**Утверждено**

**Решением Совета Адвокатской палаты Республики Башкортостан**

**от «29» марта 2021 года**

**Президент Адвокатской палаты**

**Республики Башкортостан**

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_А.Н. Насыров**

**Методические рекомендации по недопущению задолженности по выплате вознаграждения адвокатам за участие в качестве защитников в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, предварительного следствия и суда, и порядку взыскания образовавшейся задолженности адвокатами**

1. **Общие положения**

Согласно ч. 8 ст. 25 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» труд адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия или суда, оплачивается за счет средств федерального бюджета. Расходы на эти цели учитываются в федеральном законе о федеральном бюджете на очередной год в соответствующей целевой статье расходов.

В соответствии с ч. 5 ст. 50 УПК РФ в случае, если адвокат участвует в производстве предварительного расследования или судебном разбирательстве по назначению о дознавателя, следователя или суда, расходы на оплату его труда компенсируются за счет средств федерального бюджета. **Также за счет федерального бюджета оплате подлежит и труд адвоката-представителя несовершеннолетнего потерпевшего, назначенного в соответствии с ч.2.1 ст. 45 УПК РФ.**

В соответствии с ч. 1 ст. 131 УПК РФ процессуальными издержками являются связанные с производством по уголовному делу расходы, которые возмещаются за счет средств федерального бюджета либо средств участников уголовного судопроизводства. Согласно п. 5 ч. 2 ст. 131 УПК РФ к процессуальным издержкам относятся суммы, выплачиваемые адвокату за оказание им  юридической помощи в случае участия адвоката в уголовном судопроизводстве по назначению.  Данные суммы выплачиваются по постановлению дознавателя, следователя или судьи, либо по определению суда (ч. 3 ст. 131 УПК РФ). Порядок и размеры возмещения процессуальных издержек устанавливаются Правительством Российской Федерации (ч. 4 ст. 131 УПК РФ).

Постановлением Правительства Российской Федерации от 01 декабря 2012 года № 1240 «О порядке и размере возмещения процессуальных издержек, связанных с производством по уголовному делу, издержек в связи с рассмотрением дела арбитражным судом, гражданского дела, административного дела, а также расходов в связи с выполнением требований Конституционного суда Российской Федерации и о признании утратившими силу некоторых актов Совета Министров РСФСР и Правительства Российской Федерации» утверждено Положение о возмещении процессуальных издержек, связанных с производством по уголовному делу, издержек в связи с рассмотрением дела арбитражным судом, гражданского дела, административного дела, а также расходов в связи с выполнением требований Конституционного Суда Российской Федерации.

Несмотря на детальную регламентацию действий участников уголовного процесса по возмещению процессуальных издержек, связанных с производством по уголовному делу, издержек в связи с рассмотрением гражданского дела, а также расходов в связи с требованиям Конституционного Суда Российской Федерации, проблема с выплатой вознаграждения адвокатам стоит довольно остро не только в Адвокатской палате Республики Башкортостан, но и в ряде регионов Российской Федерации.

Адвокатская палата Республики Башкортостан всерьез обеспокоена образовавшейся задолженностью перед адвокатами. Являясь представителем адвокатского сообщества республики, Адвокатская палата предпринимает активные и решительные шаги, направленные на погашение задолженности перед адвокатами и исключение факторов, влияющих на ее образование в будущем. Постоянное взаимодействие и разрешение возникающих проблем с органами предварительного расследования и суда заключается как в обсуждении проблемы на межведомственных совещаниях и встречах, конференциях, так в направлении официальных писем, решений конференций с требованием погасить образовавшуюся задолженность.

Однако, несмотря на все усилия Адвокатской палаты Республики Башкортостан по уменьшению задолженности, а также недопущению впредь любой задолженности перед адвокатами, добиться полной результативности не представляется возможным в силу пассивности самих адвокатов. Адвокатская палата РБ, также как и адвокатское образование, в котором состоит адвокат, не являются участниками уголовного судопроизводства и, следовательно, не являются стороной по взысканию задолженности. Только адвокаты, участвующие по назначению, наделены правами и обязанностями по взысканию образовавшейся перед ними задолженности.

В целях недопущения образования задолженности, предотвращения нарушения прав адвокатов, а также определения порядка работы по недопущению образования задолженности и взысканию вознаграждения за работу в порядке назначения, Адвокатской палатой РБ разработаны данные методические рекомендации для адвокатов.

1. **Действия адвоката при составлении и подаче заявления об оплате вознаграждения за оказание им юридической помощи по назначению на стадии предварительного следствия (дознания)**

 Адвокат, в ходе участия в следственных действиях либо после завершения участия в следственных действиях подает заявление на оплату за участие в порядке назначения по уголовному делу в письменном виде.

Заявление о выплате вознаграждения с полным расчетом размера вознаграждения адвоката подается следователю или дознавателю, по окончанию следственного (процессуального) действия либо по окончании дознания или предварительного следствия.

 При длительном участии в уголовном судопроизводстве в качестве защитника по назначению заявление подается адвокатом по согласованию со следователем или дознавателем ежемесячно.

В заявлении обязательно указываются следующие данные:

* Ф.И.О. подзащитного;
* номер уголовного дела;
* номер ордера;
* количество дней участия с указанием точных дат и размера оплаты за указанный день;
* общий размер оплаты труда адвоката;
* банковские реквизиты адвокатского образования, в котором состоит адвокат, с отметкой «для адвоката Ф.И.О.»

Адвокатам рекомендуется использовать типовое заявление на оплату (приложение № 1)

Заявления изготавливается в двух экземплярах, один из которых подается в следственный орган (дознание), другой – хранится в делопроизводстве у адвоката с отметкой о получении следователем (канцелярией).

Факт подачи заявления об оплате труда адвоката на предварительном следствии (дознании) удостоверяется подписью следователя (дознавателя) на 2-м экземпляре заявления на оплату.

Дополнительно факт подачи заявления об оплате труда адвоката также может быть отражен в протоколе следственного (процессуального) действия, по окончанию предварительного следствия (дознания) в протоколе о выполнении требований ст. ст. 217-219 УПК РФ.

При этом адвокат при ознакомлении с материалами уголовного дела и подписании протокола в порядке ст. 217 УПК РФ обязан убедиться в разрешении следователем заявленных ходатайств и обращений, после чего подписывает протокол ознакомления.

Следователь или дознаватель до окончания производства по уголовному делу выносит постановление об оплате вознаграждения адвоката по назначению.

Постановление об оплате вознаграждения адвоката по назначению направляется должностным лицом в соответствующий финансовый орган.

Следует помнить, что не на адвокате, а на следователе и дознавателе согласно ст. 120-122 УПК РФ лежит обязанность по составлению и вынесению постановления об оплате в течение трех суток после поступления заявления адвоката на оплату.

Адвокату рекомендуется заявлять ходатайство о выдаче копии постановления об оплате вознаграждения адвоката по назначению.

Согласно Положению о возмещении процессуальных издержек, связанных с производством по уголовному делу, издержек в связи с рассмотрением дела арбитражным судом, гражданского дела, административного дела, а также расходов в связи с выполнением требований Конституционного Суда Российской Федерации, утвержденному постановлением Правительства Российской Федерации от 1 декабря 2012 г. № 1240 (далее – Положение) выплата денежных сумм по месту нахождения финансовой службы или перечисление средств на текущий (расчетный) счет подотчетным лицам или их представителям осуществляется **не позднее 30 дней** со дня получения судебного постановления или постановления следователя.

**Что делать, если постановление об оплате не вынесено?**

В случае, если следователем не вынесено постановление об оплате, адвокат вправе обратиться с жалобой на бездействие следователя (дознавателя) руководителю следственного органа (дознания) либо прокуратуру в порядке ст. 124 УПК РФ, которая рассматривается уполномоченным органом в срок до 10 суток, либо обращение с жалобой на бездействие следователя (дознавателя) в суд согласно ст. 125 УПК РФ, которая рассматривается не позднее 5 суток с момента поступления.

В жалобе указывается: номер уголовного дела, Ф.И.О. подзащитного, дата подачи заявления об оплате участия, дни участия.

В том, и другом случае к жалобе прилагаются копия поданного адвокатом заявления об оплате, копия ордера адвоката, при наличии копии протоколов следственных действий с участием адвоката.

1. **Действия адвоката при составлении и подаче заявления об оплате вознаграждения за оказание им юридической помощи по назначению при рассмотрении уголовного дела судом первой и апелляционной инстанции**

 Адвокат в ходе участия по назначению в судебных заседаниях готовит заявление на оплату за участие в порядке назначения по уголовному делу в письменном виде.

Заявление о выплате вознаграждения с полным расчетом размера вознаграждения подается судье до начала прений и до удаления суда в совещательную комнату для принятия решения по существу.

Заявление о выплате вознаграждения также может быть приобщено к протоколу судебного заседания по ходатайству адвоката перед окончанием дня участия в судебном заседании.

Заявление о выплате вознаграждения может быть подано через канцелярию суда в перерыве судебного заседания.

При длительном участии в уголовном судопроизводстве в качестве защитника по назначению заявление подается адвокатом по согласованию с председательствующим судьей ежемесячно.

В заявлении обязательно указываются следующие данные:

* Ф.И.О. подзащитного;
* номер уголовного дела;
* номер ордера;
* количество дней участия с указанием точных дат и размера оплаты за указанный день;
* общий размер оплаты труда адвоката;
* банковские реквизиты адвокатского образования, в котором состоит адвокат, с отметкой «для адвоката Ф.И.О.»

Адвокатам рекомендуется использовать типовое заявление на оплату (приложение № 1)

Факт подачи заявления об оплате труда адвоката подтверждается протоколом судебного заседания либо отметкой канцелярии суда.

Заявление изготавливается в двух экземплярах, один из которых приобщается в ходе судебного заседания или подается через канцелярию, другой – хранится в делопроизводстве у адвоката с отметкой о дате приобщения к протоколу судебного заседания либо с отметкой о получении канцелярией суда.

Судом при разрешении дела по существу также осуществляется и разрешение вопроса о судебных издержках на оплату труда адвоката по назначению, о чем выносится постановление.

Постановление об оплате вознаграждения адвоката по назначению направляется в соответствующий финансовый орган.

Согласно Положению выплата денежных сумм по месту нахождения финансовой службы или перечисление средств на текущий (расчетный) счет подотчетным лицам или их представителям осуществляется **не позднее 30 дней** со дня получения судебного постановления или постановления следователя.

**Что делать, если постановление об оплате не вынесено?**

В случае если судом не разрешено по существу заявление об оплате вознаграждения адвоката по назначению и не вынесено постановление об оплате адвокат вправе обратиться с жалобой в вышестоящий суд.

В жалобе указывается: номер уголовного дела, Ф.И.О. подзащитного, дата подачи заявления об оплате участия, дни участия.

В том, и другом случае к жалобе прилагаются копия поданного адвокатом заявления об оплате, копия ордера адвоката, при наличии копии протоколов судебного заседания с участием адвоката.

1. **Что делать, если постановление вынесено, но оплата не произведена?**

В случае если следователем или судьей вынесено постановление об оплате вознаграждения за участие в порядке назначения, но оплата так и не произведена, у адвоката имеются следующие варианты разрешения сложившейся ситуации:

- подача досудебной претензии в адрес органа, обязанного произвести оплату;

- подача искового заявления в суд общей юрисдикции.

Исковое заявление подается в случаях невыплаты вознаграждения в срок, очевидно выходящий за рамки разумного, и по месту нахождения ответчика – финансового органа, обязанного произвести оплату.

К исковому заявлению необходимо приложить документы, подтверждающие участие адвоката в следственных действиях или судебных заседаниях (копию заявления на оплату, копию ордера на участие и т.д.).

1. **Расчет сумм подлежащих оплате адвокату, участвующему в уголовном судопроизводстве по назначению, при составлении и подаче заявления об оплате вознаграждения за оказание им юридической помощи по назначению**

При расчете суммы, подлежащей оплате адвокату, участвующему в уголовном судопроизводстве по назначению органов уголовного судопроизводства, следует учитывать, что оплате подлежат не только дни участия адвоката в процессуальных действиях или в судебном заседании.

Адвокат-защитник, участвующий в уголовном деле по назначению, не может быть ограничен в  действиях, выполняемых им в процессе защиты.

Так, адвокат имеет право на ознакомление с материалами поступившего в суд уголовного дела, даже если он участвовал в судопроизводстве при выполнении требований ст. 217 УПК РФ (например, может возникнуть необходимость сверить нумерацию листов дела, дополнительно уточнить какие-то обстоятельства, проверить движение дела после его направления прокурору и т.п.). Для удостоверения факта ознакомления с материалами дела после поступления его в суд, адвокату необходимо подать заявление об ознакомлении с материалами дела и после ознакомления с материалами дела сделать отметку об этом с указанием количества дней, затраченных на ознакомление с материалами дела.

Адвокат вправе иметь свидания со своим подзащитным, консультировать его по вопросам, связанным с привлечением к уголовной ответственности, вырабатывать совместно позицию защиты, принимать меры к сбору доказательств в пользу своего доверителя и т.п. Указанные действия могут быть зафиксированы документом следственного изолятора (ИВС), актом, подписанным адвокатом и его подзащитным (в случае, если доверитель адвоката не содержится под стражей), копиями запросов, письменными пояснениями свидетелей и заявленными в последующем ходатайствами о допросе лиц в качестве свидетелей защиты, другими способами.

Оплата труда защитника по назначению в случае отложения судебного заседания, прекращения производства по делу по предусмотренным законом основаниям, а также в случае явки защитника по соглашению должна производиться за дни фактической занятости адвоката. Согласно п. 25 Положения возмещение процессуальных издержек подотчетным лицам производится также в случаях, если процессуальные действия, для осуществления которых подотчетное лицо вызывалось, не произведены по независящим от этого лица обстоятельствам

В соответствии с ч.5 ст. 220 и п.3.1 ст.225 УПК РФ в справке, прилагаемой к обвинительному заключению или обвинительному акту, обязательно должно быть указано на процессуальные издержки. Соответственно, все вопросы предварительного расследования в том числе вопросы процессуальных издержек, к которым относятся выплаты адвокату по назначению (ст. 131 УПК РФ) должны быть разрешены до направления дела в суд для рассмотрения по существу.

Обвинительное заключение или обвинительный акт с соответствующей справкой о процессуальных издержках в соответствии с требованиями ст.ст. 222, 226 УПК РФ подлежат вручению защитнику и его доверителю.

При ознакомлении с материалами уголовного дела по окончанию предварительного следствия (дознания), адвокат должен убедиться, что в материалах дела имеется постановление о назначении защитника, ордер по назначению, подтверждающий соответствующие полномочия адвоката.

Отсутствие в материалах дела постановления об оплате труда адвоката, а также отсутствие сведений в справке к обвинительному акту или заключению о наличии издержек по делу в части оплаты вознаграждения адвокату по назначению, препятствует утверждению обвинительного заключения (акта).   В случае, если обвинительное заключение (обвинительный акт) утверждены при наличии указанного нарушения норм уголовно-процессуального законодательства, адвокат-защитник должен обратить внимание суда на наличие указанных нарушений требований уголовно-процессуального закона. **Данные нарушения не являются основанием для возвращения уголовного дела прокурору для устранения препятствий его рассмотрения судом, однако могут повлечь вынесение частного определения в соответствии с ч.4 ст. 29 УПК РФ,** о чем непосредственно должен адвокат и ходатайствовать.

В соответствии со ст. 299 УПК РФ при постановлении приговора суд в совещательной комнате разрешает, в том числе, вопросы взыскания процессуальных издержек (п.13 ч. 1), к которым относится и оплата вознаграждения адвокату, участвующему по назначению. При этом, судом вопрос об оплате труда адвоката принимается одновременно с приговором суда в виде отдельного постановления (ч. 3 ст. 313 УПК РФ). В течение пяти суток после провозглашения приговора, **адвокат вправе требовать от суда вручения ему копии постановления об оплате его труда (ст. 312 УПК РФ)**.

Направление самого постановления об оплате в финансовую службу должно подтверждаться сопроводительным письмом и фиксироваться в исходящей почте. Бездействие должностного лица в части не направления постановления может быть обжаловано адвокатом. При неисполнении постановления финансовой службой в течение 1 месяца с момента получения (пункт 29 Положения) – наступает ответственность данной службы и её должностных лиц (в том числе гражданско-правовая) за неисполнение или ненадлежащее исполнение закона.

Таким образом, выполнение вышеуказанных требований действующего законодательства адвокатом лишит возможности следователей (дознавателей) и суд не рассматривать либо затянуть вопрос об оплате труда адвоката, поскольку не рассмотрение заявления влечет либо возвращение дела на дополнительное расследование, либо отмену приговора суда по причине нарушения норм процессуального права при досудебном или судебном следствии (см. кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Верховного суда Российской Федерации от 20 октября 2011 года  № 88-О11-32).

В случае невозможности подать заявление об оплате труда адвоката, участвующего в уголовном судопроизводстве по назначению, до удаления суда в совещательную комнату, адвокат вправе подать заявление об оплате после провозглашения приговора в соответствии с требованиями ч. 4 ст. 313 УПК РФ.  При этом, по смыслу  ч. 5 ст. 50; п. 5 ч. 2 ст.131, ч. 3 ст. 309, ч. 3 ст. 313 УПК РФ, оплата труда адвоката не зависит от времени вступления приговора в отношении подзащитного в законную силу.

 В случае несогласия с размером оплаты, адвокат вправе обжаловать постановление органа дознания, следователя, суда (судьи) в судебном порядке. При этом, в жалобе должны быть указаны причины несогласия с постановлением об оплате дознавателя, следователя, суда, собственные расчеты и ссылки на процессуальные документы, подтверждающие участие адвоката в процессуальных действиях (протоколы следственных действий, протоколы судебного заседания, информация из СИЗО о посещении адвокатом подзащитного).

 Действующий порядок расчета оплаты труда адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия или суда, не ставит решение вопроса об оплате труда адвоката по конкретному уголовному делу в зависимость от характера оказываемой защитником юридической помощи. В связи с этим посещение адвокатом подсудимого в СИЗО должно оплачиваться также, как и его участие в судебном заседании по данному делу, а участие в судебном заседании в порядке ст. 397 УПК РФ - как участие в рассмотрении уголовного дела по существу.

Адвокат при осуществлении квалифицированной защиты не может быть ограничен лишь рамками процессуальных действий, определенных соответствующим должностным лицом. Согласно ч. 1 ст. 7 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» адвокат обязан честно, разумно и добросовестно отстаивать права и законные интересы доверителя всеми не запрещенными законодательством Российской Федерации средствами, что предполагает осуществление защиты вне рамок процессуальных действий, в частности посещение подзащитного в СИЗО.

Оплата за осуществление защиты вне рамок процессуальных действий должна производится в том же размере и порядке, как и за процессуальные действия, исходя из дней фактической занятости, сложности дела и т.п. (см. Определение № 9-Д11-1 - обзор судебной практики Верховного Суда РФ "Обзор надзорной практики Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации за первое полугодие 2011 года).

Согласно позиции Судебной коллегии оказание адвокатом по назначению в один день юридической помощи разным лицам по разным уголовным делам не препятствует оплате его труда по каждому уголовному делу (см. Пост. Пленума ВС РФ № 42 от 19 декабря 2013г., Пункт 1.6.6 обзора кассационной практики Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации за второе полугодие 2010 года, утвержденного Постановлением Президиума Верховного Суда Российской Федерации от 16 марта 2011 года//Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 2011. № 7).

Оплата труда адвоката по назначению, оказывающего в один день юридическую помощь разным лицам по разным уголовным делам, осуществляется исходя из затраченных дней по каждому уголовному делу.

Размер оплаты труда адвоката по назначению связывается не с числом подзащитных по уголовному делу, а с количеством занятых дней, затраченных на оказание юридической помощи (см. Пост. Пленума ВС РФ № 42 от 19 декабря 2013г., определения Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации от 7 сентября 2004 г. N 11-О04-85, от 13 июля 2010 года 11-О10-90, 11-О10-84, 11-О10-89, Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 2005. N 2).

1. **Заключение**

 Законодательство в части оплаты труда адвоката по назначению не подразумевает пространства для произвольных действий должностных лиц соответствующего уполномоченного органа.

 Из положений ч.5 ст. 50 и ст. 131 УПК РФ следует, что оплата труда адвоката, участвующего по назначению, в любом случае без каких-либо условий и иных усмотрений это обязанность, а не право органов дознания, следователя, суда.

 Федеральным законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» (ч.8 ст.25) также предусмотрена безусловная оплата труда адвоката по назначению.

 Исходя из данных норм закона, адвокат не просит, а заявляет об оплате своей работы.

 Неисполнение или ненадлежащее исполнение должностным лицом обязанности по оплате труда адвоката является прямым нарушением уголовно-процессуального закона и, соответственно, адвокат вправе обратиться к вышестоящим или надзорным органам с жалобой на действия или бездействие должностного лица, не вынесшего, либо не надлежащим образом вынесшего постановление об оплате. Указанные органы обязаны рассмотреть жалобу и принять решение по ней.

Адвокатская палата Республики Башкортостан рекомендуетперед принятием мер по устранению возникшей задолженности убедиться в адвокатском образовании (филиале) о наличии задолженности и ее размере, провести сверку и получить справку о не поступлении средств в той сумме, которая будет подлежать взысканию.

 Важно помнить, что при участии по назначению в случае заключения соглашения с подзащитным, адвокаты обязаны обратиться с заявлением к следователю (дознавателю), суду о вступлении в дело по соглашению, с приложением нового ордера с указанием номера соглашения. При этом, адвокат должен подать заявление на выплату вознаграждения за участие по назначению лишь за дни фактического участия в порядке ст.ст.50-51 УПК РФ, до дня заключения соглашения. Подача заявления и получение выплат по назначению за дни участия после заключения соглашения недопустимо и может повлечь за собой возбуждение уголовного дела. При этом, участие в деле наряду с защитником по соглашению защитника по назначению допустимо лишь в том случае, если следователь или суд выносит мотивированное постановление с приведением конкретных фактических обстоятельств (Решение Совета ФПА РФ «О двойной защите» от 27.09.2013 года).

Заинтересованность адвокатов должна проявляться не только в использовании предусмотренных законодательством механизмов виде жалоб и исковых заявлений, но и в должном отношении к системе автоматизированного управления назначения защитников (далее - САУ), а также добросовестном исполнении обязанностей при осуществлении защиты по назначению в органах следствия (дознания), суда.

Адвокат должен заполнять в личном кабинете в САУ все сведения, указанные в разделе «Оплата» для получения АП РБ информации об имеющейся задолженности перед адвокатами со стороны органов уголовного судопроизводства.

Также следует отметить, что адвокат, участвующий по назначению, обязан вести адвокатское производство, которое является наиболее эффективным подтверждением факта, объема и качества оказания адвокатом юридической помощи доверителю, а также может служить доказательством при защите адвоката от необоснованных претензий к качеству работы адвоката.

Использование настоящих методических рекомендаций в работе адвокатами, участвующими в уголовном судопроизводстве по назначению, надлежащее отношение к своим правам и обязанностям, позволяет минимизировать волокиту по принятию органами дознания, следователями и судами постановлений об оплате труда адвокатов.