

МИНИСТЕРСТВО ВНУТРЕННИХ ДЕЛ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Федеральное государственное казенное образовательное учреждение
высшего образования
«Уфимский юридический институт Министерства внутренних дел
Российской Федерации»

Кафедра уголовного процесса

ДИПЛОМНАЯ РАБОТА

на тему **«ОСОБЕННОСТИ ОРГАНИЗАЦИИ РАБОТЫ АДВОКАТА ПРИ
ЗАЩИТЕ ИНТЕРЕСОВ ПОДОЗРЕВАЕМОГО И ОБВИНЯЕМОГО (ПО
МАТЕРИАЛАМ ТЕРРИТОРИАЛЬНОГО ОРГАНА ВНУТРЕННИХ ДЕЛ)»**

Выполнил
Аздамиров Расул Алиевич
обучающийся по специальности
40.05.02 Правоохранительная деятельность
2018 года набора, 823 учебного взвода
Руководитель
старший преподаватель кафедры
Исанбаев Ильдар Салаватович

К защите _____
рекомендуется / не рекомендуется

Начальник кафедры _____ Е.А. Кулеш
подпись

Дата защиты « ___ » _____ 2023 г. Оценка _____

ПЛАН

Введение.....	3
Глава 1. Адвокатская деятельность как конституционная гарантия квалифицированной правовой помощи	6
§ 1. Адвокат как защитник в уголовном процессе	6
§ 2. Участие защитника в уголовно-процессуальном доказывании	14
Глава 2. Основные направления и специфика деятельности защитника в уголовном процессе	25
§ 1. Деятельность адвоката на досудебных стадиях уголовного судопроизводства	25
§ 2. Деятельность адвоката на судебных стадиях уголовного судопроизводства	38
Заключение	54
Список использованной литературы.....	57

ВВЕДЕНИЕ

Актуальность темы исследования. Одним из основных видов юридической деятельности адвоката является его участие в качестве представителя или защитника доверителя в уголовном судопроизводстве. Правовой основой адвокатской деятельности в уголовном процессе служат положения международных правовых актов, Конституции Российской Федерации, Федерального закона от 31.05.2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации (далее УПК РФ), и других законов и нормативно-правовых актов, и прежде всего, принципы верховенства права, приоритета основополагающих человеческих ценностей – свободы личности и личной неприкосновенности, презумпции невиновности, состязательности и равноправия сторон, независимости и беспристрастности суда, соразмерности применения мер процессуального принуждения.

Действующие нормы уголовно-процессуального закона ориентированы на установление истины. Адвокат как участник уголовного судопроизводства является одним из основных субъектов установления истины по уголовному делу. Защита необходима по любому делу, как писал А. Ф. Кони «нет такого падшего и преступного человека, в котором безвозвратно был бы затемнен человеческий образ и по отношению к которому не было бы места слову снисхождения». Адвокат, по мнению А. Ф. Кони, «друг, он советник человека, который, по его искреннему убеждению, невиновен вовсе или вовсе не так и не в том виновен, как и в чем его обвиняют»¹.

Одна из основных задач правового государства – обеспечение необходимых условий для реализации и защиты прав человека и гражданина путем создания формально-юридических и иных гарантий. Законы такого государства (правовые законы) исключают неоправданные посягательства

¹ Селина Е. В. Нравственные начала - разумные сомнения // Российский судья. 2020. № 10. С. 62.

публичной власти на права и свободы человека, обеспечивают их надежную судебную защиту.

Изучение деятельности адвоката в уголовном процессе является ключом к пониманию природы участия адвоката в процессе доказывания по уголовным делам на стадии досудебного расследования и в судебных инстанциях. В связи с этим актуальной представляется теоретическая разработка вопросов, связанных с эффективной охраной прав и интересов участников уголовного процесса.

Таким образом, выбор темы дипломного исследования predetermined необходимостью научной разработки осуществления защиты в уголовном процессе.

Объектом исследования является работа адвоката в уголовном судопроизводстве и способы обеспечения прав доверителя.

Предметом исследования является комплекс норм уголовно-процессуального права, федерального закона «Об адвокатуре и адвокатской деятельности», определяющих содержание и особенности способа защиты подозреваемого, обвиняемого, подсудимого; важные проблемы применения на практике соответствующего законодательства.

Недостаточная степень научной подготовленности темы и её актуальность определяют в свою очередь **цель исследования**, которая состоит в комплексном анализе сущности, содержания и правовой природы адвокатской деятельности как способа защиты и обеспечения прав личности в уголовном производстве.

Для этого определены исследовательские **задачи**:

1. Раскрытие специфики адвокатской деятельности в уголовном процессе.
2. Рассмотрение вопроса участия адвоката в уголовно-процессуальном доказывании, в частности некоторых особенностей собирания защитником доказательств по уголовному делу.
3. Исследование основных направлений и специфики деятельности адвоката в уголовном процессе с позиций современного законодательства.

4. Анализ некоторых особенностей роли адвоката на досудебной стадии уголовного дела.

5. Исследование и анализ некоторых особенностей работы стороны защиты в суде по защите и обеспечению прав и интересов гражданина в уголовном процессе.

6. Выявление проблем и пробелов законодательства в осуществлении деятельности адвокатом.

7. Сопоставление нормативно-процессуального соответствия и практической реализации соблюдения прав личности в уголовном производстве.

Методы исследования. В работе использовались общенаучные методы познания (диалектический, системно-структурный, методы анализа, синтеза, систематизации и обобщения) и частно-научные методы (логико-юридический, сравнительно-правовой, формально-юридический, метод толкования права).

Теоретической основой работы выступили научные работы и труды российских авторов, посвященных изучению деятельности защитника в современном уголовном процессе: М. О. Баева, С. Ю. Вандракова, Е. П. Гришиной, О. А. Кунициной, Ю. М. Новолодского, Е. С. Смирновой, О. Ю. Цурлуй и других ученых.

Нормативную базу работы образуют Конституция РФ, современное и ранее действовавшее уголовное, уголовно-процессуальное законодательство России, федеральные законы и прежде всего, закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации».

Эмпирической базой послужили материалы судебной практики судов общей юрисдикции и Верховного Суда РФ, публикации на сайтах судов субъектов РФ.

Структура выпускной квалификационной работы. Структура работы построена с учетом сформированных целей и поставленных задач и представлена введением, двумя главами, четырьмя параграфами, заключением и списком литературы.

ГЛАВА 1. АДВОКАТСКАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ КАК КОНСТИТУЦИОННАЯ ГАРАНТИЯ КВАЛИФИЦИРОВАННОЙ ПРАВОВОЙ ПОМОЩИ

§ 1. Адвокат как защитник в уголовном процессе

Без соблюдения интересов и прав участвующих лиц в уголовном деле, нельзя говорить о справедливости. Соблюдение этих прав гарантировано предоставлением квалифицированной правовой помощи.

Юридическая помощь заключается в толковании и осмыслении нормативно-правовых установлений и совершении действий с целью защиты и восстановления свобод, прав и интересов каждого. Принято считать, что квалифицированной является юридическая помощь лица, обладающего правовым статусом адвоката, направленная на защиту прав и свобод граждан и лиц без гражданства, на основе профессиональных стандартов квалифицированной юридической помощи и норм этики.

Для осмысления и определения места адвоката в уголовном процессе существует 48-я статья Конституции РФ. Данная норма закона гарантирует право каждого на получение квалифицированной юридической помощи, которая в предусмотренных законом случаях предоставляется бесплатно.

Иными словами, норма закона говорит о том, что право на квалифицированную юридическую помощь распространяется на всех лиц без исключения. Часть 2 статьи 48 Конституции РФ предусматривает, что воспользоваться помощью защитника (адвоката), может каждый задержанный, заключенный под стражу, обвиняемый с момента задержания, заключения под стражу, предъявления обвинения.

Роль адвоката по уголовному делу очень велика, несмотря на то, со стороны каких лиц, участвующих в деле он участвует и чьи интересы представляет. Адвокат, гораздо профессиональнее и грамотнее, чем иной

доверитель, определит доказательства необходимые для подтверждения его позиции по делу.

Без квалифицированной помощи доверители могут неправильно дать оценку доказательствам. На практике часто происходят случаи, когда информация, которая по мнению доверителя подтверждает его позицию, на самом деле в действительности оказывается доказательством другой стороны, и представляя его в суде, доверитель не понимает сущность и значение доказательства для его ситуации. Часто случается, что доверители не осведомлены о своих правах в получении доказательств и как следствие этого доверители не реализуют их должным образом. Защитник определяет на какой стадии рассмотрения дела необходимо предъявить конкретные доказательства.

Роль адвоката в качестве защитника определяет его процессуальный статус. Защитником является лицо, производящее в установленном процессуальном порядке обеспечение и защиту интересов и прав обвиняемых и подозреваемых осуществляющее правовую помощь по уголовному делу. Допускаются в качестве защитников адвокаты, по постановлению или определению суда вместе с адвокатом близкий родственник подсудимого, либо лицо, о котором просит сам обвиняемый. Если же дело рассматривается мировым судом, то указанное лицо может быть допущено и вместо адвоката (статья 49 УПК РФ).

Итак, участие защитника по защите прав доверителя в уголовном деле начинается:

- 1) с вынесения судебного акта о привлечении лица как обвиняемого;
- 2) с того времени как в отношении лица, возбуждали уголовное дело;
- 3) с момента реального задержания подозреваемого;
- 4) с того момента, как лицо получило уведомление о подозрении реализации преступления;
- 5) с момента, когда подозреваемому объявили о постановлении о проведении судебно-психиатрической экспертизы;

б) с момента реализации других мер принуждения или иных действий процессуального характера, прямо затрагивающих свободы и права лица, подозреваемого в выполнении уголовно-наказуемого деяния;

Конкретно о каких мерах процессуального принуждения идет речь законодатель не устанавливает. Однако в постановлении Конституционного Суда РФ от 27 июня 2000 года № 11-П определены те обстоятельства, в которых уполномоченными органами исполнительной власти приняты меры, в частности ограничивающие свободу передвижения, принудительный привод, и иные действия, ограничивающие личную неприкосновенность и свободу¹.

7) с момента начала осуществления процессуальных действий, затрагивающих права и свободы лица, в отношении которого проводится проверка сообщения о преступлении.

Это значит, что уже при проведении проверки сообщения о преступлении лицу, вовлеченному в процесс и в отношении которого имеются подозрения в совершении преступления, должны быть разъяснены его права иметь защитника с начала осуществления процессуальных действий в его отношении.

Невозможно преуменьшить значение адвоката в таком судопроизводстве, которое проходит при участии присяжных заседателей. Присутствие адвоката должно быть обеспечено начиная с факта заявления ходатайства о разборе уголовного дела вышеопределённым составом суда. При наличии нескольких обвиняемых по одному и тому же делу, которое, в свою очередь, имеет возможность быть рассмотренным с присяжными заседателями, независимо от статьи закона, инкриминирующей подозреваемым, интересы и права каждого из них должны быть обеспечены квалифицированным адвокатом. Подобные предписания также касаются принципа о защитнике при ходатайстве доверителя о рассмотрении дела в порядке главы 40 УПК РФ.

¹ По делу о проверке конституционности положений части первой статьи 47 и части второй статьи 51 Уголовно-процессуального кодекса РСФСР в связи с жалобой гражданина В. И. Маслова: постановление Конституционного Суда РФ от 27 июня 2000 г. № 11-П // Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

Одним из принципов, заложенных в статье 50 УПК РФ, является право обвиняемого лица на выбор защитника, другими словами он самостоятельно может определить того адвоката, который будет его защищать. Но практика даёт нам в распоряжение другой принцип: обвиняемый может выбрать себе адвоката, который соответствует его финансовым возможностям. Данный принцип подкреплён Рекомендациями №R (93) 1, принятыми 8-го января 1993 года Комитетом министров Совета Европы п. 3 в которых обговаривается право обвиняемого на выбор защитника соответственно своим возможностям в разрезе вознаграждения за услуги данного защитника¹.

Иногда подозреваемый/обвиняемый заявляет ходатайство о приглашении защитника, но он не имеет, так сказать, «своего» защитника. Тогда подозреваемому, обвиняемому должно быть предоставлено право на ознакомление со списками адвокатов, имеющих право защищать его интересы, и сведениях, которые позволяют подозреваемому, обвиняемому (подсудимому) сделать осознанный выбор из их числа. Суд, следователь, дознаватель по просьбе подозреваемого, обвиняемого обязаны представить данный список². Такая практика выработана и в некоторых Адвокатских палатах³.

Общий же порядок назначения адвокатов в качестве защитников в уголовном судопроизводстве утверждён решением Совета Федеральной палаты адвокатов РФ от 15 марта 2019 г.⁴.

Для того, чтобы в полной мере гарантировать права на защиту законодательным органом, с помощью статьи 51 УПК, расписаны случаи, при

¹ Рекомендация № R (93) 1 Комитета министров государствам-членам об эффективном доступе к закону и правосудию для беднейших слоев населения Принята Комитетом министров 8 января 1993 года. URL: <http://evolutio.info/content/view/216/38> (дата обращения 16.10.2022).

² Грачев С. А. Можно ли «сократить» защитников по назначению, если их несколько // Уголовный процесс. 2022. № 5(209). С. 86.

³ Порядок оказания юридической помощи адвокатами Адвокатской палаты Новосибирской области, участвующими в качестве защитников в уголовном судопроизводстве по назначению дознавателей, следователей и судей, и в гражданском судопроизводстве, 2016. URL: <http://www.advpalatanso.ru/> (дата обращения 10.10.2022).

⁴ Порядок назначения адвокатов в качестве защитников в уголовном судопроизводстве (утв. решением Совета Федеральной палаты адвокатов РФ от 15.03.2019 г.) // Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

которых в обязательном порядке должно быть обеспечено присутствие защитника. Наличие подобных принципов защиты интересов, прав и свобод подозреваемого одобрено Европейским судом по правам человека, который много раз подчеркивал право государства, заключающееся в назначении защитника в интересах правосудия, даже если обвиняемый отказывается от этого или настаивает на том, что он сам себя лично и будет защищать¹.

Обратим внимание, что 27 сентября 2013 г. Совет Федеральной палаты адвокатов РФ принял решение «О двойной защите», в котором разъяснил, что адвокат в соответствии с правилами профессиональной этики не вправе принимать поручение на защиту против воли подсудимого и навязывать ему свою помощь в суде в качестве защитника по назначению, если в процессе участвует защитник, осуществляющий свои полномочия по соглашению с доверителем; отказ подсудимого от защитника-дублера в данной ситуации является обоснованным и исключающим вступление адвоката в дело в качестве защитника по назначению².

Стоит обратить внимание и на Постановление Конституционного Суда РФ от 17 июля 2019 г. № 28-П, в котором Конституционный суд запретил не принимать отказы от адвокатов по назначению при отсутствии злоупотребления правом со стороны подсудимого и приглашенного адвоката. Тем не менее, как указал Конституционный Суд РФ, дознаватель, следователь и суд обязаны удовлетворить заявление об отказе от защитника по назначению при участии в деле защитника по соглашению, если подозреваемый (обвиняемый) не злоупотребляют правом на защиту. Злоупотреблением могут признаваться неоднократные и необоснованные действия, мешающие нормальному ходу разбирательства³.

¹ Байбародова Е. В., Волкова Н. С. Обязательное участие защитника в уголовном процессе // Аллея науки. 2017. Т. 2. № 10. С. 658.

² Решение Совета Федеральной палаты адвокатов РФ «О двойной защите» от 27 сентября 2013 г. URL: <https://fparf.ru/documents/fpa-rf/the-documents-of-the-council/the-decision-to-double-the-protection> (дата обращения 10.10.2022).

³ По делу о проверке конституционности статей 50 и 52 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобой гражданина Ю. Ю. Кавалерова: постановление

В соответствии со ст. 50 УПК РФ, закон предусматривает два основания к допуску защитника в уголовное судопроизводство: по приглашению (договору) и по назначению следователя или суда. Существенными нарушениями уголовно-процессуального закона являются необеспечение подозреваемому (обвиняемому) права пригласить защитника по своему выбору. Просьба подозреваемого (обвиняемого) об обеспечении участия защитника должна быть надлежащим образом оформлена в виде письменного ходатайства¹.

У каждого адвоката, выступающем в уголовном деле защитником прав и свобод обвиняемого, должны присутствовать при себе ордер и удостоверение, которые могут служить подтверждением присутствия у него соответствующих полномочий на представление и защиту доверителя. Если уголовное дело содержит в себе материалы и/или сведения, относящиеся к государственной тайне, у защитника обвиняемого должен присутствовать допуск к соответствующим сведениям. Законодательным органом не предоставлено право защитнику отказаться от взятого на себя обязательства по предоставлению помощи обвиняемому или подозреваемому. Но стоит отметить исключение из данного правила. Адвокат имеет право отказаться от взятой защиты в случае, если его действия по защите касаются сразу нескольких лиц, если между их интересами существуют противоречия. Обычно, подобное возникает при наличии показаний одного лица, которые негативно влияют на интересы/положение другого лица или группы лиц.

Обратим внимание, что судебная практика стоит на позиции, что вступление адвоката в процесс возможно и без учета мнения подзащитного, т.е. по инициативе самого адвоката. Ведь согласно ч.4 ст. 49 УПК РФ адвокат вступает в уголовное дело в качестве защитника по предъявлении удостоверения адвоката и ордера. В то же время из статьи неясно, какому должностному лицу должно быть предъявлено удостоверение адвоката и

Конституционного Суда РФ от 17 июля 2019 г. № 28-П // Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

¹ Приговор Metallургического районного суда г. Челябинска от 27 апреля 2018 г. по делу № 1-46/2018. URL: <https://sudact.ru>.

ордера. Ведь когда адвокат предъявит удостоверение адвоката и ордер не следователю, а другому лицу, вполне может быть заявлено, что предъявление, о котором идет речь в ч. 4 ст. 49 УПК РФ, состоялось. К примеру, в таком случае любой адвокат может спокойно пойти в СИЗО к подзащитному, о чем не будет знать ни следователь, ни дознаватель, получить там наедине свидание и решать любые вопросы. Статья 49 УПК РФ в 2017 году дополнена новой частью – ч. 4.1, где говорится, что «в случае необходимости получения согласия подозреваемого, обвиняемого на участие адвоката в уголовном деле перед вступлением в уголовное дело адвокату предоставляется свидание с подозреваемым, обвиняемым по предъявлении удостоверения адвоката и ордера». Но ведь согласно ч.2 ст. 49 УПК РФ предъявив удостоверение и ордер, адвокат уже вступил в процесс. Вообще в содержании названных норм наблюдаем путаницу и неурегулированность. Непонятно, почему закон предоставляет адвокату вступать в процесс по собственному усмотрению, не имея соглашения с подзащитным.

К примеру, в Саяногорский городской суд Республики Хакасия поступила жалоба адвоката Сандыкова К. В. на действия старшего следователя Наимова по вынесению постановления о частичном отказе в удовлетворении ходатайства от 21 апреля 2018 года, с просьбой признать ее действия незаконными, обязать устранить допущенные нарушения.

Так, старшим следователем Наимовым по указанному ходатайству вынесено постановление от 21 апреля 2018 года об удовлетворении ходатайства лишь в части его разрешения, в остальной части отказано по тем основаниям, что в материалах дела отсутствует согласие подозреваемого Моськина Г. В. на участие адвоката Сандыкова К. В. в качестве защитника, не представлено адвокатом соглашение об оказании юридической помощи Моськину Г. В.

Суд первой инстанции отказал в удовлетворении жалобы адвоката Сандыкова К. В. в интересах подозреваемого Моськина Г. В. о признании незаконными действий старшего следователя указав, что закон связывает возможность допуска адвоката к участию в уголовном деле в качестве

защитника исключительно при условии, когда в уголовном деле имеется четко выраженное волеизъявление подозреваемого на участие в деле данного конкретного защитника

Однако суд апелляционной инстанции не согласился и отменил решение, указав, что адвокат вступает в уголовное дело в качестве защитника по предъявлении удостоверения и ордера и наделяется соответствующими процессуальными полномочиями; никто не вправе требовать от адвоката и его доверителя предъявление соглашения об оказании юридической помощи для вступления адвоката в дело. При этом закон не предусматривает предоставление адвокатом для подтверждения своих полномочий каких-либо иных документов, в том числе, подтверждающих волеизъявление подозреваемого на осуществление его защиты конкретным адвокатом.

Суд пришел к выводу, что действия следователя, связанные с отказом в допуске адвоката в уголовное дело в качестве защитника, противоречат требованиям действующего уголовно-процессуального закона, предусматривающим уведомительный, а не разрешительный порядок вступления адвоката к защите подозреваемого, обвиняемого¹.

По нашему мнению, только после того как подозреваемый, обвиняемый даст согласие на участие адвоката в уголовном деле в качестве его защитника и между ними будет заключено соглашение об оказании защиты, следователь выносит постановление о назначении защитника и на этом основании будет выписан ордер. Предъявление такового ордера вместе с удостоверением адвоката и породит возникновение у адвоката статуса защитника. При этом предъявление удостоверения адвоката и ордера, о котором идет речь в ч. 4 ст. 49 УПК РФ, может быть осуществлено только следователю (дознавателю и др.), суду, в производстве которого находится уголовное дело (материал проверки сообщения о преступлении), а предусмотренные ч. 4 ст. 49 УПК РФ

¹ Апелляционное постановление Верховного Суда Республики Хакасия от 4 июля 2018 г. по делу № 22-794/2018. URL: <https://sudact.ru/regular/court/reshenya-verkhovnyi-sud-respubliki-khakasiia-respublika-khakasiia/> (дата обращения: 20.11.2022).

последствия не наступают при предъявлении адвокатом удостоверения адвоката и ордера иным лицам.

В уголовном процессе адвокат обладает определённым объёмом прав. Данный объём определён объёмом процессуальных прав лица, который передан под защиту данного адвоката. Прежде всего, адвокат вправе знать, в чём обвиняется подзащитное ему лицо. На основании этого возражать против обвинения и предоставлять соответствующие доказательства невиновности своего подзащитного. Адвокат, также, вправе иметь свидания со своим подзащитным конфиденциально и наедине, даже до первого допроса его клиента. Защитник может оказывать правовую помощь своему доверителю в проводимых следственных действиях, ознакамливаться с протоколами вышеприведённых действий, а также подавать на них свои замечания. Ознакомление по завершению предварительного расследования с документами по делу, участие в судебных разбирательствах, обжалование постановления, приговора, определения суда, получения копий обжалуемых решений – всё это также является правами адвоката, выступающего защитником своего клиента.

§ 2. Участие защитника в уголовно-процессуальном доказывании

Адвокат, основываясь на своем профессиональном опыте и знаниях законов, имеет превосходную возможность более четко и детально проконтролировать за соблюдением процессуального порядка отображения доказательств на документах, приобщения их к материалам дела.

Важное значение для позиции по уголовному делу имеет верное понятие что вообще может являться доказательством. На основании этого существенно установить круг доказательств.

Согласно УПК РФ, полномочия по процессуальному закреплению доказательств по делу принадлежат правоохранительным органам. Ранее предлагалось наделить адвокатов возможностью не только представлять доказательства на предварительном следствии и судебном процессе, но и

собирать их посредством адвокатского расследования. Однако данное предложение не закрепились в норме закона. Все доказательства, собранные адвокатом в строгом порядке рассматриваются и изучаются органами следствия. Таким образом, адвокату не дали на этом «уголовно-процессуальном поле» самостоятельности.

Несмотря на это, считаем важным все равно отметить такой способ защиты как адвокатское расследование. Адвокатское, как его еще называют параллельное расследование – это действия защитника, которые осуществляются параллельно следствию или дознанию¹. Адвокатское расследование является необязательным видом следствия, потому как проведение такого расследования решается самим адвокатом, который работает по установлению обстоятельств по делу. Поскольку в ходе частного адвокатского расследования выявляются доказательства, которые оправдывают или смягчают ответственность подзащитного, то данная деятельность адвоката является односторонним видом расследования. Значением адвокатского расследования является раскрывать ошибки дознания, прокурора, следователя. В отношении подзащитного адвокат создает условия соблюдения прав своего клиента, поскольку самостоятельное и неподвластное расследование, проводимое адвокатом, затрудняет обвинительный уклон стороны обвинения².

Следует учесть, что по своей природе параллельное частное адвокатское расследование является очень важным элементом по борьбе и предупреждению совершения противозаконных действий противоположной стороны. Особое значение при сборе доказательственной базы придает верная расстановка и последовательность всех нюансов расследования.

Для того, чтобы определить существенность собирания аргументации и ее подтверждения в уголовном процессе необходимо учесть некоторые черты познавательной деятельности суда, следователя, прокурора. Сведения являются

¹ Киселёв П. П. Адвокатское расследование: монография. М.: Юрлитинформ, 2019. С. 18.

² Там же. С. 19

доказательствами по делу, если устанавливается наличие или отсутствие событий, имеющих отношение к рассматриваемому делу (ч.2 ст. 74 УПК РФ).

В процессе доказывания принято выделять: собрание (сбор) доказательств и их представление, проверка и рассмотрение доказательств, восприятие представленных доказательств, придание им значения.

Собирание доказательств – это деятельность субъектов уголовного процесса по выявлению (поиску), получению, фиксации, изъятию и сохранению доказательств посредством способов и в порядке, предусмотренных уголовно-процессуальным законом.

Обнаружение доказательств – это одна из составных частей элемента процесса доказывания – собирания доказательств, под которой следует понимать деятельность непосредственных участников (субъектов) доказывания, и в частности защитника, а также иных уполномоченных на то лиц, наделенных в силу уголовно-процессуального закона правом представлять дознавателю, следователю, прокурору, суду выявленную ими доказательственную информацию (фактические данные) для принятия того или иного уголовно-процессуального решения. Вполне понятно, что выявленными фактическими данными не рассматриваются доказательства, а только предположения, что фактические данные, которые уже обнаружены, найдены и могут стать доказательствами и иметь доказательственное значение согласно действующему законодательству¹.

Фиксация доказательственной информации – составная часть производства следственных и судебных действий по собиранию доказательств и их источников. Это закрепление фактических данных в установленном законом порядке, после чего они считаются доказательствами. Процессуальный порядок фиксации доказательств четко регламентирован УПК РФ: предусмотрена форма, которая будет содержать доказательственную информацию и ее атрибуты и реквизиты, последовательность, время и иные условия, указан перечень технических средств фиксации.

¹ Лазарева А. В. Доказывание в уголовном процессе. М.: Юрайт. 2020. С. 122.

Если собрание доказательств – поиск и выявление возможных источников (носителей) информации, то закрепление – это введение такой информации в уголовный процесс именно в форме судебных доказательств, т.е. определение того, что носитель соответствует требованиям ст.74 УПК РФ. Преобразование фактических данных в доказательства происходит с соблюдением соответствующей схемы, которую можно отразить следующим образом: фактические данные из источника доказательств, установленного УПК РФ – соответствующее и надлежащее следственное действие – предусмотренный и целесообразный способ фиксации – судебное доказательство.

Наряду с фиксацией существует изъятие доказательств, которое позволяет сохранить и использовать доказательства в процессе доказывания, а также при невозможности сохранять доказательство по любым причинам (например, скоропортящиеся товары и продукция) позволяет использовать как изъятие некоторые формы и способы фиксации, причем доказательство не изымается, а фиксируются его доказательные качества.

Итак, первый элемент уголовно-процессуального доказывания – собрание доказательств. Значение этого элемента определяется тем, что все последующие операции с доказательствами – их проверка и оценка – осуществляются только по отношению к уже собранным доказательствам.

Правом собирать доказательства наделены только государственные органы и должностные лица, путем производства следственных и иных процессуальных действий и только они решают судьбу той или иной информации или объектов материального мира.

Следующим путем получения или способом собрания доказательств является представление их другими субъектами уголовно-процессуальной деятельности или их представителями по собственной инициативе участниками процесса (ч. 2 ст. 86 УПК РФ). Частным случаем этого способа является собрание и представление в уголовный процесс доказательств защитником.

Под представлением доказательств следует понимать добровольную передачу лицом предметов или документов, имеющих значение для дела. В данном случае нет оснований говорить о принуждении лица к определенному поведению, напротив, в основе его поступков лежит осознанная необходимость¹.

Предусмотрено, что защитник вправе собирать улики несколькими путями:

- 1) получения сведений, предметов, документов;
- 2) опроса лиц, с их предварительного согласия;
- 3) запроса характеристик, справок, документов.

Безусловно, адвокату необходимо руководствоваться требованиями об относимости и допустимости сведений, представленных в качестве доказательств.

Кроме того, адвокат вправе подавать ходатайства о проведении следственных действий, что также содействует получению доказательств по уголовному делу. Необходимо, чтобы доказательства направлялись с ходатайством, а не просто передавались в руки сотруднику следственного органа. Должно быть вынесено соответствующее постановление о признании доказательствами предметов или документов. Нормами закона установлено, что доказательства, представляемые суду, в обязательном порядке исследуются в процессе.

При разрешении дела доказыванию подлежат:

- факт совершения преступного деяния (обстоятельства совершения правонарушения, а именно место, время, способ и другое);
- вина совершившего преступное деяние (мотивы и форма вины);
- вред, наступивший впоследствии совершения преступления (характер вреда и размер);

¹ Россинский С. Б. Представление и истребование как способы собирания доказательств в досудебном производстве по уголовному делу // Вестник экономической безопасности. 2021. № 2. С. 219.

- обстоятельства, устраняющие преступное деяние и его наказуемость;
- обстоятельства, улучшающие положение подзащитного;
- факты, ухудшающие положение подзащитного;
- обстоятельства, смягчающие наказание;
- обстоятельства, способствовавшие совершению преступления.

С точки зрения законодательства, особым является правильная оценка сведений, документов и предметов, представленных защитой.

Считаем правильным, что при определении и создании совокупности доказательств, адвокат должен осознать как имеющиеся сведения связаны с обстоятельствами, подлежащими доказыванию, свидетельствуют ли они о позиции подзащитного или же опровергают ее или рождают сомнения. Адвокат, работая над доказательствами по делу, обязан предусмотреть соблюдение допустимости этих сведений.

Поэтому, такая форма получения адвокатом информации как опрос, производится исключительно при согласии опрашиваемого. Указанный факт закрепляется в виде подписи с соответствующей отметкой в протоколе опроса (письменном объяснении). В процессе производства по делу такое объяснение признается иным документом при приобщении к материалам уголовного дела.

Работая над доказательственной базой, очень важно выяснить источники их получения, поэтому считаем важным присоединять запросы адвоката, сопроводительные документы организаций и органов, объяснения лиц, имеющие предметы и документы, ходатайствовать в письменной форме о проведении допроса соответствующих лиц. При заявлении адвокатом ходатайства о допросе свидетеля, показания последнего не должны основываться на догадках. Обязательна конкретизация источника информации.

Придерживаясь тактических взглядов, доказательства следует представлять на соответствующем этапе процесса. К примеру, конкретное доказательство имеет значение презентовать непосредственно в суде, чтобы следователь или прокурор не имели возможности парировать и оспорить его.

Возможны ситуации, когда необходимо представить обстоятельства на предварительном расследовании, чтобы прекратить уголовное дело до отправления в суд. Имеет значение это делать тогда, когда крайне сложно, а лучше вовсе невозможно доказательство опровергнуть.

Доказательства, как правило, следует представлять согласно определенной последовательности. Например, во время предварительного расследования или ознакомления с делом - презентовать совокупность бесспорных сведений о невиновности подзащитного, а можно предоставить доказательство в процессе или после осуществления определенных следственных действий.

Помимо вышесказанного, когда обвинительной стороной была проведена экспертиза, результаты которой вызывают сомнения в достоверности, адвокат может привлечь к делу специалиста или эксперта для проведения повторной экспертизы.

Так как доказательства, собранные адвокатом, подлежат представлению органам следствия и суду, то необходимо их надлежаще документировать.

Работа адвоката при проведении следственных операций - значимый этап производства защиты. На предварительном следствии перед допросом, защитник вправе увидеться и переговорить с клиентом, для разработки позиции по делу. Адвокат консультирует подзащитного по всем возникающим вопросам в ходе допроса, а также задает вопросы иным участникам следственных операций, но с разрешения следователя. Кроме того, адвокат делает замечания в ходе следственного действия в протоколе о допущенных при его проведении нарушениях.

Адвокат вправе быть ознакомленным со всеми по делу документами, сущность которых связана с подзащитным. Однако, важно обратить внимание, что правовыми нормами адвокату позволено изучать не все материалы уголовного дела, а только с теми, которые относятся к основам возбуждения дела. Другие документы, именуемые – как «материалы обвинения», до конкретного времени стороне защиты и подзащитному не предъявляются.

По окончании проведения расследования защитник вправе ознакомиться со всеми абсолютно материалами дела.

Как предусмотрено законодателем, возможно совместное и раздельное изучение дела. Стороны вправе дублировать документы, иными словами снимать копии, конспектировать, делать выписки из документов. Указанные действия запрещено производить при наличии режима секретности.

Также адвокатом могут быть заявлены ходатайства и поданы заявления. Заявленные адвокатом ходатайства могут быть выполнены на всякой стадии расследования дела.

В случае, если имеются основания прекращения дела или замены одной меры пресечения другой, адвокат должен ходатайствовать об этом. Согласно юридической практике и статистике, основное число заявлений и прошений адвоката удовлетворяются только в ходе судебного разбирательства¹. По этой причине, при проведении предварительного следствия по делу, адвокаты часто воздерживаются от подобных действий.

Уголовный процесс является состязательным, на любой его стадии. Самое ведущее проявление этой состязательности - есть право стороны защиты независимо собирать информацию и прочие сведения по своему усмотрению.

Таким образом, опрос лица, проводимый адвокатом, является доказательством по делу только тогда, когда следователь получит от показания от данного лица. С другими процессуальными реальностями адвоката по сбору доказательственной базой в соответствии со статьей 86 УПК РФ дело обстоит также.

В связи с этим, до признания предоставленной информации, предметов и документов доказательствами, они статуса не имеют. На основании этого, позиция закона о том, что защитник имеет право получать доказательства представляется спорной.

¹ Рагулин А. В. Профессиональные права адвоката-защитника в России: история развития и современное состояние. М.: Флинта, 2016. С. 92.

Существует высказывание в этом вопросе, которую занимает С. А. Шейфер и поддержанную А. В. Пиюк, что «Признать предоставленный объект в качестве доказательства и ввести его в материалы дела, то есть присоединить к системе ранее собранных сведений, признанных доказательствами - это единственная прерогатива следственных органов, суда и прокурора. Решение о принятии и приобщении представленного объекта к делу, представляет акт зафиксирования доказательства, заключительный момент формирования доказательства. Следует сказать, что до тех пор пока решение не получено – доказательства еще нет. Оно не сформулировано, не собрано»¹.

Каждый адвокат-защитник на предварительном следствии обладает возможностью сбора доказательств, данная деятельность граничит с проблемой «параллельного расследования». Под «параллельным расследованием» подразумевается совокупность «следственных» мероприятий адвоката-защитника, направленных на выявление и определение смягчающих или оправдывающих ответственность обстоятельств.

Указав на право адвоката получать доказательства, законодатель не уточнил саму процедуру получения защитником информации.

Защитник имеет право опрашивать лиц, которым могут быть известны факты, оправдывающие его подзащитного. Подобные опросы должны проходить согласно норме УПК (ст.86) исключительно с согласия этого лица. Так же данный опрос может быть реализован частным детективом. При реализации данного варианта обязательно должно быть заключено соглашение между адвокатом-защитником и частным детективом.

При реализации «параллельного расследования» возникает вопрос, должен ли адвокат-защитник, при общении с опрашиваемым лицом, представиться защитником обвиняемого или подозреваемого, или же вполне

¹ Пиюк А. В. Роль суда в доказывании обстоятельств уголовного дела в современном уголовном судопроизводстве Российской Федерации: монография. М.: Юрлитинформ, 2020. С. 58.

достаточно наличие согласия данного лица. Предполагается, что защитник, в ходе беседы, должен оповестить опрашиваемого о цели опроса и назначения информации, получаемой от опрашиваемого лица. При этом следует исключить ложную информацию, направленную на получение более подробной информации от опроса, в виде рассказов о принадлежности к «компетентному органу». Также стоит отметить, что принуждение опрашиваемого лица к даче ложных показаний также не должно иметь место быть.

Все мероприятия, производимые адвокатом, в частности и своей совокупности, должны быть направлены на защиту интересов клиента, которого он защищает. На данный принцип защитник должен опираться при случае, когда в ходе опроса ему стала известна информация, отягчающая ответственность его клиента. То есть в данном случае, подобные сведения он не вправе передавать должностному лицу, которое ведёт расследование¹.

Уголовно-процессуальное законодательство (ст. 86 УПК РФ) предоставляет адвокату полномочия по истребованию информации у объединений, местных властей и организаций, обладающих обязательством предоставления запрашиваемых документов или их копий. При этом следует учитывать существование сведений, составляющих коммерческую или иную тайну. В данном случае, запрашиваемая информация, скорее всего, не будет предоставлена защитнику только на основании запроса.

В подобных случаях, лицо, представляющее адвокатскую деятельность, обязано заявить ходатайство об изъятии необходимых ему документов в рамках действий, относящихся к процессуальным. Полномочиями по реализации данных действий обладают сотрудники предварительного следствия. Необходимо отметить факт отсутствия в уголовно процессуальном законодательстве сроков исполнения ходатайства адвоката, из этого следует, что защитник фактически связан правилами и стандартами делопроизводства, которые существуют в государственном органе или организации.

¹ Смирнова Е. С. Обеспечение защитником прав подсудимого при рассмотрении уголовного дела в суде первой инстанции. М., 2017. С. 107.

Стоит отметить факт игнорирования запросов адвокатов по истребованию информации органами исполнительной власти и другими организациями. При этом штрафы за неисполнение запроса отсутствуют. Поэтому справедливы предложения о внесении изменений в законодательство, регламентирующего адвокатский запрос как статусное право адвоката. Кроме того, выдвигаются предложения по регламентации специального сокращенного срока исполнения запросов адвоката, участвующего в качестве защитника по уголовному делу.

Зачастую следователи не считают нужным ознакомление адвоката и его подзащитного с документом о проведении по делу экспертизы (постановлением) или же о её результатах до окончания предварительного расследования. Причиной возникновения вышеприведённой реалии является отсутствие обязанностей следователей в уголовно-процессуальном законе, заключающихся в своевременном ознакомлении обвиняемого и его адвоката с постановлением об экспертизе или с её итогами. Данная реалия находит своё отрицательное влияние на положение обвиняемого, а, следовательно, и на положение его адвоката, сразу в 2-х моментах:

– 1-й момент заключается в отсутствии возможности реализации защитником и обвиняемым своего права на ходатайства, связанного с производством экспертизы;

– 2-й момент заключается в недостаточной осведомлённости обвиняемого и его защитника в разрезе доказательств по уголовному делу, что, в свою очередь, является нарушением прав обвиняемого лица¹.

Таким образом, считаем, что несмотря на имеющиеся пробелы в законодательстве, участие адвоката в уголовно-процессуальном доказывании является наиболее важной и сложной работой защитника. Поскольку именно данный этап осуществления деятельности адвоката, дает возможность последнему, опираясь на собранные и исследованные обстоятельства и материалы, сформировать позицию по делу и определить, как добиться наиболее благоприятного исхода для своего подзащитного.

¹ Новолодский Ю. М. Участие адвоката в следственных действиях. СПб: Р-Копи, 2021. С. 56.

ГЛАВА 2. ОСНОВНЫЕ НАПРАВЛЕНИЯ И СПЕЦИФИКА ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ЗАЩИТНИКА В УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ

§ 1. Деятельность адвоката на досудебных стадиях уголовного судопроизводства

Именно на данном этапе зачастую происходят значительные ограничения свобод, интересов и прав человека, предусмотренных Конституцией РФ. В соответствии с этим, именно этот этап крайне остро нуждается во вмешательстве квалифицированного адвоката. Для реализации защиты прав, свобод и интересов подозреваемого, адвокат должен приступить к своей деятельности исходя из принципа «чем раньше, тем лучше».

Практика показывает, что зачастую, на первоначальном допросе допрашиваемые дают правдивые показания, но когда появляется договорной адвокат, то подозреваемые делают попытки избежать ответственности или минимизировать ее. Деятельность адвоката, при вступлении в дело, направлена на поддержку своего клиента, что позволяет последнему справиться с собственным волнением и предоставить следствию информацию об обстоятельствах рассматриваемого дела, которая будет уменьшать их вину в преступлении. В обязанности адвоката входят действия, направленные на всестороннюю поддержку и защиту позиций и интересов своего клиента с помощью процессуальных средств. В качестве исключений выступают те случаи, когда адвокат считает, что присутствует факт самоговора его клиента. При выявлении данного факта защитник, основываясь на Законе об адвокатской деятельности, а в частности статьи 6, имеет право позиционировать своё мнение вопреки воле его подзащитного.

У защитника отсутствует право на принятие за его клиента решения о подтверждении его вины или же наоборот, о её отсутствии. Защитник вправе обозначить только минусы и плюсы отстаиваемой им позиции, но окончательное решение остаётся за доверителем. Помимо вышеприведённого,

адвокат должен ознакомить подозреваемого с правами, гарантированными ему статьёй 51-й Конституции РФ, которая предусматривает возможность подсудимого не свидетельствовать против родственников, своих близких, себя.

Одним из главных направлений деятельности защитника является определение и реализация правовой позиции. Можно выделить следующие правовые позиции:

- 1) Подследственный не совершал действия, приписывающие ему, в связи с этим защитник выражает просьбу по снятию с его клиента данных обвинений;
- 2) Выражается просьба по переквалификации обвинения в связи с тем, что клиент защитника виновен не в полной мере, а частично;
- 3) Степень вины подзащитного не предполагает под собой столь сурового наказания, которое запрашивают представители обвинения. Адвокат просит смягчить наказание;
- 4) Поведение подзащитного классифицируется как «невменяемое» и данное поведение предполагает под собой применение мер медицинского характера¹.

После того, как будут определены особенности правовой позиции и по согласованию их с клиентом, адвокат должен приступить к разработке способов её поддержания и реализации.

Защитник обладает определённым набором прав, которыми он может воспользоваться в процессе уголовного судопроизводства, и, которые отображены в УПК РФ, статье 53. Для разрешения поставленных задач, адвокат вправе использовать все меры и средства в рамках законодательства.

Защитник имеет право на свидания со своим клиентом начиная с момента его допуска к рассматриваемому делу. Предназначение вышеприведённого права заключается в обеспечении возможности защитнику предоставлять юридическую помощь подсудимому, находящемуся под арестом.

¹ Коршунов А. В., Анисимов А. Г. Участие адвоката в уголовном судопроизводстве РФ: учебное пособие. Иркутск: Иркутский ин-т (филиал) ВГУЮ (РПА Минюста России), 2021. С. 27.

Одним из прав, играющих ключевую роль в защите, является право адвоката на аргументацию выбранной им позиции, т.е. право на сбор и представление доказательств в том порядке, которое установлено законодательством.

Также к наиболее важным правам защитника относится право присутствия на процессе предъявления обвинения. В дальнейшем адвокат имеет право на ознакомление с постановлением о привлечении его клиента в качестве обвиняемого и на изготовление выписок из приведённого процессуального документа. Адвокат обязательно должен донести своему клиенту суть обвинения, его правовые последствия. Разъяснить смысловую нагрузку уголовных и уголовно-процессуальных законов. В дальнейшем в обязанности адвоката входит предоставление различной информации обвиняемому о его правовом статусе, его обязанностях и правах. Помимо этого, защитник должен обсудить со своим клиентом позицию и поведение по отношению к предъявляемому обвинению, т.е. разработать систему его действий на допросах¹.

Защитник обладает правом, которое гарантирует ему, при наличии соответствующего ходатайства обвиняемого или самого защитника, присутствие на допросе или ином следственном действии с участием обвиняемого. Защитник, как участник следственных действий, может быть инициатором ходатайств, отводов, жалоб, различных замечаний в отношении протоколов, описывающих действия следствия. Защитник может пользоваться всеми процессуальными правами, которые предоставляет ему законодательство. Адвокат может участвовать на всех действиях по следствию, имеющими место быть проведёнными по отношению к его клиенту. Данное право появляется у адвоката с момента получения им допуска к участию в деле.

Наибольшее внимание адвокату следует уделять документам в ходе всех процессуальных действий по делу, которые закрепляют не только результаты, но и содержание действий по следствию. Например, адвокату следует уделять

¹ Новолодский Ю. М. Указ. соч. С. 16.

большое внимание и значение протоколам тех действий, которые проводились с участием подзащитного (очные ставки, обыски, допросы, иное).

В ходе проведения предварительного расследования защитник вправе подавать необходимые отводы и ходатайства. Причем необоснованное отклонение адвокатского ходатайства неоднократно может повлечь отмену приговора¹.

Защитник также наделен полномочиями приносить жалобы на решения и действия (бездействия), следователя, суда, дознавателя, прокурора и участвовать в их разрешении судом. Такие жалобы направляются прокурору, в суд, а также, начальнику следственного отдела. Ограничение адвоката и обвиняемого права на обжалование в суде действий органов следствия нарушает конституционные свободы и права на защиту. При направлении жалобы в суд защитник вправе участвовать в судебном рассмотрении приводить доказательства суду противоправных действий (бездействия) обвинительной стороны уголовного дела.

Адвокат в своей работе может применять и другие не запрещенные законодательством методы защиты и средства.

Адвокат, участвующий в проведении следственного действия, вправе подзащитному давать консультации в присутствии сотрудников следственных органов.

Следует учесть, что обращение адвоката в следственные органы, в суд, в органы дознания, прокуратуру с заявлениями, ходатайствами и жалобами, в которых указаны допущенные ошибки и нарушения со ссылками по материалам дела и в связи с этим изложены определенные просьбы, не может признаваться как оглашение защитником информации предварительного расследования. Кроме того, не квалифицируется как нарушение указанного требования и обговаривание полученной информации в процессе

¹ Апелляционное постановление Московского областного суда от 4 февраля 2020 г. по делу № 22-369/2020. URL: <https://sudact.ru>.

расследования между несколькими защитниками, работающими по одному делу, в целях достижения единой позиции стороны защиты¹.

Таким образом, обзор полномочий адвоката на досудебной стадии уголовного судопроизводства позволяет сделать вывод, что совокупность прав адвоката в досудебной стадии дела, в стадии предварительного расследования направлена:

- на соблюдение и гарантирование того, что защитник довел до сведения и абсолютного понимания обвиняемому, подозреваемому о содержании и последствиях вынесенного обвинения;

- на полное и своевременное ознакомление и изучение адвокатом мер по доказыванию вины подзащитного;

- обеспечение стороне защиты возможности контролировать выполнением предварительным следствием требований законодательства при осуществлении их полномочий;

- обеспечение защитнику возможности активно защищать позицию по делу, противоположную стороне обвинения, иными словами отстаивать полную невиновность или по отдельным моментам, а также настаивать на изменении квалификации обвинения, представлять смягчающие обстоятельства вину, и прочее.

Законодательство наделяет обвиняемого правом на защиту своих интересов. Одновременно законодательство требует реализацию возможности обвиняемого на использование своих прав, которые должны быть ему разъяснены. Данное требование предоставляется к прокурору, следователю и суду. Исходя из этого - право на защиту не только провозглашается, но и обеспечивается, то есть создаются условия для осуществления данного права гражданина.

Тот факт, что следователь и прокурор должны провести объективное, полное и всестороннее изучение всех обстоятельств дела, а также предоставить обвиняемому возможность защищаться от инкриминируемых ему обвинений,

¹ Смирнова Е. С. Указ. соч. С. 126.

ни в какой своей части не говорит о ненужности участия квалифицированного защитника в процессе. Факт присутствия в уголовном процессе обвинения требует наличия защиты.

Лицо, своими действиями реализующее процесс расследования (дознатель/следователь), в соответствии со статьей УПК РФ, должен собирать и анализировать информацию как подтверждающую вину подозреваемого, так и оправдывающую и поддерживающую его позицию. На деле, реализация следователем/дознателем действий в отношении выявления оправдывающих подсудимого обстоятельств осложняется по ряду причин. Когда обвинитель предполагает вину за подсудимым и выдвигает обвинение, то ему сложно отстаивать оправдательную позицию того же подсудимого. Психологически обвинитель уже работает на вину подсудимого, ему сложно в то же время выступать за его невиновность. Так же на лицо, осуществляющее следствие, может воздействовать общественное мнение, которое уже признало вину за подсудимым без рассмотрения объективной стороны дела. За объективность рассмотрения всех деталей дела и выступает защитник, именно он, отстаивая интересы своего клиента в каждом эпизоде дела, может прийти к выводу о невиновности подозреваемого.

Действия адвоката должны быть направлены на установление принципа соблюдения процессуальных норм и правил, а также на сбор информации, укрепляющую позицию невиновности его клиента. Когда защитник выступает исключительно за интересы его клиента, а также за его невиновность, то это позволяет повысить гарантии установления истины, но, при этом, защитник должен работать в рамках закона, иная позиция просто не должна быть осуществлённой.

Следователь, так же, как и все люди, может допускать ошибки и именно действия защиты подстраховывают закон в этой проблематике.

Исходя из вышеприведённых фактов, можно сделать вывод о том, что право на защиту является реализатором не только демократических основ

современного социума, но и необходимой деталью механизма, под названием «справедливость».

Принцип права на защиту проходит через весь уголовный процесс. По статье 46 УПК РФ обвиняемый, начиная с предварительного следствия, может знать то, в чём он обвиняется, предоставлять разъяснения по тем обвинениям, которые ему предъявляют, писать и заявлять ходатайства, обжаловать в судебном порядке основания его ареста, знакомиться с протоколами следственных действиях, которые происходили с его участием. По моменту окончания дознания или предварительного следствия обвиняемый вправе знакомиться со всеми материалами, выписывать интересующую его информацию в неограниченном объёме, приносить жалобы на решения следователя/прокурора, ведущего следствие, а также заявлять отводы, и главное – иметь защитника.

Если защитник участвует в деле с момента предъявления обвинения, то он имеет право участвовать в этом же деле с момента его дополнительного расследования. Факт того, что в дальнейшем может быть предъявлено новое обвинение на ситуацию, в текущем разрезе, не влияет.

В уголовном производстве с правом на защиту тесно связан принцип презумпции невиновности. Презумпция невиновности заключается в том, что подозреваемый считается невиновным до тех пор, пока суд не установит его виновность и огласит приговор.

Наиболее часто методы проведения следствия, взаимосвязанные с нарушением прав на защиту, выражаются в условиях, которые затрудняют направление ходатайств и заявлений обвиняемым и его защитником или препятствующим обжалованию отказа в заявлении. Нет нормы в УПК РФ, указывающей, в период какого времени после ознакомления с документами дела защитник и его доверитель могут заявить ходатайство, в какой срок оно должно быть рассмотрено следователем и сообщено им о принятом решении. Нет также нормы о запрете направлять дело в суд до тех пор, пока рассмотрение ходатайства не закончено. В результате, при подаче защитником

письменного ходатайства ему иногда сообщают, что дело уже направлено в суд¹.

Чтобы заявить мотивированное ходатайство, защитнику необходимо время для анализа изученного материала. Любое ходатайство защитника должно быть продумано, согласовано с подзащитным и не должно осложнять его положение.

Вместе с тем, обвиняемому и его защитнику в некоторых случаях требуется время для формулирования ходатайства. Высказывались предложения об установлении сроков для заявления ходатайства – от одних до 10 суток. На наш взгляд, предложения об установлении сроков для подачи ходатайства выглядят вполне разумно. При этом срок его заявления на следующий день после ознакомления с материалами уголовного дела представляется недостаточным. Предпочтительной, по нашему мнению, является то, что ходатайства участников уголовного процесса рассматриваются и разрешаются, в течение 3 суток (ст. 121 УПК РФ), поэтому целесообразно установить аналогичный срок и для заявления ходатайств после окончания ознакомления с материалами уголовного дела.

С нашей точки зрения, при составлении протокола об окончании ознакомления обвиняемого и его защитника со всеми материалами дела надо у них выяснить, намерены ли они заявить какие-либо ходатайства, и в случае положительного ответа сделать соответствующую запись в протоколе. Защитник вправе заявлять ходатайства по всем вопросам, относящимся к защите подозреваемого или обвиняемого. Заявление ходатайств является одним из самых распространенных средств защиты в уголовном процессе. Субъекты защиты пользуются этим средством при обнаружении недостатков предварительного следствия, несогласии с квалификацией преступления и избранной мерой пресечения, при приобщении определенных объектов как

¹ Багрян А. А. Процессуальные правила заявления ходатайства адвокатом-защитником на заключительном этапе предварительного следствия // Адвокатская практика. 2021. № 6. С. 44.

доказательств по делу, требовании о проведении дополнительных следственных действий. Не должно быть отказано в ходатайстве из-за трудности его выполнения или возможности его разрешения судом. Отказ в ходатайстве должен быть мотивирован следователем.

Для того чтобы не допустить в дело ошибки, которые связаны с ограничением прав на защиту, следует сделать следующее:

1) Бланки протоколов следственных действий часто не содержат в себе все права обвиняемого и лежат в деле, что влечёт за собой не возможность того же обвиняемого с их ознакомлением. Исходя из этого, при проведении разъяснения обвиняемому его прав необходимо вручать ему памятку с подробным изложением данной информации. При соответствующей просьбе, со стороны обвиняемого, ему должны быть переданы для ознакомления Уголовно-процессуальный и Уголовный кодексы РФ.

2) Обвинение должно быть предъявлено в срок – не менее чем за 10 дней до окончания предварительного расследования. После ознакомления с делом заявителю должны быть предоставлены 3 суток для подготовки необходимого ходатайства. Дело не может быть направлено в суд до рассмотрения данного ходатайства. Срок на подготовку ходатайства в сроки следствия включаться не должен.

Присутствие в деле защитника, несёт выгоду не только для обвиняемого, но, порой, и для следователя, так как защитник может обратить внимание на обстоятельства, которым ранее следователем были малоосвещены, даже перед самим собой.

Адвокат, добросовестно исполняя взятые на себя обязательства, может получить неверный вывод при проведении анализа дела. При возникновении подобной ситуации, задача следователя заключается в том, что убедить защитника в правильности своей позиции и ознакомить его, в определённых пределах, с имеющимися доказательствами.

Следственное действие, в виде допроса обвиняемого, выступает как наиболее информативный этап. Присутствие защитника на допросе даёт

возможность следователю расширить доказательственную базу. Тактика проведения допроса напрямую зависит от особенностей личности обвиняемого, т.е. до проведения допроса необходимо изучить психологические особенности подозреваемого и на основе этого выработать правильную политику поведения. Несмотря на важность данного момента у следователей в этом вопросе присутствуют явные недоработки. Из исследований стоит отметить следующее: динамика психологических особенностей в уголовных делах как правило не анализируется, характеристики подозреваемого, приобщенные к делу, малосодержательны и несут формальный характер, по материалам, сформированными следователем, нельзя делать какие-либо выводы о причинах психологического расстройства личности в разрезе его нравственных и моральных ценностей. Вышеназванные недоработки, в своём конечном итоге, оказывают негативное воздействие на результат допроса. При данном стечении обстоятельств, у следователя есть своя выгода в отношении присутствия на допросе защитника, последний может помочь облегчить анализ некоторых деталей преступления¹.

Смысловая нагрузка присутствия адвоката на очной ставке/допросе заключается в обеспечении защиты прав и интересов его клиента, действия адвоката должны быть направлены на поиск информации, которая бы оправдывала его клиента или играла в плюс его позиции.

Адвокат является субъектом процесса доказывания, обладающий свойствами активности и самостоятельности. Адвокат должен реализовать свои права и данным принципом своей деятельности он оказывает влияние на составляющие действия следователя, именно защитник предотвращает уклон расследования дела в сторону обвинения. Всё это является основанием для объективного интереса следователя в привлечении к делу защитника в качестве участника допроса. К подобному поведению следователя обязывает закон,

¹ Кучин О. С., Кучина Я. О. Криминалистическое обеспечение деятельности адвоката по уголовным делам об убийствах: монография. М.: Юрлитинформ, 2020. С. 112.

который обеспечивает подозреваемого или обвиняемого правом на осуществление своей защиты законными способами и средствами.

Обязанность по организации допроса лежит на том лице, которое отвечает за расследование, и данным лицом является следователь. Следователь обязан управлять всем ходом следственных действий, в их частности и совокупности, он не может терять инициативу по рассматриваемому делу¹.

На данный момент уголовно-процессуальные нормы предоставляют защитнику право на участие в допросе без соответствующего на то разрешения следователя. Данные нормы значительно расширяют возможности адвоката, делая его довольно значимой фигурой на доске правосудия.

Немалое влияние на результат допроса оказывает та обстановка, в условиях которой проводится допрос. Данная обстановка должна быть деловой, отвлекающие от процесса детали должны быть устранены, к примеру: телефонные разговоры, удивление лиц, которые не учувствуют в допросе. Присутствие вышеназванных лиц препятствует возможности обвиняемого использовать допрос как источник укрепления своей позиции, сковывает его психологическое состояние, а порой оказывает на него своего рода давление.

В уголовно-процессуальном законе отсутствуют меры по регулированию данной части отношений обвиняемого со своим адвокатом. Несмотря на это, их следует считать правомерными, направленными на защиту интересов и прав гражданина. Это не должно происходить в письменной форме, это может быть как общая информация о цели самого допроса, так и информация о каких то его отдельных частях. Следователь, при имеющихся у него на то основаниях, может отклонить некоторые доводы адвоката, так как позиция защитника, в априори, должна быть связана с интересами его клиента. Здесь очень часто происходит столкновение позиции следователя и позиции представителя обвиняемого. Если ходатайства адвоката входят в рамки, установленные законом, если его действия соответствуют задачам уголовного

¹ Новолодский Ю. М. Указ. соч. С. 60.

судопроизводства, то представитель обвинения обязан принять во внимание его мнение.

Важно учесть, что следователь не имеет права отводить вопросы адвоката, которые направлены на конкретизацию или дополнение показаний, выявление новых по делу обстоятельств. Часто возникают ситуации, когда при выяснении одного и того же обстоятельства дела допрашиваемый дает разные ответы на подобные по формулировке вопросы, заданные следователем и адвокатом.

Если следователь снимает вопросы защитника, не имея на то основания, то последний имеет право настаивать на внесение своих вопросов в протокол. Так же при наличии на то достаточных оснований, защитник вправе подать прокурору жалобу или заявить отвод следователю.

Если в процессе допроса применялась аппаратура звукозаписывающего назначения, следователь, применяющий данную аппаратуру, обязан предоставить возможность адвокату прослушать запись полностью. Данная возможность предоставляется защитнику для того, чтобы удостоверить факт наличия на записи всего объёма допроса, а не отдельной информации, в своей обрезанной части, подтверждающей версию обвинения.

Очная ставка по своей сути – это вид допроса, соответственно и методика проведения данных следственных действия во многом схожи. Главной целью очных ставок выступает выявление показаний, которые являются ложными. Тактические приёмы по достижению данной цели могут совпадать с приёмами допроса.

Наличие защитника на очной ставке может быть весьма полезно для выявления ложных показаний или заблуждения со стороны тех лиц, которые уличают его клиента. Это один из тех случаев, когда цели и интересы обвинителя и защитника совпадают. Исходя из общих интересов, следователь может привлечь адвоката к разработке вопросов очной ставки, определения их очередности и объёма. Вопросы, которые должны присутствовать на очной ставке, должны быть продуманы на то, чтобы ассоциативная память

добросовестно заблуждающегося лица активизировалась. Данная тактика позволит не только определить реальные показания, но и позволит раскрыть связанные с ними события.

Адвокату предоставлено право отстаивать свою позицию в разрезе того, что квалификация, инкриминируемого его клиенту преступления, завышена, не соответствует выявленным по данному делу обстоятельствам. В таких случаях нарушаются права на защиту обвиняемого, что выступает в качестве фундамента для нарушения других прав обвиняемого, гарантированные ему конституцией.

Обвиняемый/подозреваемый достаточно редко участвуют на первоначальном проведении осмотре места преступления по той причине, что они ещё отсутствуют в процессуальном плане. В соответствии с этим, адвокат данного лица также не принимает участие при первоначальном осмотре. При проведении повторных осмотров вещественных доказательств или место совершения преступления присутствие обвиняемого или подозреваемого с защитником крайне желательно. Данное участие может предоставить правосудию обстоятельства, которые ранее не были раскрыты следствием, а также проверить ранее полученную информацию.

Цель участия обвиняемого/подозреваемого при осмотре места происшествия с его защитником заключается в установлении и фиксации деталей обстановки, установлении материальных составляющих происшествия и механизма его совершения. Если обвиняемый признаёт свою вину и факт совершения им преступной деятельности, то он имеет возможность определить место преступления более точно, чем следствие, рассказать механизм преступления, где могут находиться доказательства. Для полного соблюдения всех процессуальных норм и правил в осмотре должен участвовать защитник.

Адвокат обвиняемого может сделать замечания в отношении информационного состава протокола осмотра, по его просьбе данный протокол может быть дополнен.

§ 2. Деятельность адвоката на судебных стадиях уголовного судопроизводства

По части 2 ст.49 УПК РФ адвокат является единственным субъектом оказания квалифицированной юридической помощи в ходе судебного разбирательства.

Подготовка к осуществлению защиты в судебном заседании является творческим процессом, который зависит от многих факторов, в том числе от обстоятельств уголовного дела, участия адвоката в деле на стадии досудебного расследования, личных качеств адвоката, опыта работы. Однако во всех случаях процесс подготовки к судебному разбирательству включает:

- работу над детальным изучением материалов уголовного дела, которая должна содержать анализ собранных доказательств и их оценку;
- формирование и ведение адвокатского досье;
- изучение соответствующих законодательных норм, судебной практики;
- конфиденциальное свидание с подзащитным с целью формирования (уточнения) позиции по делу и определения (корректировки) стратегии защиты;
- определение объема доказательств, которые должны быть исследованы судом, и порядка их исследования, сбор новых (дополнительных) доказательств, подготовку альтернативных выводов специалистов;
- детальную разработку тактики ведения защиты в судебном заседании;
- подготовку ходатайств, в том числе письменных, определение порядка и последовательности их представления;
- подготовку к прямому и перекрестному допросу;
- подготовку основных тезисов выступления в судебных прениях¹.

Детальный анализ материалов уголовного дела должен включать:

- ознакомление со всеми доказательствами, собранными по делу;

¹ Действия защитника во время уголовного производства в суде первой инстанции / Авт. колл. под ред. Е. Кармазиной . URL: <https://www.twirpx.com/file/1685949> (дата обращения: 10.11.2022).

– проведение их оценки по всем позициям: стороны обвинения, стороны защиты и беспристрастно – с точки зрения суда, который должен помочь адвокату выявить слабые и сильные места защиты и обвинения;

– установление наличия/отсутствия оснований для: соединения, выделения уголовных дел; приостановления производства по уголовному делу; прекращения уголовного дела; переквалификации действий подзащитного, изменения обвинения; избрания, отмены, изменения меры пресечения; возвращении уголовного дела прокурору¹.

Изучение законодательства и практики Верховного суда РФ следует проводить в контексте уголовного производства. Адвокату необходимо ознакомиться с соответствующими постановлениями Пленума, разъяснениями, обзорами, особенно касающиеся материального права, с целью определения правильности квалификации действий подзащитного, а также – процессуального права, для оценки доказательств на предмет их допустимости и соблюдения прав и свобод обвиняемого в процессе досудебного расследования.

Также необходимо предварительно определиться с правильностью квалификации действий подзащитного и доказанностью его вины, очертить круг доказательств, которые могут быть признаны недопустимыми.

До начала судебного заседания во время конфиденциального свидания с подзащитным надо сформировать (уточнить) позицию по делу и сформировать (откорректировать) стратегию защиты, которая может заключаться в совершении действий, направленных на оправдание обвиняемого или переквалификации его действий с целью смягчения наказания, создании условий для назначения можно более мягкого наказания, поиска путей для примирения с потерпевшим и т.п.

В любом случае адвокату следует:

¹ Кудрявцева А. В., Попов В. С. Участие адвоката-защитника в процессе доказывания на стадии предварительного расследования и в суде первой инстанции. Челябинск: Полиграф-Мастер, 2020. С. 37.

- определиться с объемом, содержанием и последовательностью подачи ходатайств в судебное заседание и подготовить письменные ходатайства;

- решить вопрос о необходимости проведения таких мер во время судебного следствия: проведение осмотра вещественных доказательств; назначения и проведения экспертиз (подготовка вопросов, поиск экспертных учреждений, конкретных экспертов, специалистов, решение о возможности привлечения экспертов самостоятельно, на договорных условиях); поручение органу досудебного расследования о проведении следственных действий; разработать ряд мер для обеспечения своевременного прибытия в судебное заседание свидетелей, специалистов, которых приглашает сторона защиты, экспертов, если их допрос в суде будет осуществляться по ходатайству стороны защиты; определиться с необходимостью сбора дополнительных доказательств: установить их возможные источники и принять меры для своевременного получения доказательств с обеспечением принципа их допустимости в процессе доказывания.

Адвокату целесообразно выполнить следующие действия по подготовке к допросу свидетелей и потерпевших:

- выяснить степень зависимости свидетелей (потерпевших) друг от друга, от потерпевшего (свидетеля) и обвиняемого;

- определить порядок их допроса таким образом, чтобы лица, которые демонстрируют зависимость от других свидетелей, допрашивались в первую очередь. Если судом будет установлен иной порядок допроса свидетелей, адвокату целесообразно в судебном заседании обратиться в суд с ходатайством, чтобы при подготовке к допросу «зависимого» свидетеля из зала было удалено лицо, от которого он зависит;

- определиться относительно необходимости проведения одновременного допроса двух или более свидетелей с целью устранения разногласий в их показаниях;

– решить вопрос о получении и представления доказательств, дискредитирующих свидетеля, согласно правилам допустимости доказательств¹.

Защитник должен разъяснить обвиняемому сущность и порядок проведения прямого допроса и особенно – перекрестного, а также помочь ему в подготовке вопросов к свидетелям и потерпевшим, например, путем составления заметок, которые могут быть использованы в процессе допроса.

Участие адвоката в судебном процессе фактически начинается с этапа предварительного слушания дела. Судья может по собственной инициативе назначить слушание, однако и адвокат-защитник обладает правом подать ходатайство о назначении слушания, и тогда оно назначается обязательно. Такое ходатайство адвокат может, а скорее обязан подать, если:

- защитником подается ходатайство об исключении недопустимых доказательств;
- были допущены ошибки при составлении обвинительного заключения, и одна из сторон и сторона защиты считает, что дело нужно вернуть прокурору;
- защита считает, что есть основания для прекращения уголовного дела;
- при отсутствии подсудимого, который скрывается на территории другого государства. При этом преступление должно быть тяжким или особо тяжким;
- если встал вопрос об участии присяжных заседателей.

Предварительное слушание в уголовном процессе даёт право адвокату заявить ходатайство об исключении недопустимых доказательств (статья 235 УПК РФ). Как констатирует Т.Н. Долгих, статья 75 УПК РФ построена так, что любое доказательство, полученное с нарушением Уголовно-процессуального кодекса, недопустимо; однако в статье отдельно приводятся три примера недопустимых доказательств:

¹ Смирнова Е. С. Указ. соч. С. 84.

- если подозреваемый/обвиняемый дал показания в ходе следствия, при этом у него не было защитника, и на судебном заседании он отказался от этих показаний;
- показания потерпевшего или свидетеля, основанные на догадке, слухе, предположении;
- показания свидетеля, если он не может назвать источник своей осведомлённости¹.

Судебная практика выявляет целый спектр нарушений при собирании и закреплении доказательств: неразъяснение прав участникам процесса при проведении следственных действий, нарушение процедуры проведения следственных действий, несоответствие материалов оперативно-розыскной деятельности требованиям, предъявляемым к доказательствам, и т. п. Ходатайство об исключении доказательства может быть заявлено любой стороной².

Адвокаты практикуют заявлять такие ходатайство как правило после исследования всех доказательств, поскольку в некоторых случаях прямо признать доказательство недопустимым невозможно.

Приведем пример признания доказательств недопустимыми из положительной практики адвоката А. В. Ульянова.

Рассматривалось дело и хищении горюче-смазочных материалов.

Прежде всего, защита обратила внимание на протокол осмотра места происшествия. Так, изъятые образцы дизельного топлива, исследовались заключением эксперта по ГСМ; автомобиль, в кузове которого находились бочки с дизельным топливом, исследовался протоколом осмотра предметов; изъятое дизельное топливо, получило стоимостную оценку, а значит, появился размер ущерба и т.д. Закономерно, что защита направила все свои усилия на

¹ Рябинина Т. К. Деятельность суда по назначению и подготовке уголовного дела к судебному заседанию в механизме реализации судебной власти. М.: Юрлитинформ, 2021. С. 80.

² Там же. С. 81.

признание протокола указанного следственного действия, недопустимым доказательством.

Протокол осмотра места происшествия признавался недопустимым по следующим основаниям:

- нарушение порядка проведения следственного действия, предусмотренного УПК РФ;
- наличие существенных противоречий в протоколе, по содержанию обнаруженных и изъятых вещественных доказательств;
- во время осмотра, фактически, производился личный обыск подзащитных, т.к. часть изъятых вещественных доказательств находились при них, в их личных вещах;
- один понятой отлучался во время осмотра на длительное время;
- во время осмотра, участвовали оперативные сотрудники, которые производили юридически значимые действия (видеосъемку, забор сравнительных образцов и т.д.), но в протоколе они в качестве участников не указывались.

Поэтому в ходатайстве просилось на исключении не только самого протокола осмотра места происшествия, с фототаблицей, но и вещественных доказательств, которые изымались этим протоколом, а также всех иных доказательств, непосредственно связанных с их исследованием (заключение эксперта по ГСМ, протокол осмотра автомашины и т.д.).

Судья частично удовлетворил ходатайство защиты, исключив, из числа доказательств, протокол осмотра места происшествия, и еще ряд доказательств. Далее по ходатайству государственного обвинителя суд принял решение о возвращении дела прокурору. В конечном итоге следователь уголовное преследование в отношении подзащитных прекратил, в связи с непричастностью¹.

¹ Ульянов А. В. Признание доказательств недопустимыми в уголовном процессе, на примере одного дела. URL: <https://pravorub.ru/cases/72547.html> (дата обращения: 15.11.2022).

На предварительном слушании по уголовному делу защита может заявить просьбу об истребовании дополнительных предметов или материалов. Также могут допрашиваться свидетели.

Ход заседания должен отражаться в протоколе. По окончании слушания судья обязан принять решение. Оно оформляется соответствующим постановлением (определением). Суд, в частности, может принять решение о:

- приостановлении/прекращении уголовного дела на предварительном слушании;
- назначении заседания;
- направлении материалов по подсудности;
- отложении заседания. Такое решение выносится, если будет выявлено, что в отношении обвиняемого уже принят приговор, предусматривающий уголовное наказание, но не вступивший в силу;
- выделении дела в самостоятельное производство или невозможности этого;
- возвращении материалов прокурору¹.

В постановлении, вынесенном судьей, должны отражаться результаты рассмотренных ходатайств и жалоб. В нем также указывается конкретное доказательство, которое было исключено, и какие материалы, в этой связи не должны исследоваться.

Таким образом, проведение предварительного слушания обеспечит адвокату возможность заявить ходатайства, возражения, которые окажут влияние на дальнейшее движение и исход дела.

Судебное разбирательство является важнейшей стадией движения уголовного дела, на ней происходит гласная проверка с участием сторон собранных по делу доказательств, их оценка, решается вопрос об обоснованности обвинения и мере наказания при его доказанности. Судебное

¹ Беляев Н. Г. К вопросу о порядке проведения предварительного слушания при рассмотрении уголовных дел // Инновационное развитие науки и образования. Пенза, 2018. С. 264.

разбирательство включает ряд этапов: подготовительная часть, судебное следствие, судебные прения, постановление приговора.

На этой стадии защитник подсудимого участвует в исследовании доказательств, заявляет ходатайства, излагает суду свое мнение по существу обвинения и его доказанности, об обстоятельствах, смягчающих наказание подсудимого или оправдывающих его, о мере наказания, а также по другим вопросам, возникающим в ходе судебного разбирательства (ст. 248 УПК РФ).

До начала судебного разбирательства адвокат должен быть полностью готовым и подготовит к нему подзащитного. В судебное заседание адвокату следует прибывать заблаговременно, в отношениях с судом и участниками уголовного производства придерживаться общепринятых норм поведения, Правил адвокатской этики, проявлять равновесие, такт и выдержку¹.

В случае неявки обвиняемого, к которому не применена мера пресечения в виде содержания под стражей, по вызову в судебное заседание, адвокат должен принять все меры для скорейшего установления уважительности причин неявки в целях недопущения вынесения судом определения о приводе обвиняемого или изменения меры пресечения на более строгую.

Судебное следствие – основная часть судебного разбирательства, которая заключается в исследовании доказательств судом при участии сторон. Значимость данной стадии можно назвать в том, что в приговоре суд делает выводы лишь на основе доказательств, рассмотренных в ходе судебного следствия.

Функции защитника на судебном следствии традиционно сводятся к двум основным:

1) Представить суду доказательственную базу, на основании которой строится позиция защиты по данному делу;

¹ Действия защитника во время уголовного производства в суде первой инстанции / Авт. колл. под ред. Е. Кармазиной. URL: <https://www.twirpx.com/file/1685949> (дата обращения: 15.11.2022).

2) При необходимости высказать свое мнение по поводу любых вопросов, возникающих в процессе судебного следствия и требующих реакции стороны защиты¹.

Статья 244 УПК РФ закрепляет равенство прав сторон в судебном разбирательстве и наделяет их рядом прав, из которых к судебному следствию относятся следующие права:

- право на заявление отводов и ходатайств;
- право на представление доказательств и участие в их исследовании;
- право на рассмотрение иных вопросов, возникающих в ходе судебного разбирательства.

Кроме того, защитнику часть 1 статьи 248 УПК РФ предоставляет право излагать суду свое мнение по существу обвинения, а также высказывать суду предложения о применении уголовного закона и назначении подсудимому наказания. Предоставление такого полномочия защитнику представляется вполне логичным, поскольку именно он призван защищать интересы в отношении данного конкретного лица.

Таким образом, подготовка к судебному следствию предполагает анализ и определение тактики предъявления защитительных доказательств, схему их представления суду, а также порядок исследования каждого отдельного доказательства.

Судебное следствие начинается с изложения государственным обвинителем предъявленного подсудимому обвинения.

Из всех судебных действий самым распространенным является допрос. От его умелого проведения зависит законность и обоснованность вынесенного решения. Так, при согласии подсудимого дать показания первыми его допрашивают защитник и участники судебного разбирательства со стороны защиты (ст. 275 УПК РФ).

¹ Петрин Д. С. Участие адвоката-защитника в суде первой инстанции // Студенческий вестник. 2022. № 42-4(234). С. 37.

Адвокат вправе обращаться в суд с ходатайством о проведении одновременного допроса двух или более уже допрошенных участников уголовного производства (свидетелей, потерпевших, обвиняемых) для выяснения причин расхождения в их показаниях. Такой допрос имеет большую убеждающую силу для суда по сравнению с прямым, ведь вопросы задает противоположная сторона¹.

Таким лицам предлагается поочередно дать показания о тех обстоятельствах уголовного производства, для выяснения которых проводится допрос, после чего им задают вопросы участники судебного производства и суд.

Возможность проведения перекрестного допроса нашло своё отражение в Постановлении Верховного Суда Российской Федерации № 55 «О судебном приговоре», так в соответствии с вторым абзацем пункта 4 вышеназванного постановления «каждый обвиняемый в совершении уголовного преступления имеет право допрашивать показывающих против него свидетелей или право на то, чтобы эти свидетели были допрошены, а также имеет право на вызов и допрос свидетелей в его пользу на тех же условиях, что и для свидетелей, показывающих против него»². С учетом этих положений в соответствии с частью 21 статьи 281 УПК РФ подсудимому (и его защитнику) предоставляется право оспорить показание потерпевшего и свидетеля.

Как отмечается самими адвокатами, перекрестный допрос – одна из сложнейших обязанностей адвоката. Распространение практики использования перекрестного допроса в условиях российского уголовного судопроизводства помогло бы повысить эффективность работы как самих адвокатов, так и стороны обвинения. Кроме того, перекрестный допрос направлен на устранение лжепоказаний, восполнение недостающей информации по делу и проверку уже

¹ Светличная К. А. История перекрестного допроса в российском уголовном судопроизводстве // EUROPEAN RESEARCH. Сборник статей XI Международной научно-практической конференции. 2017. С. 260.

² Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 ноября 2016 г. № 55 «О судебном приговоре» // Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

имеющихся фактов. Данные функции подтверждаются и имеющейся судебной практикой¹.

В этой связи предлагается регламентировать применение перекрестного допроса в уголовном процессе в УПК РФ.

По ходатайству сторон или по собственной инициативе суд может назначить судебную экспертизу. Действия защитника при решении вопросов, связанных с проведением экспертиз в суде:

– при необходимости и с учетом согласованной с подзащитным позиции в деле заявлять суду ходатайство о поручении экспертному учреждению, эксперту или экспертам проведения экспертизы (дополнительной, повторной);

– подготовить и представить суду вопросы эксперту (экспертам), помочь подзащитному определиться с вопросами, которые он намерен поставить, и помочь в их формулировке;

– предварительно определиться с возможным экспертным учреждением (экспертом) и просить суд поручить ему проведение экспертизы;

– присутствовать при производстве судебной экспертизы, давать объяснения эксперту (ст. 198 УПК РФ).

Согласно ст. 284 УПК РФ, осмотр вещественных доказательств проводится в любой момент судебного следствия по ходатайству сторон. Готовясь к судебному заседанию, в котором планируется исследование вещественных доказательств, адвокат предварительно должен изучить свойства тех или иных предметов и следов, которые они оставляют (или которые остаются на них). Во время исследования вещественных доказательств адвокат должен: убедиться в том, что сохранена их надлежащая упаковка, есть все печати, бирки и подписи, указано наименование доказательства и дата его упаковки; лично осмотреть каждое из доказательств и, если нужно, обратить внимание суда на обстоятельства, связанные с самой вещью, а также следы на доказательствах, которые могут иметь значение для рассмотрения дела; при

¹ Карякин Е. А. Процессуальные и тактические особенности судебного допроса, осуществляемого защитником // Законы России: опыт, анализ, практика. 2017. № 5. С. 55.

необходимости обращаться к специалисту, эксперту для получения объяснений в отношении тех или иных свойств вещественных доказательств, следов, которые они содержат и т.п.

Приведем пример из практики значимости указанного следственно-судебного действия из положительной адвокатской практики: «Как следовало из протокола осмотра места происшествия, бочки с дизельным топливом не опечатывались каждая в отдельности, а был опечатан весь кузов автомашины. Это следовало и из последующего протокола осмотра предметов – автомашины, и приобщенной к нему фототаблицы. В ходе судебного заседания защита заявила ходатайство об осмотре вещественных доказательств и суд принял решение организовать выездное судебное заседание, с целью осмотра вещественных доказательств – бочек с дизельным топливом с участием специалиста – работника автозаправки. В ходе выездного судебного заседания было установлено, что бочки с дизтопливом хранятся под открытым небом, и из четырех тонн дизтоплива, в наличие имеется только три, преимущественно во всех содержится вода. Кроме того, горловины бочек скреплены бирками, имеющими подписи понятых, участвующих в осмотре места происшествия, а не осмотре предметов. В связи с этим подзащитный пояснил, что эти бочки не принадлежат ему, т.к. отличаются от тех, которые у него изъяты (несколько бочек вообще имели боковые горловины). После прекращения уголовного преследования в отношении моего подзащитного, вопросы фактического наличия и потери потребительских свойств изъятого дизельного топлива, являлись предметом рассмотрения в гражданском суде. Суд взыскал с казны РФ материальный ущерб в полном размере»¹.

Таким образом, важным этапом для адвоката и других участников процесса являются судебные прения. Прения сторон состоят из речей обвинителя и защитника. Последовательность выступлений участников прений

¹ Ульянов А. В. Признание доказательств недопустимыми в уголовном процессе, на примере одного дела. URL: <https://pravorub.ru/cases/72719.html> (дата обращения: 15.11.2022).

сторон устанавливается судом. При этом первым во всех случаях выступает обвинитель, а последними – подсудимый и его защитник.

Речь защитника в судебных прениях и репликах сторон обладает рядом характеризующих ее признаков.

Во-первых, она является единственным способом выражения мнения стороны защиты по всем обстоятельствам уголовного дела на данном этапе судебного разбирательства. Защитник не использует при этом никаких иных процессуальных действий.

Во-вторых, суть судебной речи защитника состоит в обосновании позиции стороны защиты.

В-третьих, она направлена на обеспечение полного, всестороннего и объективного исследования обстоятельств уголовного дела в целях вынесения законного, справедливого и обоснованного приговора.

В-четвертых, речь защитника не должна содержать в качестве обосновывающих аргументов те доказательства, которые не рассматривались в судебном заседании, либо были признаны судом недопустимыми.

В-пятых, продолжительность речи защитника определяется стороной защиты самостоятельно и обусловлена позицией стороной защиты, количеством доказательств, которые используются в ее обоснование.

Правовой статус защитника на этапе его выступления включает в себя следующие группы полномочий:

1. Общие, предусмотренные ст. 53 УПК РФ.
2. Специальные, детализированные в гл. 38 УПК РФ, к числу которых относятся:
 - произнесение речи в прениях сторон (ст. 292);
 - выступление с репликой не более одного раза (ч. 6 ст. 292);
 - представление суду в письменном виде предлагаемых стороной защиты формулировок решений по вопросам, указанным в п. 1-6 части первой ст. 299 УПК РФ (данные формулировки не имеют для суда обязательной силы) (ч. 7 ст. 292);

- предоставление информации о новых обстоятельствах, имеющих значение для уголовного дела (ст. 294);
- подача в суд заявления о необходимости предъявления суду для исследования новых доказательств (ст. 294)¹.

Таким образом, судебные прения являются частью судебного процесса по уголовному делу, во время которой сторонам предоставляется возможность путем обращения с речью убедить суд в правильности их позиций по делу. От судебных прений в значительной степени зависит успех дела в целом.

Важно, чтобы речь была содержательной, обоснованной, убедительной, достаточно эмоциональной и имела логическую конструкцию.

После окончания прений сторон председательствующий предоставляет подсудимому последнее слово. При этом правильное изложение последнего слова подсудимого позволит ему более подробно резюмировать собственную позицию и свое отношение к обвинению. Ввиду этого защитнику необходимо разъяснить подсудимому то, что последнее слово выступает как завершающий этап судебного разбирательства в суде первой инстанции. По завершении него следует постановление приговора (оправдательного либо обвинительного).

От защитника напрямую зависит то, каким будет данное последнее впечатление о подсудимом, обладая которым судья удалится в совещательную комнату для постановления судебного акта.

Следовательно, при подготовке к данному выступлению сторонам необходимо:

- а) проанализировать итоги предварительного расследования и судебного следствия;
- б) дать оценку своему поведению;
- в) выразить отношение к предъявленному обвинению, имеющимся в уголовном деле доказательствам;

¹ Тришкина Е. А. Особенности участия защитника в прениях сторон при рассмотрении судами уголовных дел // Актуальные проблемы борьбы с преступностью. Международная научно-практическая конференция. 2016. С. 139

г) высказать суждения по поводу уголовно-правовой квалификации деяния и предложенных мер наказания или оснований освобождения от уголовной ответственности или наказания.

При этом защитник должен настроить подсудимого на то, что никакие вопросы к нему во время последнего его слова не допускаются. Суд не может ограничивать продолжительность последнего слова определенным временем, но судье предоставлено правомочие останавливать выступление подсудимого в тех случаях, когда он касается обстоятельств, явно не имеющих отношения к рассматриваемому делу (ст. 293 УПК РФ).

Подводя итог по главе можно сказать, что адвокат имеет право участвовать в досудебном и судебном процессах по уголовным делам. Его основные обязанности на этих стадиях включают в себя:

Досудебные стадии:

1. Консультации с подозреваемым, обвиняемым по уголовному делу для оказания правовой помощи.
2. Представление защиты интересов своего клиента на предварительном следствии. Адвокат имеет право быть присутствовать при допросе своего клиента, задавать вопросы следователю, требовать обеспечения его прав и свобод.
3. Подготовка ходатайств и жалоб в органы прокуратуры или суд.
4. Участие в составлении документов, необходимых для сотрудничества со следствием.

Судебная стадия:

1. Подготовка защиты своего клиента на суде.
2. Разработка стратегии защиты, составление ходатайств и жалоб.
3. Представление доказательств по делу.
4. Общение с судьей, прокурором, свидетелями, потерпевшими и другими участниками процесса.
5. Защита интересов своего клиента в ходе вынесения приговора.

6. Написание апелляционных и кассационных жалоб в случае вынесения неправомерного приговора.

Адвокат на досудебных и судебных стадиях уголовного производства защищает права и свободы своего подозреваемого, обвиняемого, обеспечивает соблюдение норм закона.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Итак, по результатам проведенного исследования можно сделать следующие выводы.

В Российской Федерации каждому гражданину гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи. Для обвиняемого и подозреваемого это право реализуется через предоставление возможности иметь защитника.

В уголовном судопроизводстве адвокат участвует в качестве защитника подозреваемого, обвиняемого, подсудимого и осужденного (ч. 1, 2 ст. 49 УПК РФ) и как представитель потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и частного обвинителя (ст. 43, 45, 55). Цель участия адвоката в производстве по уголовным делам – осуществление защиты и уголовно-процессуального представительства.

Защитник – независимый, самостоятельный участник уголовного процесса, имеющий необходимую профессиональную подготовку, наделенный определенными в законодательстве правами, на которого возложены определенные обязанности по осуществлению защиты прав и законных интересов подозреваемого, обвиняемого (подсудимого), а также предоставления необходимой юридической помощи при производстве по уголовному делу.

Правовой статус защитника в уголовном производстве определяется системой его профессиональных прав, свобод и обязанностей, а также законных интересов, закрепленных Конституцией РФ, уголовно-процессуальным законодательством Российской Федерации и Законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации».

Цель деятельности защитника состоит в выявлении обстоятельств, оправдывающих обвиняемого или смягчающих его ответственность, и он может быть безразличным к установлению истины. При этом защитник призван

защищать законные интересы подзащитного и только законными средствами и способами.

Состязательный характер уголовного производства требует от стороны защиты активности в отстаивании прав и законных интересов обвиняемого. Поскольку сторона защиты и сторона обвинения в уголовном производстве имеют равные права на сбор и представление в суд доказательств, ходатайств, жалоб, а также на реализацию других процессуальных прав, от добросовестности, настойчивости и самоотверженности адвоката на этапе уголовного производства в суде первой инстанции в значительной степени зависит успешность защиты в целом.

При подготовке судом уголовного дела к предварительному слушанию работа адвоката во многом зависит от того, когда он вступил в уголовный процесс, и заключается, в первую очередь, в доскональном изучении материалов уголовного дела.

В процессе ознакомления с материалами уголовного дела адвокату, в частности, необходимо обратить внимание на соблюдение требований закона при производстве предварительного расследования, так как отдельные нарушения могут повлечь отмену приговора (например: нарушение права обвиняемого на защиту; завершение предварительного расследования с нарушением установленных законом сроков; предъявление обвинения с нарушением закона и т.п.) либо возвращение уголовного дела прокурору по основаниям, предусмотренным ст. 237 УПК РФ. Также необходимо предварительно определиться с правильностью квалификации действий подзащитного и доказанностью его вины, очертить круг доказательств, которые могут быть признаны недопустимыми.

В судебном заседании адвокат как один из участников судебного разбирательства пользуется равными правами по представлению доказательств, участию в их исследовании и заявлению ходатайств.

При анализе установлено, что нормы ч. 4 и ч. 4.1 ст. 49 УПК РФ, регулирующие вступление адвоката в уголовный процесс непродуманны, что

влечет к неоднозначности их толкования и применения на практике. Обоснована позиция, что только после того как подозреваемый, обвиняемый даст согласие на участие адвоката в уголовном деле в качестве его защитника и между ними будет заключено соглашение об оказании защиты, следователь выносит постановление о назначении защитника и на этом основании будет выписан ордер. Предъявление такого ордера вместе с удостоверением адвоката и породит возникновение у адвоката статуса защитника. При этом предъявление удостоверения адвоката и ордера, о котором идет речь в ч. 4 ст. 49 УПК РФ, может быть осуществлено только следователю (дознавателю и др.), суду, в производстве которого находится уголовное дело (материал проверки сообщения о преступлении), а предусмотренные ч. 4 ст. 49 УПК РФ последствия не наступают при предъявлении адвокатом удостоверения адвоката и ордера иным лицам.

На основе проведенного анализа можно сделать вывод, что институт российской адвокатуры находится в постоянном движении, в поиске оптимальных возможностей и вариантов применения. Продолжаются процессы совершенствования, предоставление стабильного характера участия защитника в уголовном судопроизводстве, о чем свидетельствуют дальнейшие изменения и дополнения в законодательство. Роль защитника в уголовном процессе постоянно растет, а потому требует непрерывного слежения со стороны законодателей за процессом реализации защитником своих полномочий и возможностью полноценно выполнять профессиональные обязанности, а также получать достойный уровень гарантии и защиты со стороны государства.

Также во время прохождения преддипломной практики мною было изучено 46 уголовных дел, во всех делах присутствовали адвокаты. Среди этих дел было 16 адвокатов, которые назначались согласно ст. 51 УПК РФ.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

I. Нормативные правовые акты и иные официальные документы

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993 г. с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020 г.) // Российская газета. 04.07.2020. № 144.
2. Уголовно-процессуальный кодекс РФ от 18.12.2001 г. № 174-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 24.12.2001. № 52 (ч. I). Ст. 4921.
3. Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации: федеральный закон от 31.05.2002 г. № 63-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 10.06.2002. № 23. Ст. 2102.
4. Решение Совета Федеральной палаты адвокатов РФ «О двойной защите» от 27 сентября 2013 г. URL: <https://fparf.ru/documents/fpa-rf/the-documents-of-the-council/the-decision-to-double-the-protection> (дата обращения 10.10.2022).
5. Порядок назначения адвокатов в качестве защитников в уголовном судопроизводстве (утв. решением Совета Федеральной палаты адвокатов РФ от 15.03.2019 г.) // Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».
6. Порядок оказания юридической помощи адвокатами Адвокатской палаты Новосибирской области, участвующими в качестве защитников в уголовном судопроизводстве по назначению дознавателей, следователей и судей, и в гражданском судопроизводстве, 2016. URL: <http://www.advpalatanso.ru> (дата обращения 10.10.2022).
7. Рекомендация № R (93) 1 Комитета министров государствам-членам об эффективном доступе к закону и правосудию для беднейших слоев населения Принята Комитетом министров 8 января 1993 года. URL: <http://evolutio.info/content/view/216/38> (дата обращения 16.10.2022).

II. Учебная, научная литература и иные материалы

1. Багрян А. А. Процессуальные правила заявления ходатайства адвокатом-защитником на заключительном этапе предварительного следствия // Адвокатская практика. 2021. № 6. С. 42-46.
2. Байбародова Е. В. Обязательное участие защитника в уголовном процессе // Аллея науки. 2017. Т. 2. № 10. С. 657-659.
3. Беляев Н. Г. К вопросу о порядке проведения предварительного слушания при рассмотрении уголовных дел // Инновационное развитие науки и образования. Пенза, 2018. С. 264.
4. Грачев С. А. Можно ли «сократить» защитников по назначению, если их несколько // Уголовный процесс. 2022. № 5(209). С. 85-89.
5. Действия защитника во время уголовного производства в суде первой инстанции / Авт. колл. под ред. Е. Кармазиной. URL: <https://www.twirpx.com/file/1685949> (дата обращения: 10.11.2022).
6. Карякин Е. А. Процессуальные и тактические особенности судебного допроса, осуществляемого защитником // Законы России: опыт, анализ, практика. 2017. № 5. С. 54-57.
7. Киселёв П. П. Адвокатское расследование: монография. М.: Юрлитинформ, 2019. 269 с.
8. Коршунов А. В. Участие адвоката в уголовном судопроизводстве РФ: учебное пособие. Иркутск: Иркутский ин-т (филиал) ВГУЮ (РПА Минюста России), 2021. 125 с.
9. Кудрявцева А. В., Попов В. С. Участие адвоката-защитника в процессе доказывания на стадии предварительного расследования и в суде первой инстанции. Челябинск: Полиграф-Мастер, 2020. 239 с.
10. Кучин О. С. Криминалистическое обеспечение деятельности адвоката по уголовным делам об убийствах. М.: Юрлитинформ, 2020. 141 с.
11. Лазарева А. В. Доказывание в уголовном процессе. М.: Юрайт. 2020. 262 с

12. Новолодский Ю. М. Участие адвоката в следственных действиях. СПб.: Р-Копи, 2021. 91 с.
13. Петрин Д. С. Участие адвоката-защитника в суде первой инстанции // Студенческий вестник. 2022. № 42-4(234). С. 37-39.
14. Пиюк А. В. Роль суда в доказывании обстоятельств уголовного дела в современном уголовном судопроизводстве Российской Федерации. М.: Юрлитинформ, 2020. 254 с.
15. Рагулин А. В. Профессиональные права адвоката-защитника в России: история развития и современное состояние. М.: Флинта, 2016. 139 с.
16. Россинский С. Б. Представление и истребование как способы собирания доказательств в досудебном производстве по уголовному делу // Вестник экономической безопасности. 2021. № 2. С. 218-222.
17. Рябинина Т. К. Деятельность суда по назначению и подготовке уголовного дела к судебному заседанию в механизме реализации судебной власти: монография. М.: Юрлитинформ, 2021. 213 с.
18. Светличная К. А. История перекрестного допроса в российском уголовном судопроизводстве // EUROPEAN RESEARCH. Сборник статей XI Международной научно-практической конференции. Пенза, 2017. С. 259-262.
19. Селина Е. В. Нравственные начала - разумные сомнения // Российский судья. 2020. № 10. С. 62-64.
20. Смирнова Е. С. Обеспечение защитником прав подсудимого при рассмотрении уголовного дела в суде первой инстанции. М., 2017. 283 с.
21. Тришкина Е. А. Особенности участия защитника в прениях сторон при рассмотрении судами уголовных дел // Актуальные проблемы борьбы с преступностью. Международная научно-практическая конференция. 2016. С. 138-139.
22. Ульянов А. В. Признание доказательств недопустимыми в уголовном процессе, на примере одного дела. URL: <https://pravorub.ru/cases/72547.html> (дата обращения: 15.11.2022).

III. Эмпирические материалы

1. Апелляционное постановление Верховного Суда Республики Хакасия от 4 июля 2018 г. по делу № 22-794/2018. URL: <https://sudact.ru> (дата обращения: 20.11.2022).

2. Апелляционное постановление Московского областного суда от 4 февраля 2020 г. по делу № 22-369/2020. URL: <https://sudact.ru> (дата обращения: 16.11.2022).

3. О судебном приговоре: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 ноября 2016 г. № 55 // Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

4. По делу о проверке конституционности положений части первой статьи 47 и части второй статьи 51 Уголовно-процессуального кодекса РСФСР в связи с жалобой гражданина В.И. Маслова: постановление Конституционного Суда РФ от 27 июня 2000 г. № 11-П // Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

5. По делу о проверке конституционности статей 50 и 52 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобой гражданина Ю.Ю. Кавалерова: постановление Конституционного Суда РФ от 17 июля 2019 г. № 28-П // Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

6. Приговор Metallургического районного суда г. Челябинска от 27 апреля 2018 г. по делу № 1-46/2018. URL: <https://sudact.ru> (дата обращения: 10.11.2022).

Материал вычитан, цифры, факты, цитаты сверены с первоисточником. Материал не содержит сведений, составляющих государственную и служебную тайну.

Р.А. Аздамиров