Утверждены

Решением Совета Адвокатской палаты Красноярского края. Протокол № 05/24 от 27.04.2024г.

**РЕКОМЕНДАЦИИ**

 «О порядке ознакомления адвоката с материалами уголовного дела»

В процессе ознакомления адвоката-защитника и адвоката-представителя с материалами уголовного дела нередко возникают вопросы, которые действующим уголовно-процессуальным законодательством не урегулированы, но являются очень важными для реализации адвокатом своих профессиональных обязанностей по защите доверителя. Орган предварительного расследования нередко пытается ограничить адвоката во времени ознакомления с материалами уголовного дела, предъявляя надуманные требования к порядку ознакомления, срокам и процессуальному оформлению процедуры ознакомления с материалами уголовного дела.

В связи с этим возникает необходимость в выработке общих и единообразных правил, которым бы следовало руководствоваться всем адвокатам в процессе ознакомления с материалами уголовного дела.

Согласно пункту 1 Статьи 6 Конвенции о защите прав человека и основных свобод каждый в случае спора имеет право на справедливое разбирательство дела. В соответствии с подпунктом «b» пункта 3 статьи 6 «Конвенции о защите прав человека и основных свобод» обвиняемый имеет право на достаточное время для подготовки своей защиты.

В соответствии с пунктом 6 части 1 статьи 53 УПК РФ с момента допуска к участию в уголовном деле защитник вправе знакомиться с протоколом задержания, постановлением о применении меры пресечения, протоколами следственных действий, произведенных с участием подозреваемого, обвиняемого, иными документами, которые предъявлялись либо должны были предъявляться подозреваемому, обвиняемому.

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 53 УПК РФ по окончании предварительного расследования защитник вправе знакомиться со всеми материалами уголовного дела, выписывать из уголовного дела любые сведения в любом объеме, снимать за свой счет копии с материалов уголовного дела, в том числе с помощью технических средств.

В соответствии со статьей 217 УПК РФ после выполнения требования статьи 216 УПК РФ следователь объявляет обвиняемому и его защитнику подшитые и пронумерованные материалы уголовного дела, за исключением случаев, предусмотренных частью 9 статьи 166 УПК РФ. Для ознакомления предъявляются также вещественные доказательства и по просьбе обвиняемого или его защитника фотографии, материалы аудио- и (или) видеозаписи, киносъемки и иные приложения к протоколам следственных действий. В случае невозможности предъявления вещественных доказательств следователь выносит об этом постановление. По ходатайству обвиняемого и его защитника следователь предоставляет им возможность знакомиться с материалами уголовного дела раздельно.

В процессе ознакомления с материалами уголовного дела, состоящего из нескольких томов, обвиняемый и его защитник вправе повторно обращаться к любому из томов уголовного дела, а также выписывать любые сведения и в любом объеме, снимать копии с документов, в том числе с помощью технических средств.

Обвиняемый и его защитник не могут ограничиваться во времени, необходимом им для ознакомления с материалами уголовного дела.

По окончании ознакомления обвиняемого и его защитника с материалами уголовного дела следователь выясняет, какие у них имеются ходатайства или иные заявления. При этом у обвиняемого и его защитника выясняется, какие свидетели, эксперты, специалисты подлежат вызову в судебное заседание для допроса и подтверждения позиции стороны защиты.

Согласно части 2 статьи 219 УПК РФ по окончании производства дополнительных следственных действий следователь уведомляет об этом лиц, указанных в части 1 статьи 216 и части 1 ст. 217 УПК РФ, и предоставляет им возможность ознакомления с дополнительными материалами уголовного дела.

Стороне защиты на основании судебного решения может быть установлен определенный срок для ознакомления с материалами уголовного дела только при условии предоставления стороной обвинения в материалы дела достаточных доказательств, подтверждающих явное затягивание стороной защиты времени ознакомления.

Адвокат имеет право на ознакомление с материалами уголовного дела, в порядке, предусмотренном УПК РФ, как на стадии досудебного судопроизводства по уголовному делу, так и в судах первой, апелляционной и кассационной инстанции. Ознакомление адвоката с материалами уголовного дела на стадии досудебного судопроизводства не может огранить право адвоката на ознакомление с материалами уголовного дела на всех стадиях судебного судопроизводства.

Органы предварительного расследования нередко ссылаются на определение Конституционного Суда Российской Федерации от 27 мая 2021 г. № 900-О, пытаясь компенсировать неполное ознакомление с материалами уголовного дела на стадии досудебного производства с возможностью ознакомления на стадии судебного производства. При этом основываясь не на позициях Конституционного Суда РФ, содержащихся в указанном определении, а на неверном их толковании.

Недопустимо понуждение защитника осуществлять ознакомление с материалами уголовного дела в порядке, предусмотренном статей 217 УПК РФ в нерабочие дни, либо ночное время. Изучение материалов дела в выходные дни, вечернее, ночное время — это право, а не обязанность защитника (определение Конституционного Суда РФ от 29.09.2011 №1211-О-О).

В уголовно-процессуальном законе, судебно-следственной практике не выработаны четкие критерии определения необходимого и достаточного времени для ознакомления защитника с материалами уголовного дела. Это связано как со сложностью выявления средней величины объективных обстоятельств уголовного дела, содержание и объем которых индивидуальны, так и с рядом субъективных причин, в частности, неоправданным приданием приоритета одних принципов уголовного судопроизводства перед другими (таких принципов, как защита прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений, разумный срок уголовного судопроизводства перед принципами защиты личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения ее прав и свобод, состязательности сторон и обеспечения подозреваемому и обвиняемому права на защиту).

Утверждение правоприменительных органов о нарушении стороной защиты прав потерпевших при ознакомлении с материалами уголовного дела чаще всего не основаны на материалах дела. В определенной мере подобное положение может быть объяснено прямой заинтересованностью правоприменительных органов в ограничении права обвиняемого на защиту.

Ознакомление с материалами уголовного дела представляет собой трудоемкую интеллектуальную деятельность, состоящую из детального изучения, анализа, сопоставления и оценки, имеющихся в материалах дела документов и сведений и требующую от защитника восприятия, понимания и осмысления информации, собранной по делу, применительно к задачам, стоящим перед стороной защиты.

Следственная практика составления как для адвоката, так и для обвиняемого, графика ознакомления с материалами уголовного дела УПК РФ не предусмотрена. Попытки представить график приложением к протоколу ознакомления с материалами уголовного дела не основана на законе. В соответствии с частью 8 статьи 166 УПК РФ к протоколу прилагаются фотографические негативы и снимки, киноленты, диапозитивы, фонограммы допроса, кассеты видеозаписи, чертежи, планы, схемы, слепки и оттиски следов, выполненные при производстве следственного действия, а также электронные носители информации, полученной или скопированной с других электронных носителей информации в ходе производства следственного действия Перечень является исчерпывающим и график ознакомления с материалами уголовного дела не предусматривающий. Как предусмотрено частью 1 статьи 218 УПК РФ по окончании ознакомления составляется протокол в соответствии со ст. 166 и 167 УПК РФ. Из смысла частей 1 и 4 статьи 166 УПК РФ именно в протоколе описываются процессуальные действия в том порядке в котором они проводились, а не графиком фиксируется дата, время и порядок проведения процессуального действия ‒ ознакомление с материалами уголовного дела.

Подмена понятий время копирования адвокатом материалов уголовного дела с указанием листов материалов дела, на время ознакомления адвоката с материалами уголовного дела с указанием листов материалов дела, недопустима.

Копирование адвокатом материалов уголовного дела, как таковое, не может приравниваться к ознакомлению с материалами дела, поскольку является лишь формой и способом реализации права адвоката снимать копии с документов, в том числе с помощью технических средств защиты.

Попытки некоторых правоприменителей приравнять получение стороной защиты копий материалов уголовного дела к фактическому ознакомлению адвоката с материалами уголовного дела не основаны на законе и противоречат требованиям пункта 1 части 1 статьи 7 Федерального закона от 31.05.2002 №63-ФЗ « Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ», которая обязывает адвоката честно, разумно и добросовестно отстаивать права и законные интересы доверителя всеми не запрещенными законодательством Российской Федерации средствами.

При определении времени, необходимого защитнику для надлежащего ознакомления с материалами уголовного дела, необходимо учитывать объем дела, сложность квалификации предъявленного обвинения, количество обвиняемых, количество инкриминируемых деяний, подсудность дела, объем обстоятельств, подлежащих доказыванию, наличие в материалах дела экспертиз, аудио- и видеозаписей, необходимость дополнительного изучения сложившейся судебной практики, а также время для надлежащего процессуального оформления избранной стороной защиты стратегии и тактики защиты (подготовка соответствующих заявлений, ходатайств, жалоб и т.п.).В процессе ознакомления с материалами дела защитнику необходимо обращать особое внимание на формирование и согласование с подзащитным позиции по делу. Процесс согласования позиции с подзащитным надлежит воспринимать как один из обязательных элементов процесса ознакомления с материалами дела.

Согласование позиции с подзащитным включает в себя, в частности, разъяснение ему смысла и содержания обвинения, процессуальных документов, собранных по делу, норм уголовного и уголовно-процессуального законодательства, подлежащих применению при рассмотрении дела, обсуждение вопросов, касающихся представления дополнительных доказательств защиты, конструирование моделей объяснения и опровержения представленных доказательств, подготовку соответствующих заявлений, ходатайств, жалоб и т.п. Эти действия должны учитываться при определении времени, необходимого стороне защиты для ознакомления с материалами дела. Кроме того, при раздельном ознакомлении адвоката и подзащитного с материалами дела, при нахождении подзащитного под стражей процесс ознакомления, а также последующее согласование позиции по делу требует дополнительных временных затрат. Дополнительных временных затрат требует также реализация ряда специальных процессуальных норм, в частности, связанных с институтом государственной и иной охраняемой федеральным законом тайны (часть 2 статьи 217 УПК РФ); с необходимостью ознакомления с вещественными доказательствами, которые не хранятся при уголовном деле (статья 82 УПК РФ) и т.п.

Раздельное ознакомление обвиняемого и его защитника с материалами уголовного дела на основании части 1 статьи 217 УПК РФ допускается лишь по ходатайству обвиняемого и его защитника, а не только защитника (Определение Конституционного Суда РФ от 21.04.2011 №577-О-О). Исходя из смысла части 1 статьи 217 УПК РФ раздельное ознакомление возможно как во всеми материалами уголовного дела и вещественными доказательствами, так и с какой-то их частью по согласованию с подзащитным.

Всестороннее и полное изучение защитником материалов уголовного дела как в ходе выполнения требований статьи 217 УПК РФ, так и в суде, в частности, в случае принятия адвокатом на себя защиты в ходе судебного производства, является его профессиональной обязанностью. Пренебрежение адвокатом указанной обязанностью и ознакомление с материалами уголовного дела по просьбе либо требованию органов дознания, предварительного следствия либо суда без учета изложенных в настоящем Разъяснении критериев, в сроки, явно недостаточные для осуществления квалифицированной защиты, является недопустимым и может рассматриваться в качестве дисциплинарного проступка, влекущего соответствующую дисциплинарную ответственность адвоката.

Исходя из изложенного, адвокатам при ознакомлении с материалами уголовного дела рекомендуется руководствоваться следующими рекомендациями по продолжительности времени ознакомления:

‒ как правило, не менее двух дней, на изучение одного тома уголовного дела (примерно 250 листов) , материалы которого не составляют особой сложности;

‒ как правило, не менее трех дней, на изучение одного тома уголовного дела (примерно 250 листов) по уголовным делам в отношении трех и более обвиняемых (подсудимых) лиц по одному делу; в случаях предъявления обвинения по трем и более инкриминируемым преступлениям; в отношении несовершеннолетних; в отношении обвиняемых обвиняемых , не владеющих языком, на котором ведется судопроизводство; в отношении подозреваемых, обвиняемых (подсудимых), которые в силу физических и (или) психических недостатков не могут самостоятельно осуществлять свое право на защиту; связанных с экономическими преступлениями; ; содержащих объемные и сложные заключения судебных экспертиз; содержащие государственную и иную охраняемую федеральным законом тайну; относящихся к подсудности краевого суда или Верховного Суда Российской Федерации, а также с участием присяжных заседателей.

Учитывая изложенное, адвокат в каждом конкретном случае самостоятельно определяет время, необходимое ему для ознакомления с материалами уголовного дела, как на стадии досудебного судопроизводства, так и в суде.

Необоснованное ограничение защитника во времени ознакомления с материалами уголовных дел, без учета изложенных в настоящих рекомендациях критериев, должно рассматриваться как нарушение права на защиту обвиняемого.

В случае, когда дознаватель, следователь или суд грубо нарушают процессуальные права и отказывают адвокату в возможности ознакомления с материалами уголовного дела, либо существенно ограничивают такое право, тем самым лишая адвоката возможности добросовестно и квалифицированно выполнять обязанности защитника, адвокат обязан письменно заявить о нарушении права на защиту, потребовать предоставления необходимого времени для ознакомления с материалами уголовного дела, совершить процессуальные действия по обжалованию неправомерных действий дознавателя, следователя, судьи, других участников уголовного судопроизводства.

Не допускается злоупотребление адвокатом своими правами с целью намеренного затягивания сроков ознакомления с материалами уголовного дела. Адвокат обязан принимать необходимые меры для недопущения истолкования его действий как злоупотребление правом и явное затягивание процесса ознакомления.

Разрешение вопроса о том, имело ли место затягивание обвиняемым и его защитником времени ознакомления с материалами уголовного дела, носило ли оно явный характер, были ли у заявителя уважительные причины для не ознакомления с такими материалами, предполагает исследование фактических обстоятельств дела (Определение Конституционного Суда РФ от 17.07.2012 № 1454-О). Вместе с тем, при оценке уважительности указанных причин следует учитывать положения Кодекса профессиональной этики адвоката о недопустимости принимать поручения на оказание юридической помощи в количестве заведомо большем, чем адвокат в состоянии выполнить.

Согласно правовой позиции Верховного Суда РФ сама продолжительность времени, в течение которого уголовное дело находилось в распоряжении адвоката, не может выступать критерием качественного изучения его материалов. Вопрос о достаточности либо недостаточности той или иной единицы времени, потраченного адвокатом на ознакомление с материалами дела, является оценочным и зависит от индивидуальных способностей лица воспринимать информацию, содержащуюся в материалах уголовного дела, а также возможного использования им технических средств для изготовления светокопий с целью последующего изучения их содержания (Определение Верховного Суда РФ от 30.12.2013 № 44-АПУ13-55СП).

В любом случае суд обязан при установлении срока для ознакомления с материалами уголовного дела приводить фактическое и правовое обоснование такому решению, которое всегда должно быть мотивировано ссылками на конкретные обстоятельства, а также на нормы материального и процессуального права (Определение Конституционного Суда Российской Федерации от 27 мая 2021 г. № 900-О).