

# Сбор адвокатом доказательств по уголовному делу: вымысел или истина?

Партнер, адвокат уголовного-  
правового направления

Антон Терехин

**LOY'S**  
ATTORNEYS AT LAW

«Ubi ius, ibi remedium» (лат.: «Где есть право,  
там есть и его защита»)\*.

\* Марк Туллий Цицерон (106-43 г.г. до н.э.)

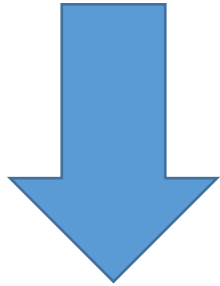
# Сбор адвокатом доказательств

Процессуальные  
доказательства

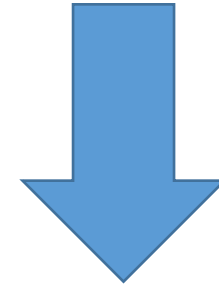


Сведения,  
которые могут  
быть признаны  
доказательствами

# Нормативное регулирование сбора адвокатом доказательств по уголовному делу



Общие полномочия



Процессуальные полномочия

# Общие полномочия\*

- собирать сведения, необходимые для оказания юридической помощи, в том числе запрашивать справки, характеристики и иные документы от органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и иных организаций.
- опрашивать с их согласия лиц, предположительно владеющих информацией, относящейся к делу, по которому адвокат оказывает юридическую помощь.
- собирать и представлять предметы и документы, которые могут быть признаны вещественными и иными доказательствами, в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.
- привлекать на договорной основе специалистов для разъяснения вопросов, связанных с оказанием юридической помощи.

\*Ст. 6 ФЗ от 31.05.2002 N 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»

# Специальные полномочия\*

- получать предметы, документы и иных сведения.
- Опрос лиц с их согласия.
- истребование справок, характеристик, иных документов от органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и организаций, которые обязаны предоставлять запрашиваемые документы или их копии.

Ч. 3 ст. 86 УПК РФ

# Опрос лиц с их согласия



# Опрос лиц с их согласия

«Порядок собирания адвокатом доказательств, в том числе путём опроса лица с его согласия, специально не регламентируется, следовательно, само по себе отсутствие процессуальной регламентации формы проведения опроса и фиксации его результатов не может рассматриваться как основание для отказа в приобщении их к материалам дела»  
(Определение Конституционного Суда РФ от 4 апреля 2006 года № 100-О )

Отсутствует право адвоката на предупреждение об уголовной ответственности за дачу заведомо ложных показаний (Определение Конституционного Суда РФ от 4 апреля 2006 года № 100-О (п. 2, абз. 7)).

\*



# К какому виду доказательств относится опрос лиц?

В качестве доказательств допускаются\*:

- 1) показания подозреваемого, обвиняемого;
- 2) показания потерпевшего, свидетеля;
- 3) заключение и показания эксперта;
- 3.1) заключение и показания специалиста;
- 4) вещественные доказательства;
- 5) протоколы следственных и судебных действий;
- 6) иные документы\*.**

- ч. 2 ст. 74 УПК РФ
- \*Методические рекомендации ФПА РФ по реализации прав адвоката, предусмотренных п. 2 ч. 1 ст. 53, ч. 3 ст. 86 УПК РФ и п. 3 ст. 6 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ»).

# Предметы и документы, собираемые адвокатом

- Отсутствует законодательная регламентация порядка сбора предметов и документов.
- Отсутствует процессуальная форма фиксации.
- Отсутствует перечень предметов и документов, которые адвокат вправе собирать.
- Невозможность признания собранных документов и предметов вещественными доказательствами (адвокату – защитнику).
- Добровольность предоставления предметов и документов\*

\*«Методические рекомендации ФПА по реализации прав адвоката, предусмотренных п. 2 ч. 1 ст. 53, ч. 3 ст. 86 УПК РФ и п. 3 ст. 6 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ», одобренного Советом Федеральной палаты адвокатов РФ (протокол № 5 от 22 апреля 2004 года).

# Фиксация основания, хода и результатов получения предметов и документов

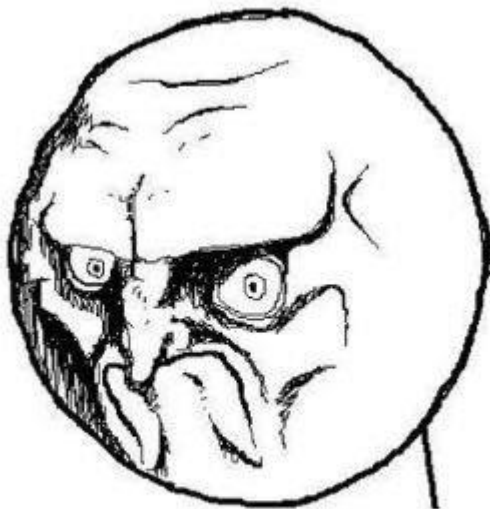


Составить документ (протокол получения предметов и документов), в котором указать :

- Время и место получения документа или предмета.
- Лиц, принимавших участие в совершении указанного действия.
- Какие технические средства применялись.
- Какой документ или предмет был получен.
- Результаты осмотра, опечатывания, упаковывания.
- Ознакомление всех участников данного действия с разъяснением права сделать замечания и дополнения.
- Приложить к протоколу полученных документ или предмет, а также аудио-видео и фотоматериалы.

\*«Методические рекомендации ФПА по реализации прав адвоката, предусмотренных п. 2 ч. 1 ст. 53, ч. 3 ст. 86 УПК РФ и п. 3 ст. 6 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ», одобренного Советом Федеральной палаты адвокатов РФ (протокол № 5 от 22 апреля 2004 года).

# Могут ли предметы и документы, полученные адвокатом – защитником признаны вещественными доказательствами?



**NO.**

1. Вещественными доказательствами признаются любые предметы:

1) которые служили орудиями, оборудованием или иными средствами совершения преступления или сохранили на себе следы преступления;

2) на которые были направлены преступные действия;

2.1) деньги, ценности и иное имущество, полученные в результате совершения преступления;

3) иные предметы и документы, которые могут служить средствами для обнаружения преступления и установления обстоятельств уголовного дела\*

Ч. 1 ст. 81 УПК РФ

## Заключение специалиста, привлекаемого адвокатом

Необходимость наиболее полного использования достижений науки и техники в целях всестороннего и объективного исследования обстоятельств дела путём производства судебной экспертизы, а если проведение исследования не требуется - возможен допрос специалиста (Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21 декабря 2010 года № 28 «О судебной экспертизе по уголовным делам» (п. 1) // Российская газета. 2010. № 296)

При этом отказ судов признать заключения, подготовленные «специалистами», в качестве доказательства, нарушает принцип равенства сторон (Постановление Европейского Суда по правам человека от 6 июня 2017 года по жалобе № 38958/07 (п. 33).

# Кто такой специалист и для чего он нужен?

Специалист - лицо, обладающее специальными знаниями, привлекаемое к участию в процессуальных действиях в порядке, установленном УПК РФ, для содействия в обнаружении, закреплении и изъятии предметов и документов, применении технических средств в исследовании материалов уголовного дела, для постановки вопросов эксперту, а также для разъяснения сторонам и суду вопросов, входящих в его профессиональную компетенцию (ч. 1 ст. 58 УПК РФ).

- Для разъяснения вопросов, связанных с оказанием юридической помощи (п. 4 ч. 3 ст. 6 ФЗ от 31.05.2002 N 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»).



# Условия обращения к специалисту



Добровольность

В силу части 2.1 ст. 58 УПК РФ стороне защиты не может быть отказано в удовлетворении ходатайства о привлечении к участию в деле специалиста, за исключением случаев наличия оснований для его отвода (ст. 71 УПК РФ).

ПРИ ЭТОМ:

Обращение к предписаниям статей 168, 270 и 271 (ч. 1, 4) УПК РФ показывает, что участие специалиста предполагается лишь в форме его задействования следователем — в следственных действиях, а судом — при допросе, пусть и по ходатайству сторон.





Не может быть отказано в приобщении к материалам уголовного дела доказательств, в том числе заключений специалистов, если обстоятельства, об установлении которых они ходатайствуют, имеют значение для данного уголовного дела и подтверждаются этими доказательствами (п. 2.2 ч. 2 ст. 159 УПК РФ).

- В судебном заседании может быть допрошен лишь тот специалист, который участвовал в предварительном расследовании уголовного дела

(Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 19.12.2017 N 51 «О практике применения законодательства при рассмотрении уголовных дел в суде первой инстанции (общий порядок судопроизводства»).

- отказ в удовлетворении ходатайства защиты о допросе специалиста правомерно если: неотносимость сведений, сообщаемых специалистом, и его недопустимость по причине некомпетентности.
- (Пленум Верховного Суда РФ в Постановлении от 21 декабря 2010 г. N 28)

Коллизии между различными правовыми актами разрешаются исходя из того, «какой из них предусматривает больший объём прав и свобод граждан и устанавливает более широкие их гарантии» (Определение Конституционного Суда РФ от 8 ноября 2005 года № 439-О.)

При этом

Конституционный Суд РФ подтвердил приоритет специальных норм об адвокатской деятельности перед УПК РФ, реформирование статей 58, 74 и 86 которого в части расширения правомочий адвоката по самостоятельному, прямому собиранию доказательств в виде заключения специалиста позволит избежать коллизионных затруднений в осуществлении права каждого на получение квалифицированной юридической помощи.

# Истребование адвокатом доказательств от юридических лиц

Адвокат вправе собирать и представлять предметы и документы, которые могут быть признаны вещественными и иными доказательствами, в порядке, установленном законодательством Российской Федерации (п. 3 ч. 3 ст. 6 ФЗ от 31.05.2002 N 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»)

Защитник праве собирать доказательства путем истребования справок, характеристик, иных документов от органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и организаций (п. 3 ч. 3 ст. 86 УПК РФ).

# Какие образом происходит истребование сведений (доказательств)



Адвокатский запрос \*



Получение ответа (сведений, документов)

Ст. 6.1 ФЗ от 31.05.2002 N 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»

# Требования к адвокатскому запросу\*

- ✓ полное или сокращенное (при наличии) наименование органа государственной власти, органа местного самоуправления, общественного объединения или иной организации, куда он направляется;
- ✓ почтовый адрес органа государственной власти, органа местного самоуправления, общественного объединения или иной организации, куда он направляется;
- ✓ фамилию, имя, отчество (при наличии) адвоката;
- ✓ регистрационный номер адвоката в реестре адвокатов субъекта Российской Федерации;
- ✓ реквизиты соглашения об оказании юридической помощи, либо ордера, либо доверенности (номер, дата выдачи ордера, либо доверенности, либо дата заключения соглашения);
- ✓ полное или сокращенное (при наличии) наименование адвокатского образования, в котором адвокат, направляющий запрос, осуществляет свою деятельность;
- ✓ почтовый адрес; при наличии - электронный адрес и номер телефона/факса адвоката, направляющего запрос;
- ✓ наименование документа (адвокатский запрос);
- ✓ регистрационный номер адвокатского запроса в журнале регистрации адвокатских запросов;
- ✓ указание нормы Федерального закона, в соответствии с которой направляется адвокатский запрос (в преамбуле запроса);
- ✓ фамилию, имя, отчество (при наличии) физического лица или полное (сокращенное) наименование юридического лица, в чьих интересах действует адвокат.
- ✓ Процессуальное положение лица, в чьих интересах действует адвокат, номер дела (последние - при участии адвоката в конституционном, гражданском, арбитражном, уголовном или административном судопроизводстве, а также по делам об административных правонарушениях);
- ✓ указание на запрашиваемые сведения, в том числе содержащиеся в справках, характеристиках и иных документах; при необходимости - обоснование получения запрашиваемых сведений;
- ✓ указание на способ передачи запрашиваемых сведений (почтовым отправлением, факсимильной связью, на электронный адрес, на руки);
- ✓ перечень прилагаемых к адвокатскому запросу документов (при наличии);
- ✓ дату регистрации адвокатского запроса;
- ✓ подпись адвоката, направившего запрос, с указанием фамилии и инициалов

Приказ Минюста России от 14.12.2016 N 288 «Об утверждении требований к форме, порядку оформления и направления адвокатского запроса»

## Ограничения в получении сведений (доказательств) путем направления адвокатского запроса

Информация, содержащая охраняемую законом тайну

- Апелляционное постановление Свердловского областного суда № 33а-11813/2017 от 20 июля 2017
- Апелляционное определение Свердловского областного суда от 06.07.2017 N 33а-10756/2017).
- Апелляционное определение Челябинского областного суда от 04.08.2014 по делу N 11-7674/2014.

# Ответственность за не предоставление сведений

Неправомерный отказ в предоставлении гражданину, в том числе адвокату в связи с поступившим от него адвокатским запросом, и (или) организации информации, предоставление которой предусмотрено федеральными законами, несвоевременное ее предоставление либо предоставление заведомо недостоверной информации (ст. 5.39 КоАП РФ).

Постановление Конституционного Суда РФ от 6 ноября 2014 года № 27-П «По делу о проверке конституционности статьи 21 и статьи 21.1 Закона РФ «О государственной тайне» в связи с жалобой гражданина О.А. Лаптева» (п. 2, абз. 2, 3) // Российская газета. 2014. № 6535 (263).



# Ответственность за нарушение требований к содержанию адвокатского запроса

За незаконное использование и (или) разглашении информации, связанной с оказанием адвокатом квалифицированной юридической помощи своему доверителю, либо систематическом несоблюдении установленных законодательством Российской Федерации требований к адвокатскому запросу статус адвоката может быть прекращен (п. 2.1 ч. 2 ст. 17 ФЗ от 31.05.2002 N 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»)

Постановление Конституционного Суда РФ от 6 ноября 2014 года № 27-П «По делу о проверке конституционности статьи 21 и статьи 21.1 Закона РФ «О государственной тайне» в связи с жалобой гражданина О.А. Лаптева» (п. 2, абз. 2, 3) // Российская газета. 2014. № 6535 (263).

БЛАГОДАРЮ ЗА ВНИМАНИЕ



Антон Терехин  
партнер, адвокат  
уголовно-правового  
направления

[a.terekhin@loys.law](mailto:a.terekhin@loys.law)

Tel.: +7 (343) 310-24-27



LOYS  
Attorneys at law

24 Tokarey Street  
Ekaterinburg, Russia  
620028

Tel.: +7 (343) 310-24-27

E-mail: [office@loys.law](mailto:office@loys.law)

[www.loys.law](http://www.loys.law)