связи чем ей был продлен больничный лист до 03.01.2022. Также Л. была направлена на повторную сдачу ПЦР-теста на Covid-19, который она сдала 28.12.2021.</p> <p>Адвокат считает, что при наличии у Л. симптомов новой коронавирусной инфекции (Covid-19) проведение следственных действий с её участием является нецелесообразным и представляющим опасность как для здоровья обвиняемой, так и для здоровья окружающих, в том числе адвокатов и следователя.</p> <p>29.12.2021 обвиняемая Л. на основании постановления следователя о принудительном приводе была доставлена в УФСБ по Т. области для проведения следственного действия – уведомления об окончании следственных действий, которое было проведено в отсутствие защитников по соглашению; для её защиты был приглашён защитник по назначению, с участием которого, вопреки воле обвиняемой Л., было проведено указанное следственное действие.</p>	<p>уличного фонаря и т. п. "Производство следственного действия в ночное время не допускается, за исключением случаев, не терпящих отлагательства" (ч. 3 ст. 164 УПК РФ).</p> <p>В Российской Федерации "труд свободен. Каждый имеет право свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию" (ч. 1 ст. 37 Конституции РФ).</p> <p>Адвокаты являются самозанятыми гражданами, осуществляющими свободно избранную ими деятельность на основе частной собственности и на свой страх и риск (см.: постановление Конституционного Суда РФ от 23.12.1999 № 18-П; определения Конституционного Суда РФ от 06.06.2002 № 116-О, от 07.02.2003 № 65-О). Для государственных служащих, к числу которых относятся дознаватели, следователи, прокуроры и судьи и на которых распространяются положения ТК РФ, законодателем с учетом особенностей их труда установлена система различных льгот и компенсаций. Адвокаты же сами планируют свою занятость, а компенсации за необходимость работы по конкретному делу в сложных условиях (в ночное время, в выходные и праздничные дни и проч.) могут быть оговорены в соглашении об оказании юридической помощи, заключаемом с доверителем.</p> <p>Таким образом, впервые обращаясь в своей дисциплинарной практике к рассмотрению вопроса об отказе адвоката принять участие в производстве следственных действий с обвиняемым в выходной день (в воскресенье), квалификационная комиссия отмечает, что отказ, обусловленный только названным обстоятельством, недопустим.</p> <p>Вместе с тем Конституция РФ гарантирует каждому право на отдых, причем лишь "работающему по трудовому договору гарантируются установленные федеральным законом продолжительность рабочего времени, выходные и праздничные дни, оплачиваемый ежегодный отпуск" (ч. 5 ст. 37 Конституции РФ).</p> <p>... Поскольку адвокат, как любой иной гражданин, имеет право на отдых, то его явка по вызову должностного лица или государственного органа, в производстве которого находится уголовное дело, для участия в уголовном судопроизводстве (в следственных и иных процессуальных</p>
---	---

<p>Вопросы.</p> <p>1) каким процессуальным законодательством надлежит руководствоваться адвокату при уведомлении следователя о проведении процессуальных действий в нерабочее время, выходные и праздничные дни по вызову следователя, в производстве которого находится уголовное дело?</p> <p>2) является ли обязательной явка адвоката по вызову следователя при выполнении требований ст. 217 УПК РФ в нерабочее время, выходные и праздничные дни?</p> <p>3) как действовать адвокату, если его подзащитной выдан больничный лист, симптомы заболевания схожи с симптомами Covid-19, и есть риск заразиться заболеванием, вспышку которого ВОЗ признала пандемией?</p>	<p>действиях с обвиняемым) в выходной день ... является обязательной только в том случае, если названное должностное лицо или государственный орган представят адвокату убедительные объяснения причин проведения процессуальных действий в неотложном порядке. В противном случае адвокаты могли бы стать жертвами произвола со стороны должностных лиц или государственных органов, осуществляющих уголовное судопроизводство, и утратить свою независимость и самостоятельность как советники по правовым вопросам (п. 1 ст. 2, ст. 18 Федерального закона "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации")».</p> <p>Совет АП СПб полагает, что данная позиция применима и к ситуации вызова адвоката для производства следственных действий и в нерабочие праздничные дни.</p> <p>Совет АП СПб считает, что если проведение следственных действий с обвиняемым в нерабочие праздничные дни не вызывается срочной необходимостью (например, в указанные дни заканчивается срок следствия или содержания обвиняемого под стражей; срок, установленный судом для окончания ознакомления с уголовным делом), адвокат вправе отказаться явиться для участия в следственных действиях без уважительных причин, и это бездействие не будет являться злоупотреблением правом на защиту³.</p> <p>Кроме этого, Совет АП СПб отмечает, что согласно ч. 3 ст. 217 УПК РФ обвиняемый и его защитник не могут ограничиваться во времени, необходимом им для ознакомления с материалами уголовного дела. Если обвиняемый и его защитник, приступившие к ознакомлению с материалами уголовного дела, явно затягивают время ознакомления с указанными материалами, то на основании судебного решения, принимаемого в порядке, предусмотренном ст. 125 данного Кодекса, устанавливается определённый срок для ознакомления с материалами уголовного дела.</p> <p>На третий вопрос.</p> <p>В связи с ограничениями, введёнными органами власти Российской Федерации и её субъектов в целях противодействия распространению новой</p>
--	---

³ В настоящее время данная позиция отражена в Разъяснении № 1/2024 по вопросу работы адвоката-защитника за пределами рабочего времени, в выходные и нерабочие праздничные дни, а также реализации адвокатом-защитником права на отпуск, утв. решением Совета АП СПб (протокол № 1 от 18.01.2024); опубликовано на сайте АП СПб по адресу: <https://apspb.ru/forLawyers/docsAP/>

		<p>коронавирусной инфекции, Советом АП СПб 07.04.2020 были даны Разъяснения.</p> <p>В пункте 1 упомянутых Разъяснений, в частности, указано следующее.</p> <p>«Адвокат самостоятельно принимает решение о возможности оказания им юридической помощи в условиях рисков распространения коронавирусной инфекции с учетом упомянутых выше ограничений и рекомендаций. В случае невозможности для адвоката оказать помощь по соглашению, ему необходимо заблаговременно уведомить об этом доверителя, коллег, участвующих в деле и орган, где должно быть исполнено поручение.</p> <p>При оказании адвокатами Адвокатской палаты Санкт-Петербурга юридической помощи доверителям на территории иных субъектов Российской Федерации, адвокатам следует учитывать требованиями нормативных актов органов государственной власти субъекта Российской Федерации по месту оказания юридической помощи, которые могут значительно отличаться от принятых в Санкт-Петербурге».</p> <p>Этими разъяснениями адвокату и следует руководствоваться при оказании юридической помощи доверителю.</p> <p>В дополнение к этому Совет АП СПб считает необходимым отметить, что право адвоката на жизнь и охрану здоровья является неотчуждаемым конституционным правом человека, не подлежащим ограничению.</p> <p>Оказание квалифицированной юридической помощи возможно только здоровым адвокатом и в безопасных для здоровья адвоката условиях.</p> <p>Профессиональная деятельность адвоката в условиях, создающих угрозу их жизни и здоровью, недопустима. Наличие таких условий должно признаваться уважительной причиной неявки адвоката для участия в судебном заседании, следственном или ином процессуальном действии.</p> <p>Вместе с тем, в указанной ситуации адвокат должен руководствоваться положениями ст. 12 КПЭА (Участвуя в судопроизводстве, а также представляя доверителя в органах государственной власти и органах местного самоуправления, адвокат должен соблюдать нормы соответствующего процессуального</p>
--	--	---

		<p>законодательства, проявлять уважение к суду и лицам, участвующим в деле), а также п. 1 ст. 14 КПА (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).</p>
<p>13.06. 2022</p>	<p>Запрос адвоката Щ. Первый вопрос. На практике часто складывается ситуация, когда адвокату нужна консультация другого адвоката, являющегося специалистом в какой-либо области, а также помощь другого адвоката (например, в случае подмены одного адвоката другим в судебном заседании в случае занятости). Имеет ли право адвокат от своего имени (или от имени доверителя) заключить договор об оказании правовой помощи с другим адвокатом (или какой-либо иной договор) и оплатить ему, согласно этому договору, вознаграждение? Второй вопрос. На практике возникают ситуации, когда адвокату необходимо в одном и том же арбитражном деле о банкротстве юридического лица сначала представлять интересы этого юридического лица на этапе наблюдения до этапа конкурсного производства, а затем после прекращения всех полномочий в связи с введением этапа конкурсного производства, представлять интересы уже не самого данного юридического лица, а его руководителей и (или) учредителей по делам о привлечении к субсидиарной ответственности, оспариванию сделок и пр. Имеет ли право адвокат после того, как он был</p>	<p>На первый вопрос. В соответствии со ст. 25 Закона об адвокатуре 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. Таким образом, законодатель, определив в самом общем виде соглашение как гражданско-правовой договор, предоставил сторонам право самостоятельно решать, какую именно договорную модель соглашения об оказании юридической помощи они выберут (договор возмездного оказания юридических услуг, договор поручения или смешанный договор). Правила заключения соглашения об оказании юридической помощи подчиняются следующим установлениям Гражданского кодекса Российской Федерации. В соответствии со ст. 780 ГК РФ, если иное не предусмотрено договором возмездного оказания услуг, исполнитель обязан оказать услуги лично. В соответствии со ст. 974 ГК РФ поверенный обязан лично исполнять данное ему поручение, за исключением случаев, указанных в ст. 976 этого Кодекса. Как установлено последней названной нормой, поверенный вправе передать исполнение поручения другому лицу (заместителю) лишь в случаях и на условиях, предусмотренных ст. 187 ГК РФ. Доверитель вправе отвести</p>

<p>представителем юридического лица в деле о банкротстве на этапе наблюдения, быть представителем бывших руководителей и (или) учредителей указанного юридического лица на этапе конкурсного производства того же арбитражного дела?</p> <p>Третий вопрос. Имеет ли адвокат право избираться в органы управления товарищества собственников жилья (в правление ТСЖ или в председатели правления ТСЖ) в многоквартирном доме, в котором адвокат имеет в собственности квартиру?</p>	<p>заместителя, избранного поверенным. Если возможный заместитель поверенного поименован в договоре поручения, поверенный не отвечает ни за его выбор, ни за ведение им дел. Если право поверенного передать исполнение поручения другому лицу в договоре не предусмотрено либо предусмотрено, но заместитель в нем не поименован, поверенный отвечает за выбор заместителя.</p> <p>В силу ст. 187 ГК РФ, лицо, которому выдана доверенность, должно лично совершать те действия, на которые оно уполномочено. Оно может передоверить их совершение другому лицу, если уполномочено на это доверенностью, а также если вынуждено к этому силою обстоятельств для охраны интересов выдавшего доверенность лица и доверенность не запрещает передоверие (пункт 1).</p> <p>Лицо, передавшее полномочия другому лицу, должно известить об этом в разумный срок выдавшее доверенность лицо и сообщить ему необходимые сведения о лице, которому переданы полномочия. Неисполнение этой обязанности возлагает на передавшее полномочия лицо ответственность за действия лица, которому оно передало полномочия, как за свои собственные (пункт 2).</p> <p>В силу п. 1 ст. 421 ГК РФ, граждане и юридические лица свободны в заключении договора.</p> <p>Вместе с тем, согласно п. 1 ст. 422 ГК РФ, договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.</p> <p>В частности, соглашение об оказании юридической помощи, заключаемое адвокатом, не должно вступать в противоречие с нормами Закона об адвокатуре и обязательными для адвоката требованиями КПЭА.</p> <p>В соответствии со ст. 8 КПЭА при осуществлении профессиональной деятельности адвокат честно, разумно, добросовестно, квалифицированно, принципиально и своевременно исполняет обязанности, активно защищает права, свободы и интересы доверителей всеми не запрещенными законодательством средствами, руководствуясь Конституцией Российской Федерации, законом и настоящим Кодексом, уважает права, честь и</p>
---	---

		<p>достоинство лиц, обратившихся к нему за оказанием юридической помощи, доверителей.</p> <p>Одним из существенных условий соглашения является указание на адвоката (адвокатов), принявшего (принявших) исполнение поручения в качестве поверенного (поверенных), а также на его (их) принадлежность к адвокатскому образованию и адвокатской палате (подп. 1 п. 4 ст. 25 Закон об адвокатуре).</p> <p>В силу положений п. 1 ст. 8 Закона об адвокатуре, ст. 6 КПЭА, на адвоката возложена обязанность сохранения профессиональной (адвокатской) тайны.</p> <p>В частности, указывается, что доверия к адвокату не может быть без уверенности в сохранении профессиональной тайны (п. 1 ст. 6 КПЭА).</p> <p>Соблюдение профессиональной тайны является безусловным приоритетом деятельности адвоката. Срок хранения тайны не ограничен во времени (п. 2 ст. 6 КПЭА).</p> <p>Такая же обязанность лежит на помощниках и стажёрах адвокатов (п. 3 ст. 27, п. 3 ст. 28 Закон об адвокатуре, п. 10 ст. 6 КПЭА).</p> <p>Исходя из логического и систематического толкования норм гражданского законодательства и законодательства об адвокатской деятельности и адвокатуре, допускается исполнение принятых адвокатом по заключённому соглашению поручений другим лицом (лицами), в том числе и не адвокатами.</p> <p>Этот вывод подтверждается и обширной судебной практикой (см., например, «Анализ судебных решений по вопросам участия стажёров и помощников в адвокатской деятельности» (https://www.advgazeta.ru/obzory-i-analitika/sudy-o-deyatelnosti-stazherov-advokatov/?sphrase_id=70189)).</p> <p>При этом адвокатом, получившим вследствие заключённого соглашения доступ к сведениям, составляющим профессиональную (адвокатскую) тайну, должны быть приняты достаточные меры по её сохранению лицами, допущенными к исполнению поручения. Особенно это касается лиц, для которых соблюдение тайны не является профессиональной обязанностью.</p>
--	--	--

С учётом изложенного рекомендуется чётко формулировать в соглашении право адвоката передать исполнение поручения другому лицу (лицам), а также согласовывать с доверителем объём такой передачи и кандидатуры всех исполнителей поручения в форме, не вызывающей сомнений и различного толкования. Особенное внимание доверителя следует обращать на привлечение к исполнению поручения лиц, не обязанных Законом об адвокатуре хранить профессиональную тайну.

На второй вопрос.

Из взаимосвязанных положений подп. 19 п. 3 ст. 31 Закона об адвокатуре, п. 4 ст. 4 КПЭА, п. 3 ст. 18 КПЭА следует, что Советом адвокатской палаты могут быть даны разъяснения только относительно возможных действий адвоката – автора обращения, оказавшегося в сложной этической ситуации, то есть такой, которая связана со сложностью в понимании смысла содержащихся в КПЭА этических норм и их неоднозначным толкованием, или когда соответствующие этические отношения нормами КПЭА прямо не урегулированы либо урегулированы недостаточно ясно.

Согласно п. 1 ст. 11 КПЭА адвокат не вправе быть советником, защитником или представителем нескольких сторон в одном деле, чьи интересы противоречат друг другу, а может лишь способствовать примирению сторон.

Полагаем, что применительно к описанной Вами ситуации, приведённая этическая норма изложена достаточно ясно и однозначно, сложности в понимании не вызывает.

В каждой конкретном случае адвокат вправе (и обязан) самостоятельно определить, имеются ли противоречия в интересах сторон, и в зависимости от этого принять решение о возможности оказания юридической помощи этим сторонам (одной из сторон).

Кроме этого, считаем необходимым отметить следующее.

Совет АП СПб ранее в своих решениях и разъяснениях адвокатам неоднократно высказывался по вопросам, связанным с оказанием адвокатами юридической помощи в условиях предполагаемого конфликта интересов доверителей.

		<p>Основные тезисы сводятся к следующему.</p> <p>В соответствии со ст. 5 КПЭА профессиональная независимость адвоката, а также убежденность доверителя в порядочности, честности и добросовестности адвоката являются необходимыми условиями доверия к нему (п. 1). Адвокат должен избегать действий (бездействия), направленных к подрыву доверия к нему или к адвокатуре (п. 2).</p> <p>Согласно подп. 10 п. 1 ст. 9 КПЭА адвокат не вправе оказывать юридическую помощь в условиях конфликта интересов доверителей, предусмотренного ст. 11 КПЭА.</p> <p>В ст. 11 КПЭА сказано, что адвокат не вправе быть советником, защитником или представителем нескольких сторон в одном деле, чьи интересы противоречат друг другу, а может лишь способствовать примирению сторон (п. 1).</p> <p>Данные требования КПЭА коррелируют с установлениями Общего кодекса правил для адвокатов стран Европейского Сообщества (далее – Общий кодекс), руководствоваться которыми в своей деятельности, в силу ст. 1 КПЭА, адвокаты вправе постольку, поскольку эти правила не противоречат законодательству об адвокатской деятельности и адвокатуре и положениям КПЭА.</p> <p>В частности, в Общем кодексе указано следующее:</p> <ul style="list-style-type: none">- отношения доверия могут существовать только в том случае, если личная честь, добропорядочность и честность не подвергаются сомнению. Для юриста эти традиционные добродетели являются профессиональными обязанностями (ст. 2.2);- юрист не может консультировать, представлять или действовать от лица двух или более клиентов в одном деле, если имеется существенный риск конфликта интересов этих клиентов (ст. 3.2.1);- юрист должен прекратить действовать от лица обоих или всех соответствующих клиентов, когда возникает конфликт интересов этих клиентов, а также когда имеется риск нарушения конфиденциальности или, когда независимость юриста может быть нарушена (ст. 3.2.2);
--	--	---

		<p>- юрист также должен воздержаться от действий в интересах нового клиента, если имеется риск нарушения конфиденциальности информации, доверенной ему бывшим клиентом, или если знания, которыми обладает юрист по делу бывшего клиента, могли бы дать неправомерное преимущество новому клиенту (ст. 3.2.3).</p> <p>Кроме этого, 25.11.2006 Совет адвокатских объединений и юридических обществ Европы (ССВЕ) принял «Хартию основных принципов европейских юристов». Хартия содержит список из десяти принципов, которые являются общими для всех европейских юристов. Соблюдение этих принципов лежит в основе права на защиту в суде, которая является краеугольным камнем всех других фундаментальных прав в демократическом обществе.</p> <p>Одним из основных принципов европейских юристов является предотвращение конфликта интересов разных клиентов и клиента и юриста (с). Это означает, что в целях надлежащего выполнения своих профессиональных обязанностей юрист не должен брать клиента, если существует конфликт интересов клиента и юриста. Если конфликт интересов возникает в ходе осуществления деятельности в интересах клиента, юрист должен прекратить такую деятельность.</p> <p>Можно заметить, что этот принцип тесно связан с принципами (b) (конфиденциальность), (a) (независимость) и (e) (преданность).</p> <p>На третий вопрос.</p> <p>Советом АП СПб прежде рассматривался подобный запрос адвоката и давались соответствующие разъяснения⁴.</p> <p>Поскольку ситуация, описанная в упомянутом запросе, аналогична Вашей, а нормативное регулирование осталось неизменным, полагаю возможным воспроизвести в настоящем разъяснении те выводы, к которым Совет АП СПб пришёл ранее.</p> <p>Согласно п. 1 ст. 2 Закона об адвокатуре адвокат является независимым профессиональным советником по правовым вопросам. Адвокат не вправе вступать в трудовые отношения в качестве работника, за исключением научной, преподавательской и иной творческой деятельности,</p>
--	--	--

⁴ Разъяснения Совета АП СПб от 12.03.2018 по запросу адвоката Д. (см.: <http://apspb.ru/forLawyers/docsAP> «Разъяснения Совета АП СПб за 2003 - 2019 гг.»).

		<p>а также занимать государственные должности Российской Федерации, государственные должности субъектов Российской Федерации, должности государственной службы и муниципальные должности.</p> <p>В соответствии с п. 3 ст. 9 КПА адвокат не вправе вне рамок адвокатской деятельности оказывать юридические услуги (правовую помощь), за исключением деятельности по урегулированию споров, в том числе в качестве медиатора, третейского судьи, участия в благотворительных проектах других институтов гражданского общества, предусматривающих оказание юридической помощи на безвозмездной основе, а также иной деятельности в случаях, предусмотренных законодательством. Адвокат вправе заниматься научной, преподавательской, экспертной (в том числе в органах и учреждениях Федеральной палаты адвокатов и адвокатских палат субъектов Российской Федерации, а также в адвокатских образованиях) и иной творческой деятельностью.</p> <p>Указанные ограничения в выборе деятельности адвоката имеют своей целью обеспечить его независимость.</p> <p>Запреты, связанные с конституционным правом гражданина свободно распоряжаться своими способностями к труду и правом на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельностью допустимы лишь в целях охраны более важных и фундаментальных целей.</p> <p>Совет АП СПб полагает, что участие адвоката в выборных органах управления потребительского кооператива и/или ТСЖ и получение за это вознаграждения, носящего характер компенсационной выплаты, не создают угрозу независимости адвоката, а потому не нарушают норм профессиональной этики адвоката.</p>
26.07. 2022	<p>Запрос адвоката К. Адвокат просит разрешить расторгнуть соглашение, заключённое 01.04.2021 с доверителем И.</p>	<p>Согласно подп. 19 п. 3 ст. 31 Закона об адвокатуре Совет адвокатской палаты даёт в пределах своей компетенции по запросам адвокатов разъяснения по поводу возможных действий адвокатов в сложной ситуации,</p>

		<p>касающейся соблюдения этических норм, на основании кодекса профессиональной этики адвоката.</p> <p>Выдача разрешений на расторжение заключённых адвокатом соглашений об оказании юридической помощи действующим законодательством не предусмотрена и в компетенцию Совета АП СПб не входит.</p> <p>Относительно правовой природы соглашения, заключаемого между адвокатом и доверителем, и возможности его расторжения, Советом АП СПб ранее давались разъяснения, которые сохраняют свою актуальность на сегодняшний день⁵. Ознакомиться с ними можно на сайте Адвокатской палаты Санкт-Петербурга⁶.</p>
09.08.2022	<p>Запрос адвоката Б. Обстоятельства дела.</p> <p>Адвокат оказывал юридическую помощь доверителю в гражданском судопроизводстве. В период оказания юридической помощи им, как представителем доверителя, были заявлены требования по возмещению затрат доверителя (истца по делу) на оплату услуг представителя (адвоката) в полном объёме. В августе 2022 г. по взаимному согласию сторон соглашение об оказании юридической помощи между адвокатом и доверителем было досрочно расторгнуто, доверителю была возвращена часть денежной суммы, выплаченной адвокату в качестве гонорара. Возможно, доверитель не сообщит суду, что ему были возвращены денежные средства.</p>	<p>В соответствии с подп. 5 п. 4 ст. 6 Закона об адвокатуре и подп. 4 п. 1 ст. 9 КПЭА адвокат не вправе разглашать сведения, сообщённые ему доверителем в связи с оказанием юридической помощи, без согласия последнего.</p> <p>Как указано в п. 2 ст. 6 КПЭА, соблюдение профессиональной тайны является безусловным приоритетом деятельности адвоката. Срок хранения тайны не ограничен во времени.</p> <p>Решением Совета Федеральной палаты адвокатов (далее – Совет ФПА РФ) от 30.11.2009 (протокол № 3) были утверждены «Рекомендации по обеспечению адвокатской тайны и гарантий независимости адвоката при осуществлении адвокатами профессиональной деятельности» (с доп. от 28.09.2016, протокол № 7; от 05.10.2017, протокол № 5).</p> <p>В упомянутых разъяснениях Совет ФПА РФ указал, что адвокатская тайна – это состояние запрета доступа к информации, составляющей её содержание, посредством установления специального правового режима, направленного на реализацию конституционного права на получение квалифицированной юридической помощи, а также на формирование и охрану иммунитета доверителя путём: введения запретов на</p>

⁵ См., например: разъяснения «О правовой природе соглашения, заключаемого между адвокатом и доверителем, и возможности его расторжения» от 01.06.2009 (протокол №8) и разъяснения на запрос адвоката М. от 02.10.2018 (протокол №12).

⁶ <http://apspb.ru/forLawyers/docsAP> «Разъяснения Совета АП СПб за 2003-2019 год».

<p>Вопросы:</p> <p>- может ли (обязан ли) адвокат сообщить суду о факте возврата им доверителю части гонорара, и, следовательно, что доверитель понёс расходы на оплату услуг представителя в меньшем размере, чем были заявлены ранее?</p> <p>- будут ли данные сведения составлять адвокатскую тайну?</p>	<p>несанкционированное получение, разглашение или иное неправомерное использование любой информации, находящейся у адвоката в связи с его профессиональной деятельностью; закрепления права адвоката на тайну и обязанностей по её сохранению; установления ответственности адвоката и третьих лиц за нарушение адвокатской тайны (п. 1).</p> <p>К предмету (содержанию) адвокатской тайны относятся:</p> <ul style="list-style-type: none">• факт обращения к адвокату, включая имена и названия доверителей;• все доказательства и документы, собранные адвокатом в ходе подготовки к делу;• сведения, полученные адвокатом от доверителей и документы, если они входят в производство по делу;• информация о доверителе, ставшая известной адвокату в процессе оказания юридической помощи;• содержание правовых советов, данных непосредственно доверителю или ему предназначенных;• адвокатское производство по делу;• условия соглашения об оказании юридической помощи, включая денежные расчеты между адвокатом и доверителем;• любые другие сведения, связанные с оказанием адвокатом юридической помощи (п. 2). <p>Одной из гарантий сохранности адвокатской тайны служит установленный п. 2 ст. 8 Закон об адвокатуре запрет вызова и допроса адвоката в качестве свидетеля об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с обращением к нему за юридической помощью или в связи с ее оказанием (п. 3).</p> <p>Необходимо учитывать, что сохранение адвокатом профессиональной тайны обеспечивает иммунитет доверителя (п. 1 ст. 6 КПЭА). Иммунитет доверителя представляет собой особое правовое состояние неприкосновенности прав и интересов доверителя в связи с обращением к адвокату и получением квалифицированной юридической помощи. Соблюдение иммунитета доверителя является важнейшей гарантией реализации конституционного права на квалифицированную юридическую помощь.</p>
--	---

		<p>В целях обеспечения иммунитета доверителя действующее законодательство устанавливает для адвокатов ряд запретов.</p> <p>Исключение составляет случай, предусмотренный п. 4 ст. 6 КПЭА: без согласия доверителя адвокат вправе использовать сообщённые ему доверителем сведения в объёме, который адвокат считает разумно необходимым для обоснования своей позиции при рассмотрении гражданского спора между ним и доверителем или для своей защиты по возбужденному против него дисциплинарному производству или уголовному делу (п. 6).</p> <p>В случае если доверитель прекращает действие режима тайны, предоставляя тем самым адвокату право использовать и даже огласить (в частности, в научных или иных публикациях) соответствующую информацию, рекомендуется обусловить это право письменным разрешением доверителя. В таком разрешении следует оговорить условия, сохраняющие режим тайны в отношении части информации и определяющие допустимые цели использования адвокатом тех или иных сведений (п. 11).</p> <p>Из изложенного следует, что денежные расчёты адвоката с доверителем, в том числе связанные с частичным возвратом полученного ранее вознаграждения, относятся к предмету (содержанию) адвокатской тайны и могут быть разглашены адвокатом лишь с согласия доверителя. При отсутствии согласия доверителя сообщать указанные сведения суду адвокат не может и не обязан.</p>
11.08. 2022	<p>Запрос адвоката П.</p> <p>Статус адвоката приостановлен на основании подп. 2 п. 1 ст. 16 Закона об адвокатуре.</p> <p>Адвокат просит дать разъяснения о возможности при таком положении ведения дела в Европейском Суде по правам человека в качестве представителя доверителя.</p>	<p>Из взаимосвязанных положений подп. 19 п. 3 ст. 31 Закона об адвокатуре, п. 4 ст. 4 КПЭА, п. 3 ст. 18 КПЭА следует, что Советом адвокатской палаты могут быть даны разъяснения только относительно возможных действий адвоката – автора обращения, оказавшегося в сложной этической ситуации, то есть такой, которая связана со сложностью в понимании смысла содержащихся в КПЭА этических норм и их неоднозначным толкованием, или когда соответствующие этические отношения нормами КПЭА прямо не урегулированы либо урегулированы недостаточно ясно.</p>

		<p>Решением Совета АП СПб от 15.03.2022 статус адвоката П. приостановлен по основанию, предусмотренному подп. 2 п. 1 ст. 16 Закона об адвокатуре (неспособность адвоката более шести месяцев исполнять свои профессиональные обязанности), на период действия обстоятельств, создающих объективную невозможность исполнения адвокатом своих профессиональных обязанностей.</p> <p>Согласно п. 3.1 ст. 16 Закона об адвокатуре лицо, статус адвоката которого приостановлен, не вправе осуществлять адвокатскую деятельность. Нарушение положений настоящего пункта влечет за собой прекращение статуса адвоката.</p> <p>В соответствии с абз. 2 п. 3 ст. 16 Закона об адвокатуре, п. 1 ст. 3 КПЭА на адвоката, статус которого приостановлен, распространяется действие кодекса профессиональной этики адвоката.</p> <p>В силу абз. 1 п. 3 ст. 9 КПЭА, адвокат не вправе вне рамок адвокатской деятельности оказывать юридические услуги (правовую помощь), за исключением деятельности по урегулированию споров, в том числе в качестве медиатора, третейского судьи, участия в благотворительных проектах других институтов гражданского общества, предусматривающих оказание юридической помощи на безвозмездной основе, а также иной деятельности в случаях, предусмотренных законодательством.</p> <p>Совет АП СПб полагает, что описанная в обращении ситуация ясно и недвусмысленно урегулирована приведёнными выше нормативными положениями, сложности в понимании смысла которых и их толковании не имеется.</p> <p>При таких условиях нет оснований полагать, что адвокат оказался в сложной этической ситуации, требующей реагирования со стороны Совета АП СПб.</p>
01.09.2022	<p>Запрос адвоката П. – председателя П. коллегии адвокатов</p> <p>Адвокат просит дать разъяснения по вопросу способа обеспечения заблаговременного получения юридическим лицом документов, направляемых в его адрес.</p>	<p>Из взаимосвязанных положений подп. 19 п. 3 ст. 31 Закона об адвокатуре, п. 4 ст. 4 КПЭА, п. 3 ст. 18 КПЭА следует, что Советом адвокатской палаты могут быть даны разъяснения только относительно возможных действий адвоката – автора обращения, оказавшегося в сложной этической ситуации, то есть такой, которая связана со сложностью в понимании смысла содержащихся в КПЭА этических норм и их</p>

		<p>неоднозначным толкованием, или когда соответствующие этические отношения нормами КПЭА прямо не урегулированы либо урегулированы недостаточно ясно.</p> <p>Таким образом, адвокатское образование не является надлежащим субъектом обращения за разъяснением, направляемого в порядке с п. 4 ст. 4 КПЭА.</p> <p>Кроме этого, из приведённых в обращении обстоятельств не усматривается, что имеется сложная этическая ситуация, требующая реагирования со стороны Совета АП СПб. Поставленный в обращении вопрос о разъяснении способа обеспечения заблаговременного получения юридическим лицом документов, направляемых в его адрес, не связан со сложной для адвоката этической ситуацией, поэтому ответ на него не входит в компетенцию Совета АП СПб.</p> <p>Вместе с этим Совета АП СПб считает необходимым отметить следующее.</p> <p>В соответствии с п. 1 ст. 2 Закона об адвокатуре адвокат является независимым профессиональным советником по правовым вопросам.</p> <p>Исходя из этого, предполагается, что адвокату должны быть известны предусмотренные действующим законодательством надлежащие способы направления корреспонденции, а также правовые последствия её неполучения контрагентом.</p>
22.09. 2022	<p>Запрос адвоката С.</p> <p>Адвокатом было заключено соглашение на защиту интересов осуждённой М. при подаче и рассмотрении ходатайства в порядке ст. 80 УК РФ. Согласно условиям соглашения в обязанности адвоката входило: подача запроса на характеристику в ИК-2; подача запроса в П. районный суд СПб на сведения о потерпевшем в порядке п. 5 ст. 313 УПК РФ; согласование позиции с подзащитным на территории ИК-2; подача ходатайства в Т. городской суд; участие в судебном</p>	<p>В соответствии со ст. 309 ГК РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований – в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями.</p> <p>Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или иными правовыми актами (п. 1 ст. 310 ГК РФ).</p> <p>Согласно п. 1 ст. 406 ГК РФ надлежащее исполнение прекращает обязательство.</p>

<p>заседании по рассмотрению ходатайства адвоката в порядке ст.80 УК РФ.</p> <p>В декабре 2021 г. осуждённая М. вместо квартального поощрения получила взыскание, но решение своё подавать ходатайство в порядке ст. 80 УК РФ не поменяла, так как на то время все материалы по ИК-2 рассматривал судья В., который по слухам отпускал даже с открытыми взысканиями.</p> <p>12.01.2022 адвокат подала в Т. Городской суд указанное ходатайство, которое поступило к судье В. Таким образом, адвокат выполнила 4 пункта соглашения из 5.</p> <p>По прошествии времени адвокат увидела, что другие ходатайства от 12.01.2222 судья В. принял к производству, а ходатайство в отношении М. не принял, но и не вернул. Адвокат съездила в суд выяснить причины, судья сказал, что он считает, что срок для подачи ходатайства не настал. В таком случае судья должен был вернуть ходатайство, но до сих пор никакого решения по ходатайству не принял. Адвокат не стала спорить с судьёй, поскольку данный судья собирался в начале года уже уходить с рассмотрения материалов об УДО, и вместо него назначили судью Ш., которая является очень жёстким судьёй. То есть ходатайство в интересах М. после возврата попало бы обязательно к Ш., что совершенно не в интересах осуждённой М. Адвокат проверила сроки, поговорила с колонией. Сроки в ходатайстве были указаны правильные. Но узнав, что пришла судья Ш., подзащитная сказала, что будет «подаваться», когда получит два поощрения сверх взыскания от</p>	<p>Статья 25 Закона об адвокатуре устанавливает, что адвокатская деятельность осуществляется на основе соглашения между адвокатом и доверителем (пункт 1).</p> <p>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.</p> <p>Вопросы расторжения соглашения об оказании юридической помощи регулируются Гражданским кодексом Российской Федерации с изъятиями, предусмотренными Законом об адвокатуре (пункт 2).</p> <p>Изменение заключённого соглашения, предметом которого является защита доверителя в суде первой инстанции, возможно в порядке, установленном ГК РФ.</p> <p>В частности, порядок изменения договора в связи с существенным изменением обстоятельств установлены статьёй 451 ГК РФ. Инициатором изменения условий договора может выступать любая из сторон. Поэтому, разумеется, адвокат вправе предложить доверителю изменить условия соглашения с учётом возросшего объёма работы.</p> <p>До изменения и расторжения договора он продолжает действовать на согласованных сторонами условиях.</p> <p>В силу положений пункта 1 статьи 6.1 КПЭА, под доверителем понимается, в частности, лицо, заключившее с адвокатом соглашение об оказании юридической помощи, а также лицо, которому адвокатом оказывается юридическая помощь на основании соглашения об оказании юридической помощи, заключённого иным лицом.</p> <p>Согласно статье 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 (пункт 1).</p> <p>Если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором, с момента выражения третьим лицом должнику намерения</p>
---	---

<p>декабря. До сих пор у неё только одно поощрение. В августе М. позвонила, и адвокат ей сообщила, что у неё УДО уже в сентябре и предложила то ходатайство отозвать, а подать на УДО после поощрения, что денег с неё за это не возьмёт. Но М. сказала, что подавать ходатайство передумала, что будет сидеть до конца срока, что не будет позориться на суде со своими взысканиями и просила вернуть деньги.</p> <p>Из соглашения вытекало, что возврату подлежит 5000 руб., если не учитывать транспортные расходы адвоката, которые оплачиваются сверх гонорара.</p> <p>Адвокат сообщила лицу, которое заключало с ней соглашение, что должна ей вернуть 5000 руб., и чтобы та написала заявление о расторжении соглашения, а осуждённая написала заявление, что отказывается от рассмотрения ходатайства. Данному лицу сумма показалась незначительной, она сказала, что напишет заявление о расторжении после «консультации». Из «неделовых» речей доверителя адвокат поняла, что у них в семье проблема с деньгами, и они просто рассчитывали получить деньги.</p> <p>В связи с изложенным адвокат просит разъяснить, кто из доверителей должен написать бумагу и какую. Поскольку, во-первых, налицо конфликт в семье, и родственники хотят сэкономить деньги на своей нерадивой родственнице; во-вторых, если адвокат им вернёт деньги без каких-либо заявлений с их стороны, где гарантия, что они потом не</p>	<p>воспользоваться своим правом по договору стороны не могут расторгать или изменять заключенный ими договор без согласия третьего лица (пункт 2).</p> <p>Из сведений, содержащихся в запросе, усматривается, что при заключении спорного соглашения была реализована модель договора в пользу третьего лица (подзащитного), предусмотренная пунктом 1 статьи 430 ГК РФ.</p> <p>Как следует из содержания п. 2 этой же статьи, с момента выражения подзащитным своего согласия воспользоваться услугами адвоката-защитника, адвокат и доверитель не вправе расторгать заключённое ими соглашение без согласия на то подзащитного.</p> <p>Согласно п. 1 ст. 452 ГК РФ соглашение об изменении или о расторжении договора совершается в той же форме, что и договор, если из закона, иных правовых актов, договора или обычаев не вытекает иное. Исходя из этого, надлежащей формой фиксации волеизъявления доверителя на изменение или расторжение соглашения об оказании юридической помощи будет являться простая письменная форма.</p> <p>Также относительно правовой природы соглашения, заключаемого между адвокатом и доверителем, и возможности его расторжения, Советом АП СПб ранее давались разъяснения, которые сохраняют свою актуальность на сегодняшний день⁷. Ознакомиться с ними Вы можете на сайте Адвокатской палаты Санкт-Петербурга⁸.</p> <p>В случае возникновения спора о размере гонорара, в том числе связанного с его возвратом доверителю (полностью или частично), такой спор подлежит разрешению в судебном порядке.</p>
---	---

⁷ См., например: разъяснения «О правовой природе соглашения, заключаемого между адвокатом и доверителем, и возможности его расторжения» от 01.06.2009 (протокол №8) и разъяснения на запрос адвоката М. от 02.10.2018 (протокол №12).

⁸ <http://apspb.ru/forLawyers/docsAP> «Разъяснения Совета АП СПб за 2003-2019 год».

	<p>потребуется доделывать работу и не станут жаловаться на бездействие адвоката? Адвокат ждёт письменных распоряжений от подзащитной, поскольку телефонный разговор – не руководство к действию.</p>	
<p>22.09.2022</p>	<p>Запрос адвоката Б. Адвокат просит дать разъяснения по вопросам адвокатской деятельности в условиях частичной мобилизации, объявленной Указом Президента РФ от 21.09.2022 № 647 «Об объявлении частичной мобилизации в Российской Федерации».</p>	<p>1. По вопросу о порядке действий адвоката, в случае получения им мобилизационного предписания, повестки и понуждения заключить контракт на прохождение военной службы.</p> <p>Согласно подп. 3 п. 1 ст. 16 Закона об адвокатуре статус адвоката приостанавливается в случае призыва адвоката на военную службу.</p> <p>Согласно п. 3.1 ст. 16 Закона об адвокатуре лицо, статус адвоката которого приостановлен, не вправе осуществлять адвокатскую деятельность.</p> <p>В случае призыва адвоката на военную службу по мобилизации ему для осуществления адвокатской палатой организационных мероприятий, связанных с процедурой приостановления статуса адвоката, необходимо проинформировать о призыве Адвокатскую палату Санкт-Петербурга любым доступным способом, обеспечивающим фиксацию переданного сообщения.</p> <p>Кроме этого, к рассматриваемому случаю применимы положения п. 1 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».</p> <p>1.1. При оказании юридической помощи по соглашению.</p> <p>Статья 25 Закона об адвокатуре устанавливает, что адвокатская деятельность осуществляется на основе соглашения между адвокатом и доверителем (пункт 1).</p> <p>Соглашение представляет собой гражданско-правовой договор, заключаемый в простой письменной форме между доверителем и адвокатом</p>

		<p>(адвокатами), на оказание юридической помощи самому доверителю или назначенному им лицу.</p> <p>Вопросы расторжения соглашения об оказании юридической помощи регулируются Гражданским кодексом Российской Федерации с изъятиями, предусмотренными Законом об адвокатуре (пункт 2).</p> <p>Согласно п. 1 ст. 405 ГК РФ изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором.</p> <p>В соответствии со ст. 309 ГК РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований – в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями.</p> <p>Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или иными правовыми актами (п. 1 ст. 310 ГК РФ).</p> <p>Согласно п. 1 ст. 401 ГК РФ лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.</p> <p>Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.</p> <p>Из изложенного следует, что в случае невозможности дальнейшего исполнения адвокатом обязательств по соглашению об оказании юридической помощи вследствие его призыва на военную службу по мобилизации адвокат должен незамедлительно сообщить об этом доверителю и предложить ему расторгнуть соглашение, урегулировав среди прочих и вопросы, связанные с возвратом доверителю ранее полученного адвокатом гонорара или его части, исходя из фактически выполненного на</p>
--	--	--

		<p>момент расторжения соглашения объёма работы. Споры, возникающие при расторжении соглашения, подлежат разрешению в судебном порядке.</p> <p>Согласно п. 1 ст. 452 ГК РФ соглашение об изменении или о расторжении договора совершается в той же форме, что и договор, если из закона, иных правовых актов, договора или обычаев не вытекает иное.</p> <p>В случае отказа доверителя от расторжения соглашения об оказании юридической помощи вина, а, следовательно, – и ответственность адвоката в неисполнении (ненадлежащем исполнении) обязательств, предусмотренных соглашением, будет отсутствовать.</p> <p>Кроме этого, к рассматриваемому случаю применимы положения п. 9 ст. 10 КПЭА (Принимая решение о невозможности выполнения поручения и расторжении соглашения, адвокат должен по возможности заблаговременно поставить об этом в известность доверителя с тем, чтобы последний мог обратиться к другому адвокату).</p> <p>1.2. При оказании юридической помощи по назначению.</p> <p>В случае исполнения адвокатом обязанности по информированию Адвокатской палаты Санкт-Петербурга о призыве адвоката на военную службу по мобилизации вопросы замены адвоката в делах, в которых он участвует в качестве защитника по назначению органов дознания, органов предварительного следствия и суда, решаются уполномоченными органами Адвокатской палаты Санкт-Петербурга без дальнейшего участия адвоката.</p> <p>Вместе с тем, в целях оптимизации процесса замены адвоката и соблюдения прав подзащитных желательна представление адвокатом в адвокатскую палату сведений о делах, защита по которым не завершена.</p> <p>1.3. Также считаем необходимым указать следующее.</p> <p>Как указано в п. 2 Указа Президента РФ от 21.09.2022 № 647 «Об объявлении частичной мобилизации в Российской Федерации», граждане Российской Федерации, призванные на военную службу по мобилизации, имеют статус военнослужащих, проходящих военную службу в Вооруженных Силах Российской Федерации по контракту.</p> <p>В соответствии с п. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.02.1997 № 31-ФЗ «О мобилизационной подготовке и мобилизации в Российской</p>
--	--	--

		<p>Федерации» призыв граждан на военную службу по мобилизации проводится в соответствии с федеральными законами.</p> <p>В соответствии со ст. 6 Федерального закона от 27.05.2003 № 58-ФЗ «О системе государственной службы Российской Федерации» военная служба является видом федеральной государственной службы.</p> <p>Между тем, в силу положений п. 1 ст. 2 Закона об адвокатуре, адвокат не вправе занимать должности государственной службы.</p> <p>В случае призыва на военную службу по мобилизации адвокат вправе сослаться на указанное обстоятельство, как препятствующее выполнению им обязанностей военной службы, и ставить перед призывной комиссией по мобилизации граждан вопрос об освобождении от призыва.</p> <p>2. По вопросу о действиях адвоката при введении ограничительных мер на передвижение, а также возможности осуществления адвокатской деятельности на территории РФ.</p> <p>В настоящее время указанные ограничительные меры на передвижение не введены, обращение за соответствующими разъяснениями возможно лишь по факту принятия соответствующего решения.</p> <p>3. По вопросу об отказе от принятой на себя защиты доверителей по уголовным делам в случае несогласия подзащитных.</p> <p>Разъяснения по данному вопросу даны выше (см. п. 1).</p> <p>4. По вопросу обращения в государственные органы.</p> <p>Сообщаю, что 26.09.2022 Федеральная палата адвокатов РФ обратилась в Правительство России и Минюст России за соответствующими разъяснениями и решениями в связи с Указом Президента РФ от 21.09.2022 № 647 «Об объявлении частичной мобилизации в Российской Федерации»⁹.</p>
23.09.2022	<p>Запрос адвоката И.</p> <p>Вопросы.</p> <p>1. Необходимо ли расторгнуть действующие договоры об оказании юридической помощи, заключённые до приобретения статуса адвоката.?</p>	<p>На первый вопрос.</p> <p>Согласно п. 1 ст. 2 Закона об адвокатуре адвокатом является лицо, получившее в установленном настоящим Федеральным законом порядке статус адвоката и право осуществлять адвокатскую деятельность.</p>

⁹ <https://fparf.ru/news/fpa/fpa-rf-obratilas-v-pravitelstvo-rossii-i-minyust-rossii-za-sootvetstvuyushchimi-razyasneniyami-i-resh/>

<p>2. Необходимо ли предоставить в суд ордера по делам, представительство по которым начато до приобретения статуса адвоката?</p>	<p>В соответствии с п. 3 ст. 9 КПЭА адвокат не вправе вне рамок адвокатской деятельности оказывать юридические услуги (правовую помощь), за исключением деятельности по урегулированию споров, в том числе в качестве медиатора, третейского судьи, участия в благотворительных проектах других институтов гражданского общества, предусматривающих оказание юридической помощи на безвозмездной основе, а также иной деятельности в случаях, предусмотренных законодательством.</p> <p>Как указано в п. 1 ст. 25 Закона об адвокатуре, адвокатская деятельность осуществляется на основе соглашения между адвокатом и доверителем.</p> <p>Существенные условия соглашения перечислены в п. 4 указанной статьи.</p> <p>Кроме этого, возникающие правоотношения регулируются решением Совета АП СПб «О порядке оформления соглашений об оказании юридической помощи и их регистрации в документации соответствующих адвокатских образований», утверждённых Советом АП СПб 04.02.2020 (протокол №1; с изменениями на 29.03.2021; далее – решение Совета АП СПб «О порядке оформления соглашений»).</p> <p>Основываясь на приведённых положениях упомянутых нормативно-правовых актов, регулирующих адвокатскую деятельность, следует прийти к выводу, что после приобретения статуса адвоката оказание юридической помощи на основании ранее заключённых договоров является неправомерным.</p> <p>При таких условиях адвокат должен предложить доверителю, являющемуся стороной ранее заключённого договора об оказании юридической помощи, заключить новое соглашение, оформленное в соответствии с требованиями Закона об адвокатуре и решением Совета АП СПб «О порядке оформления соглашений».</p> <p>При этом в качестве предмета поручения необходимо указать тот объём юридической помощи, который адвокату предстоит оказать после заключения соглашения.</p>
---	---

		<p>При формулировании условий и размера выплаты доверителем вознаграждения за оказываемую юридическую помощь стороны вправе сослаться на вознаграждение, выплаченное адвокату по ранее заключённому договору.</p> <p>Адвокат обязан разъяснить доверителю действующее правовое регулирование и указать на необходимость заключения такого соглашения в силу закона.</p> <p>В случае заключения сторонами соглашения об оказании юридической помощи, в зависимости от достигнутых договорённостей, обязательства по ранее заключённому договору будут считаться прекращёнными надлежащим исполнением (п. 1 ст. 408 ГК РФ) или новацией (ст. 414 ГК РФ).</p> <p>В случае отказа доверителя от заключения соглашения об оказании юридической помощи адвокат вправе прекратить оказание юридической помощи, поскольку иное будет противоречить императивным требованиям Закона об адвокатуре (п. 1 ст. 301 ГК РФ), и действовать в соответствии с общими правилами, регулирующими основания и порядок изменения и расторжения договора.</p> <p>Продолжение оказания юридической помощи после приобретения статуса адвоката без заключения соглашения об оказании юридической помощи в порядке, предусмотренном ст. 25 Закона об адвокатуре, является дисциплинарным проступком.</p> <p>На второй вопрос.</p> <p>Из взаимосвязанных положений подп. 19 п. 3 ст. 31 Закона об адвокатуре, п. 4 ст. 4 КПЭА, п. 3 ст. 18 КПЭА следует, что Советом адвокатской палаты могут быть даны разъяснения только относительно возможных действий адвоката – автора обращения, оказавшегося в сложной этической ситуации, то есть такой, которая связана со сложностью в понимании смысла содержащихся в КПЭА этических норм и их неоднозначным толкованием, или когда соответствующие этические отношения нормами КПЭА прямо не урегулированы либо урегулированы недостаточно ясно.</p> <p>В соответствии с п. 2 ст. 6 Закона об адвокатуре в случаях, предусмотренных федеральным законом, адвокат должен иметь ордер на</p>
--	--	--

		<p>исполнение поручения, выдаваемый соответствующим адвокатским образованием. Форма ордера утверждается федеральным органом юстиции; в иных случаях адвокат представляет доверителя на основании доверенности.</p> <p>Совет АП СПб полагает, что описанная в обращении ситуация ясно и недвусмысленно урегулирована приведёнными выше нормативными положениями, сложности в понимании смысла которых и их толковании не имеется.</p> <p>При таких условиях нет оснований полагать, что адвокат оказался в сложной этической ситуации, требующей реагирования со стороны Совета АП СПб.</p> <p>Для получения ответа на поставленный вопрос необходимо обратиться к соответствующему процессуальному законодательству.</p>
11.10. 2022	<p>Запрос адвоката Б.</p> <p>О праве (обязанности) участвовать в качестве защитника в судебном заседании при рассмотрении апелляционной жалобы на постановление районного суда об избрании меры пресечения.</p>	<p>В соответствии с п. 1 Разъяснения № 02/20 Комиссии по этике и стандартам о некоторых вопросах полномочий адвоката при осуществлении защиты на стадии предварительного расследования (утверждено Решением Совета ФПА РФ от 29.04.2020) адвокат обязан обжаловать постановление суда первой инстанции об избрании его подзащитному меры пресечения при наличии его просьбы независимо от того, участвует он в деле по назначению либо по соглашению, а также обязан принять участие в судебном заседании апелляционной инстанции при рассмотрении жалобы на постановление суда первой инстанции об избрании меры пресечения при наличии просьбы об этом подзащитного либо в случае, если участие защитника в судебном заседании апелляционной инстанции в соответствии со статьями 51 и 389.11 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации является обязательным. Исключением может являться случай, когда предмет соглашения включает лишь участие адвоката в заседании суда первой инстанции при рассмотрении ходатайства об избрании меры пресечения и не включает защиту доверителя на стадии предварительного расследования в целом.</p> <p>Кроме этого, согласно ст. Закона об адвокатуре адвокатская деятельность осуществляется на основе соглашения между адвокатом и доверителем (п. 1).</p>

		<p>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 (п. 2).</p> <p>В соответствии с п. 3 ст. 425 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) законом или договором может быть предусмотрено, что окончание срока действия договора влечет прекращение обязательств сторон по договору. Договор, в котором отсутствует такое условие, признается действующим до определенного в нем момента окончания исполнения сторонами обязательства.</p> <p>В силу положений ст. 309 ГК РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований – в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями.</p> <p>Согласно п. 1 ст. 406 ГК РФ надлежащее исполнение прекращает обязательство.</p> <p>Основываясь на этих позициях, следует прийти к выводу, что при условиях, описанных в обращении, оснований для участия адвоката в качестве защитника в судебном заседании при рассмотрении апелляционной жалобы на постановление районного суда об избрании меры пресечения не имеется, поскольку это не охватывается предметом соглашения об оказании юридической помощи.</p>
27.10. 2022	<p>Запрос адвоката М.</p> <p>Адвокат просит разъяснить порядок доступа адвоката в гражданское (арбитражное) дело, связанное со спором по государственному контракту, сведения о котором составляют государственную тайну, а также о возможности его участия в указанном деле.</p>	<p>Из взаимосвязанных положений подп. 19 п. 3 ст. 31 Закона об адвокатуре, п. 4 ст. 4 КПЭА, п. 3 ст. 18 КПЭА следует, что Советом адвокатской палаты могут быть даны разъяснения только относительно возможных действий адвоката – автора обращения, оказавшегося в сложной этической ситуации, то есть такой, которая связана со сложностью в понимании смысла содержащихся в КПЭА этических норм и их неоднозначным толкованием, или когда соответствующие этические отношения нормами КПЭА прямо не урегулированы либо урегулированы недостаточно ясно.</p>

		<p>Исходя из обстоятельств, изложенных в обращении, и приведённого правового регулирования, нет оснований полагать, что Вы оказались в сложной этической ситуации, требующей реагирования со стороны Совета АП СПб.</p> <p>В соответствии со 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.</p> <p>Согласно п. 1 ст. 2 Закона об адвокатуре адвокат является независимым профессиональным советником по правовым вопросам.</p> <p>Исходя из этого, предполагается, что адвокату должны быть известны действующие нормы процессуального закона, в том числе регулирующие порядок его вступления в дело. Это же касается норм материального права, регулирующих отношения, связанные с защитой государственной тайны.</p> <p>Указание адвокату на подлежащие применению процессуальные нормы, а также их толкование и разъяснение в компетенцию Совета АП СПб не входит, равно как и оценка возможности участия адвоката в деле, связанном с защитой государственной тайны.</p> <p>Следует лишь отметить, что законодательство, регулирующее адвокатскую деятельность, включая КПЭА, не содержит специальных норм, посвящённых государственной тайне.</p>
15.11. 2022	<p>Запрос адвоката Т. Вопрос: является ли заключённым соглашение об оказании юридической помощи, оформленное (подписанное) управляющим партнёром адвокатского бюро?</p>	<p>Из взаимосвязанных положений подп. 19 п. 3 ст. 31 Закона об адвокатуре, п. 4 ст. 4 и п. 3 ст. 18 КПЭА следует, что Советом адвокатской палаты могут быть даны разъяснения только относительно возможных действий адвоката – автора обращения, оказавшегося в сложной этической ситуации, то есть такой, которая связана со сложностью в понимании смысла содержащихся в Кодексе профессиональной этики адвоката или в Законе об адвокатуре этических норм и их неоднозначным толкованием.</p> <p>Из обстоятельств, приведённых в запросе адвоката, а также учитывая, что партнёром адвокатского бюро адвокат не является, не усматривается, что автор запроса оказался в сложной этической ситуации, требующей реагирования со стороны Совета АП СПб.</p>

		<p>Ответы на вопросы адвокатов, имеющие теоретический характер, в компетенцию Совета АП СПб не входят.</p> <p>Вместе с этим необходимо отметить, что согласно п. 1 ст. 2 Закона об адвокатуре адвокат является независимым профессиональным советником по правовым вопросам.</p> <p>Исходя из этого, предполагается, что адвокат может самостоятельно истолковать нормы действующего законодательства, в том числе связанные с вопросами заключения соглашения об оказании юридической помощи как вида гражданско-правового договора (п. 2 ст. 25 Закона об адвокатуре).</p>
15.11. 2022	<p>Запрос адвоката Б.</p> <p>О возможности нахождения адвоката в должности генерального директора хозяйственного общества (ООО) при условии, что фактически к исполнению обязанностей он не приступал, финансово-хозяйственной деятельностью ООО не руководит, заработной платы не получает, трудовой договор не заключался.</p>	<p>Прежде всего, следует отметить, что по вопросу возможности занятия адвокатом должностей в органах управления коммерческой организацией Советом АП СПб ранее давались разъяснения, которые сохраняют актуальность на сегодняшний день и применимы (в соответствующей части) к описанной в запросе ситуации. Ознакомиться с ними можно на сайте Адвокатской палаты Санкт-Петербурга (http://apspb.ru/forLawyers/docsAP «Разъяснения Совета АП СПб за 2003-2019 год»).</p> <p>Так, в разъяснениях, данных по запросу адвоката У. (протокол № 3 от 30.03.2010), Совет АП СПб указал, в частности, что адвокат не вправе занимать в организации штатную должность, если при этом он будет находиться в трудовых правоотношениях с организацией, а также выполнять функцию управления коммерческой организацией, поскольку это предполагает распоряжение имуществом и правами юридического лица.</p> <p>Далее.</p> <p>Согласно п. 1 ст. 2 Закона об адвокатуре адвокатом является лицо, получившее в установленном настоящим Федеральным законом порядке статус адвоката и право осуществлять адвокатскую деятельность. Адвокат является независимым профессиональным советником по правовым вопросам. Адвокат не вправе вступать в трудовые отношения в качестве работника, за исключением научной, преподавательской и иной творческой деятельности, а также занимать государственные должности Российской Федерации, государственные должности субъектов Российской Федерации, должности государственной службы и муниципальные должности.</p>

		<p>В соответствии со ст. 40 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью»: «Единоличный исполнительный орган общества (генеральный директор, президент и другие) избирается общим собранием участников общества на срок, определенный уставом общества, если уставом общества решение этих вопросов не отнесено к компетенции совета директоров (наблюдательного совета) общества. Единоличный исполнительный орган общества может быть избран также не из числа его участников.</p> <p>Договор между обществом и лицом, осуществляющим функции единоличного исполнительного органа общества, подписывается от имени общества лицом, председательствовавшим на общем собрании участников общества, на котором избрано лицо, осуществляющее функции единоличного исполнительного органа общества, или участником общества, уполномоченным решением общего собрания участников общества, либо, если решение этих вопросов отнесено к компетенции совета директоров (наблюдательного совета) общества, председателем совета директоров (наблюдательного совета) общества или лицом, уполномоченным решением совета директоров (наблюдательного совета) общества» (п. 1).</p> <p>«Единоличный исполнительный орган общества без доверенности действует от имени общества, в том числе представляет его интересы и совершает сделки» (подпункт 1 пункта 3).</p> <p>Как указано в ст. 274 Трудового кодекса Российской Федерации: «Права и обязанности руководителя организации в области трудовых отношений определяются настоящим Кодексом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, законами и иными нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации, нормативными правовыми актами органов местного самоуправления, учредительными документами организации, локальными нормативными актами, трудовым договором».</p> <p>Приведённые взаимосвязанные законоположения позволяют прийти к выводу, что генеральный директор общества с ограниченной ответственностью находится с обществом в трудовых отношениях, а его</p>
--	--	--

		<p>деятельность, в числе прочего, связана с распоряжением (возможностью распоряжения) имуществом общества и его правами.</p> <p>При таком положении на поставленный в обращении вопрос следует дать отрицательный ответ – невозможно.</p> <p>При этом упомянутые в обращении дополнительные условия (фактически к исполнению обязанностей не приступил; финансово-хозяйственной деятельностью ООО не руководит; заработной платы не получает; трудовой договор не заключался) в данном случае правового значения не имеют.</p>
17.11. 2022	<p>Запрос адвоката Р.</p> <p>О возможности для адвоката являться учредителем автономной некоммерческой организации и её единоличным исполнительным органом (директором).</p>	<p>Согласно п. 1 ст. 2 Закона об адвокатуре: «Адвокат является независимым профессиональным советником по правовым вопросам. Адвокат не вправе вступать в трудовые отношения в качестве работника, за исключением научной, преподавательской и иной творческой деятельности, а также занимать государственные должности Российской Федерации, государственные должности субъектов РФ, должности государственной службы и муниципальные должности».</p> <p>В соответствии с п. 3 ст. 9 КПЭА: «Адвокат не вправе вне рамок адвокатской деятельности оказывать юридические услуги (правовую помощь), за исключением деятельности по урегулированию споров, в том числе в качестве медиатора, третейского судьи, участия в благотворительных проектах других институтов гражданского общества, предусматривающих оказание юридической помощи на безвозмездной основе, а также иной деятельности в случаях, предусмотренных законодательством. Адвокат вправе заниматься научной, преподавательской, экспертной (в том числе в органах и учреждениях Федеральной палаты адвокатов и адвокатских палат субъектов РФ, а также в адвокатских образованиях) и иной творческой деятельностью».</p> <p>Указанные ограничения в выборе деятельности адвоката имеют своей целью обеспечить его независимость.</p> <p>Запреты, связанные с конституционными правами гражданина свободно распоряжаться своими способностями к труду (ч. 1 ст. 37 Конституции РФ), а также на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещённой законом</p>

		<p>экономической деятельности (ч. 1 ст. 34 Конституции РФ), допустимы лишь в целях охраны более важных ценностей.</p> <p>Поскольку при учреждении некоммерческой организации адвокат не вступает с кем-либо в трудовые отношения в качестве работника и не оказывает юридические услуги (правовую помощь) вне рамок адвокатской деятельности, то его независимость не ставится под угрозу.</p> <p>Что касается возможности для адвоката быть единоличным исполнительным органом некоммерческой организации, Совет АП СПб ранее пришёл к выводу, что участие адвоката в выборных органах управления некоммерческой организации, включая получение за это вознаграждения, не создают угрозу независимости адвоката, а потому не нарушают норм профессиональной этики (протокол Совета АП СПб № 3 от 12.03.2018)¹⁰.</p> <p>Этот вывод вполне применим и к случаю управления адвокатом деятельностью автономной некоммерческой организации, в том числе в виде единоличного исполнительного органа.</p> <p>При таких условиях право адвоката на учреждение автономной некоммерческой организации и руководство ею Законом об адвокатуре и Кодексом профессиональной этики адвоката не ограничено.</p>
28.12. 2022	<p>Запрос адвокатов М. и Н.</p> <p>Адвокатам поступили звонки от следователя СО СК К. района Санкт-Петербурга Л., которая сообщила, что в отношении адвокатов гражданкой Е. было подано заявление о привлечении к уголовной ответственности. Е. сообщила, что адвокатами в рамках оказания юридической помощи Г. необоснованно подавались различного рода заявления в различные инстанции. В настоящее время Г. умерла.</p>	<p>Порядок вызова на допрос регулируется ст. 188 УПК РФ, устанавливающей, что свидетель, потерпевший вызывается на допрос повесткой, в которой указываются, кто и в каком качестве вызывается, к кому и по какому адресу, дата и время явки на допрос, а также последствия неявки без уважительных причин. Повестка вручается лицу, вызываемому на допрос, под расписку либо передается с помощью средств связи.</p> <p>Вызов на допрос посредством телефонного разговора не предусмотрен действующим законодательством.</p> <p>По общему правилу адвокат не вправе давать свидетельские показания об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с исполнением профессиональных обязанностей.</p>

¹⁰ См.: Разъяснения Совета АП СПб от 12.03.2018 по запросу, поступившему от адвоката Д. (<http://apspb.ru/forLawyers/docsAP>; «Разъяснения Совета АП СПб за 2003-2019 год»).

<p>Адвокаты просят дать разъяснения о дальнейших действиях.</p>	<p>Согласно п. 2 ч. 3 ст. 56 УПК РФ адвокат, защитник подозреваемого, обвиняемого не подлежит допросу в качестве свидетеля об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с обращением к нему за юридической помощью или в связи с её оказанием, за исключением случаев, если о допросе в качестве свидетеля ходатайствует адвокат, защитник подозреваемого, обвиняемого с согласия и в интересах подозреваемого, обвиняемого.</p> <p>Согласно п. 5 ст. 6 КПЭА правила сохранения профессиональной тайны распространяются на:</p> <ul style="list-style-type: none">- факт обращения к адвокату, включая имена и названия доверителей;- все доказательства и документы, собранные адвокатом в ходе подготовки к делу;- сведения, полученные адвокатом от доверителей;- информацию о доверителе, ставшую известной адвокату в процессе оказания юридической помощи;- содержание правовых советов, данных непосредственно доверителю или ему предназначенных;- все адвокатское производство по делу;- условия соглашения об оказании юридической помощи, включая денежные расчеты между адвокатом и доверителем;- любые другие сведения, связанные с оказанием адвокатом юридической помощи. <p>Часть 3 ст. 6 КПЭА устанавливает, что адвокат не может быть освобожден от обязанности хранить профессиональную тайну никем, кроме доверителя. Согласие доверителя на прекращение действия адвокатской тайны должно быть выражено в письменной форме в присутствии адвоката в условиях, исключающих воздействие на доверителя со стороны адвоката и третьих лиц.</p> <p>Право пользоваться помощью адвоката (защитника) как одно из проявлений более общего права на получение квалифицированной юридической помощи подлежит обеспечению на всех стадиях уголовного судопроизводства и не может быть ограничено ни при каких обстоятельствах. При этом юридическая помощь адвоката (защитника) в</p>
---	--

		<p>уголовном судопроизводстве не очерчивается лишь процессуальными и временными рамками его участия в деле при производстве расследования и судебного разбирательства, – оно включает возможные предварительные консультации и разъяснения по правовым вопросам, устные и письменные справки по законодательству, составление заявлений» жалоб и других документов правового характера и т.д. (Определение Конституционного суда РФ от 15.01.2016 № 76-О).</p> <p>Согласно п. 3 ст. 8 Закона об адвокатуре проведение оперативно-розыскных мероприятий и следственных действий в отношении адвоката (в том числе в жилых и служебных помещениях, используемых им для осуществления адвокатской деятельности) допускается только на основании судебного решения.</p> <p>В судебном решении, разрешающем допрос адвоката в качестве свидетеля по уголовному делу, должны быть конкретно указаны основания для проведения допроса, а также круг обстоятельств, по которым следственный орган намерен провести допрос адвоката.</p> <p>Основания, послужившие поводом для проведения допроса адвоката, должны быть мотивированными, а обстоятельства, по которым предполагается допрос адвоката, должны соответствовать фабуле уголовного дела.</p> <p>Получение следственным органом судебного акта о допросе адвоката в качестве свидетеля по уголовному делу не отменяет действия правил об адвокатской тайне.</p> <p>В таком случае адвокат всё равно обязан получить согласие доверителя на разглашение сведений, составляющих охраняемую законом адвокатскую тайну.</p> <p>Допрос адвоката по уголовному делу по обстоятельствам, составляющим адвокатскую тайну, возможен только при наличии предварительного судебного решения с указанием конкретного круга обстоятельств, по которым предполагается допрос адвоката, а также при наличии согласия доверителя на разглашение адвокатом сведений, составляющих адвокатскую тайну.</p>
--	--	---

		<p>Таким образом, допрос адвоката возможен только при строгом соблюдении всех требований действующего законодательства.</p> <p>По смыслу закона указанный правовой режим в равной мере относится и к проведению опроса адвоката в рамках процедуры проверки сообщения о преступлении в соответствии со ст.ст. 144, 145 УПК.</p> <p>В случае получения адвокатом повестки о вызове на допрос в соответствии с решением суда рекомендуем адвокату обратиться в АП СПб с предоставлением соответствующей информации.</p> <p>В случае дачи адвокатом показаний в качестве свидетеля об обстоятельствах, ставшими ему известными в связи с оказанием квалифицированной юридической помощи своему доверителю, без выполнения вышеуказанных условий, может быть нарушено требование сохранения адвокатской тайны, что, в свою очередь, может повлечь применение к адвокату мер дисциплинарной ответственности в установленном порядке.</p>
--	--	---