



СОВЕТ АДВОКАТСКОЙ ПАЛАТЫ САНКТ-ПЕТЕРБУРГА

РОССИЯ, 191186, Санкт-Петербург, улица Казанская, дом 7, телефон: (812) 402 14 03

«УТВЕРЖДЕНЫ»

решением Совета Адвокатской палаты
Санкт-Петербурга 27.02.2026
(протокол № 4),

в редакции решения Совета
Адвокатской палаты Санкт-Петербурга
16.09.2026 (протокол № 14)

МЕТОДИЧЕСКИЕ РАЗЪЯСНЕНИЯ по отдельным вопросам применения положений статьи 50 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации адвокатами, участвующими в уголовном судопроизводстве в качестве защитников по назначению

Одной из форм реализации конституционного права на защиту является право каждого подозреваемого (обвиняемого) пользоваться помощью избранного им защитника, то есть возможность приглашения подозреваемым (обвиняемым) адвоката в качестве защитника по соглашению для осуществления защиты в уголовном судопроизводстве.

Право на выбор адвоката относится к числу фундаментальных положений уголовного судопроизводства, включённых в систему норм, составляющих институт обеспечения права на защиту.

В соответствии с частью 1 статьи 50 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации (*далее – УПК РФ*) защитник приглашается подозреваемым, обвиняемым, его законным представителем, а также другими лицами по поручению или с согласия подозреваемого, обвиняемого.

Назначение защитника лицом, в производстве которого находится уголовное дело, является факультативной мерой обеспечения права на защиту и применяется в случае, когда у подозреваемого (обвиняемого) отсутствует приглашённый защитник (защитник по соглашению) или в случае неявки последнего в установленный уголовно-процессуальным законом срок.

В этом контексте назначение защитника в порядке, установленном частью 3 статьи 50 УПК РФ, подозреваемому (обвиняемому), имеющему защитника по соглашению, потенциально может ограничить его право на помощь избранного защитника и создать условия, в которых назначенный адвокат, в нарушение статьи 9 Кодекса профессиональной этики адвоката (*далее – КПЭА*), будет действовать вопреки воле доверителя, отказывающегося от помощи назначенного защитника.

Вместе с тем осуществление уголовного судопроизводства должным образом и в разумный срок также имеет конституционно значимую ценность.

Законодатель, стремясь сбалансировать право подозреваемого (обвиняемого) на помощь избранного им защитника и вышеназванный публичный интерес:

- частью 3 статьи 50 УПК РФ установил пятисуточный срок, по истечении которого, при условии невозможности защитника по соглашению принять участие в производстве конкретного процессуального действия, дознаватель, следователь, суд вправе произвести данное процессуальное действие без участия защитника, а при необходимости обязательного участия защитника – назначить такого защитника в установленном порядке;

- частью 4 статьи 50 УПК РФ установил 24-часовой срок с момента задержания подозреваемого или заключения подозреваемого, обвиняемого под стражу, по истечении которого, при условии невозможности явки защитника по соглашению, дознаватель или следователь вправе принять меры по назначению защитника в порядке, определённом Советом Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации (*далее – Совет ФПА РФ и ФПА РФ соответственно*).

Как и любое ограничение конституционных прав участника уголовного судопроизводства, ограничение права на помощь избранного подозреваемым (обвиняемым) защитника должно основываться на законе.

При отсутствии предусмотренных законом оснований вступление в уголовное дело назначенного адвоката должно рассматриваться как ограничение права подозреваемого (обвиняемого) на помощь избранного им защитника и, по общему правилу, как тяжкий дисциплинарный проступок со стороны адвоката.

Совет Адвокатской палаты Санкт-Петербурга (*далее – Совет АП СПб и АП СПб соответственно*) полагает, что навязывание адвокатом подозреваемому (обвиняемому) юридической помощи в качестве защитника недопустимо ни при каких обстоятельствах, в том числе и при осуществлении защиты по назначению. В равной мере недопустимым является такое навязывание и со стороны органов и лиц, осуществляющих производство по

уголовному делу, в отсутствие законных оснований для назначения защитника. Совет АП СПб обращает внимание на необходимость неукоснительного соблюдения права подозреваемого (обвиняемого) на свободный выбор защитника, включая отказ от него, и на недопустимость какого бы то ни было прямого или косвенного содействия в ущемлении этого права со стороны адвокатов, назначенных защитниками.

Основываясь на этих позициях, Совет АП СПб даёт следующие разъяснения.

1. Общие правила назначения защитника

В соответствии с пунктом 1 Стандарта осуществления адвокатом защиты в уголовном судопроизводстве, принятого VIII Всероссийским съездом адвокатов 20.04.2017, «основанием для осуществления защиты является соглашение об оказании юридической помощи либо постановление о назначении защитника, вынесенное дознавателем, следователем или судом, при условии соблюдения порядка оказания юридической помощи по назначению, установленного в соответствии с законодательством».

Из приведённого положения следует, что при осуществлении защиты по назначению первым обстоятельством, которое должен проверить адвокат до вступления в уголовное дело и начала участия в процессуальных действиях, является наличие постановления о назначении защитника и соблюдение установленного порядка назначения. Получение адвокатом распределённого АП СПб поручения, наличие ордера, а равно получение АП СПб уведомления (заявки, запроса) инициатора назначения имеют самостоятельное организационное значение, но не освобождают адвоката от проверки предусмотренного Стандартом основания осуществления защиты.

Пункты 4.1 и 4.2 Порядка назначения адвокатов в качестве защитников в уголовном судопроизводстве, утверждённого решением Совета ФПА РФ от 15.03.2019, разграничивают принятие дознавателем, следователем или судом решения о назначении защитника и последующее уведомление адвокатской палаты о принятом решении. Поэтому отсутствие копии постановления о назначении защитника в поступившем адвокату уведомлении о распределённом поручении само по себе не является основанием для неявки к инициатору назначения: адвокат обязан прибыть к месту производства процессуального

действия или судебного заседания и до вступления в уголовное дело потребовать предъявления постановления о назначении защитника и проверить его содержание.

Проверяя постановление о назначении защитника, адвокату следует установить, кем и когда оно вынесено, в отношении какого лица и по какому уголовному делу произведено назначение, какое предусмотренное статьями 50 и 51 УПК РФ правовое основание назначения указано, какие конкретные фактические обстоятельства послужили основанием для назначения и соблюден ли порядок оказания юридической помощи по назначению.

Формального наличия постановления недостаточно, если из его содержания невозможно установить правовые и фактические основания назначения.

Фактические обстоятельства, положенные в основу назначения, должны быть проверены адвокатом в доступных ему пределах по документам и иным объективным сведениям. В зависимости от основания назначения к таким сведениям могут относиться, в частности, ходатайство о приглашении или о назначении защитника и данные о времени его заявления; документы об извещении приглашённого или участвующего защитника и подтверждение получения извещения; сведения о причинах и продолжительности невозможности его участия; протокол задержания и иные материалы, позволяющие установить момент фактического задержания; процессуальные документы, подтверждающие наличие сокращённого срока производства процессуального действия; постановление (определение), которым установлено злоупотребление правом на защиту, и материалы, на которые в нём имеется ссылка.

Если постановление о назначении защитника отсутствует, не предъявляется адвокату либо его содержание и доступные материалы не позволяют установить предусмотренные законом основания назначения, адвокат должен заявить мотивированное ходатайство о предъявлении (предоставлении копии) соответствующего постановления и документов, подтверждающих обстоятельства назначения. Если после этого проверить наличие надлежащего правового и фактического основания для участия не представляется возможным, адвокат должен заявить мотивированное ходатайство об освобождении его от участия в деле либо о невозможности участия в конкретном процессуальном действии в качестве защитника по назначению, добиваться фиксации своей позиции и позиции доверителя и действовать далее в соответствии с настоящими Разъяснениями.

2. Общие гарантии права на помощь защитника по соглашению

Исходя из взаимосвязанных положений статьи 50, части 1 статьи 11 и статьи 16 УПК РФ, возможность для подозреваемого (обвиняемого) пригласить защитника должна быть обеспечена дознавателем, следователем.

В связи с этим адвокату по назначению, вступающему в уголовное дело, прежде всего необходимо выяснить, была ли указанными должностными лицами обеспечена возможность подозреваемому (обвиняемому) пригласить адвоката по соглашению, в частности, были ли ему разъяснены соответствующие права; была ли предоставлена подозреваемому реальная возможность реализовать право на один телефонный разговор в установленный законом срок; рассмотрены ли соответствующие ходатайства подозреваемого (обвиняемого), в том числе и устные.

В случае выявления допущенных дознавателем, следователем нарушений уголовно-процессуального закона и прав подзащитного адвокат по назначению должен незамедлительно предпринять процессуально значимые действия по их фиксации и обжалованию.

В соответствии с пунктом 4 Стандарта осуществления адвокатом защиты в уголовном судопроизводстве (принят VIII Всероссийским съездом адвокатов 20.04.2017) в рамках первого свидания с подозреваемым, обвиняемым адвокату следует разъяснить право на приглашение защитника по соглашению в случае, если адвокат осуществляет защиту по назначению.

Учитывая фундаментальное значение права подозреваемого (обвиняемого) пользоваться помощью избранного им защитника и исключительную важность разъяснения ему соответствующих положений закона, для адвокатов по назначению устанавливается **обязательная фиксация (документирование) исполнения ими указанной обязанности, а также волеизъявления подзащитного по данному вопросу.**

В случае если подозреваемый (обвиняемый) заявляет об отказе от защитника по назначению, адвокат обязан потребовать от следователя немедленно (непосредственно после сделанного заявления) вынести постановление, разрешающее заявленное ходатайство. При отказе следователя вынести такое постановление адвокату следует подать следователю своё письменное ходатайство с просьбой немедленно рассмотреть ходатайство подозреваемого (обвиняемого) об отказе от назначенного защитника с разъяснением причин, по которым адвокат не вправе осуществлять его защиту.

Мотивируя данное ходатайство, адвокату следует обратить внимание дознавателя, следователя на положения статьи 121 УПК РФ, согласно которой

по общему правилу ходатайство подлежит рассмотрению и разрешению непосредственно после его заявления. Трёхдневный срок для его разрешения является исключением и допускается только в том случае, если немедленное принятие решения объективно невозможно. При этом, если дознаватель, следователь немедленно не рассматривает и не разрешает ходатайство защитника, то невозможность этого должна быть мотивирована.

В случае отказа дознавателя, следователя рассмотреть и разрешить такое ходатайство адвокату следует незамедлительно заявить о невозможности продолжения участия в процессуальном действии, принять меры к фиксации такого заявления, уклониться от участия в нём, незамедлительно обжаловать действия (бездействие) следователя в соответствии с главой 16 УПК РФ.

В случае отклонения ходатайства об отказе от защитника по назначению адвокат обязан убедиться в том, что соответствующее постановление дознавателя, следователя мотивировано надлежащим образом, а также оценить обстоятельства, послужившие основанием для отказа в удовлетворении ходатайства об отказе от защитника по назначению.

Иными словами, адвокату необходимо убедиться в надлежащем как правовом, так и фактическом обосновании постановления об отклонении ходатайства об отказе от назначенного защитника.

В этой связи адвокату надлежит ходатайствовать о предоставлении материалов, подтверждающих обстоятельства, послужившие основанием для вынесения соответствующего постановления.

К примеру, если постановление мотивировано неявкой адвоката по соглашению для участия в следственном действии, на которое он был приглашён и на которое не явился без уважительной причины, защитник по назначению должен ходатайствовать о предоставлении ему доказательств своевременного и надлежащего уведомления участвующего в деле защитника.

Если обнаружится явная необоснованность позиции дознавателя, следователя, либо дознаватель, следователь отказывается предоставить материалы, которые необходимы для проверки фактической обоснованности его позиции, то адвокат, назначенный в порядке части 3 статьи 50 УПК РФ, должен рассматривать сложившуюся ситуацию в качестве обстоятельства, препятствующего его участию в производстве по данному уголовному делу в качестве защитника и руководствоваться пунктом 5.2 настоящих Разъяснений.

3. Применение части 4 статьи 50 УПК РФ: назначение защитника при задержании или заключении под стражу

3.1. Исходя из положений части 4 статьи 50 УПК РФ, до истечения 24-часового срока с момента задержания подозреваемого или заключения подозреваемого, обвиняемого под стражу дознаватель или следователь не вправе принимать меры по назначению защитника. Следовательно, защитник, назначенный с нарушением данного правила, до истечения указанного срока не вправе участвовать в производстве следственных и иных процессуальных действий, в частности, в допросе подозреваемого, предусмотренном частью 2 статьи 46 УПК РФ.

Не меняют ситуацию:

а) ссылка дознавателя или следователя на положения части 2 статьи 46 УПК РФ¹, поскольку обе нормы, и часть 2 статьи 46 УПК РФ, и часть 4 статьи 50 УПК РФ, направлены на обеспечение права подозреваемого на защиту²;

б) заявление доверителя об отсутствии у него защитника по соглашению, поскольку такой защитник может быть приглашён иными лицами, о чём подозреваемому может быть не известно;

в) пожелания, просьбы или требования доверителя участвовать в следственных и иных процессуальных действиях до истечения установленного законом 24-часового срока, в силу положений пункта 1 статьи 10 КПЭА³. Если подозреваемый желает, чтобы вызванный адвокат незамедлительно приступил к защите, он вправе заключить с адвокатом соглашение об оказании юридической помощи;

г) вынесение дознавателем или следователем постановления о злоупотреблении подозреваемым своими процессуальными правами, поскольку положение, в котором оказывается подозреваемый в первые часы после задержания, полностью исключает злоупотребление правом с его стороны, а сжатые сроки – злоупотребление правом со стороны приглашённого защитника.

¹ «Подозреваемый, задержанный в порядке, установленном статьей 91 настоящего Кодекса, должен быть допрошен не позднее 24 часов с момента его фактического задержания».

² «Право на защиту – большая ценность, чем соблюдение процессуального срока, тем более что последний и установлен как раз с целью обеспечения права на защиту» (А.В. Смирнов, К.Б. Калиновский. Уголовный процесс: учебник; под общ. ред. А.В. Смирнова; Москва: Норма: ИНФРА-М, 2026, с. 191).

³ «Закон и нравственность в профессии адвоката выше воли доверителя. Никакие пожелания, просьбы или требования доверителя, направленные к несоблюдению закона или нарушению правил, предусмотренных настоящим Кодексом, не могут быть исполнены адвокатом».

3.2. Применительно к части 4 статьи 50 УПК РФ проверка, предусмотренная пунктом 1 настоящих Разъяснений, должна включать не только наличие и содержание постановления о назначении защитника, но и документальное установление момента, с которого исчисляется 24-часовой срок, а также обстоятельств, свидетельствующих о невозможности явки приглашённого защитника в течение этого срока. При необходимости адвокату следует ходатайствовать о предъявлении протокола задержания, судебного решения о заключении под стражу и иных материалов, позволяющих установить фактические основания назначения.

3.3. Адвокат по назначению, явившийся к месту производства следственных действий, после конфиденциального свидания с подозреваемым должен выяснить точное время фактического задержания и предпринять действия, указанные в пункте 1 настоящих Разъяснений; также он должен выяснить у доверителя наличие просьб по уведомлению родственников и иных лиц о его задержании, иных просьб гуманитарного характера и, при наличии возможности, исполнить их, не принимая участия в каких-либо процессуальных действиях до истечения предусмотренного частью 4 статьи 50 УПК РФ 24-часового срока для явки приглашённого защитника.

В качестве исключения могут рассматриваться следующие ситуации:

- когда адвокат по назначению вызван для участия в производстве обыска у подозреваемого, и последний настаивает на незамедлительном оказании ему юридической помощи при производстве данного следственного действия. При этом последующее участие адвоката по назначению в других процессуальных действиях должно осуществляться в общем порядке;

- составление протокола задержания подозреваемого (часть 1.1 статьи 92 УПК РФ).

3.4. Исходя из системного толкования положений пунктов 11 и 15 статьи 5, статей 91 и 92 УПК РФ, а также правовой позиции Конституционного Суда РФ, выраженной им в ряде своих актов⁴, срок задержания подозреваемого следует исчислять с момента фактического задержания данного лица. То есть в срок задержания включается всё время, в течение которого лицо, подвергнутое уголовному преследованию, ограничено в свободе собственных волевых действий, включая право на свободу передвижения, в том числе и до составления протокола согласно положениям статей 91 и 92 УПК РФ (например, в ходе обыска или при задержании на месте совершения преступления, после которых это лицо доставляется к следователю).

⁴ См., например, Определение КС РФ от 06.04.2023 № 753-О.

3.5. Вместе с тем следует обратить внимание, что сам факт наличия у лица статуса подозреваемого ещё не свидетельствует о его фактическом задержании и, соответственно, о необходимости соблюдения 24-часового срока на приглашение защитника. Так, например, подозреваемым является лицо, в отношении которого возбуждено уголовное дело по основаниям и в порядке, которые установлены главой 20 УПК РФ (пункт 1 части 1 статьи 46 УПК РФ). Такое лицо может быть вызвано для допроса повесткой и поэтому располагать достаточным временем для приглашения защитника. Если дознаватель, следователь сообщают, что подозреваемый не является задержанным, и положения части 4 статьи 50 УПК РФ в данном случае не действуют, адвокат по назначению должен заявить ходатайство о немедленном освобождении доверителя и вызове его для участия в процессуальных действиях повесткой с разъяснением права на приглашение защитника. В такой ситуации защитнику необходимо зафиксировать подачу указанного выше ходатайства, а в случае, если дознаватель, следователь отказывается принимать соответствующее ходатайство или не разрешает его непосредственно после заявления, предпринять действия, направленные на защиту прав и свобод доверителя, в том числе обратиться по телефону к дежурному прокурору, подать письменное ходатайство через дежурную часть следственного органа или его приёмную. В случае если дознаватель, следователь сообщает, что подозреваемый не является задержанным, но при этом фактически подозреваемый ограничен в возможности свободно покинуть место проведения следственного действия и следственные действия с его участием продолжаются, адвокату надлежит отразить незаконность действий (бездействия) дознавателя, следователя в протоколе следственного действия, сделав запись о незаконном ограничении свободы доверителя.

Указанные действия (бездействия) дознавателя, следователя также необходимо незамедлительно обжаловать в соответствии с главой 16 УПК РФ.

4. Принятие поручения по назначению до истечения пятисуточного срока в случаях сокращённых процессуальных сроков

Частью 3 статьи 50 УПК РФ установлен пятисуточный срок неявки защитника, как приглашённого, но ещё не участвующего в уголовном деле, так и защитника, уже вступившего в уголовное дело, для участия в производстве конкретного процессуального действия.

Принятие адвокатом поручения на защиту по назначению органа предварительного расследования и суда до истечения указанного срока может

иметь место лишь в случаях, когда уголовно-процессуальным законом установлены сокращённые сроки проведения процессуальных действий.

При назначении защитника до истечения пятисуточного срока со ссылкой на сокращённый процессуальный срок адвокат, помимо общей проверки, предусмотренной пунктом 1 настоящих Разъяснений, должен убедиться, что в постановлении о назначении указано конкретное процессуальное действие, подлежащее совершению, соответствующий установленный законом срок и фактические обстоятельства, не позволяющие ожидать истечения пяти суток. Эти обстоятельства подлежат проверке по доступным адвокату процессуальным документам. Одна лишь ссылка на «срочность» или «неотложность» без указания конкретного установленного законом срока и подтверждающих документов не может рассматриваться адвокатом как достаточное обоснование досрочного назначения.

Таковыми случаями, в частности, являются:

а) предъявление обвинения, которое осуществляется в течение 3 суток с даты вынесения постановления о привлечении в качестве обвиняемого с последующим допросом обвиняемого (часть 1 статьи 172 УПК РФ);

б) избрание меры пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста, запрета определённых действий, поскольку соответствующее ходатайство рассматривается в течение 8 часов с момента поступления материалов в суд (часть 4 статьи 108 УПК РФ);

в) неявка приглашённого защитника в судебное заседание по рассмотрению ходатайства следователя, дознавателя о заключении лица под стражу, когда судьёй продлён срок задержания подозреваемого до 72 часов (пункт 16 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 19.12.2013 № 41);

г) временное отстранение от должности, постановление о котором выносится в течение 48 часов после поступления ходатайства (часть 2 статьи 114 УПК РФ).

Вместе с тем судебное заседание по продлению обвиняемому срока содержания под стражей не относится к случаю, когда адвокат по назначению вправе принять поручение на защиту до истечения пятисуточного срока неявки участвующего в деле защитника, поскольку с учётом установленного частью 8 статьи 109 УПК РФ срока представления ходатайства в суд время для надлежащего извещения участвующего в деле защитника имеется.

5. Назначение защитника при ссылке на злоупотребление правом на

защиту

5.1. В решении Совета ФПА РФ от 27.09.2013 «О двойной защите» (в редакции решения Совета ФПА РФ от 28.11.2019; далее – решение Совета ФПА РФ «О двойной защите») особым основанием назначения защитника названо злоупотребление правом со стороны обвиняемого либо участвующего в деле защитника по соглашению, когда такое злоупотребление дезорганизует ход досудебного или судебного процесса и направлено на срыв производства по делу, подтверждённое мотивированным постановлением следователя или судьи с указанием конкретных обстоятельств, послуживших основанием для такого вывода.

При этом следует различать постановление о назначении защитника, наличие которого в силу пункта 1 Стандарта является основанием осуществления защиты по назначению, и процессуальное решение, которым констатируется злоупотребление правом на защиту либо разрешается заявление об отказе от защитника по назначению. Наличие мотивированного решения о злоупотреблении правом на защиту не заменяет постановление о назначении защитника. Соответствующие вопросы могут быть разрешены в одном процессуальном документе лишь при условии, что из его содержания ясно следует как решение о назначении защитника, так и конкретные правовые и фактические основания такого назначения.

Сходная позиция сформулирована в Рекомендациях Совета ФПА РФ об обеспечении непрерывности защиты по назначению от 28.11.2019, в которых также указывается на необходимость вынесения мотивированного постановления, содержащего обоснование явно недобросовестного поведения подозреваемого, обвиняемого и/или защитника (защитников) по соглашению, когда такое поведение ущемляет конституционные права других участников судопроизводства, с приведением в постановлении конкретных фактических обстоятельств, подтверждающих обоснованность этого вывода.

Кроме этого, возможны ситуации, когда приглашённый подозреваемым, обвиняемым защитник вступает в дело менее чем за пять суток до истечения предусмотренного уголовно-процессуальным законом процессуального срока.

Например, это допускается в случае предъявления обвинения подозреваемому, которое должно состояться не позднее 10 суток (часть 1) или не позднее 45 суток (часть 2) с момента применения меры пресечения, а если подозреваемый был задержан, а затем заключён под стражу, – в тот же срок с момента задержания (статья 100 УПК РФ).

В этих случаях вступление назначенного адвоката в дело согласно

положениям части 3 статьи 50 УПК РФ до истечения пятисуточного срока явки защитника по соглашению является допустимым, но исключительно в случае, если участвующий в деле защитник, своевременно уведомлённый надлежащим образом о проведении процессуального действия, для участия в нём не явился, а также не может явиться в течение всего срока, предусмотренного для совершения данного процессуального действия.

К примеру, если адвокат по соглашению вступил в дело на седьмые сутки после задержания подозреваемого, в тот же день был уведомлён следователем о предъявлении подзащитному обвинения через двое суток, но не явился на процессуальное действие, вступление адвоката по назначению в дело в дату неявки адвоката по соглашению будет являться допустимым при соблюдении адвокатом других положений настоящих Разъяснений.

5.2. При практическом применении этих разъяснений необходимо учитывать следующее.

Поскольку регулировать деятельность дознавателей, следователей и судей органы адвокатского самоуправления не вправе⁵, указанные разъяснения адресованы исключительно адвокатам и обязательны для исполнения только ими. Соблюдение данных разъяснений исключает возможность привлечения адвокатов к дисциплинарной ответственности за нарушение КПЭА.

Органы предварительного расследования и суд в рамках уголовного судопроизводства вправе учитывать факты злоупотреблений правом на защиту (недобросовестной реализации стороной защиты полномочий в ущерб другим участникам процесса), но формы процессуальной реакции на такое злоупотребление (не считая направления председательствующим обращения в адвокатскую палату в порядке, установленном частью 2 статьи 258 УПК РФ) заключаются в:

1) непринятии отказа от защитника по назначению при наличии защитника по соглашению⁶;

2) непризнании права обвиняемого на защиту нарушенным⁷.

При этом необходимо исходить из того, что само по себе наличие у указанных субъектов уголовного судопроизводства предусмотренного частью 2 статьи 52 УПК РФ права не принять отказ от назначенного защитника при наличии у подозреваемого (обвиняемого) защитника по соглашению не означает, что они могут пользоваться этим правом произвольно либо в целях,

⁵ При этом следует иметь в виду, что согласно части 4 статьи 50 УПК РФ назначение защитника производится «в порядке, определённом Советом Федеральной палаты адвокатов».

⁶ Постановление Конституционного Суда РФ от 17.07.2019 № 28-П по делу Ю.Ю. Кавалерова.

⁷ Пункт 18 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 30.06.2015 № 29 «О практике применения судами законодательства, обеспечивающего право на защиту в уголовном судопроизводстве».

не соответствующих конституционным требованиям и назначению уголовного судопроизводства.

Непринятие отказа от защитника по назначению дознавателем, следователем или судом может являться законным и обоснованным лишь в случае, когда процессуальное поведение защитника по соглашению либо поведение подозреваемого, обвиняемого при реализации права на свободный выбор защитника противоречит требованиям закона, будучи явно недобросовестным, ущемляет конституционные права других участников судопроизводства, представляя собой злоупотребление правом на защиту, и такое нарушение или злоупотребление дезорганизует ход дознания, предварительного следствия либо судебного заседания, то есть направлено на срыв судебного процесса либо досудебного производства по делу.

Кроме этого, постановление дознавателя, следователя или суда, которым поведение стороны защиты признано недобросовестным, должно отвечать требованиям обоснованности и мотивированности, содержать ссылки на конкретные фактические обстоятельства, свидетельствующие о такой недобросовестности.

Поскольку злоупотребление правом всегда носит умышленный характер, не могут быть отнесены к таким обстоятельствам имеющиеся в постановлении ссылки на болезнь приглашённого защитника, не носящую систематического характера занятость приглашённого защитника в других процессах, а также реализация защитником своих полномочий, таких как заявление ходатайств, отводов, возражений на действия председательствующего.

При оценке обстоятельств возможного злоупотребления со стороны обвиняемого либо его защитника по соглашению адвокату по назначению также следует исходить из презумпции добросовестности их действий.

Если обнаружится явная необоснованность позиции следствия и суда о злоупотреблении правом (недобросовестном поведении) со стороны обвиняемого либо его защитника по соглашению, адвокат, назначенный в порядке части 3 статьи 50 УПК РФ, должен рассматривать сложившуюся ситуацию в качестве обстоятельства, препятствующего его участию в производстве по данному уголовному делу в качестве защитника (подпункт «б» пункта 6 раздела 5, подпункт 3 пункта 10.2 Правил Адвокатской палаты Санкт-Петербурга по исполнению Порядка назначения адвокатов в качестве защитников в уголовном судопроизводстве, утверждённого решением Совета ФПА РФ 15.03.2019; пункт 2.1 решения Совета ФПА РФ «О двойной защите»). Это вынуждает адвоката по назначению, следуя воле подозреваемого (обвиняемого), воздержаться от принятия поручения на осуществление защиты

и (или) устранился от участия в деле, сделав соответствующее заявление. Такое заявление может быть обосновано, в частности, ссылками на настоящие Разъяснения, а также на содержащиеся в них правовые позиции. Также адвокату по назначению следует поступить и в случае отказа дознавателя, следователя или суда вынести соответствующее постановление.

О явной необоснованности позиции следствия или суда может свидетельствовать, например, ссылка на неявку защитника в отсутствие сведений о его надлежащем уведомлении о планируемом следственном или ином процессуальном действии, ссылка председательствующего судьи на возможное удаление защитника из зала судебного заседания после предупреждения последнего о недопустимости нарушения порядка в судебном заседании.

Кроме того, отсутствие в постановлении указаний на конкретные действия защитника, которые сочтены злоупотреблением правом на защиту, либо отсутствие подтверждения указанных в постановлении обстоятельств материалами дела, о предоставлении которых должен ходатайствовать защитник по назначению, также свидетельствует о необоснованности позиции следствия или суда.

При отказе следствия или суда предоставить материалы, свидетельствующие о недобросовестности стороны защиты, защитник по назначению лишён возможности убедиться в обоснованности соответствующего постановления и обязан предпринять действия, направленные на недопустимость нарушения права лица на защиту, а именно устранился от участия в деле.

Такое поведение адвоката по назначению не является ни проявлением неуважения к следователю или суду, ни отказом от принятой защиты, а, напротив, является правомерным и обязательным, свидетельствует о надлежащем выполнении адвокатом своих профессиональных обязанностей, неисполнение которых может повлечь дисциплинарную ответственность.

5.3. Следует учитывать, что при принятии адвокатом по назначению решения о вступлении в дело и о принятии защиты доверителя важное значение имеет вопрос о надлежащем уведомлении приглашённого защитника о дне, времени и месте производства конкретного процессуального действия.

В случае указания в вынесенном дознавателем, следователем или судом постановлении на наличие такого надлежащего уведомления назначенный защитник обязан потребовать предъявить соответствующие доказательства такого уведомления.

Получив верифицируемую информацию об уведомлении участвующего в деле защитника, адвокат по назначению обязан предпринять меры, направленные на получение от участвующего в деле адвоката информации о надлежащем уведомлении. В зависимости от характера полученной информации адвокат-защитник должен принять решение о том, продолжать ли участвовать в процессуальном действии или заявить ходатайство о его отложении.

Следует иметь в виду, что только верифицируемая информация, подтверждённая конкретными объективными доказательствами, может служить доказательством надлежащего уведомления о дате и времени проведения процессуального действия. Пояснения (объяснения, рапорт) следователя об уведомлении защитника по соглашению в отсутствие объективных доказательств такового не могут быть признаны надлежащим уведомлением и являться основанием принятия решения защитником по назначению об участии в процессуальном действии в связи с неявкой защитника по соглашению.

Надлежащим уведомлением является такое уведомление, которое произведено с использованием любых доступных средств связи, позволяющих контролировать получение информации лицом, которому оно направлено. При этом необходимо учитывать, что уведомление посредством СМС-сообщения или направления сообщения в мессенджере возможно исключительно в случае согласия защитника на уведомление таким способом и при фиксации факта отправки и доставки извещения адресату.

Оценка надлежащего уведомления защитника по соглашению со стороны органов адвокатского сообщества, органов судебной власти или следственных органов может быть различной. Между тем именно к компетенции органов адвокатского самоуправления относится вопрос о надлежащем профессионально-этическом поведении адвоката в конкретной процессуальной ситуации, в то время как суд или следователь оценивают данные обстоятельства исключительно с точки зрения требований уголовно-процессуального законодательства.

В соответствии с частью 3 статьи 50 УПК РФ порядок назначения адвокатов в качестве защитников в уголовном судопроизводстве определяет Совет ФПА РФ. Такой порядок утверждён решением Совета ФПА РФ 15.03.2019. Абзац 2 подп. «б» пункта 6 раздела 5 Порядка назначения адвокатов в качестве защитников в уголовном судопроизводстве предусматривает, что, приняв поручение на защиту по назначению и явившись к месту производства процессуального действия, адвокат обязан выявить наличие/отсутствие обстоятельств, исключающих или препятствующих его участию в производстве

по данному уголовному делу в качестве защитника, и по результатам такой проверки принять меры, руководствуясь решениями Совета ФПА РФ, принятыми в пределах его компетенции (в том числе Решением от 27.09.2013 (протокол № 1) «О двойной защите»), решениями советов адвокатских палат субъектов Российской Федерации, включая разъяснения по поводу возможных действий адвокатов в сложной ситуации, касающейся соблюдения этических норм. Поэтому в вопросе о возможности продолжения участия в деле защитника по назначению при наличии защитника по соглашению адвокату следует руководствоваться нормативными актами соответствующих адвокатских палат.

5.4. Таким образом, для вступающего в дело адвоката по назначению определяющим должно быть не само по себе наличие постановления дознавателя, следователя, судьи, констатирующего недобросовестность коллеги, осуществляющего защиту по соглашению, а собственная оценка конкретных обстоятельств, указанных в данном постановлении, и доказательств, подтверждающих указанные обстоятельства.

Постановления, не соответствующие требованиям части 4 статьи 7 УПК РФ и (или) содержащие ссылку на обстоятельства, не подтверждённые доступными защитнику сведениями, не могут рассматриваться в качестве достаточного основания продолжения участия в деле защитника по назначению, дублирующего функции защитника по соглашению.

Адвокат, назначенный защитником, должен оценивать содержание постановления уполномоченного должностного лица, вынесенного в результате рассмотрения заявления обвиняемого об отказе от защитника по назначению, с учётом всей совокупности значимых для такой оценки обстоятельств, в том числе наличия/отсутствия доказательств надлежащего уведомления защитников по соглашению, а также наличия и соблюдения процессуальных сроков производства процессуального действия.

5.5. В случаях, вызывающих затруднение, адвокат, оказавшийся в сложной этической ситуации, имеет право обратиться в Совет АП СПб за разъяснением, в котором ему не может быть отказано (пункт 4 статьи 4 КПЭА). Одновременно с обращением в Совет АП СПб за разъяснением адвокат, оказавшийся в сложной этической ситуации, вправе просить об отложении проведения процессуального действия до получения соответствующих разъяснений Совета. Адвокат, действовавший в соответствии с разъяснениями Совета относительно применения положений Кодекса профессиональной этики адвоката, не может быть привлечён к дисциплинарной ответственности (пункт

3 статьи 18 КПЭА).

6. Действия адвоката по назначению при наличии сведений о приглашённом или участвующем защитнике

Проверка наличия постановления о назначении защитника, его содержания, правового основания и документального подтверждения изложенных в нём фактических обстоятельств является первоочередным этапом действий адвоката по назначению. Только после выполнения проверки, предусмотренной пунктом 1 настоящих Разъяснений, адвокат переходит к выяснению иных обстоятельств, имеющих значение для возможности его вступления в дело и участия в конкретном процессуальном действии.

В связи с вышеизложенным адвокату, вступающему в уголовное дело по назначению, следует тщательно проверять наличие конкретных фактов, подтверждающих злоупотребление правом (недобросовестное поведение в ущерб другим участникам процесса). Необходимо обращать особое внимание на выяснение следующих обстоятельств:

- как именно уведомлялся защитник по соглашению о запланированном процессуальном действии. При этом доказательством надлежащего уведомления может служить только верифицируемая информация;
- получено ли уведомление защитником по соглашению, и если нет, то в силу каких обстоятельств;
- в связи с чем защитник по соглашению не имел возможности принять участие в запланированном процессуальном действии;
- чем обусловлена необходимость провести процессуальное действие до истечения пятисуточного срока, установленного частью 3 статьи 50 УПК РФ;
- не связана ли такая «необходимость» со злоупотреблением правом и нарушением действующего уголовно-процессуального законодательства со стороны правоприменительных органов;
- не обусловлена ли такая «необходимость» предшествующей волокитой по делу или желанием заменить неудобного адвоката;
- понимает ли подозреваемый (обвиняемый) суть происходящего и возражает ли он против назначения ему защитника при наличии у него адвоката по соглашению.

Для выяснения указанных обстоятельств адвокату по назначению следует проявить процессуальную активность и настойчивость, включая (но не ограничиваясь этим):

- получение соответствующих сведений и пояснений от подзащитного и

адвоката (адвокатов) по соглашению;

- ознакомление с документами, которые явились основанием для назначения защитника, в том числе путём заявления соответствующих ходатайств об их предъявлении;

- разъяснение подозреваемому (обвиняемому) правил и особенностей применения части 3 статьи 50 УПК РФ;

- разъяснение подозреваемому (обвиняемому) возможности заявления несогласия с назначением защитника и отказа от назначаемого защитника, включая помощь доверителю в надлежащем оформлении соответствующего заявления.

7. Особенности применения части 3 статьи 50 УПК РФ при неявке приглашённого защитника либо невозможности участвующего защитника принять участие в процессуальном действии

Две самостоятельные ситуации, предусмотренные частью 3 статьи 50 УПК РФ, имеют различное правовое содержание, различный начальный юридически значимый момент для исчисления срока и различный алгоритм действий адвоката, получившего поручение на осуществление защиты по назначению.

Положения настоящего пункта применяются к обычному порядку реализации части 3 статьи 50 УПК РФ. Если назначение защитника мотивируется необходимостью производства процессуального действия до истечения пятисуточного срока в связи с сокращёнными сроками, установленными уголовно-процессуальным законом, адвокат действует с учётом пункта 4 настоящих Разъяснений. Если назначение защитника мотивируется злоупотреблением правом на защиту до истечения пятисуточного срока, адвокат действует с учётом пункта 5 настоящих Разъяснений.

7.1. Неявка приглашённого, но ещё не вступившего в уголовное дело защитника

До выяснения перечисленных ниже обстоятельств адвокат должен выполнить общую проверку, предусмотренную пунктом 1 настоящих Разъяснений. Применительно к настоящей ситуации особое значение имеют наличие в постановлении о назначении защитника сведений о дате заявления ходатайства о приглашении защитника, истечении пятисуточного срока, предложении пригласить другого защитника и отказе от такого приглашения, а

также документальное подтверждение указанных обстоятельств.

Первое предложение части 3 статьи 50 УПК РФ регулирует ситуацию, когда подозреваемый, обвиняемый заявил ходатайство о приглашении защитника, однако приглашённый защитник не явился в течение пяти суток со дня заявления такого ходатайства.

В этой ситуации начальным юридически значимым обстоятельством является заявление подозреваемым, обвиняемым ходатайства о приглашении защитника. Дата назначения следственного или иного процессуального действия, дата разъяснения права пригласить другого защитника, а равно дата направления заявки о назначении защитника не являются началом течения указанного пятисуточного срока.

Пятисуточный срок исчисляется со дня заявления ходатайства о приглашении защитника с учётом правил статьи 128 УПК РФ и истекает в 24 часа последних суток. При оценке истечения указанного срока адвокат по назначению должен исходить из необходимости исключить преждевременную замену избранного защитника защитником по назначению и обеспечить подозреваемому, обвиняемому реальную возможность воспользоваться помощью приглашённого им защитника.

По истечении указанного срока и при неявке ранее приглашённого защитника в течение пяти суток дознаватель, следователь или суд вправе предложить подозреваемому, обвиняемому пригласить другого защитника. Если подозреваемый, обвиняемый отказывается пригласить другого защитника, дознаватель, следователь или суд вправе принять меры по назначению защитника в порядке, определённом Советом ФПА РФ.

Если подозреваемый, обвиняемый после неявки ранее приглашённого защитника заявляет о намерении пригласить другого защитника, ему должна быть предоставлена реальная возможность реализовать это право. В этом случае срок явки вновь приглашённого защитника также исчисляется по правилам первого предложения части 3 статьи 50 УПК РФ – со дня заявления ходатайства о его приглашении.

Повторное заявление подозреваемого, обвиняемого о намерении пригласить очередного защитника после неявки ранее приглашённого защитника не влечёт автоматического и неограниченного возобновления пятисуточного срока. Такое заявление подлежит оценке с точки зрения его конкретности, реальности и добросовестности, а также с учётом необходимости соблюдения разумных сроков уголовного судопроизводства.

Если подозреваемый, обвиняемый указывает конкретного защитника, фактически приглашённого для участия в деле, и имеются данные о

возможности его явки в разумный срок, дознаватель, следователь или суд должны обеспечить возможность реализации права на помощь избранного защитника.

Если же последовательные заявления о приглашении новых защитников носят формальный характер, не сопровождаются сведениями о конкретном защитнике либо объективно свидетельствуют о намерении сорвать или затянуть производство процессуального действия, дознаватель, следователь или суд вправе принять меры, предусмотренные частью 3 статьи 50 УПК РФ, а при наличии оснований обязательного участия защитника – меры по назначению защитника. В этом случае решение о назначении защитника должно быть мотивировано конкретными фактическими обстоятельствами, свидетельствующими о неявке приглашённого защитника либо о недобросовестном использовании права на защиту.

Адвокат, получивший поручение на осуществление защиты по назначению в указанной ситуации, должен выяснить:

- а) заявлял ли подозреваемый, обвиняемый ходатайство о приглашении защитника;
- б) когда именно такое ходатайство было заявлено;
- в) какой защитник был приглашён и имелись ли сведения о реальности его приглашения;
- г) истёк ли пятисуточный срок, предусмотренный первым предложением части 3 статьи 50 УПК РФ;
- д) предлагалось ли подозреваемому, обвиняемому пригласить другого защитника;
- е) какова позиция подозреваемого, обвиняемого по вопросу приглашения другого защитника либо назначения защитника;
- ж) имеются ли основания обязательного участия защитника, предусмотренные статьёй 51 УПК РФ;
- з) произведено ли назначение защитника в порядке, установленном УПК РФ, Порядком назначения адвокатов в качестве защитников в уголовном судопроизводстве и региональными правилами.

Если адвокат по назначению установит, что пятисуточный срок с момента разъяснения подозреваемому, обвиняемому права пригласить защитника после неявки ранее приглашённого, но не явившегося защитника, не истёк, подозреваемому, обвиняемому не была предоставлена реальная возможность реализовать право на приглашение защитника либо не выяснена его позиция по вопросу приглашения другого защитника, адвокат обязан заявить мотивированное ходатайство об освобождении его от участия в деле

либо о невозможности участия в конкретном процессуальном действии в качестве защитника по назначению. В случае отклонения указанного ходатайства адвокат по назначению обязан устраниваться от участия в процессуальном действии.

7.2. Невозможность участвующего в уголовном деле защитника принять участие в производстве конкретного процессуального действия в течение пяти суток

До выяснения перечисленных ниже обстоятельств адвокат должен выполнить общую проверку, предусмотренную пунктом 1 настоящих Разъяснений. Применительно к настоящей ситуации адвокату необходимо установить, отражены ли в постановлении о назначении защитника обстоятельства невозможности участвующего в деле защитника принять участие в конкретном процессуальном действии в течение пяти суток, позиция подозреваемого, обвиняемого по вопросу приглашения другого защитника и иные условия, предусмотренные вторым предложением части 3 статьи 50 УПК РФ, и подтверждаются ли эти обстоятельства доступными документами и иными объективными сведениями.

Второе предложение части 3 статьи 50 УПК РФ регулирует ситуацию, когда защитник уже участвует в уголовном деле, однако в течение пяти суток не может принять участие в производстве конкретного процессуального действия.

Невозможность участвующего в деле защитника принять участие в конкретном процессуальном действии в течение пяти суток не тождественна его однократной неявке. Сам по себе факт однократной неявки защитника для участия в следственном или ином процессуальном действии не является безусловным основанием для назначения другого защитника и не освобождает адвоката, получившего поручение по назначению, от обязанности проверить законность и фактическую обоснованность своего вступления в дело.

Адвокат, получивший поручение на осуществление защиты по назначению в такой ситуации, должен выяснить:

а) имеется ли у подозреваемого, обвиняемого защитник, уже участвующий в уголовном деле;

б) какое именно следственное или иное процессуальное действие предполагается провести;

в) был ли участвующий в деле защитник своевременно и надлежащим образом извещён о дате, времени и месте производства соответствующего процессуального действия;

- г) явился ли защитник для участия в процессуальном действии либо сообщил о невозможности участия;
- д) каковы причины неявки или невозможности участия защитника;
- е) относятся ли указанные причины к одному конкретному дню либо свидетельствуют о невозможности участия защитника в соответствующем процессуальном действии в течение пяти суток;
- ж) разъяснялось ли подозреваемому, обвиняемому право пригласить другого защитника и какова его позиция по этому вопросу;
- з) заявлял ли подозреваемый, обвиняемый ходатайство о приглашении другого защитника либо ходатайство о назначении защитника;
- и) имеются ли предусмотренные статьёй 51 УПК РФ основания обязательного участия защитника;
- к) имеется ли процессуальное решение дознавателя, следователя или суда, на основании которого произведено назначение защитника.

Пятисуточный срок, предусмотренный вторым предложением части 3 статьи 50 УПК РФ, подлежит исчислению с момента разъяснения дознавателем, следователем, судом права на приглашение другого защитника по соглашению, но не ранее чем на пятые сутки с даты уведомления ранее участвующего в деле адвоката о запланированном процессуальном действии.

Срок, исчисляемый сутками, истекает в 24 часа последних суток по правилам статьи 128 УПК РФ. Если окончание срока приходится на нерабочий день, последним днём срока считается первый следующий за ним рабочий день, за исключением случаев, прямо предусмотренных УПК РФ.

Если участвующий в деле защитник, будучи надлежащим образом извещённым, не является для участия в процессуальном действии и не сообщает причин неявки, дознаватель, следователь или суд вправе продолжить вызовы защитника для участия в соответствующем процессуальном действии. При неявке защитника в течение пяти суток вопрос о дальнейшем производстве процессуального действия разрешается в порядке, предусмотренном частью 3 статьи 50 УПК РФ.

Если участвующий в деле защитник сообщает, что не может явиться вследствие профессиональной занятости, болезни, отпуска, участия в другом деле или по иным объективным причинам, такие обстоятельства сами по себе не могут рассматриваться как недобросовестное поведение защитника или злоупотребление правом на защиту.

Если защитник последовательно каждый день уведомляет дознавателя, следователя или суд о невозможности явки в этот день, пятисуточный срок не начинает течь заново с каждого последующего уведомления. При наличии

последовательной невозможности участия защитника в одном и том же процессуальном действии в течение пяти суток указанное обстоятельство подлежит оценке как невозможность участвующего в деле защитника принять участие в производстве конкретного процессуального действия в течение пяти суток.

До принятия мер по назначению другого защитника дознаватель, следователь или суд обязаны разъяснить подозреваемому, обвиняемому право пригласить другого защитника и выяснить его позицию.

Если после такого разъяснения подозреваемый, обвиняемый заявляет ходатайство о приглашении другого защитника, ему должна быть предоставлена реальная возможность реализовать это право. В этом случае срок явки вновь приглашённого защитника исчисляется по правилам первого предложения части 3 статьи 50 УПК РФ – со дня заявления ходатайства о его приглашении.

Повторное заявление подозреваемого, обвиняемого о намерении пригласить очередного защитника после неявки ранее приглашённого защитника не влечёт автоматического и неограниченного возобновления пятисуточного срока. Такое заявление подлежит оценке с точки зрения его конкретности, реальности и добросовестности, а также с учётом необходимости соблюдения разумных сроков уголовного судопроизводства.

Если подозреваемый, обвиняемый указывает конкретного защитника, фактически приглашённого для участия в деле, и имеются данные о возможности его явки в разумный срок, дознаватель, следователь или суд должны обеспечить возможность реализации права на помощь избранного защитника.

Если подозреваемый, обвиняемый после разъяснения права пригласить другого защитника отказывается приглашать другого защитника, дознаватель, следователь или суд вправе действовать в порядке, предусмотренном частью 3 статьи 50 УПК РФ. При отсутствии оснований обязательного участия защитника процессуальное действие может быть произведено без участия защитника. При наличии оснований обязательного участия защитника дознаватель, следователь или суд принимают меры по назначению защитника в установленном порядке.

Если подозреваемый, обвиняемый после разъяснения права пригласить другого защитника не выражает ясной позиции, молчит либо уклоняется от ответа, это не должно автоматически приравниваться к отказу от права пригласить защитника. В такой ситуации адвокат по назначению обязан при первой возможности провести с подозреваемым, обвиняемым

конфиденциальное свидание, разъяснить ему существо сложившейся ситуации, право пригласить другого защитника, право заявить несогласие с участием защитника по назначению и право отказаться от помощи защитника по назначению. Позиция подозреваемого, обвиняемого должна быть по возможности ясно зафиксирована в протоколе процессуального действия, письменном заявлении либо ходатайстве защитника.

Если после такого разъяснения подозреваемый, обвиняемый прямо возражает против участия защитника по назначению и настаивает на участии защитника по соглашению либо иного избранного им защитника, адвокат по назначению обязан заявить мотивированное ходатайство об освобождении его от участия в деле либо о невозможности участия в конкретном процессуальном действии в качестве защитника по назначению. В таком ходатайстве адвокат указывает на позицию доверителя, наличие у него защитника по соглашению либо намерение реализовать право на приглашение защитника, а также на необходимость соблюдения порядка, предусмотренного частью 3 статьи 50 УПК РФ.

В случае отклонения указанного ходатайства адвокат по назначению обязан устраниваться от участия в процессуальном действии.

В случае последующей явки защитника по соглашению либо возникновения ситуации дублирования защиты адвокат по назначению действует по правилам пункта 9 настоящих Разъяснений.

Например, если 31 мая следователь уведомил участвующего в деле защитника о необходимости явиться 1 июня для участия в допросе обвиняемого, однако защитник сообщил, что 1 июня явиться не может, это само по себе ещё не создаёт безусловного основания для назначения другого защитника.

Если в дальнейшем защитник также не может принять участие в данном процессуальном действии 2, 3, 4 и 5 июня, дознаватель, следователь или суд вправе исходить из невозможности участвующего защитника принять участие в производстве конкретного процессуального действия в течение пяти суток.

После этого дознаватель, следователь или суд обязаны разъяснить обвиняемому право пригласить другого защитника и выяснить его позицию.

Если обвиняемый отказывается пригласить другого защитника, а участие защитника является обязательным, дознаватель, следователь или суд вправе принять меры по назначению защитника в порядке, предусмотренном статьями 50, 51 УПК РФ и Порядком назначения адвокатов в качестве защитников в уголовном судопроизводстве.

Если обвиняемый заявляет, что намерен пригласить другого защитника,

ему должна быть предоставлена возможность реализовать это право. В этом случае срок явки вновь приглашённого защитника исчисляется со дня заявления ходатайства о его приглашении. При этом последующее заявление о приглашении очередного защитника не влечёт автоматического и неограниченного возобновления пятисуточного срока и подлежит оценке по правилам настоящего пункта.

Если обвиняемый не выражает ясной позиции либо молчит, адвокат по назначению обязан убедиться, что обвиняемому фактически разъяснено право пригласить другого защитника, что обвиняемый понимает последствия своего поведения и что участие назначенного защитника не навязывается ему вопреки его действительной воле.

8. Принятие защиты по назначению после соблюдения порядка, предусмотренного частью 3 статьи 50 УПК РФ

Положения настоящего пункта применяются после соблюдения порядка, предусмотренного пунктом 7.2 настоящих Разъяснений, то есть после установления невозможности участвующего в уголовном деле защитника принять участие в производстве конкретного процессуального действия в течение пяти суток, разъяснения подозреваемому, обвиняемому права пригласить другого защитника и выяснения его позиции по данному вопросу.

В соответствии с абзацем 4 подпункта 2.1 решения Совета ФПА РФ «О двойной защите»: «Когда участвующий в уголовном деле защитник по соглашению или по назначению в течение 5 суток, если иное не предусмотрено законом, не может принять участие в уголовном процессе, адвокат, назначенный защитником в соответствии со статьей 50 УПК РФ, обязан принять на себя защиту подсудимого».

Таким образом, в указанном случае для оценки правомерности вступления адвоката по назначению в уголовное дело не имеет значения предшествующее поведение подозреваемого, обвиняемого и (или) защитника (защитников) по соглашению, а также не требуется вынесения постановления следователя или суда о наличии в действиях защитника по соглашению признаков злоупотребления правом.

Отсутствие в указанной ситуации необходимости в отдельном постановлении следователя или суда о наличии злоупотребления правом на защиту не означает отсутствия необходимости в постановлении о назначении защитника, предусмотренном пунктом 1 Стандарта. Следовательно, и в случае, предусмотренном пунктом 7.2 настоящих Разъяснений, адвокат до вступления

в дело должен проверить наличие постановления о назначении защитника, его содержание и документальное подтверждение фактических обстоятельств, послуживших основанием для назначения.

Данный вывод не освобождает адвоката по назначению от обязанности проверить, соблюден ли порядок назначения защитника, установленный частью 3 статьи 50 УПК РФ, Порядком назначения адвокатов в качестве защитников в уголовном судопроизводстве, региональными правилами участия адвокатов в защите по назначению и настоящими Разъяснениями. При отсутствии указанных условий адвокат по назначению обязан заявить мотивированное ходатайство об освобождении его от участия в деле либо о невозможности участия в конкретном процессуальном действии в качестве защитника по назначению, а при отказе в удовлетворении такого ходатайства – устранившись от участия в процессуальном действии.

Указанные обстоятельства будут иметь правовое значение и в случае последующей явки защитника по соглашению, поскольку лишь в этом случае возникнет ситуация дублирования функций защиты, когда наряду с адвокатом, осуществляющим защиту по соглашению с доверителем, вопреки воле последнего, назначенный защитник будет выступать в качестве дублёра (защитник-дублёр).

В этом случае адвокат по назначению будет вправе продолжить защиту обвиняемого лишь при исключительных условиях, указанных в пункте 18 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 30.06.2015 № 29 (недобросовестное поведение обвиняемого и (или) защитника по соглашению).

Если после принятия адвокатом защиты по назначению участвующий ранее защитник по соглашению является для участия в деле либо возникает иная ситуация дублирования защиты, дальнейшие действия адвоката по назначению определяются правилами пункта 9 настоящих Разъяснений.

9. Действия адвоката по назначению при последующем участии защитника по соглашению

Необходимо учитывать, что положения упомянутых выше актов связывают ситуацию «двойной защиты» с наличием конфликта между доверителем (подзащитным) и назначенным адвокатом. Об этом свидетельствует указание в их тексте на отказ доверителя от помощи назначенного адвоката и разрешение заявления об отказе лицом, в производстве которого находится уголовное дело.

При этом сама по себе дача обвиняемым согласия на участие защитника по

назначению при наличии у него защитника по соглашению в отсутствие законных оснований для назначения защитника и его участия в уголовном деле не может легитимировать такое участие.

Вместе с тем на практике встречаются случаи, когда доверитель не только не желает отказываться от помощи назначенного защитника, но и настаивает на его участии в деле наряду с приглашённым.

В отсутствие заявления подзащитного об отказе от помощи назначенного защитника адвокатам, осуществляющим защиту по назначению, рекомендуется действовать следующим образом.

Прежде всего адвокату необходимо обсудить сложившееся положение с подзащитным и приглашённым им защитником, разъяснив доверителю право отказаться от помощи назначенного защитника и предупредив доверителя о возможном взыскании с него процессуальных издержек на выплату вознаграждения адвокату за счёт средств бюджета.

Далее адвокату следует заявить ходатайство об освобождении его от участия в деле ввиду наличия у подозреваемого (обвиняемого) защитника по соглашению. В ходатайстве следует указать, в частности, на незаконность и нецелесообразность расходования бюджетных средств на оплату вознаграждения за участие назначенного адвоката в уголовном судопроизводстве.

В случае отказа в удовлетворении ходатайства об освобождении защитника по назначению от участия в деле он вправе продолжить участие в деле наряду с приглашённым защитником.

Вступление защитника по назначению в уголовное дело при наличии защитника по соглашению с соблюдением всех приведённых выше условий само по себе не означает, что в последующем защитник по назначению обязан принимать участие в каждом процессуальном действии. Вступив в уголовное дело, защитник по назначению перед каждым процессуальным действием обязан проверить наличие условий для продолжения своего участия.

В частности, перед каждым процессуальным действием, проводимым в отсутствие приглашённого защитника, назначенному адвокату следует выяснять актуальную позицию доверителя о возможности проведения данного действия в отсутствие защитника по соглашению, действуя в дальнейшем исходя из воли доверителя и руководствуясь законом, КПЭА и настоящими Разъяснениями.

При наличии отказа подзащитного от помощи назначенного защитника при последующем участии защитника по соглашению адвокат по назначению обязан поддержать такой отказ, а в случае его неудовлетворения дознавателем,

следователем, судом заявить о невозможности продолжения участия в процессуальном действии или судебном заседании и устраниваться от участия в нём.