

Документ подписан простой электронной подписью
Информация о владельце:
ФИО: Бублик Владимир Александрович
Должность: Ректор
Дата подписания: 08.08.2023 14:28:00
Уникальный программный ключ:
c51e862f35fca08ce36bdc9169348d2ba451f033

Министерство науки и высшего образования Российской Федерации
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования
«УРАЛЬСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ ЮРИДИЧЕСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ
ИМЕНИ В. Ф. ЯКОВЛЕВА»

«Утверждено»
Решением Ученого Совета УрГЮУ
имени В. Ф. Яковлева
от 26.06.2023 года

ОЦЕНОЧНЫЕ МАТЕРИАЛЫ

Организация адвокатской деятельности

Основная профессиональная образовательная программа высшего образования – программа бакалавриата по направлению подготовки

40.03.01 Юриспруденция

(профиль: **Деятельность в области юстиции и правосудия**)

ЧАСТЬ 1. (не публикуется)

ЧАСТЬ 2. МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ ПО РАБОТЕ С ОЦЕНОЧНЫМИ МАТЕРИАЛАМИ

РАЗРАБОТЧИКИ	
КАФЕДРА:	Судебной деятельности и уголовного процесса
АВТОРСКИЙ КОЛЛЕКТИВ:	Папулова З.А. Доцент кафедры судебной деятельности и уголовного процесса, к.ю.н., доцент

I. ТЕКУЩИЙ КОНТРОЛЬ

При системе оценивания по дисциплине используются:

- ✓ Теоретический опрос на практических занятиях;
- ✓ Решение задач и выполнение практических заданий;
- ✓ Дискуссии по проблемным вопросам;
- ✓ Аудиторные контрольные работы.

Примеры теоретического опроса на практических занятиях

1. Назовите основные принципы деятельности института адвокатуры и дайте их краткую характеристику.

Ключ ответа:

Свои задачи перед гражданским обществом адвокатура реализует путем выполнения принципов своей деятельности, определенных в ч. 2 ст. 3 Закона об адвокатуре. К этим принципам относятся: принцип законности; принцип независимости; принцип самоуправления; принцип корпоративности; принцип равноправия адвокатов.

Принцип законности применительно к адвокатской деятельности выражен в ст. 4 Закона об адвокатуре, которая устанавливает, что законодательство об адвокатской деятельности и адвокатуре основывается на Конституции РФ и состоит из самого Закона об адвокатуре, других федеральных законов, принимаемых в соответствии с федеральными законами нормативных правовых актов Правительства РФ и федеральных органов исполнительной власти, регулирующих указанную деятельность, а также из принимаемых в пределах полномочий, установленных настоящим Федеральным законом, законов и иных нормативных актов субъектов Российской Федерации.

Принцип независимости характеризуется тем, что адвокатура не входит в систему органов государственной власти и органов местного самоуправления. Адвокат при осуществлении адвокатской деятельности не может быть связан никакими приказами, указаниями и иными формами воздействия на него со стороны органов адвокатского сообщества, адвокатского образования, другими внешними факторами и является самостоятельной фигурой в выборе форм и методов защиты или других видов юридической помощи, основываясь только на законе и воле своего доверителя, если она не противоречит закону.

Принцип самоуправления адвокатуры заключается в том, что адвокатура, в том числе адвокатские образования, не может быть создана, управляема или ликвидирована государственными или иными органами, организациями или лицами, не являющимися адвокатами. Всеми делами создания, деятельности адвокатуры ведают сами адвокаты непосредственно или путем избрания органов управления, которые действуют на основе принимаемых только адвокатами внутренних нормативных актов (уставов, положений, договоров и проч.).

Принцип корпоративности заключается в объединении и деятельности адвокатов через свою организацию (корпорацию адвокатов), которая устанавливает свои корпоративные правила поведения и другие нормы, решает вопросы ответственности адвокатов, регулирует другие вопросы адвокатской деятельности в соответствии с нормами права и пожеланиями адвокатов. Адвокаты, даже не действующие в составе коллегий или бюро, обязаны подчиняться корпоративным правилам. В свою очередь, корпорация стоит на страже прав и законных интересов своих членов, выступая их представителем в любых государственных или иных органах и организациях.

Принцип равноправия адвокатов заключается в отсутствии кастовости в адвокатуре, деления адвокатов на начальников и подчиненных, старших и младших по чину, работодателей и работников. При решении своих внутренних корпоративных задач каждый адвокат пользуется правом только «одного голоса», независимо ни от стажа его работы, ни от возраста, ни от количества зарабатываемых или вносимых им в «общую кассу» средств. К адвокатам не могут быть применены «правила внутреннего трудового распорядка», требования трудовой дисциплины и иные категории трудового права, так как их деятельность не носит характера работы по трудовому договору или иного характера, регулируемого трудовым законодательством.

2. Дайте определение понятия «адвокат» и раскройте его основные характеристики.

Ключ ответа:

Термин «адвокат» происходит от латинского слова “advocare” — призывать на помощь. Под определением «адвокат» (лат. advocatus) всегда понимался юрист, оказывающий профессиональную правовую помощь посредством консультаций, защиты обвиняемого на суде и т.д. Понятие «адвокат» состоит из двух частей: первая определяет его правовую (статусную) сторону, вторая — функциональную, т.е. предназначение адвоката.

Адвокат — это лицо, получившее статус адвоката и право осуществлять адвокатскую деятельность. При этом порядок получения статуса адвоката должен соответствовать Федеральному закону об адвокатской деятельности и адвокатуре. Адвокат является независимым советником по правовым вопросам. Это вторая часть определения. В ней раскрывается функциональная сторона, во имя которой, по существу, и необходимо соблюдение специальных требований о приобретении статуса адвоката. Таким образом, только в единстве с законностью приобретения статуса адвоката и с независимостью адвоката как советника своего клиента по правовым вопросам и может рассматриваться фигура современного адвоката. Адвокату запрещено помимо адвокатской заниматься другой оплачиваемой деятельностью за исключением научной, преподавательской или иной творческой деятельности. В целях осуществления творческой деятельности адвокат вправе вступать в соответствующие трудовые отношения (работать научным сотрудником в научно-исследовательском институте, преподавателем вуза, корреспондентом средства массовой информации и т.д.). Кроме того, в законе сделана оговорка о том, что адвокат не вправе также занимать государственные и муниципальные должности. Данная оговорка вызвана тем, что некоторые адвокаты занимали указанные должности, ссылаясь на государственную службу как особый вид профессиональной служебной деятельности граждан Российской Федерации, который не относится к «другой оплачиваемой деятельности».

Федеральный закон не ограничивает адвоката территорией, на которой он вправе осуществлять свою деятельность. При этом никто не вправе требовать от адвоката, проживающего в другом субъекте РФ или внесенного в иной региональный реестр, какого-либо разрешения для выполнения своих обязанностей на «чужой» территории (в иных субъектах РФ). Это очень важное законодательное установление. Оно дает возможность гражданину приглашать адвокатов из других регионов, быть более защищенным от местного влияния на правосудие и законность.

Федеральным законом предусмотрены ограничения в участии иностранных адвокатов в адвокатской деятельности на территории Российской Федерации. Такое участие адвокатов иностранного государства допускается лишь для оказания юридической помощи по вопросам права данного иностранного государства. Однако даже и в этом случае, если такое участие связано

с государственной тайной Российской Федерации, адвокат иностранного государства не может оказывать юридическую помощь на территории нашей страны.

Примеры решения задачи и выполнения практических заданий

1. На заседании Совета Адвокатской палаты субъекта РФ был рассмотрен вопрос о привлечении к дисциплинарной ответственности адвоката Попова И.К. за нарушение адвокатом Кодекса профессиональной этики адвоката, запрещающим адвокату действовать вопреки законным интересам доверителя и занимать по делу позицию противоположную воле доверителя.

Адвокат Попов И.К. при вынесении решения об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу, невзирая на отрицание подозреваемым оснований для заключения его под стражу, в прениях признал установленными факты того, что, находясь на свободе, подозреваемый будет продолжать заниматься преступной деятельностью, что по существу усилило позицию обвинения.

Дайте правовую оценку сложившейся ситуации. Имеет ли место в данном случае нарушение права подозреваемого пользоваться помощью защитника? Какое решение должен вынести Совет адвокатской палаты субъекта РФ относительно привлечения данного адвоката к дисциплинарной ответственности.

Ответ обоснуйте ссылками на нормативные источники и судебную практику.

Ключ решения:

В соответствии с ч. 1 ст. 48 Конституции РФ каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи. Исходя из смысла ст. 16 УПК РФ обеспечение права на защиту является одним из главных принципов уголовного судопроизводства, пронизывающий все его стадии.

Согласно п. 3 ч. 4 ст. 6 Федерального закона от 31.05.2002 № 63-ФЗ "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" адвокат не вправе занимать по делу позицию вопреки воле доверителя, за исключением случаев, когда он убежден в наличии самоговора доверителя. Кроме того, следуя п.1. ст. 7 указанного закона адвокат должен честно, разумно и добросовестно отстаивать права и законные интересы доверителя всеми не запрещенными законодательством Российской Федерации средствами.

Таким образом, адвокат Попов И.К. при вынесении решения об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу, в прениях не должен был ни коем образом показывать или подтверждать тот факт, что подозреваемый на свободе будет продолжать заниматься преступной деятельностью, так как мера пресечения в виде заключения под стражу является одной из самых строгих мер пресечения и связана с лишением свободы.


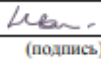
Кроме того, в соответствии со ст. ст. 97, 99, 100, 108 УПК РФ в отношении обвиняемого (подозреваемого) может быть избрана мера пресечения в виде заключения под стражу, при наличии достаточных оснований полагать, что он скроется от следствия, может продолжить преступную деятельность, угрожать участникам уголовного судопроизводства. Мера пресечения может избираться также для обеспечения исполнения приговора. При этом в числе других обстоятельств, учитывается тяжесть предъявленного обвинения и данные о личности. В исключительных случаях, при наличии оснований, предусмотренных ст. ст. 97 и 99 УПК РФ мера пресечения в виде заключения под стражей может избираться в отношении подозреваемого.

Следуя функции адвоката в уголовном процессе, свое деятельностью он должен помогать доверителю, контролировать соблюдение его конституционных и процессуальных прав, а не совершать действия, ухудшающие его положение.

Таким образом, представляется, что исходя из изложенной фабулы адвоката Попова И.К. необходимо привлечь к дисциплинарной ответственности и применить меру дисциплинарного взыскания в виде предупреждения.

2. Составьте ордер на представление интересов доверителя в уголовном деле.

Ключ решения:

Корешок ордера	ОРДЕР
№ <u>125</u> от " <u>13</u> " <u>февраля</u> 20 <u>22</u> г.	№ <u>125</u> от " <u>13</u> " <u>февраля</u> 20 <u>22</u> г.
Адвокату <u>Вальдбауэр Анастасии Олеговне</u> , (фамилия, имя, отчество (при наличии)) имеющему регистрационный номер <u>123456</u> в реестре адвокатов <u>Свердловской области</u>	Адвокату <u>Вальдбауэр Анастасии Олеговне</u> , (фамилия, имя, отчество (при наличии)) имеющему регистрационный номер <u>123456</u> в реестре адвокатов <u>Свердловской области</u>
(наименование субъекта Российской Федерации) удостоверение <u>№555555 Управлением МЮ РФ по</u> (номер, <u>г. Екатеринбург 01.03.2019</u> кем и когда выдано)	(наименование субъекта Российской Федерации) удостоверение <u>№555555 Управлением МЮ РФ по</u> (номер, <u>г. Екатеринбург 01.03.2019</u> кем и когда выдано)
поручается <u>01.02.2022</u> <u>защита</u> (с какого числа) (сущность поручения) <u>Васильева Михаила Андреевича</u>	поручается <u>01.02.2022</u> <u>защита</u> (с какого числа) (сущность поручения) <u>Васильева Михаила Андреевича</u>
(фамилия, имя, отчество (при наличии) физического лица или наименование юридического лица, чьи интересы представляются) <u>на стадии предварительного расследования в СУ СК РФ по СО</u> (стадия рассмотрения дела или наименование органа, учреждения, организации)	(фамилия, имя, отчество (при наличии) физического лица или наименование юридического лица, чьи интересы представляются) <u>на стадии предварительного расследования в СУ СК РФ по СО</u> (стадия рассмотрения дела и/или наименование органа, учреждения, организации)
Основания выдачи ордера <u>соглашение №57 от 30.01.2022</u> (реквизиты соглашения, документа о назначении)	Основания выдачи ордера <u>соглашение №57 от 30.01.2022</u> (реквизиты соглашения, документа о назначении)
Ордер выдан <u>адвокатским бюро «Междисциплинарные адвокаты»</u> (полное наименование адвокатского образования) адрес <u>620141, г. Екатеринбург, ул. Бебеля 131, оф. 15</u> телефон <u>89028763112</u>	Ордер выдан <u>адвокатским бюро «Междисциплинарные адвокаты»</u> (полное наименование адвокатского образования) адрес <u>620141, г. Екатеринбург, ул. Бебеля 131, оф. 15</u> телефон <u>89028763112</u>
Ордер получил <u></u> (подпись адвоката) <u>адвокат Носов А.А.</u> (должность лица, выдавшего ордер) (подпись) (фамилия, инициалы)	<u>адвокат </u> <u>Носов А.А.</u> (должность лица, выдавшего ордер) (подпись) (фамилия, инициалы)
<u>М.П.</u>	<u>М.П.</u>

Пример дискуссии по проблемным вопросам.

1. Нуждается ли на ваш взгляд квалификационный экзамен на присвоение статуса адвоката в изменениях или он отвечает реалиям современной практической юриспруденции?

Ключ ответа:

Представляется, что введение универсальных правил для приема экзамена по всей стране и обязательное прохождение первого этапа экзаменационных испытаний в виде тестирования – весьма положительный опыт. У тестирования, как способа проверки знаний, безусловно много негативных черт. Есть очевидные сторонники и противники этого метода в любой сфере, и адвокатура не стала исключением. Однако самая главная цель, на которую направлен такой этап – стремление к объективности при проверке знаний. И в жизни это действительно себя оправдывает. Невозможно обмануть компьютер, заранее подобрать задания, которые получит претендент при работе с тестом, все это делает саму процедуру принятия экзамена более открытой, прозрачной и объективной. С учетом того, что изначальная планка успешного прохождения теста во всех регионах невысока, то почти невозможно обвинять систему в том, что задания слишком сложны, вопросы некорректно сформулированы или нелогичны. В большинстве случаев для положительного результата необходимо верно ответить на 50% заданий, что, согласитесь, вполне лояльно.

Думается, что назрела необходимость в некотором изменении второй части квалификационного экзамена – устном собеседовании. Представляется, что современные юридические реалии порой настолько сложны, что ответов на теоретические вопросы уже

недостаточно. Сразу после сдачи квалификационного экзамена претендент становится полноценным настоящим адвокатом, которому вероятно придется столкнуться с множеством юридических казусов, и должны быть хотя бы минимальные гарантии того, что он будет в силах выйти из них достойно, не причиняя вред доверителю.

Предлагается внести в качестве четвертого вопроса реальную юридическую задачу, которую нужно будет разрешить и составить процессуальный документ: исковое заявление, отзыв, ходатайство, защитительную речь и т.п. При этом, как и в обычной жизни, претенденту можно разрешить использовать все возможные средства для её решения, в том числе и интернет. Ведь профессионализм проверяется не ограничением ресурсов, а способностью правильно использовать весь их спектр. Это смоделированная ситуация, наилучшим образом покажет квалификационной комиссии насколько готов кандидат к реальной адвокатской практике. Такие разные кандидаты пробуют свои силы: разного возраста, уровня образования, предыдущего стажа и опыта работы в самых различных сферах. Стажеры бывают совсем юными ребятами, которые возможно никогда не вели дело самостоятельно, а комиссии предстоит решить готовы ли они к работе или пока надо набраться опыта и понаблюдать за старшими коллегами. Как и в противоположной ситуации, когда претендент уже обрел седины и всю свою профессиональную жизнь работал в следственных органах и имеет представление о том, как составлять документы от лица уполномоченного органа, а не со стороны защиты.

Конечно, решение подобных задач требует времени, но и в жизни мы бываем ограничены скоростью вопроса. Предположим, что на решение такого кейса можно отвести 1 час. Думается, что этого времени достаточно, чтобы проанализировать ситуацию, определиться с субъектным составом, при необходимости с предметом доказывания и составить проект процессуального документа, который может не содержать деталей, но его концепция должна быть понятна и ясна комиссии.

Самое главное, что подобные задачи не должны быть опубликованы заранее. Должен соблюдаться эффект неожиданности вопроса и настоящей работы с неизвестным кейсом, тогда проверка знаний будет носить максимально объективный характер и уравнивать права всех претендентов.

Введение общероссийского стандарта приема экзамена во многом разрешит проблему миграции претендентов из субъекта в субъект с целью сдачи квалификационного экзамена. Не секрет, что данное явление происходит повсеместно, и несмотря, на ужесточение требований по таким переездам и переходам, прецеденты все равно имеют место быть. Одинаковая процедура сдачи экзамена во всех регионах России и установление единой денежной суммы в качестве вступительного взноса сделают такие движения не целесообразными.

Поскольку в России на сегодняшний день адвокатская практика после сдачи квалификационного экзамена разрешена на равных началах во всех регионах страны, независимо от места сдачи квалификационного экзамена, нет процедуры прохождения сертификации/лицензирования при конкретном суде, постольку и правила должны быть одинаковыми везде.

Примеры заданий для аудиторной контрольной работы

1. Определите соотношение формы и содержания защитительной речи адвоката.

Ключ ответа:

Защитительная речь должна характеризоваться единством содержания и формы, иметь стройную цельную композицию, обеспечивающую последующее развертывание защитником тезисов. В ней не должно быть излишней длительности, скороговорки, всякого рода повторов, неясных положений, уклонения от существа дела. Каждому вопросу следует отводить такое место, которое он заслуживает в комплексе исследуемых по делу обстоятельств. Второстепенные обстоятельства не должны затемнять, вытеснять главные моменты, важные защитительные доводы.

Общепринятых правил построения защитительной речи не существуют. Попытки дать какую-то единую систему речи заранее обречены на неудачу. Выступление в судебном заседании -

дело живое, творческое. Для защитительной речи еще в большей степени, чем для обвинительной, противопоказан шаблон, однообразие, заранее установленный трафарет.

Содержание и структура защитительной речи строго индивидуальны и зависят от результатов судебного следствия, избранной позиции, характера предъявленного обвинения, особенностей доказательственного материала и других обстоятельств рассматриваемого дела. Защитник выступает в суде после прокурора и поэтому не может не учитывать тех доводов и аргументов, которые приведены прокурором. Он обязан представить на рассмотрение суда свои доводы и соображения, привести свои аргументы. Вряд ли поможет правильному разрешению уголовного дела и своему подзащитному такой защитник, который, игнорируя результаты судебного следствия и доводы прокурора, будет строить свою речь, упрямо следуя заранее принятой схеме.

Из сказанного следует, что защитительная речь, как правило, должна носить полемический характер, быть органически связана с развернувшимися судебными прениями. Возражая против необоснованных утверждений прокурора, подвергая критическому анализу приведенные им доказательства, адвокат отстаивает свою точку зрения, приводит контрдоказательства в подтверждение правильности своих суждений.

Конечно, это не означает, что речь адвоката сводится лишь к ответу на обвинительную речь, что содержание последней обуславливает и содержание второй. Защитительная речь носит самостоятельный характер. В ней адвокат должен подвергнуть детальному анализу все обстоятельства дела под углом зрения защиты подсудимого, привести все данные, говорящие в его пользу. В тех случаях, когда защитник выступает по групповому делу, он должен соотносить свою речь с речами своих коллег, чтобы исключить повторения, разграничить обязанность и т.д.

Содержание и структура защитительной речи не могут быть произвольными. Они находятся в зависимости от тех задач, которые возложены на адвоката в процессе, и тех конкретных особенностей дела, по которому он выступает.

2. Назовите права и обязанности адвоката как участника арбитражного процесса в суде I инстанции.

Ключ ответа:

При рассмотрении дел в арбитражном суде своих представителей могут иметь все лица, участвующие в деле, в соответствии со ст. 40 АПК РФ. Исключением является прокурор, который не может участвовать в гражданском процессе через своего представителя, поскольку согласно ст. 1 Федерального закона от 17 января 1992 г. № 2202-1 «О прокуратуре Российской Федерации» прокурор непосредственно участвует в рассмотрении дел арбитражными судами в соответствии с процессуальным законодательством Российской Федерации.

Судебное представительство вправе осуществлять только дееспособное лицо, если при этом оно не относится к кругу лиц, которые в соответствии со ст. 60 АПК РФ не могут быть представителями в арбитражном суде. Полномочия представителя на ведение дела в арбитражном суде должны быть оформлены и подтверждены в соответствии со ст. 61 АПК РФ. Полномочия адвоката на ведение дел в арбитражном суде удостоверяются в соответствии с Федеральным законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации». Арбитражный процессуальный кодекс РФ не содержит императивных предписаний об оформлении ордера полномочий адвоката на ведение дела в арбитражном суде от имени доверителя. Таким образом, адвокат в арбитражном процессе может представлять доверителя на основании либо ордера, либо доверенности. Никто не вправе требовать от адвоката и его доверителя предъявления соглашения об оказании юридической помощи для вступления адвоката в дело. При несоблюдении установленного порядка оформления полномочий адвокат не допускается судом к участию в процессе (п. 4 ст. 63 АПК РФ).

Законодатель предусмотрел некоторые ограничения возможности участия адвоката в рассмотрении того или иного дела. Так, не могут быть представителями в арбитражном суде адвокаты, если для их участия в процессе имеются препятствия, предусмотренные подп. 2 п. 4 ст. 6 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», а именно:

- если адвокат имеет самостоятельный интерес по предмету соглашения с доверителем, отличный от интереса данного лица;

- если адвокат участвовал в деле в качестве судьи, третейского судьи или арбитра, посредника, прокурора, следователя, дознавателя, эксперта, специалиста, переводчика, является по данному делу потерпевшим или свидетелем, а также, если он являлся должностным лицом, в компетенции которого находилось принятие решения в интересах данного лица;

- если адвокат состоит в родственных или семейных отношениях с должностным лицом, которое принимало или принимает участие в расследовании или рассмотрении дела данного лица;

- если адвокат оказывает юридическую помощь доверителю, интересы которого противоречат интересам данного лица.

Судебный представитель, исполняя в суде поручение своего доверителя, должен своей деятельностью способствовать разрешению задач судопроизводства в арбитражных судах, преследуя достижение в качестве основной цели своей деятельности защиту нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов своего доверителя. Кроме того, адвокат должен оказывать помощь доверителю в осуществлении им предоставленных ему процессуальных прав и возложенных на него процессуальных обязанностей. В этом состоит главное отличие судебного представительства от гражданско-правового представительства, основной целью которого, как это следует из содержания ст. 182 ГК РФ, является непосредственное создание, изменение и прекращение гражданских прав и обязанностей представляемого.

Судебное представительство как институт арбитражного процессуального права принято подразделять на виды в зависимости от оснований его возникновения. По общему правилу различают добровольное (или договорное) представительство, при котором лицо, участвующее в деле, самостоятельно избирает своего представителя для ведения дела в суде, как правило, предоставляя представителю соответствующие полномочия на основании соглашения об оказании юридической помощи (ст. 25 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»), договора поручения или агентского договора, и законное представительство, когда лицо является судебным представителем в силу прямого предписания закона.

Анализ норм, содержащихся в гл. 6 АПК РФ, в их системной связи с другими положениями Кодекса указывает на то, что представительство возможно на любой стадии рассмотрения дела арбитражным судом первой, апелляционной, кассационной или надзорной инстанций и по любой категории дел, отнесенной законом к подведомственности арбитражного суда. Кроме того, АПК РФ не содержит ограничений по числу представителей каждого из лиц, участвующих в деле.

II. ПРОМЕЖУТОЧНАЯ АТТЕСТАЦИЯ

При промежуточной аттестации по дисциплине используются:

- ✓ Теоретические вопросы:
- ✓ Задача

Пример теоретического вопроса

1. Назовите основания для участия адвоката в уголовном процессе.

Ключ ответа:

В соответствии с ч. 2 ст. 48 Конституции РФ, каждый задержанный, заключенный под стражу, обвиняемый в совершении преступления имеет право пользоваться помощью адвоката (защитника) соответственно с момента задержания, заключения под стражу или предъявления обвинения. Согласно ч. 3 ст. 49 УПК РФ, защитник участвует в деле: с момента вынесения постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого; с момента возбуждения уголовного дела в отношении конкретного лица; с момента фактического задержания лица, подозреваемого в совершении преступления (составлен протокол задержания, избрана мера пресечения в виде заключения под стражу), с момента вручения уведомления о подозрении в совершении преступления; с момента объявления лицу, подозреваемому в совершении преступления,

постановления о назначении судебно-психиатрической экспертизы; с момента начала осуществления иных мер процессуального принуждения или иных процессуальных действий, затрагивающих права и свободы лица, подозреваемого в совершении преступления; с момента начала осуществления процессуальных действий, затрагивающих права и свободы лица, в отношении которого проводится проверка сообщения о преступлении в порядке, предусмотренном статьей 144 УПК РФ (лицо заподозрено в совершении преступления). Вступает в уголовное дело адвокат по предъявлению адвокатского удостоверения и ордера.

Одним из оснований участия адвоката в уголовном судопроизводстве в качестве защитника или представителя является соглашение между адвокатом и доверителем об оказании юридической помощи, которое составляется в простой письменной форме (п. 1 и 2 ст. 25 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ»). Кроме того, адвокат обязан участвовать в уголовном деле в качестве защитника по назначению органов дознания, органов предварительного следствия и суда, которые обязаны обеспечить его участие по просьбе подозреваемого, обвиняемого, подсудимого (п. 10 ст. 25 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»; ч. 2 ст. 50 УПК РФ), а также в качестве представителя потерпевшего (в случаях, предусмотренных ч. 2.1 ст. 45 УПК РФ). То есть, всего оснований участия адвоката в уголовном процессе два: 1) соглашение об оказании юридической помощи 2) процессуальное решение уполномоченного органа о назначении защитника. Иных оснований участия адвоката в уголовном деле в качестве защитника нет. О необходимости наличия одного из этих оснований для участия в деле напоминает ордер адвоката, форма которого содержит соответствующее обязательное для заполнения поле – «Основание выдачи ордера».

Примеры решения задач

1. Следователь Следственного отдела по Кировскому району г. Екатеринбурга Водорезов А.К. вызвал адвоката Трунилина на допрос, касающийся деятельности его подзащитного Козлова, отбывающего наказание в колонии общего режима.

Трунилин, ссылаясь на ст. 8 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» отказался явиться на допрос.

Проанализируйте изложенную ситуацию относительно прав и обязанностей адвоката с использованием положений нормативно-правовых актов.

Ключ ответа:

Согласно пункту 3 части 3 статьи 56 УПК РФ не подлежит допросу в качестве свидетеля адвокат Трунилин – об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с оказанием юридической помощи, за исключением случаев, если о допросе в качестве свидетеля ходатайствует адвокат с согласия лица, которому он оказывал юридическую помощь, однако согласие от подзащитного Козлова отсутствует в материалах уголовного дела.

Согласно подпункту 5 пункта 4 статьи 6 и пункту 2 статьи 8 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» адвокат не вправе разглашать сведения, сообщенные ему доверителем в связи с оказанием последнему юридической помощи, без согласия доверителя и адвокат не может быть вызван и допрошен в качестве свидетеля об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с обращением к нему за юридической помощью или в связи с ее оказанием.

Таким образом, следователь СО Водорезов, вызвав на допрос адвоката, нарушил уголовно-процессуальное законодательство и требования ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации».

2. Адвокат Полушкин по предварительной записи явился в зал ознакомления с делами Арбитражного суда Свердловской области с целью сделать выписки и сфотографировать материалы дел, касающихся его доверителя. На просьбу секретаря о необходимости предъявить доверенность, Полушкин ответил отказом и утверждал, что удостоверения адвоката вполне достаточно.

Проанализируйте документы, необходимые к предъявлению для участия в качестве представителя в рамках арбитражного процесса, сравните их с документами, предъявляемыми в уголовном процессе, а также определите, чья позиция в указанном примере является верной и как следует поступить секретарю и адвокату.

Ключ ответа:

В данном случае, согласно условиям задачи, верной является позиция секретаря Арбитражного суда Свердловской области. В соответствии с ч. 3 ст. 61 АПК РФ, полномочия адвоката должны оформляться в соответствии с федеральным законом. Согласно п. 2 ст. 6 ФЗ №63 «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ», в случаях, предусмотренных Федеральным законом, адвокат должен иметь ордер на исполнение поручения, выдаваемый соответствующим адвокатским образованием. В иных случаях адвокат представляет доверителя на основании доверенности. АПК РФ не предусмотрено возможности оформления представительства адвоката ордера. Следовательно, в арбитражном судопроизводстве для адвоката обязательно наличие доверенности. То есть, Арбитражный суд не допускает к участию в деле адвоката, не имеющего надлежащим образом оформленной доверенности на представление интересов доверителя, даже при наличии ордера. (Постановление Арбитражного суда Дальневосточного округа от 20.03.2017 по кассационной жалобе по делу А59-4958/2013)

В силу своего статуса адвокату в Арбитражном процессе не нужно предъявлять только диплом о высшем юридическом образовании, достаточно предъявить адвокатское удостоверение.

В данном случае у адвоката Полушкина доверенности не имеется, следовательно, суд не может допустить его к участию в указанном деле. Адвокату необходимо оформить надлежащим образом доверенность на представление интересов своего доверителя с указанием в ней всех полномочий, после чего вновь обратиться в АС с ходатайством об ознакомлении с материалами дела.

Уголовно – процессуальное законодательство наличие доверенности у адвоката и её оформление не предусматривает. Ордер, как подтверждение полномочий адвоката, упоминается в УПК РФ только в ч. 4 ст. 49 УПК РФ, согласно которой адвокат допускается к участию в уголовном деле в качестве защитника по предъявлении удостоверения адвоката и ордера. Защитник есть только у подозреваемого и обвиняемого. Таким образом, для защитника подозреваемого и обвиняемого обязательен ордер, и, естественно, защищать права как подозреваемого, так и обвиняемого может только адвокат. Согласно ст. 45 УПК РФ, представителями интересов потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя могут быть адвокаты (ст. 45 УПК РФ), но требований к наличию у них ордера УПК РФ не содержит. Следовательно, такой представитель в любом случае подтверждает свои полномочия иными документами, но эти документы в УПК РФ не прописаны. Опять же, согласно п. 2 ст. 6 ФЗ №63 «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ», адвокат должен подтверждать полномочия либо ордера, либо доверенностью. Адвокат свидетеля при его допросе, согласно ч. 5 ст. 189 УПК РФ, пользуется правами, предусмотренными ч. 2 ст. 53 УПК РФ, то есть правами защитника. А по общему правилу вступление защитника возможно при предъявлении удостоверения и ордера.

ЧАСТЬ 3. (не публикуется)