

**NI ONMA HAVE BEEN WRONG, BUT IT IS DEFINITEL
MISUNDERSTOOD (OR, A FEDERAL CRIMINAL
DEFENDANT’S PRETRIAL SUBPOENAS DUCES TECUM
PROPERL REACHES POTENTIALL ADMISSIBLE
EVIDENCE)**

KENNETH M. MILLER

TABLE OF CONTENTS

I. THE PRETRIAL REACH OF RULE 17(C) SUBPOENAS IS UNDU
LIMITED B MISUNDERSTANDING *UNITED STATES V. NI ON* 321

II. BACKGROUND 323

 A. A C... D... ? L... T... K...
 C... P... D... E... 323

 B. T H... R... 17(?)’ P... R... 326

 1. T P... V P... B... 326

 2. B... D... U... S... ; D... M...
 S... G... D... W...
 N... , B D... M N F... T...
 G... ? F... 328

 3. K P... -B... D... /P -N... A... ;
 D... ? R... S... E... U...
 R... 17()... G... L... B...
 R... 16 G... D... F... G... 329

 C. U... S... N... ; S... F... G...
 S... U.S.P... R... N...
 S... - 331

III. FEDERAL APPELLATE COURTS’ EVOLVING AND
CONTRADICTION APPLICATION OF THE *NI ON* STANDARD 334

 A. *F C... (1978 - L...)* 335

 B. *S... C... (1979)* 336

 C. *T... C... (1980 - L...)* 337

 D. *N... C... (1981)* 339

 E. *E... C... (1984)* 340

 F. *F... C... (1988)* 340

 G. *E... C... (1988)* 341

C.

A. N. S.

7 A. S. A.

C. P. C. 8 T. C. N.

S. A.

9 B. N.

R. 17()

C. P. C. 10

N. N. S. T. P. S. 11 L. 12

C. N. R. 17()

13 T. N.

14 M.

T. P. S.

15 W. N. S.

U.S. S. C.

N. S. T.

P. S. I.

T. P. S. 16 T.

S. C.

A.

7. S. P. IV.B.4.

8. S. 16 111.

9. N., 418 U.S. 711; 16 111.

10. S. 16 111.

11. S. P. V.A.1 2.

12. S. P. V.A.1 2.

13. S. P. V.A.2.

14. S. P. V.A.2.

15. S. P. V.

16. N., 418 U.S. 699 & 12.

2015

NI ON MA HAVE BEEN WRONG

323

S... T C... N...¹⁷ J... M...
 B...¹⁸ Q...
 N... S...
 R... 17()

II. BACKGROUND

A. A C... D... L... T... K... G...
 P... D... E...

U...
 R... 17()

T F R C P...
¹⁹ R... 16...)... 0 7.56 382.1982503.86411 T. (19)T.200007 T 0.3

A R. 17()²⁴
 E R. 17()²⁵
 S. 1966, R. 16

2015

NI ON MA *HAVE BEEN WRONG*

325

...³⁵ A ...³⁶ B ...

...⁵³ T
 ...⁵⁴
 I
 ...⁵⁵ B
 ...⁵⁶ C J M B
 P
 ...⁵⁷ T B
 ...⁵⁸
 P
 G W P J⁵⁹ A C
 J M P⁶⁰ F
 B
 I
 ...⁶² A
 ...⁶³ S
 ...⁶⁴ B
 B

2. B . . . D . . . U . . . S . . . : D . . . M . . . S . . .
 G . . . D . . . W . . . N . . . , B
 D . . . M . . . N . . . F . . . T . . . G . . . F . . .
 T . . . S . . . C . . . R . . .
 17() . . . B . . . D . . . U . . . S . . . B . . . D . . .
 C . . . ⁶⁷ R . . . 16 . . .
 . . . ⁶⁸ B . . . R . . . 16 . . .

N
 Re 17() T
 I⁷⁸

T
 S⁷⁹
 H⁸⁰
 81.

3. K P -B D /P -N A :D
 R S E U R 17()
 G L B R 16 G D F
 G

I N B D
 B
 R 17() O⁸²
 83

78. *B v. D*, 341 U.S. 219-20.
 79. *I*, 221.
 80. *I*, 219-20 (T
 I
 81. *I*, 221.
 82. *T v. S*, *M v. U*, 234 F.2 49 (D.D.C. 1956), *U*
S v. S, 26 F.R.D. 397, 407 (S.D. I. 1960), *U v. S*, *G*, 24 F.R.D. 138,
 140 (S.D.N. 1959), *U v. S*, *J*, 22 F.R.D. 223 (D. D. 1958), *U*

A ... C ...
 ... N ... S ...⁹³
 C. U. S. ... N. ... S. ... F. ... G. ... S. ...
 U.S. P. ... R. ... N. ... S. ...
 T. W. ... S. ... P. ... U. ...
 S. ... R. 17() ... P. ... N. ...
 ...⁹⁴
 P. ... N. ...⁹⁵ H
 ... E. ... P. ...⁹⁶ T
 ...⁹⁷
 B. ... S. ... C. ... A
 ... C.
 ...⁹⁸ R. 17() ...⁹⁹
 T. C. ... N. ... S. ...
 (1) ... ; (2) ... ; (3) ...¹⁰⁰ A
 ... C.
 S. ... P. ...

93. *S. N.*, 418 U.S. 699-700.
 94. *I.* 687-88.
 95. *I.*
 96. *C.*, *N.*
 H ...
 97. *I.* 688. T ... *I.* 710-11.
 B ... R. 17() ... I. S.
 ... S., 26 F.R.D.
 406 (

¹⁰¹ S. ()
 S. P. ()
¹⁰² A.
¹⁰³
 A.
¹⁰⁴ T.
¹⁰⁵ T.
¹⁰⁶
 T. G. N.
¹⁰⁷
¹⁰⁸ B. C.

101. I. ()

102. I.

103. I.

104. I. ()

105. I. 700 01.

106. I. 701 ()

107. O. , N.

108. E. 12

T. D. C. ()
 ()3.1()0.007 -10.6()-248.1()(-10 2.84 85 4()-10.6(7 -10.6()-24) , ()3.1() .91 .84 93.203 419.

...¹¹⁵ T
 ... P ... N ...
¹¹⁶
 S ... N ... G ...
 R ... 17() ... T ... G ...
 N ...¹¹⁷
¹¹⁸

III. FEDERAL APPELLATE COURTS' EVOLVING AND CONTRADICTION
 APPLICATION OF THE *N* ON STANDARD

A ... N ... S ...
 ... : (1) N ... T ... P
 S ... ; (2)
 P ... B ... N ...
 ... I ...
 ... T ... N ...

115. 418 U.S. 713 (W ...)
 ... T ...

116. *I* ...
 117. *S* ... U.S.D. ... D. ... G ... , 542 U.S. 367, 386-87 (2004)
 (T ... N ... (1)
 ... ; (2) ... ; (3) ...
 ...). *S* ... U. ... S ... R. E ... , I ... , 498 U.S. 292, 299-300 (1991)
 (I ... N ...)

118. *S* ... T ... I ... , 484 U.S. 400, 411 (1988) (*N* ...)
 ...
 ... (... N ... , 418 U.S. 709); P ... R ... , 480
 U.S. 39, 56 (1987) (*N* ... C ...)

2015

NI ON

...),¹²⁶ T ...¹²⁷

T F C ... A ...

... R. 16.¹²⁸ I ... IRS,

...¹²⁹ B ... R. 16

... N S ...¹³⁰ A , A

...¹³¹ B ... A

T P S ...

... N S ... N

(.9 (B)7.6() 08 T)12 ... (3)-12((3)-12()8.7(() 4(0.15

2015

NI ON MA *HAVE BEEN WRONG*

337

I
A
Re. 17
138

W

2015

NI ON

E. E. C. (1984)

I U. S. S. \$25,000 164 T
 R. 17() S. S.
 T S. 165
 S. 166

Q 167 T E C 168 A
 B D N

T S.
 M 169 A S. 170

E E
 171 T N

F. F. C. (1988)

I U. S. L R C

164. U. S. S. , 745 F.2 1386, 1390 (11 C. 1984).
 165. I. 1396.
 166. I. 1391-92.
 167. I. 1397.
 168. I.
 169. I. (U. S. S. G. , 630 F.2 139,144 (3 C. 1980).
 170. I. ().

2015

NI ON MA *HAVE BEEN WRONG*

343

... N. S. ¹⁹⁸ F. ...
 ... S. C. ...
 ... N. ...

I. S. C. (1993)

I U. S. A. ...
 C. B. T ¹⁹⁹ Q (-)
 ... ²⁰⁰ T ...
 ... T ...
 ... ²⁰¹ H ...

2015

NI ON MA *HAVE BEEN WRONG*

345

...²⁰⁵ ...
... W ... (...) ...
...²⁰⁶ ...
S C ... I ...
... 205

...²¹⁵ B... I P... R...
 C... P... C... R...
 17()²¹⁶

A. P... R...
 R... H...
 P... C... S... (C S),
²¹⁷ R...
 C S...
²¹⁸ C S...
²¹⁹

²²⁵ U... , C... E...
 A... D... P... C... E... A...
²²⁶ U... D... P... C...
²²⁷ E...
²²⁸ A...
²²⁹ E... R...
 B... ²³⁰
 R... ²³¹ E... B...
²³²

B. F... F... R...
R
 W... R... T...
B /... *M*...
 C... G...
 P... C... (...)
 T...

225. ... I...
 226. *I*...
 227. *S*... II.A.2.
 228. *I*...
 229. *R*... 480 U.S. 57 (1985); *S*... 473 U.S. 667, 682 (1985)
 (...).
 230. *I*...
 231. *I*... 60.
 232. *I*... 59.

R ... *B* - (...)

1. M. G. M. T. R. D.
- P. C.
- T. S.,²³³

T... F... R...
 I... G... 239
 A... R... G... (...)
 S... B...
 R... I...
 T... R... G...
 C... P... C... 240
 T... R...
 T... 241 T...
 C... E... A... D... P...
 S...
 S... A... 242 C... P... C...

...; P... S... , 521 N.W.2 557, 569 (M... 1994) (M... S... G... R...;
 ...;
 ...; S... S... , 581 N.W.2 123, 126 (N.D. 1998) (N... D... S... G... R...;
 N... D... R...;

239. S... P... R... , 480 U.S. 39, 43...2 (1987). N... ,
 ... G...
 R... , 502 A.2 148, 157-58 (P... 1985) (L... , J...). B... 2,
 R... G... P... R...
 S... E... G... , 985 F.2 487, 489 (10
 C... 1993) (T...;

240. R... , 480 U.S. 56. S... T... I... , 484 U.S. 400, 407-09 (1988)
 (T... R... , 480 U.S. 56, ... C... P...
 C...).

241. C... S. F... ,

352

WILLAMETTE LAW REVIEW

51:319

2. F . . . T . . . C . . . A . . . C . . . R . . . S . . .

²⁴⁷ Q , T C L R I I

 R ²⁴⁸

T

I

A , R R

 R B

B R D P C L I I

 W

 G P C L I I

3. S S G C P R

S M I P T P

Q R I I

B S , B ²⁴⁹ B ,

²⁵⁰ R D S

C R

T S R

...T...R...²⁵¹

A...G...P...C...²⁵²

T...S...G...²⁵³

B...B...I...G...²⁵⁴

H...T...

²⁶⁰

4. C... A... :F... G... S... N
I... R... 17()I... M... T... C... I... G...
I... Q... U... G... P... C...

T... I... N...

²⁶¹

N... R... N...

T... P... S...

P... C...

²⁶²

T... F... R... C... P...
S... G... C... ²⁶³ G...

²⁶⁴

F R E ²⁶⁷ S
 N
 S
 C P C
 E T U S E C
 R 17()
²⁶⁸ L G T
 C 04 T 7(04 T 04)8. 0

2015

NI ON *MA* *HAVE BEEN WRONG*

357

V. ARGUMENTS THAT EITHER *N*

T²⁸⁰ T U S
 T B P
 281 A
 N 282 A
 C 283 T C
 284 T
 T 285
 A S D N
 2.1 11.4()7,325.52 333.3589 580.681 T 286AU...0.0072.2(S(...))7() 0.0072.

289

T
N. S. R

R. 17 ²⁹⁰ T

T C ²⁹¹ F

²⁹²

R. N. T
N. S. B

()

N. S. W

N. S. T. P. S. (1)

(2)

N. S.

T BOP. W

T BOP BOP ²⁹³ B. T

N. S. ²⁹⁴

T N. S.
N. S. T. P

289. *I. (v. B. D. C. U. S.*, 341 U.S. 214, 220 (1951))

290. *I. (v. R. G. M., B. A. B., & B. L. B., M. D. S. I. W. C. C. D. T. P.*, 42 AM. CRIM. L. REV. 157, 160 (2005).

291. *I.*

292. *I.*

293. *U. S.*, 46 F.3d 885, 894 (9th Cir. 1995).

294. *O. S.*, U.S. L., 432 F. Supp. 2d 26, 31 (D.C. 2006) (*O.*); *U. S.*, 883 F. Supp. 849, 868 (E.D.N. 1995).

Stacy B. ... S. C. ...

... N...
 C. I. D. H. C. -C. R. A. I.
 N. E. C. E. A. A.
 N. W. B. T. R.
 T. P. S. C. R.
 S. A.
³⁰⁰ T. J.
 C. ³⁰¹ B. C. (P., W., O'C.
 C. J. R.)
³⁰²
 J. B.
 P. ³⁰³
 J. B.
³⁰⁴ H.
 R.
³⁰⁵
 J. B. C.
³⁰⁶ H.
³⁰⁷ M.
 D.
 P. C. ()

300. P., R., 480 U.S. 39, 46 (1987).
 301. I. 66 (B., J.).
 302. I. 52-53, 53-9 (). J. B. ().
 S. S.)
 303. I. 61 (B., J.).
 304. I. 61-62

2015

NI ON MA *HAVE BEEN WRONG*

363

.³¹² C
 N . S
 S

VI. CONCLUSION

T N . S T .
 P S
 U R .