

# ОСНОВАНИЯ И ПОРЯДОК ВСТУПЛЕНИЯ АДВОКАТА В УГОЛОВНОЕ ДЕЛО В КАЧЕСТВЕ ЗАЩИТНИКА

**Калинкина А. А.\***

студент

kalinkina17@yandex.ru

\*ФГБОУ ВО «Мордовский государственный университет им. Н. П. Огарёва»,  
Саранск, Россия

## **Аннотация:**

Одним из наиболее эффективных механизмов правовой защиты в современном уголовном процессе является институт адвокатуры. Именно адвокат осуществляет защиту прав и законных интересов подозреваемого, обвиняемого (на предварительном расследовании), а также подсудимого и иных, вовлеченных в сферу действия уголовно-процессуального законодательства субъектов (на следующих стадиях). Для осуществления правозащитной функции адвокат наделен особым правовым статусом. В рамках настоящей статьи определяются основания и порядок вступления адвоката в дело, в связи с которыми реализуются статусные полномочия адвоката

## **Ключевые слова:**

адвокат, защитник, уголовное дело, уголовный процесс, удостоверение, ордер, обязательное участие, отказ от защитника

---

**УДК** 340

**DOI:** 10.24411/2658-6932-2020-10048

**Для цитирования:** Калинкина А. А. Основания и порядок вступления адвоката в уголовное дело в качестве защитника / А. А. Калинкина // Контентус. – 2020. – № 5. – С. 96 – 106.

---

В условиях правового государства неперенным условием его развития и эффективного функционирования является гарантированность всем субъектам правового общения предоставляемых им по закону прав и свобод. В масштабах всего государства такое право обеспечивается через реализацию им функции охраны и защиты прав и свобод граждан в соответствии с общепринятыми мировыми и внутригосударственными стандартами правовой защиты.

---

Право на защиту возникает у личности тогда, когда ее права нарушены, или объективно находятся под угрозой такого нарушения. В уголовном судопроизводстве понятие защиты трактуется в широком смысле как деятельность, заключающаяся в обеспечении прав и свобод личности независимо от ее уголовно-процессуального статуса. В узком же смысле конструкция защиты привязана к тем субъектам, уголовно-процессуальной деятельности, которые обладают процессуальными статусами подозреваемого, обвиняемого и защитника.

Адвокат-защитник в уголовном процессе выступает как представитель прав и законных интересов подозреваемого, обвиняемого (на предварительном расследовании), а также подсудимого и иных, вовлеченных в сферу действия уголовно-процессуального законодательства субъектов (на следующих стадиях), и наделен особым правовым статусом в связи с реализацией им уголовно-процессуальных полномочий защитной направленности. Появление у него таких полномочий непосредственно связывается с волеизъявлением подзащитного, производно от его интересов, основывается на цели защиты прав такого лица.

Согласно ч.ч. 3 и 4. УПК РФ защитник участвует в уголовном деле по предъявлении удостоверения адвоката и ордера.

Удостоверение адвоката в соответствии со ст. 15 Закона об адвокатуре выдается адвокату на основании решения квалификационной. Форма удостоверения и порядок ее заполнения утверждены приказом Министерства юстиции РФ «Об утверждении формы удостоверения адвоката и порядка его заполнения» от 5 окт. 2016 г № 223 [3]. Как следует из п. 3 ст. 15 Закона об адвокатуре, удостоверение – единственный документ, подтверждающий правовой статус адвоката.

Дискуссионным является вопрос о признании удостоверения адвоката документом, удостоверяющим личность. Он не относится к основным документам, удостоверяющим личность (ст. 10 Федерального закона о «О гражданстве Российской Федерации» от 31 мая 2002 г. № 62-ФЗ и ст. 7 Федерального закона «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию» от 15 авг. 1996 г. № 114-ФЗ). Также ни в одном нормативном правовом акте РФ нет исчерпывающего перечня таких документов, не установлен запрет на признание какого-либо документа таковым.

Решением Верховного Суда РФ от 8 ноября 2006 г. № ГКПИ 06-1016 [15] удостоверяющим личность документом называется документ, который позволяет подтвердить его принадлежность конкретному лицу. Примером такого документа названо водительское удостоверение. Поскольку по действующему порядку удостоверение адвоката – единственный документ,

подтверждающий его статус, при этом он имеет несколько степеней защиты, – совершенно справедливо, на наш взгляд, признать его и документом, удостоверяющим личность. Отрадно, что по п.п. 1.3. и 2.9 Правил поведения в здании Верховного Суда Республики Мордовия, утв. приказом председателя Верховного Суда Республики Мордовия № 114 от 12 марта 2012 г. № 114 [5] в данное здание адвокат, участвующий в деле, может пройти в здание суда и по удостоверению, и по ордеру.

Ч. 2 ст. 6 Закона об адвокатуре предусмотрен, что ордер выдается федеральным органом юстиции и должен соответствовать форме, утвержденной Приказом Министерства юстиции РФ «Об утверждении формы ордера» от 10 апреля 2013 г. № 47 [2]. Именно ордер подтверждает право адвоката осуществлять защиту по конкретному уголовному делу [7, с. 163].

В практике известны случаи, когда подозреваемый, обвиняемый, настаивающие на участие в их деле адвокатов по соглашению, были ограничены в данном праве, прежде всего, по причине несоблюдения установленного порядка оформления его полномочий. Например, проанализируем постановление Ленинского районного суда Г. Владивостока Приморского края от 29 янв. 2015 г. по делу № 3/10-32/2015. Как следует из решения, адвокат обвиняемого О. обратился в суд с жалобой о признании незаконным постановления следователя СУ СК РФ по Приморскому краю К., который еще 18 авг. 2014 г. вынес постановление о розыске обвиняемого О. и избрании ему в качестве меры пресечения заключения под стражу. 14 сент. 2014 г. законный представитель О. по доверенности, заверенной вторым секретарем Посольства РФ в Республики Корея заключил соглашение с адвокатским бюро об осуществлении защиты по данному уголовному делу на предварительном следствии. К соглашению было приложено ходатайство О. о допуске его адвоката к материалам дела для ознакомления.

Следователь К. в удовлетворении ходатайства отказал по следующим основаниям. Интересы О. уже представлял ранее назначенный следователем другой адвокат, об отказе от которого заявления со стороны К. не поступало. В представленной О. доверенности указано только право адвокатского бюро приглашать защитника. Более того, данный адвокат уже участвовал ранее в допросах других свидетелей по данному делу, а их интересы противоречат интересам О. И самое главное – адвокат не предъявляет соглашения с ним, из которого бы явствовалась воля О. поручить защиту именно данному адвокату. Поскольку сам О. находится в международном розыске, установить подлинность его намерений для данной ситуации невозможно. Формулировки упомянутой выше доверенности не привязаны к конкретному делу. Следователь предложил О. заверить свое согласие на защиту своих интересов данным конкретным адвокатом у нотариуса или у

российского консула страны пребывания. Доводы следователя по форме привлечения адвоката-защитника к участию в предварительном были приняты судом как заслуживающие внимание. О. было отказано в удовлетворении его жалобы [17].

Один и тот же адвокат не может защищать двух подозреваемых, обвиняемых или подсудимых при противоречии их интересов. УПК РФ также запрещает адвокату отказываться от принятой на себя защиты подозреваемого, обвиняемого, подсудимого (ч. 7 ст. 49) по каким бы то ни было основаниям, мотивам, соображениям.

Когда адвокат-защитник вступает в уголовный процесс, никто, даже должностные лица дознания и следствия не вправе требовать ни от адвоката, ни от подзащитного предъявления соглашения об оказании юридической помощи. Согласно ст. 8 Закона об адвокатуре оно является адвокатской тайной как содержащее сведения об оказании адвокатом помощи своему доверителю.

Основными способами вступления адвоката-защитника в уголовный процесс являются: 1) по соглашению и 2) по назначению [1, с. 149]. Подозреваемый, обвиняемый могут пригласить несколько защитников.

Вступление в процесс по соглашению является проявлением личной инициативы защитника и подозреваемого, обвиняемого. Как указано в ст. 50 УПК РФ, защитник может быть приглашен самим подозреваемым или обвиняемым, его законным представителем, а также другими лицами, которым подозреваемый или обвиняемый поручили это сделать или согласились с ними в решении данного вопроса.

В соответствии с ч. 2 ст. 25 Закона об адвокатуре соглашение является разновидностью гражданско-правового договора, который заключается между доверителем и адвокатом в простой письменной форме. А по ч.ч. 3-4 этой же статьи такой договор адвокат может заключить с доверителем вне привязки к месту жительства последнего.

Как существенные условия договора в нем должны конкретизироваться адвокат (адвокаты), которые выступают как поверенные, сведения об адвокатской палате или адвокатском образовании, к которому они принадлежат; предмет договора (поручения); условия и размер вознаграждения (или указание на то, что помощь оказывается бесплатно); порядок и размер компенсации расходов адвоката (адвокатов); ответственность адвоката (адвокатов) по договору.

Обычной практикой являются ситуации, когда в отношении подозреваемого или обвиняемого избрана мера пресечения, связанная с ограничением его свободы (например, домашний арест, заключение под стражу),

и такое соглашение заключают с защитником его родственники или друзья.

Ученые отмечают, что причиной таких ситуаций, к сожалению, могут быть ситуации, когда должностные лица органов, осуществляющих предварительное расследование, а также представители администраций мест содержания заключенных под стражей, создают препятствия для доступа адвоката к возможному подзащитному [10]. Здесь важно помнить, что, как следует из ст. 16 УПК РФ, заключение соответствующего соглашения с тем защитником, которого выбирает сам подозреваемый или обвиняемый, является неотъемлемой частью права на защиту и потому ситуации, когда такое соглашение заключается не им самим, а тем, кто действует за него, следует минимизировать. Только так в максимальной степени будут учтены процессуальные интересы всех заинтересованных сторон.

Вступление защитника в уголовный процесс по назначению связано с ситуациями, когда по просьбе подозреваемого или обвиняемого данное его право обеспечивают дознаватель, следователь, прокурор, суд (ч. 2 ст. 50 УПК РФ).

Реализация права подозреваемого и обвиняемого на защиту имеет объективный характер. Показательно, что он не обязан заключать соглашение об оказании юридической помощи с будущим защитником. Типичными здесь могут быть две такие ситуации:

1) на основании ч. 2 ст. 50 УПК РФ следователь, дознаватель, прокурор или суд информируют (принимают меры по информированию) адвоката по указанию подозреваемого или обвиняемого; в последующем подозреваемый или обвиняемый и адвокат заключают соглашение об оказании юридической помощи;

2) на основании той же ч. 2 ст. 50 УПК РФ подозреваемый или обвиняемый обращаются с просьбой обеспечить им участие адвоката, но не заключают с ним никаких соглашений.

Во второй ситуации обязанность дознавателя, следователя, прокурора или суда по обеспечению участия защитника в уголовном процессе никем не отменяется. По просьбе подозреваемого или обвиняемого защитник назначается дознавателем, следователем, прокурором или судом. Принципиальное отличие участия адвоката в уголовном деле по назначению от участия по соглашению заключается в том, что во втором случае у подозреваемого или обвиняемого утрачивается такой элемент права на защиту как право на выбор адвоката [12, с. 54].

Оказание бесплатной юридической помощи адвокатами осуществляется в порядке, предусмотренном Федеральным законом «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации» от 21 ноября 2011 г. № 324-

ФЗ. В ст. 18 данного Закона указано, что координация данной работы возложена на адвокатские палаты субъектов РФ, которые ежегодно не позднее 15 ноября направляют в уполномоченный орган исполнительной власти субъекта РФ список адвокатов, которые участвуют в деятельности государственной системы бесплатной юридической помощи. Параллельно высылаются сведения об адвокатских образованиях, адвокаты которых осуществляют свою профессиональную деятельность. Данную информацию уполномоченный орган исполнительной власти размещает 31 декабря на своем официальном Интернет-сайте.

Этот же орган не позднее 1 декабря заключает соглашение об оказании бесплатной юридической помощи адвокатами, участвующими участниками государственной системы бесплатной юридической помощи.

Запрос об оказании юридической помощи по назначению направляется именно в адвокатское образование, которое выделяет адвоката [4].

Адвокат не имеет права действовать в обход установленного порядка.

Если приглашенный защитник в течение 5 суток со дня заявления ходатайства о приглашении защитника не является для встречи с подозреваемым или обвиняемым, дознаватель, следователь или суд могут предложить подозреваемому пригласить другого защитника, а при отказе – принять в установленном порядке меры по назначению защитника [9, с. 31].

Адвокат-защитник вступает в уголовный процесс всегда, если подозреваемый или обвиняемый не отказались от него.

Конкретные основания вступления адвоката-защитника в дело указаны в п. 3 ст. 49 УПК РФ.

В ч. 4.1 ст. 49 УПК установлено, что при необходимости получения согласия подозреваемого, обвиняемого на участие адвоката в уголовном деле перед вступлением в уголовное дело адвокату предоставляется свидание с подозреваемым, обвиняемым по предъявлении удостоверения адвоката и ордера. Данный вопрос решается следователем. Однако, как следует из материалов судебной практики, нередко такие решения берут на себя сотрудники изоляторов ФСИН, в связи с чем принятые ими решения могут быть отменены в судебном порядке [16].

Что касается обязательного участия защитника в уголовном судопроизводстве, оно регулируется ст. 51 УПК РФ. Оно необходимо для полноценной реализации права подозреваемого и обвиняемого на защиту [8 с. 306]. Ситуации такого обязательного участия адвоката-защитника предусмотрены в пп. 2-8 ч. 1 ст. 51 УПК РФ. Чаще всего такие ситуации связаны с объективной невозможностью лица осуществлять защиту своих прав и свобод самостоятельно в силу самых различных причин. Фактически при обязательном участии адвоката-защитника в деле не принимается во внимание

отказ подозреваемого или обвиняемого от защитника. Он ничтожен по своей силе.

Обязательное участие адвоката необходимо в ситуациях, если подозреваемый, обвиняемый:

- 1) не отказались от защитника в порядке, предусмотренном законом;
- 2) не достигли возраста совершеннолетия;
- 3) не могут самостоятельно осуществлять в силу физических или психических недостатков свое право на защиту;
- 4) не владеют языком судопроизводства.

Участие адвоката обязательно, если обвиняемому грозят лишение свободы на срок свыше 15 лет, пожизненное лишение свободы или смертная казнь, либо он заявил ходатайство о рассмотрении дела в порядке гл. 40 УПК РФ, предусматривающей особый порядок рассмотрения уголовного дела при согласии обвиняемого с обвинением. При заявлении подозреваемым ходатайства о производстве дознания по уголовному делу в сокращенной форме в порядке гл. 32.1 УПК РФ адвокат тоже должен участвовать в деле. Обязательно участие адвоката и по делам, подлежащим рассмотрению с участием присяжных заседателей.

Таким образом государство не только помогает личности, но и учитывает публичный интерес государства и гражданского общества в реальном обеспечении законности и состязательности сторон в уголовном судопроизводстве. Однако, следует помнить, что в подобных ситуациях адвокат получает гораздо меньшее вознаграждение, чем в ситуациях, когда речь идет о работе по соглашению. И хотя цель деятельности адвоката не извлечение прибыли (п. 2 ст. 1 Закона об адвокатуре), а оказание на профессиональной основе квалифицированной юридической помощи населению, возникают ситуации, когда адвокат, не получая высокой оплаты за свой труд, пытается избежать участия в уголовном процессе на стадии предварительного расследования по назначению, рассматривает как принижение его статуса.

Так, известно дело, Ван дер Мусселе против Бельгии (постановление от 23 нояб. 1983 г.), которое стало предметом рассмотрения ЕСПЧ. Суть дела заключается в следующем. Ван дер Мусселе как адвоката Адвокатской ассоциации Антверпена официально назначили защитником гр-на Гамбии Эбрима. После ряда заявленных ходатайств Ван дер Мусселе Эмбрим был освобожден. Однако в последующем Антверпенская ассоциация по причине неплатежеспособности подзащитного отказалась выплачивать адвокату гонорар и те издержки, которые он понес в связи с ведением данного дела. Ван дер Мусселе счел действия Ассоциации принуждением к труду и обратилась с жалобой в ЕСПЧ, которая была отклонена по причине того,

---

что такого рода деятельность входит в обычные гражданские обязанности любого человека, и тем более не выходит за рамки нормальной деятельности адвоката и не может рассматриваться как принудительный или обязательный труд по Конвенции о защите прав человека и основных свобод исключает из понятия «принудительного или обязательного труда» [13].

В то же самое время следует помнить, что работа адвоката не является видом благотворительности, а потому не должна осуществлять практически «за бесценок». Хотя нередки ситуации, когда даже положенное вознаграждение адвокат получить не может.

Вопрос оплаты вознаграждения назначенному адвокату, кстати, являлся предметом судебного рассмотрения. В частности, адвокат Московской областной коллегии адвокатов К. А. Потапов оспорил в надзорном порядке в Верховный Суд РФ решение судьи Мособлсуда о размере назначенного ему вознаграждения. Ранее он обратился в данный суд с заявлением об оплате труда за 3 трудодня. Однако, судья, сосчитав, что в общей сложности за эти 3 дня адвокат знакомился с делом только 2 ч. 35 мин., не подписала ему заявление на оплату 3 дней работы. Доводы адвоката о невозможности изучения дела за такой короткий временной промежуток судья во внимание не приняла.

В надзорном определении Верховного Суда РФ от 10 окт. 2011 г. по делу № 4-Д 11-38 [14] Судебная коллегия Верховного Суда РФ упомянутое решение Мособлсуда отменила, частично удовлетворила его требования, определив, что на изучения дела им потрачен 1 день и на участие в судебном заседании – 1 день.

Такой расчет соответствовал действовавшему на тот момент Порядку расчета оплаты труда адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия или суда, в зависимости от сложности уголовного дела, утв. приказом Минюста России и Минфина России от 15 окт. 2007 г. № 199/87н [6]. А потому оплата вознаграждения за труд адвоката осуществляется не с учетом длительности его участия в конкретном процессе в часах, а числом дней. Решение Мособлсуда было отменено, дело – направлено на новое рассмотрение.

Приказом Минюста России № 174, Минфина России № 122н от 5 сент. 2012 г. «Об утверждении порядка расчета вознаграждения адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия или суда, в зависимости от сложности уголовного дела», принятым вместо упомянутого выше, методика сохранена [1].



## Список использованных источников

1. Об утверждении порядка расчета вознаграждения адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия или суда, в зависимости от сложности уголовного дела: приказ Министерства юстиции Рос. Федерации № 174, Министерства финансов Рос. Федерации № 122н от 5 сент. 2012 г. [Электронный ресурс]. – Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

2. Об утверждении формы ордера: приказ Министерства юстиции Рос. Федерации от 10 апр. 2013 г. № 47. [Электронный ресурс]. – Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

3. Об утверждении формы удостоверения адвоката и порядка его заполнения: приказ Министерства юстиции Рос. Федерации от 5 окт. 2016 г. № 223. [Электронный ресурс]. – Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

4. Порядок назначения адвокатов в качестве защитников в уголовном судопроизводстве: утв. решением Совета Федеральной палаты адвокатов Рос. Федерации 15 марта 2019 г. [Электронный ресурс]. – Доступ из справ. - правовой системы «КонсультантПлюс».

5. Об утверждении Правил поведения в здании Верховного Суда Республики Мордовия: приказ председателя Верховного Суда Республики Мордовия № 114 от 12 марта 2012 г. № 114. [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://verhsud.saransk.ru/Pravila.htm>).

6. Об утверждении Порядка расчета оплаты труда адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия или суда, в зависимости от сложности уголовного дела: приказ Министерства юстиции России и Министерства финансов России от 15 окт. 2007 г. № 199/87н (утратил силу). [Электронный ресурс]. – Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

7. **Александрова А. А.** Организационные вопросы участия адвоката в уголовном судопроизводстве / А. А. Александрова // *Фундаментальные и прикладные исследования в современном мире.* – 2016. – № 16-3. – С. 161-166.

8. **Калинкина Л. Д.** Обеспечение права обвиняемого на защиту / Л. Д. Калинкина, Н. С. Лыбаева // *Материалы XXI научно-практической конференции молодых ученых, аспирантов и студентов Национального исследовательского Мордовского государственного университета им. Н. П. Огарёва в 3-х ч. / сост. А. В. Столяров; отв. за вып. П. В. Сенин.* – Саранск: Изд-во Мордов. ун-та, 2017. – С. 306-310.

9. **Лобанова Т. В.** Участие адвоката-защитника по назначению в российском уголовном судопроизводстве / Т. В. Лобанова // *Ученые записки кафедры уголовного процесса, правосудия и прокурорского надзора Национального исследовательского Мордовского государственного университета им. Н. П. Огарёва.* – Саранск: Тип. «Рузаевский печатник», 2018. – С. 31-34.

10. **Ляхова А. И.** Проблемы участия адвоката-защитника в процессе доказывания по уголовному делу / А. И. Ляхова, И. А. Сотников // *Актуальные проблемы научных исследований: от теории к практике.* – 2016. – № 2-2. – С. 284-286.

11. **Садохин В.А.** Процессуальные полномочия защитника в уголовном судопроизводстве и принятие защиты адвокатом / В.А. Садохин // *Вестник Хабаровского государственного университета экономики и права.* – 2015. – № 6. – С. 149-157.

12. **Юношев С. В.** О соотношении права обвиняемого на квалифицированную юридическую помощь и права на защиту / С. В. Юношев // *Вектор науки Тольяттинского государственного университета. Сер. Юрид. науки.* – 2018. – № 2. – С. 52-56.

13. Ван дер Мусселе против Бельгии: постановление Европейского Суда по правам человека от 23 нояб. 1983 г. [Электронный ресурс]. – Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

14. Надзорное определение Верховного Суда РФ от 10 окт. 2011 г. по делу №4-Д 11-38 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://pravo.ru/news/view/64029/>.

15. Решение Верховного Суда Рос. Федерации от 8 нояб. 2006 г. № ГКПИ 06-1016 [Электронный ресурс]. – Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

16. Определение Московского городского суда от 20 дек. 2018 г. по делу № 4га/5-962/2018 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://docs.pravo.ru/document/view/108637201/122215220/>

17. Постановление Ленинского районного суда г. Владивостока Приморского края от 29 янв. 2015 г. по делу № 3/10-32/2015 [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://www.gcourts.ru/case/32869085>

## **BASES AND PROCEDURE OF ENTRANCE OF THE LAWYER IN THE CRIMINAL CASE AS A DEFENDER**

**Kalinkina A. A.\*\***

student

kalinkina17@yandex.ru

\*\* National Research Mordovia State University,  
Saransk, Russia

### **Abstract:**

One of the most effective legal defense mechanisms in the modern criminal process is the institution of the bar. It is the lawyer who protects the rights and legitimate interests of the suspect, the accused (at the preliminary investigation), as well as the defendant and others involved in the scope of the criminal procedure legislation of the entities (at the following stages). To exercise a human rights function, a lawyer is endowed with a special legal status. In the framework of this article, the grounds and procedure for the entry of a lawyer into the case are determined in connection with which the status powers of a lawyer are exercised.

### **Keywords:**

lawyer, defense counsel, criminal case, criminal trial, certificate, warrant, mandatory participation, refusal of defense counsel.