**Утверждены**

**Решением Совета АПТО**

**(от 26.01.2024, протокол № 1)**

**Рекомендации адвокатам,**

**оказывающим юридическую помощь лицам**

**с психическими расстройствами здоровья**

**I.Общие положения**

Рассмотрение дел о применении принудительных мер медицинского характера регламентировано главой 51 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации, по административным делам о госпитализации гражданина в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях, в недобровольном порядке, о продлении срока госпитализации гражданина в недобровольном порядке или о психиатрическом освидетельствовании гражданина в недобровольном порядке регламентировано главой 30 Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации, дел об ограничении дееспособности гражданина, признание гражданина недееспособным регламентированного главой 31 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации.

Как показывает практика, по указанным категориям дел, где у доверителей имеются психические расстройства и психические заболевания, адвокат зачастую видит свою роль не в защите доверителя, а вопреки защиты доверителя, полагая, что комиссия врачей-психиатров, действуют из лучших побуждений в отношении «больного» лица и стараются оказать им помощь.

В соответствии со ст. 41 Конституцией РФ каждый имеет право на охрану здоровья и медицинскую помощь.

Право на получение медицинской помощи, в том числе и различные виды психиатрической помощи являются частью общего права на получение медицинской помощи.

Статьей 5 Закона РФ от 02.07.1992 №3185-1 «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании» (далее-Закон №3185-1) закреплены права лиц, страдающих психическими расстройствами:

1. Лица, страдающие психическими расстройствами, обладают всеми правами и свободами граждан, предусмотренными [Конституцией](https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_2875/) Российской Федерации и федеральными законами. Ограничение прав и свобод граждан, связанное с психическим расстройством, допустимо лишь в случаях, предусмотренных законами Российской Федерации.

2. Все лица, страдающие психическими расстройствами, при оказании им психиатрической помощи имеют право на:

* уважительное и гуманное отношение, исключающее унижение человеческого достоинства;
* получение информации о своих правах, а также в доступной для них форме и с учетом их психического состояния информации о характере имеющихся у них психических расстройств и применяемых методах лечения;
* психиатрическую помощь в наименее ограничительных условиях, по возможности по месту жительства;
* пребывание в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, только в течение срока, необходимого для оказания психиатрической помощи в таких условиях;
* все виды лечения (в том числе санаторно-курортное) по медицинским показаниям;
* оказание психиатрической помощи в условиях, соответствующих санитарно-гигиеническим требованиям;
* предварительное согласие и отказ на любой стадии от использования в качестве объекта испытаний методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, лекарственных препаратов для медицинского применения, специализированных продуктов лечебного питания и медицинских изделий, научных исследований или обучения, от фото-, видео- или киносъемки;
* приглашение по их требованию любого специалиста, участвующего в оказании психиатрической помощи, с согласия последнего для работы во врачебной комиссии по вопросам, регулируемым настоящим Законом;
* *помощь адвоката, законного представителя или иного лица в порядке, установленном законом.*

3.Ограничение прав и свобод лиц, страдающих психическими расстройствами, только на основании психиатрического диагноза, фактов нахождения под диспансерным наблюдением или пребывания в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, а также в стационарной организации социального обслуживания, предназначенной для лиц, страдающих психическими расстройствами, не допускается. Должностные лица, виновные в подобных нарушениях, несут ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации и субъектов Российской Федерации.

Права лиц, страдающих психическими заболеваниями, должны защищаться и гарантироваться государством, как в судебном и во внесудебном порядке. Это позволит, с одной стороны, защитить права граждан, страдающих психическими заболеваниями, а, с другой, предотвратить правонарушения медицинских работников, работающих в психиатрии, в отношении выше отмеченной категории граждан.

Следует отметить, что наличие психических заболеваний обусловливает трудности в реализации гражданином своих прав, порождает жизненно-важные потребности, для удовлетворения которых ему требуется помощь.

Таким образом, получение медицинской помощи – это право гражданина-пациента, а рассмотрение вопросов о применении принудительных мер медицинского характера, по административным делам о госпитализации гражданина в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях, в недобровольном порядке, о продлении срока госпитализации гражданина в недобровольном порядке или о психиатрическом освидетельствовании гражданина в недобровольном порядке, по делам об ограничении дееспособности гражданина, признание гражданина недееспособным – это исключительная ситуация, связанная с ограничением основных прав граждан – пациентов.

Статьей 3 Федерального закона от 31.05.2002 года №63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» (далее-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ») закреплено, что:

1. Адвокатура является профессиональным сообществом адвокатов и как институт гражданского общества не входит в систему органов государственной власти и органов местного самоуправления.

2. Адвокатура действует на основе принципов законности, независимости, самоуправления, корпоративности, а также принципа равноправия адвокатов.

3. В целях обеспечения доступности для населения юридической помощи и содействия адвокатской деятельности органы государственной власти обеспечивают гарантии независимости адвокатуры, осуществляют финансирование деятельности адвокатов, оказывающих юридическую помощь гражданам Российской Федерации бесплатно в случаях, предусмотренных [законодательством](https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_36945/fd43b85fe3eabc97ca739a7f1859e26adf152a84/) Российской Федерации

Согласно требованиям действующего законодательства именно на адвокатов возложена функция оказания квалифицированной юридической помощи физическим и юридическим лицам (далее - доверители) в целях защиты их прав, свобод и интересов, а также обеспечения доступа к правосудию (ст.1 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ»).

Защита прав и законных интересов доверителя – это основная обязанность и смысл существования такого института как адвокатура. Через нее реализуется основная правозащитная функция адвокатского сообщества, в связи с чем законодатель наделяет адвоката процессуальными полномочиями, при реализации которых адвокат не может руководствоваться ничем кроме закона и норм этики.

В соответствии с п.3 ч.4 ст.6 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» адвокат не вправе занимать по делу позицию вопреки воле доверителя, за исключением [случаев](https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_388750/706990b7e01a8935009a2b291fa07a40a548cfed/#dst100852), когда адвокат убежден в наличии самооговора доверителя. Аналогичная норма закреплена в п.2 ч.1 ст.9 Кодекса профессиональной этики адвокатов (далее-КПЭА).

В случаях работы с доверителями, страдающими психическими расстройствами или психическими заболеваниями, принцип независимости адвокатуры позволяет с осторожностью руководствоваться волей доверителей, поскольку позиция (воля) данных лиц не может являться определяющей для их защиты (представления интересов).

Несмотря на сложность, с этической точки зрения, осуществления защиты (представления интересов) вышеуказанных лиц при их позиции (воле), выразившейся в «согласии» по рассматриваемым вопросам, адвокату не следует забывать, что свобода, права и законные интересы этих лиц превалируют над их позицией.

В случаях, когда адвокат соглашается с позицией доверителя, выразившейся в «согласии», он ставит его в уязвимое положение, поскольку врачи-психиатры, обладая профессиональными знаниями, уже приняли решение по пациенту (по их мнению, в его интересах), и вместо квалифицированной юридической помощи адвокат лишает своего доверителя защиты.

Получение медицинской помощи является безусловным правом граждан, однако это право не может умалять другие конституционные права, а именно право на свободу и личной неприкосновенности, которые также гарантированы государством.

Вместе с тем, адвокату при исполнении своих профессиональных обязанностей не стоит забывать о проведенном психиатрическом освидетельствовании, которым установлено, что гражданин страдает психическим расстройством либо психическим заболеванием. Данное обстоятельство обязывает адвоката при рассмотрении таких категорий дел использовать все возможные процедуры защиты доверителя, предпринимать действия, связанные с выяснением сведений о нахождения лица в психиатрическом стационаре на законных основаниях.

**II. Особенности участия адвоката по делам, рассматриваемым в порядке главы 30 Кодекса административного судопроизводства в российской Федерации (далее - КАС РФ)**

Главой 30 КАС РФ урегулировано производство по административным делам о госпитализации гражданина в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях, в недобровольном порядке, о продлении срока госпитализации гражданина в медицинскую организацию или о психиатрическом освидетельствовании гражданина в недобровольном порядке.

Надлежащее состояние психического здоровья человека - одно из необходимых условий функционирования личности в качестве полноценного представителя человеческого общества. Лица, страдающие психическим расстройством, неминуемо оказываются исключенными из системы общественных связей, поскольку не могут надлежащим образом участвовать в социальных отношениях, а потому данная категория лиц нуждается в повышенной правовой и социальной защите.

*Получение медицинской помощи – это право пациента, а оказание психиатрической помощи в недобровольном порядке – исключение, связанное с ограничением основных прав личности. Свобода человека, является не менее важной ценностью, чем медицинская помощь.*

Согласно ст.278 КАС РФ обстоятельствами, подлежащими выяснению, при рассмотрении административного дела о госпитализации в недобровольном порядке или о продлении срока госпитализации в недобровольном порядке являются:

1) имеется ли у гражданина тяжелое психическое расстройство;

2) влечет ли тяжелое психическое расстройство последствия в виде непосредственной опасности для гражданина или для окружающих, беспомощности гражданина и (или) возможности причинения существенного вреда его здоровью вследствие ухудшения психического состояния, если гражданин будет оставлен без психиатрической помощи;

3) являются ли обследование и лечение гражданина возможными лишь в условиях медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях;

4) наличие факта отказа или уклонения гражданина от госпитализации в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях, в добровольном порядке либо от продления такой госпитализации.

Административное дело о госпитализации гражданина в недобровольном порядке или о продлении срока госпитализации гражданина в недобровольном порядке рассматривается с участием прокурора, медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, и представителя гражданина, в отношении которого решается вопрос о госпитализации в недобровольном порядке или о продлении срока госпитализации в недобровольном порядке.

В соответствии с ч.4 ст.54 КАС РФ в случае, если у административного ответчика, в отношении которого решается вопрос о госпитализации в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях, в недобровольном порядке или о психиатрическом освидетельствовании в недобровольном порядке, нет представителя, а также в других предусмотренных федеральным законом случаях суд назначает в качестве представителя адвоката.

В силу п.п. 1 п. 1 ст. 7 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ», п. 1 ст. 8 КПЭА, адвокат обязан честно, разумно, добросовестно и активно отстаивать права и законные интересы доверителя всеми не запрещенными законодательством РФ средствами, а также честно, разумно, добросовестно, квалифицированно, принципиально и своевременно исполнять свои обязанности. Тем более важным является добросовестное, активное исполнение адвокатом указанных обязанностей в случае осуществления в административном судопроизводстве представительства доверителя, который в силу своего физического, психического состояния (в частности, при решении вопроса о недобровольной госпитализации в связи с психическим заболеванием), а также в силу нахождения на момент рассмотрения административного дела в состоянии несвободы лишен возможности самостоятельно реализовывать свои процессуальные права, формировать и отстаивать позицию по делу.

Принудительная изоляция от общества лиц, страдающих психическим расстройством, по причине их предполагаемой опасности для себя и (или) окружающих происходит путем фактического удержания в психиатрическом стационаре и, следовательно, затрагивает такие закрепленные Конституцией Российской Федерации права, как право на свободу передвижения (ст.27), право на свободу и личную неприкосновенность (ст.22).

В указанной категории дел человек наиболее уязвим, так как чаще всего ему нечего противопоставить аргументам медицинских работников.

**Недобровольная госпитализация в психиатрическую больницу – это одна из форм лишения свободы, и именно от адвоката зависит эффективность судебной проверки обоснованности такой крайней меры.**

В связи с тем, что дела о недобровольной госпитализации носят массовый характер, адвокатам, при оказании квалифицированной юридической помощи по данной категории дел **рекомендуется:**

До начала судебного заседания ознакомиться с материалами административного дела, обратив внимание на факт вручения административного искового заявления и его приложения госпитализированному лицу, поскольку данное обстоятельство может свидетельствовать об отложении судебного заседания, так как отсутствие своевременное вручения административного искового заявления является препятствием к рассмотрению дела.

Вступив в дело, адвокату необходимо выяснить соответствует ли административное исковое заявление требованиям ч.4 ст. 275 КАС РФ, обратив внимание на приложение, которое должно содержать:

1) мотивированное и надлежащим образом оформленное заключение комиссии врачей-психиатров о необходимости пребывания гражданина в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, с указанием диагноза, тяжести психического расстройства и критериев его определения, описанием общего состояния гражданина и его поведения и иные материалы, с учетом которых принято решение о помещении гражданина в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях, в недобровольном порядке;

2) документы, на основании которых составлено заключение комиссии врачей-психиатров о помещении гражданина в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях, в недобровольном порядке, а также документы, свидетельствующие об отказе гражданина от госпитализации в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях, в добровольном порядке;

3) мотивированное и надлежащим образом оформленное заключение комиссии врачей-психиатров о том, позволяет ли гражданину его психическое состояние лично участвовать в судебном заседании, в том числе в помещении суда;

4) документы, предусмотренные п. 1, 5 ч. 1 ст. 126 КАС РФ.

В соответствии со ст.29 Закона №3185-1 лицо, страдающее психическим расстройством, может быть госпитализировано в стационар без его согласия до постановления судьи, если его обследование или лечение возможны только в стационарных условиях, а психическое расстройство является тяжелым и обусловливает его непосредственную опасность для него самого или окружающих, беспомощность (то есть неспособность самостоятельного удовлетворения основных жизненных потребностей) или существенный вред здоровью вследствие ухудшения психического состояния, если лицо будет оставлено без психиатрической помощи.

При этом медицинская организация при обращении в суд обязана доказать наличие обстоятельств, которые являются основанием для недобровольной госпитализации лица (ч. 2 ст. 278 КАС РФ).

 **Адвокат, в свою очередь, обязан обратить внимание суда на отсутствие обоснования указанных критериев и оснований для недобровольной госпитализации в материалах дела.**

По данной категории дел адвокаты для выяснения обстоятельств могут задать ряд примерных вопросов врачу, участвующему в судебном заседании, а именно***:***

*В связи с чем необходимо лечение именно в условиях стационара?*

*Какие препятствия для нахождения лица в домашних условиях?*

*В чем заключается опасность нахождения лица в домашних условиях?*

*В чем проявляется тяжесть психического расстройства?*

*Какими доказательствами это подтверждается?*

*На какой период планируется помещение лица в стационар?*

*Установлен ли диагноз у лица, подлежащего помещению в стационар?*

*Если установлен упоминается ли поставленный диагноз в МКБ-10?*

*Какое лечение планируется осуществлять в отношении лица?*

В случае возникновения сомнений в обоснованности заключения комиссии врачей-психиатров ходатайствовать о назначении судебно-психиатрической экспертизы, (статья 77 КАС РФ), проведение которой в случае ее назначения судом поручается эксперту (экспертам), не находящемуся в служебной или иной зависимости от психиатрического учреждения, представившего заключение.

В случае необходимости ставить вопросы о проведении дополнительной или повторной судебно-психиатрической экспертизы, о вызове и допросе свидетелей, если такие имеются.

Участвовать в судебных прениях, знакомиться с протоколом судебного заседания, при наличии его несоответствия приносить на него замечания.

В случае вынесения судом решения о недобровольной госпитализации, адвокат, в соответствии с ч.2 ст.295 КАС РФ, обладает правом апелляционного обжалования как лицо, участвующее в деле, а также в порядке ч.1 ст. 56 КАС РФ, от имени представляемого им лица правом совершать все процессуальные действия.

Обжалование решения суда о недобровольной госпитализации является важным инструментом в защите прав и свобод доверителя, госпитализированного в психиатрический стационар, а адвокат выступает в качестве лица, который непосредственно защищает его права. В связи с чем, адвокат обязан обжаловать решение суда о недобровольной госпитализации.

**III. Особенности участия адвоката по делам, рассматриваемым в порядке главы 31 Гражданского процессуального кодекса**

**Российской Федерации**

***В силу требований пункта 1 статьи 29 Гражданского кодекса Российской Федерации гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими, может быть признан судом недееспособным в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством. Роль адвоката по такой категории дел становится ключевой, поскольку иногда заявления о признании гражданина недееспособным содержат весьма надуманные основания. Учитывая, что нередко «лишаемый дееспособности» находится в состоянии «лишения свободы» – в психиатрическом стационаре или психоневрологическом интернате, адвокат становится основным лицом, которое может защитить его интересы.***

**В силу статьи 7 Федерального закона от 31.05.2022 № 63-ФЗ «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».**

С точки зрения основных принципов прав человека необходимо максимальное сохранение дееспособности каждого человека, в связи с чем надлежит оценивать возможные риски как сохранения дееспособности, так и ограничения дееспособности. Гражданский кодекс Российской Федерации определяет недееспособность как неспособность гражданина понимать значение своих действий или руководить ими вследствие психического расстройства. Закон не предусматривает то, какие именно действия должен понимать и руководить ими гражданин для сохранения дееспособности в полном объеме. Очевидно, что речь идет, прежде всего, о действиях в сфере гражданских правоотношений, однако признание гражданина недееспособным влечет утрату прав во многих других сферах отношений, что также необходимо учитывать адвокату.

Следует адвокату обратить внимание, что в соответствии со статьей 283 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации судья в порядке подготовки к судебному разбирательству дела о признании гражданина недееспособным при наличии достаточных данных о психическом расстройстве гражданина назначает для определения его психического состояния судебно-психиатрическую экспертизу. Однако, судья фактически не проверяет обоснованность поданного заявления о лишении гражданина дееспособности и направляет дело о признании гражданина недееспособным для производства экспертизы исключительно на основе медицинских сведений, содержащихся в истории болезни гражданина, что лишает экспертов возможности получить достаточные сведения о функционировании гражданина в обществе и фактически делает ненужным представление в суд иных доказательств.

Хотя формально заключение судебно-психиатрической экспертизы не имеет для суда заранее установленной силы, совершенно очевидно, что оно является основным доказательством по делу о признании гражданина недееспособным и как правило предопределяет решение суда. Именно поэтому исключительно важно, чтобы в распоряжении экспертов были достаточные данные, характеризующие социальное функционирование гражданина в юридически релевантных для данного человека сферах с тем, чтобы эксперты оценивали не только медицинские сведения. При возможности такие данные могут быть получены адвокатом:

* со слов самого гражданина, который при помощи правильно сформулированных адвокатом вопросов может пояснить, как он расходует свои деньги, понимает ли он свои нужды, умеет ли планировать траты и т.д. В случае перехода к стадии судебного разбирательства, пояснения гражданина, занесенные в протокол судебного заседания, будут предметом оценки экспертов. Особенно важно, если пояснения будут сопровождаться конкретными примерами из жизни гражданина, свидетельствующими о его фактической дееспособности, то есть способности адекватно своим потребностям принимать решения;
* из любых характеристик, в том числе со стороны социальных работников, учебных заведений, психологов;
* из показаний свидетелей, которыми могут быть как сотрудники интерната, так и иные близкие люди, в том числе проживающие в интернате;
* из письменных документов, составленных или подписанных гражданином и отражающих его способность принимать решения.

Соответственно, адвокат должен настаивать на рассмотрении дела до назначения экспертизы, с целью заявления ходатайств о приобщении или истребовании письменных доказательств, предоставления возможности самому гражданину дать пояснения в суде, а также с целью допроса свидетелей. В случае если судебно-психиатрическая экспертиза была проведена и в распоряжении экспертов не были представлены данные, имеющие ключевое значение для оценки способности подэкспертного понимать значение своих действий, адвокатом возможно заявление ходатайства о проведении дополнительной судебно-психиатрической экспертизы. Кроме того, в случае сомнений и несостоятельности выводов проведенной по делу экспертизы, адвокат имеет право ходатайствовать о проведении повторной экспертизы.

**Процедура и основания для признания гражданина недееспособным закреплены в гражданском процессуальном законодательстве. В статье 29 Гражданского кодекса Российской Федерации закреплено, что признать гражданина недееспособным может только суд. То есть, для признания гражданина недееспособным, суд должен установить наличие юридического и медицинского критериев в совокупности.**

Медицинский критерий – наличие у гражданина психического расстройства или заболевания.

Юридический критерий – неспособность руководить своими действиями (волевой момент) или неспособность понимать значение своих действий (интеллектуальный аспект).

Согласно статье 29 Гражданского кодекса Российской Федерациине каждое психическое расстройство может быть основанием для потери гражданином дееспособности, а только то, которое не позволяет ему руководить своими действиями и осознавать их значение и последствия. В Законе Российской Федерации от 02.07.1992 № 3185-1 «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании» регламентировано, что только лишь нахождение гражданина в психоневрологическом учреждении на стационаре или диспансерном наблюдении не может привести к потере им дееспособности, а именно, на основании одного лишь диагноза нельзя сказать, что гражданин недееспособен.

**Адвокату следует исходить из того, что по данной категории дел действует презумпция дееспособности лица, это значит что пока не вынесено соответствующее решение суда и пока оно не вступило в силу, любое лицо признается дееспособным.** Поэтому на заявителе лежит обязанность доказать наличие обстоятельств, которые свидетельствуют о недееспособности соответствующего гражданина. Лица, заинтересованные в доказательстве дееспособности гражданина и возражающие против заявленного требования, могут приводить в суде доказательства отсутствия оснований для признания лица недееспособным. Кроме того, согласно пункту 1 статьи 56 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации каждая сторона должна доказывать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основания своих требований и возражений.

По данной категории дел адвокаты для выяснения обстоятельств могут задать ряд примерных вопросов заявителю, а именно:

* С какой целью вы обратились в суд для признания лица недееспособным?
* В чем именно заключается недееспособность лица?
* Как долго лицо находится в нездоровом психическом состоянии?
* Принимались ли какие-либо меры для лечения лица?

На практике заявители ключевыми основаниями указывают неспособность лица к самообслуживанию, к самостоятельному проживанию, а также опасность для себя и окружающих вследствие психического расстройства. Однако, данные факты не могут сами по себе служить основанием для признания человека недееспособным, поскольку на опекуна не возлагается обязанность по обслуживанию своего подопечного, и в случае ограничения способности к самообслуживанию такой человек имеет право на получение помощи социальных служб вне зависимости от того, является ли он дееспособным; на опекуна совершеннолетнего человека не возлагается обязанность совместного с ним проживания (пункт 2 статьи 36 Гражданского кодекса Российской Федерации), в связи с чем даже будучи признанным недееспособным человек может фактически проживать один; признание человека недееспособным никак не влияет на объем его прав при получении психиатрической помощи, не предоставляет опекуну право госпитализировать такого человека и не упрощает недобровольное оказание психиатрической помощи, поскольку человек, признанный недееспособным сохраняет право на отказ от любого, в том числе психиатрического лечения.

Признание гражданина недееспособным в судебном порядке, требует присутствия на судебном заседании органов опеки и попечительства, а также прокурора. Участие органов опеки и попечительства обусловлено необходимостью назначения недееспособному лицу опекуна или попечителя. Каждый из этих участников при рассмотрении дел данной категории дает свое заключение, на это адвокатам следует акцентировать внимание.

В случае выздоровления гражданина, Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации предусматривает порядок признания его дееспособным. Для этого требуется устойчивое улучшение психического состояния лица, заключение судебно-психиатрической экспертизы об изменениях в психическом состоянии гражданина. **Однако, на практике это сделать практически невозможно, в связи с этим адвокату необходимо приложить усилия для сохранения дееспособности лица, а в случае ее лишения – в обязательном порядке обжаловать такое решение суда.**

Кроме того, адвокатам следует обратить внимание на то, что Конституционный суд Российской Федерации допустил адвокатам обжаловать в апелляционном порядке решения суда по данной категории дел только на основании ордера и при отсутствии у них доверенности, в которой было бы специально оговорено право на обжалование судебного постановления, вынесенного в отношении гражданина, о признании его недееспособным (постановление Конституционного суда Российской Федерации от 21.01.2020 по делу о проверке конституционности положения статьи 54 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобой гражданки С.)

**При обжаловании судебного решения адвокату необходимо удостовериться в соблюдении судом первой инстанции процессуальных требований, в том числе предусмотренных статьей 281 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации.**

**IV. Особенности участия адвоката по делам, рассматриваемым в порядке главы 51 Уголовного процессуального кодекса**

**Российской Федерации**

Производство о применении, продлении, изменении и прекращении принудительных мер медицинского характера имеет свою специфику, связанную с тем, что лицо, в отношении которого ведется производство, не является субъектом преступления ввиду психического заболевания либо иного состояния, не позволяющего лицу понимать значение своих действий и руководить ими.

Условия назначения медицинских мер принудительного характера регулируется ст. 97 УК РФ и применяются к лицам:

* совершившим деяния, предусмотренные статьями Особенной части Уголовного Кодекса, в состоянии невменяемости;
* у которых после совершения преступления наступило психическое расстройство, делающее невозможным назначение или исполнение наказания;
* совершившим преступление и страдающими психическими расстройствами, не исключающими вменяемости;
* совершившим в возрасте старше восемнадцати лет преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего, не достигшего четырнадцатилетнего возраста, и страдающим расстройством сексуального предпочтения (педофилией), не исключающим вменяемости.

Согласно положениям ст. 102 УК РФпродление, изменение и прекращение применения принудительных мер медицинского характера осуществляются судом по представлению администрации медицинской организации, осуществляющей принудительное лечение, или уголовно-исполнительной инспекции, контролирующей применение принудительных мер медицинского характера, на основании заключения комиссии врачей-психиатров.

Лицо, которому назначена принудительная мера медицинского характера, подлежит освидетельствованию комиссией врачей-психиатров не реже одного раза в шесть месяцев для решения вопроса о наличии оснований для внесения представления в суд о прекращении применения или об изменении такой меры.

При отсутствии оснований для прекращения применения или изменения принудительной меры медицинского характера администрация медицинской организации, осуществляющей принудительное лечение, или уголовно-исполнительная инспекция, осуществляющая контроль за применением принудительных мер медицинского характера, представляет в суд заключение для продления принудительного лечения.

Первое продление принудительного лечения может быть произведено по истечении шести месяцев с момента начала лечения, в последующем продление принудительного лечения производится ежегодно.

Изменение или прекращение применения принудительной меры медицинского характера осуществляется судом в случае такого изменения психического состояния лица, при котором отпадает необходимость в применении ранее назначенной меры либо возникает необходимость в назначении иной принудительной меры медицинского характера.

В соответствии с п. 10 Постановления Пленума Верховного Суда № 6 «О практике применения судами принудительных мер медицинского характера» вопросы применения принудительных мер медицинского характера могут рассматриваться с участием подзащитного, если он в силу своего состояния способен принимать участие в деле.

Нарушением требований ч. 1 ст. 437 и ч. 1 ст. 441 УПК РФ, влекущим отмену состоявшегося судебного решения, считается необеспечение судом лицу, в отношении которого ведется или велось производство о применении принудительной меры медицинского характера, права лично участвовать в судебном заседании, если его психическое состояние позволяло ему участвовать в судебном заседании и осуществлять свои процессуальные права (в абз. 2 п. 25 Постановления Пленума Верховного Суда РФ «О практике применения судами принудительных мер медицинского характера»).

Адвокат должен принять меры (ходатайствовать) к обеспечению права на участие в судебном заседании доверителя, проанализировать медицинские документы.

Адвокат должен тщательно изучить материалы дела, обратить внимание, что данная категория дел рассматривается в закрытых судебных заседаниях, предпринять меры по исследованию материалов дела в судебном заседании, пытаться установить обстоятельства, связанные с отсутствием в его действиях преступного деяния.

Согласно ч. 1 ст. 445 УПК РФ суд по подтвержденному медицинским освидетельствованием ходатайству администрации медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, а также по ходатайству лица, к которому применена принудительная мера медицинского характера, его защитника или законного представителя прекращает, изменяет или продлевает на следующие шесть месяцев применение к данному лицу принудительной меры медицинского характера, что указывается в постановлении суда.

На первоначальном этапе, при ознакомлении с материалами дела, адвокату следует убедиться в том, что подзащитный уведомлен о дате и времени судебного заседания, и в материалах дела имеется надлежащим образом подписанное медицинское освидетельствование подзащитного о его психическом состоянии и необходимости применения, продления, изменения, либо изменения соответствующих принудительных мер.

На практике медицинской организацией представляется в материалы дела справку о нецелесообразности такого участия, а также расписка самого подзащитного, что он согласен рассмотреть дело без своего участия, а также о том, что он согласен с позицией медицинского учреждения по рассматриваемому вопросу.

Если есть возможность личного участия подзащитного в судебном заседании, последнего нельзя лишать указанного права. Адвокат должен использовать все доступные законные средства обеспечить участие подзащитного.

Как следует из п. 27 Постановления Пленума Верховного Суда № 6 «О практике применения судами принудительных мер медицинского характера», рассматривая вопрос о продлении, изменении или прекращении применения принудительной меры медицинского характера, суд должен тщательно проверить обоснованность ходатайства, поданного в соответствии с частью 1 статьи 445 УПК РФ. Для этого суду надлежит выяснить результаты проведенного лечения и решить вопрос о необходимости дальнейшего медицинского наблюдения и лечения. В этих целях в судебное заседание может быть вызван представитель медицинского учреждения (психиатрического стационара), где наблюдается лицо, в отношении которого решается вопрос о продлении, изменении или прекращении применения принудительной меры медицинского характера. Участие в судебном заседании адвоката, законного представителя лица, в отношении которого ведется производство о применении принудительной меры медицинского характера, и прокурора обязательно.

В соответствии с частью 2 статьи 399 и частью 4 статьи 445 УПК РФ лицу, в отношении которого решается вопрос о продлении, изменении или прекращении применения к нему принудительной меры медицинского характера, должно быть обеспечено его непосредственное участие в судебном заседании либо предоставлена возможность изложить свою позицию путем использования систем видеоконференц-связи, если в соответствии с медицинским заключением его психическое состояние позволяет ему участвовать в судебном заседании. Вопрос о форме участия такого лица в судебном заседании решается судом.

В случае, когда психическое состояние лица, в отношении которого решается вопрос о продлении, изменении или прекращении применения принудительной меры медицинского характера, не позволяет ему лично участвовать в проводимом в помещении суда судебном заседании, судам рекомендуется рассматривать соответствующие материалы в психиатрическом стационаре.

В случае продления и изменения принудительных мер медицинского характера адвокату следует сопоставить время, когда проведено освидетельствование доверителя и в течении которого проходило его лечение. Временной промежуток в данном случае является определяющим, а выводы о необходимости продления раньше окончания срока лечения могут свидетельствовать о некорректно подобранных препаратах и медицинских методах. Адвокат должен обратить внимание на сроки подачи ходатайства и проверить, не сделано ли это раньше отведенного времени.

Адвокату безусловно следует участвовать в судебных прениях, знакомиться с протоколом судебного заседания, при необходимости подавать замечания на протокол судебного заседания.

При рассмотрении вопросов продления, изменения либо прекращения принудительных мер медицинского характера адвокату следует также осуществлять безусловный контроль за соблюдением прав и законных интересов доверителей.

Продление, изменение и прекращение применения принудительных мер медицинского характера осуществляются в рамках процедуры рассмотрения вопросов, связанных с исполнением приговоров (п. 12 ст. 397 УПК РФ) с соблюдением требований ст. 445 УПК РФ.

При решении вопроса об участии лица суд должен учитывать мнение экспертов, производивших судебно-психиатрическую экспертизу, а также работников медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, куда лицо было помещено, адвоката и прокурора.

Если медицинское заключение вызывает сомнение в достоверности у адвоката, то ему рекомендуется ходатайствовать о назначении в данном случае судебной экспертизы и задать вопросы представителю стационара, а равно об истребовании дополнительных документов, а также допросе лица, в отношении которого решается вопрос о прекращении, изменении или продлении применения принудительной меры медицинского характера.

На практике лечащий врач лица, как правило, не приходит в судебное заседание. В связи с этим рекомендуется подробно изучать медицинское заключение, активно задавать вопросы представителю медицинского учреждения (психиатрического стационара), уточнить его статус, должность и компетенцию с целью выяснения хода и результатов проведенного лечения и решения вопроса о необходимости дальнейшего медицинского наблюдения и лечения.

По данной категории дел адвокаты для выяснения обстоятельств могут задать примерный перечень вопросов представителю стационара:

* Обладаете ли вы сведениями о психическом состоянии лица?
* С какого времени пациент находится в лечебном учреждении?
* В чем конкретно выражаются основания для госпитализации?
* Возможно ли дальнейшее лечение в амбулаторных условиях?
* Представляет ли опасность для себя или окружающих?

Если представитель стационара говорит, что пациент представляет опасность для себя или окружающих, нужно уточнить из чего следует данный вывод:

* В чем проявляется опасность для себя и окружающих?

В случае положительного ответа на вышеуказанный вопрос, необходимо выяснить имели ли место быть такие факты и попросить рассказать подробнее о них.

В случае если ответы на поставленные выше вопросы не получены, то адвокат должен ходатайствовать о вызове лечащего врача для установления существенных обстоятельств дела.

Также следует обращать особое внимание на обязательность участия при рассмотрении данной категории дел законного представителя. Следует обратить особое внимание на то, кто именно выступает законным представителем подзащитного. Если эти функции берет на себе работник социального учреждения или иной участник процесса при наличии настоящего законного представителя – на это необходимо указать суду и ходатайствовать о вызове надлежащего лица.

Если присутствует законный представитель в лице родственника или законный представитель в лице организации, то выяснить ряд обстоятельств изложенных в примерном перечне вопросов:

* С какого периода начались проблемы в психическом состоянии?
* Как выражаются отклонения в психическом состоянии?
* Были ли случаи агрессии в отношении кого-либо из родственников или же членовредительство? Если да, необходимо выяснить имелись ли конкретные факты такого поведения.
* На ваш взгляд нуждается ли лицо в дальнейшем лечении в условиях стационара? (выяснить позицию до судебного заседания).

Участие защитника обеспечивает квалифицированную юридическую помощь и защиту от необоснованного принуждения лица, в отношении которого ведется производство по продлению, изменению, прекращению принудительных мер медицинского характера, участие законного представителя является дополнительной гарантией охраны прав и интересов данного лица. При этом адвокат не связан позицией законного представителя по делу. Подробнее об этом уже указывалось в Общих положениях.

Адвокату безусловно следует излагать позицию, обосновывающую отсутствие оснований продления, изменения принудительных мер медицинского характера, знакомиться с протоколом судебного заседания, при необходимости подавать замечания на протокол судебного заседания.

В случае, если судом будет принято постановление, ухудшающее положение доверителя, адвокат должен обжаловать постановление суда о применении, продлении, изменении принудительной меры медицинского характера в апелляционном порядке.

В целом роль адвоката при решении указанных выше вопросов должна быть ключевой. Защита доверителя, в отношении которого применяется, продлевается, изменяется принудительная мера медицинского характера, должна строиться на принципах соблюдения законности и недопущения необоснованного применения к доверителю излишнего процессуального принуждения в виде соответствующей принудительной меры медицинского характера.