

МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
«Тольяттинский государственный университет»

Институт права

(наименование института полностью)

Кафедра «Уголовное право и процесс»

(наименование)

40.03.01 Юриспруденция

(код и наименование направления подготовки/специальности)

Уголовно-правовой

(направленность (профиль)/специализация)

ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА (БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА)

на тему «Участие защитника в судебном разбирательстве»

Студент

О.Д. Самосудова

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Руководитель

А.Р. Тахаутдинова

(ученая степень, звание, И.О. Фамилия)



Тольятти 2021



Росдистант

ВЫСШЕЕ ОБРАЗОВАНИЕ ДИСТАНЦИОННО

Аннотация

Работа посвящена исследованию специфики участия защитника в судебном разбирательстве, а также выявлению проблем реализации его прав и обязанностей.

Структурно работа состоит из введения, трех глав, первая глава включает в себя три параграфа, а вторая и третья главы – по два. В работе присутствует заключение и список используемой литературы и используемых источников.

Введение посвящено обоснованию актуальности, выбранной для бакалаврской работы темы, определению целей и задач, объекта и предмета исследования.

В первой главе раскрываются общие положения о защитнике как участнике уголовного процесса, а именно: понятие защитника как участника уголовного процесса; права и обязанности защитника; отказ от защитника и последствия отказа.

Во второй главе рассматриваются особенности участия защитника в судебном разбирательстве, а именно: особенности участия защитника в суде первой инстанции, особенности участия защитника в последующих инстанциях.

Третья глава посвящена изучению случаев обязательного участия защитника в уголовном процессе и проблемам участия защитника в судебном разбирательстве.

Заключение предполагает краткое подведение итогов выпускной квалификационной работы.

Оглавление

Введение	4
Глава 1 Общие положения о защитнике	8
1.1 Понятие защитника как участника уголовного процесса	8
1.2 Права и обязанности защитника.....	14
1.3 Отказ от защиты и последствия отказа	20
Глава 2 Участие защитника в судебном разбирательстве	24
2.1 Участие защитника в суде первой инстанции	24
2.2 Участие защитника в последующих инстанциях	33
Глава 3 Обязательное участие и проблемы участия защитника в судебном разбирательстве	40
3.1 Случаи обязательного участия защитника в уголовном процессе	40
3.2 Проблемы участия защитника в уголовном судопроизводстве.....	43
Заключение	49
Список используемой литературы и используемых источников	53

Введение

Актуальность темы исследования. Российское государство на сегодняшний день тщательно охраняет права и свободы человека и гражданина. Это обусловлено тем, что Российская Федерация – это демократическое правовое государство, и оно берет на себя обязанность по соблюдению и защите прав и свобод человека, в том числе, защите их от нарушений и умалений. Деятельность государственных органов также направлена на защиту прав и свобод человека и гражданина, а некоторые государственные органы призваны восстановить нарушенные права и свободы.

Согласно главе 2 Конституции Российской Федерации каждый гражданин обладает определенным набором социальных, экономических, политических и личных прав и свобод, которые необходимо соблюдать и защищать. Кроме того, Конституция РФ устанавливает, что каждый может получить квалифицированную юридическую помощь, если его права и свободы были нарушены. Именно защитник является лицом, которое способно оказать такую помощь.

Особо актуальной данная тема становится в рамках уголовно-процессуальных отношений, так как нарушения прав и свобод могут привести к необратимым последствиям, особенно когда дело касается нарушения конституционных прав человека и гражданина. В уголовном процессе должен четко соблюдаться принцип состязательности сторон, поэтому каждый участник противоположной стороны – подозреваемый и потерпевший – остро нуждается в квалифицированной юридической помощи с целью реализации своих процессуальных прав. Именно защитник призван обеспечить соблюдение прав и свобод подозреваемому или обвиняемому.

От профессионализма защитника и качества его процессуальной деятельности зависит эффективность защиты прав подозреваемого или обвиняемого на всех стадиях уголовного процесса. Хотелось бы отметить, что

деятельность защитника служит отправной точкой на многих этапах уголовного процесса, определяет его дальнейший ход. В некоторых случаях деятельность защитника способна обеспечить прекращение уголовного процесса, если это необходимо для защиты прав его подзащитного.

Помимо Конституции РФ право на защиту гарантируется и Уголовно-процессуальным кодексом Российской Федерации, где в статье 16 УПК РФ устанавливается право на защиту. В этой связи можно также отметить статью 11 Всеобщей декларации прав человека, часть 3 статьи 14 Международного пакта о гражданских и политических правах, часть 3 статьи 6 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод. Указанные нормативно-правовые акты призваны обеспечить одно из конституционных прав человека и гражданина – право на защиту.

Таким образом все происходящие демократические преобразования в государстве, установление в Основном законе необходимости соблюдения и охраны прав и свобод личности, превалирующими над интересами государства и общества, а также правило о том, что каждому гражданину гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи, обусловили совершенствование российского законодательства в части предоставления защиты обвиняемому, подозреваемому в уголовном процессе. Вместе с этим появилась необходимость преобразования процессуального положения защитника в уголовном процессе с целью осуществления им эффективной профессиональной деятельности и защиты как одного из важнейших конституционных прав человека.

Степень научной разработанности темы исследования. Проблематикой по теме участия защитника в уголовном процессе занималось немало количество ученых. Особое внимание в данной работе было уделено трудам таких ученых, как: М.О. Баев, А.Д. Бойков, М.Ш. Буфетова, М.С. Газиев, А.Ю. Головин, А.В. Гриненко, В.С. Джатиев, Д.Р. Нургалиев, В.М. Савицкий, Е.В. Селина, В.В. Чвириков, С.В. Щипов.

Объектом исследования темы бакалаврской работы выступают общественные отношения, связанные с осуществлением профессиональной деятельности защитника в уголовном судопроизводстве.

Предметом бакалаврского исследования являются совокупность теоретических и практических вопросов, связанных с участием защитника в уголовном судопроизводстве.

Цели и задачи исследования. Целью данного исследования является теоретический анализ специфики участия защитника в уголовном судопроизводстве на основе научных материалов и правоприменительной практики.

Для того, чтобы цель бакалаврской работы была осуществлена, необходимо выполнять ряд следующих задач:

- проанализировать общие положения о защитнике, а именно: дать понятие защитника как участника уголовного процесса; рассмотреть права и обязанности защитника; рассмотреть процедуру отказа от защиты и последствия отказа;
- охарактеризовать особенности участия защитника в судебном разбирательстве, а именно: рассмотреть специфику участия защитника в суде первой инстанции и специфику участия защитника в последующих инстанциях;
- изучить случаи обязательного участия защитника в уголовном судопроизводстве и проблемы участия защитника в судебном разбирательстве.

Методология и методика исследования. Методика исследования темы бакалаврской работы заключалась в использовании методов анализа, синтеза, индукции и дедукции. Кроме того, в работе были использованы методы обобщения, метод сравнительно-правового анализа, статистический метод и другие методы научного познания.

Теоретическая основа бакалаврского исследования складывается из научных трудов отечественных ученых-правоведов, которые посвящены

вопросам и проблемам участия адвоката-защитника в уголовном судопроизводстве. В работе были использованы труды ученых в области уголовного процесса и уголовного права, так как они содержат общую информацию об особенностях участия защитника в уголовном процессе.

Нормативная база исследования темы бакалаврской работы складывается из Конституции Российской Федерации, Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации, а также иных нормативно-правовых актов, которые регламентируют специфику осуществления деятельности адвоката-защитника в уголовном судопроизводстве.

Научная новизна бакалаврского исследования состоит в том, что в работе была предпринята попытка системного анализа особенностей участия защитника в судебном разбирательстве и выявления актуальных проблем по данной теме.

Структура работы обусловлена целью, задачами, объектом и предметом исследования и состоит из введения, трех глав, где первая глава включает в себя три параграфа, а вторая и третья глава – два. В работе присутствует заключение и список используемой литературы и используемых источников.

Глава 1 Общие положения о защитнике

1.1 Понятие защитника как участника уголовного процесса

В статье 1 Конституции Российской Федерации установлено, что Россия – демократическое правовое государство [18]. Признак «демократического» государства означает, что права человека признаются, гарантируются и защищаются государством. Признак «правового» государства означает то, что закон и право признаются государством, а также в нём гарантируется верховенство закона над обычаями, традициями, порядками, укладами и иными «неправовыми» явлениями.

Получается, что право каждого человека, а также его свободы - это высшая ценность государства. Следовательно, неотъемлемые права закрепляются в Основном законе Российской Федерации, а их защита является обязанностью государства.

При этом соблюдать и охранять права и свободы человека обязано не только государство, но и государственные органы, и иные структуры. Среди таких структур важно выделить адвокатуру, назначение которой заключается в охране и защите прав и свобод и законных интересов физических и юридических лиц, благодаря специальным юридическим знаниям сотрудников и высококвалифицированному кадровому составу в целом.

Не все люди, занимающиеся данной деятельностью, имеют статус адвоката. Те, у кого отсутствует данный статус, называются защитниками.

Необходимость и важность деятельности адвокатов и защитников закрепляется в Конституции РФ, где в части 1 статьи 48 указано, что каждому гражданину гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи, а в некоторых случаях, установленных положениями законов, такая помощь может оказываться бесплатно.

В части 1 статьи 49 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации дается определение защитника. Он представляет собой такое лицо,

которое реализует защиту прав и интересов подозреваемых и обвиняемых в соответствии с положениями уголовно-процессуального закона, а также оказывает им юридическую помощь в ходе расследования по уголовному делу [39]. Таким образом, в бакалаврской работе мы будем рассматривать деятельность защитника только в рамках уголовного процесса.

Постановление Конституционного суда Российской Федерации от 27 июня 2000 г. № 11-П гласит, что право на получение юридической помощи защитником гарантируется каждому лицу вне зависимости от его процессуального статуса, особенно, если это касается ограничения его прав и свобод, например, ограничения свободы передвижения, принудительного привода, доставления в органы следствия или дознания и иных мер [28].

Так как обязательное участие защитника гарантируется как УПК РФ, так и Конституцией, то правовым основанием его участия в расследовании по уголовным делам является конституционный принцип уголовного судопроизводства, сами нормы Уголовно-процессуального кодекса, положения Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» [40] и иные федеральные законы, которые регулируют деятельность адвоката или защитника.

В уголовном судопроизводстве деятельность защитника означает то, что он оказывает содействие при реализации прав и свобод другому человеку, привлеченному к уголовной ответственности [28, с. 46-47]. Также деятельность защитника обусловлена тем, что основным принципом уголовно-процессуального законодательства является защита прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступного посягательства, а также защита личности от необоснованного и незаконного обвинения, осуждения и ограничения его прав и свобод.

Иными словами, защитник в уголовном процессе может ограждать лиц от незаконного обвинения, предъявленного им, от незаконного ограничения прав и свобод в случае, если вина в совершении преступления не установлена,

а со стороны органов расследования по применению мер пресечения и порядка расследования следует превышение их полномочий.

Несомненно, защитник продолжает защищать права и свободы личности и в процессе судебного разбирательства. Так как деятельность адвоката и защитника во многом схожи, то при характеристике защитника мы можем обратиться к статье 3 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» и отметить, что деятельность адвоката основывается на принципах законности, независимости самоуправления, корпоративности и принципе равноправия адвокатов (в данном случае защитников). Хотя эти правила установлены только для адвокатов, на практике они негласно распространяются на защитников.

Основная функция защитника состоит в оказании квалифицированной юридической помощи всем гражданам, которым это необходимо. В данной фразе кроется и социальный подтекст назначения деятельности защитника. Его социальная значимость особо важна в рамках функционирования правового государства. В уголовном процессе защитник осуществляет одну из форм оказания юридической помощи - это участие в уголовном производстве в качестве представителя или защитника.

Права и обязанности защитника являются объектом обеспечения прав человека в уголовном процессе. Именно поэтому так важно чётко регламентировать его правовой статус, так как он оказывает влияние как на интересы подзащитного, так и на интересы российского правосудия, основной целью которого является установление истины по делу и, следовательно, назначение справедливого и соответствующего наказания.

Таким образом, общая цель как уголовно-процессуального законодательства, так самого защитника и судебной системы заключается в защите прав и свобод человека и гражданина.

Защитник при реализации своих функций должен выбрать чёткую тактику защиты обвиняемого или подозреваемого с учётом его личностной

характеристики, а также положений российского законодательства. В деятельности защитника эти два элемента являются взаимосвязанными.

Таким образом, действия защитника направлены на установление достоверной доказательной базы о виновности или невиновности подозреваемого. Часть 1 статьи 50 УПК РФ гласит, что защитник может быть приглашен обвиняемым или подозреваемым, а также его законным представителем или иным лицом по поручению обвиняемого или подозреваемого, или с его согласия. Лицо может быть привлечено в качестве защитника по решению суда. При этом для защиты подсудимого могут быть допущены его близкие родственники. Они вправе осуществлять как самостоятельную защитную деятельность в некоторых случаях, так и действовать вместе защитником или адвокатом. Для того, чтобы близкий родственник был допущен для защиты в рамках уголовного процесса, необходимо проверить его на наличие препятствий для осуществления защитных функций.

Вместе с тем хотелось бы отметить, что некоторые авторы считают, что по своей сути защитник не является представителем обвиняемого [9, с. 58]. Если углубиться в этимологию слова «представительство», то необходимо понимать, что представителем будет являться только тот, у кого имеется полный набор прав представляемого [26, с. 774]. В уголовном процессе обвиняемый или подозреваемый участвует самостоятельно, а его защитник также является самостоятельным субъектом уголовного процесса.

Справедливо отмечает в своих трудах В.М. Савицкий: адвокат никогда не защищает само преступление, его деятельность предназначена для защиты человека, которого обвиняют в совершении преступного деяния, а также помогает избежать ему назначения необоснованного наказания [35, с. 28].

Однако, в пункте 5 части 2 статьи 2 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» сказано, что «адвокат участвует в качестве представителя или защитника доверителя в уголовном судопроизводстве и производстве по делам об административных

правонарушениях». Следовательно, защитник сочетает в себе и черты представителя. Все же мы считаем, что защитник обладает, как верно отмечено, лишь чертами представителя подзащитного, но не является его представителем в полной мере. В рамках бакалаврской работы мы будем придерживаться законодательной точки зрения.

Продолжая исследование о сочетании функций защиты и представительства в деятельности защитника, подчеркнем, что, исходя из содержания части 2 статьи 49 УПК РФ, мы можем отметить, что защитник является родовым понятием и включает в себя таких лиц, как непосредственно самого защитника, так и адвоката, и близких родственников, которые могут осуществлять защиту, а также иных лиц. Исследуя роль защитника в уголовном процессе, мы выделили что, защитник является самостоятельной фигурой, однако такой автор, как О.Д. Бойков считает, что защитник осуществляет как самостоятельные полномочия, так и полномочия представителя обвиняемого [6, с. 122].

Вместе с тем М.С. Строгович полагает, что защитник вступает в процесс по поручению обвиняемого или с его согласия, то есть он является представителем обвиняемого. Нельзя не согласиться с мнением представленных авторов, однако, точка зрения В.С. Джатиева кажется нам наиболее близкой. Он подчёркивает, что защитник не является представителем обвиняемого [13, с. 16]. Как мы уже указали основным условиям представительства является полной передачи прав представляемого, но в рамках уголовного процесса защитник не заменяет обвиняемого, они оба участвует в расследовании по делу в качестве самостоятельных субъектов.

Обращая внимание на саму суть судебной защиты, мы можем отметить, что защитник не может реализовывать свои полномочия вне интересов доверителя. Это означает, что он не может признавать вину доказанной, если его подзащитный отрицает данный факт. Но вместе с тем защитник может представлять данные о невиновности доверителя несмотря на то, что доверитель может считать себя виновным.

Отсюда мы можем сделать ещё один важный вывод о том, что защитник - это не представитель интересов своего подзащитного, а это лицо, которое призвано его защищать. До сих пор открытым и неразрешенным остается вопрос об обязанности собирания доказательств защитником по поводу невиновности своего подзащитного.

Обращаясь к положению статьи 49 Конституции РФ обязанность по доказыванию вины лежит на стороне обвинения. То есть установление невиновности и предоставления доказательства не является лишь правом стороны защиты, а является её обязанностью. Если в рамках разбирательства по делу были представлены сомнительные доказательства невиновности подсудимого, подтверждающие его вину, то защитник не может по своей инициативе отстаивать его невиновность, но вместе с тем он должен объяснить подзащитному суть принципа презумпции невиновности, а также разъяснить последствие признания им вины и договориться о поддержании общей линии защиты.

Если же мнения защитника и подзащитного разнятся, то получается, что защитник действует вне интересов своего подзащитного, и даже против них. Данный вопрос уже многие годы выносятся на обсуждение учёными, но до сих пор остается открытым [12, с. 155]. Защитник не вправе поддерживать незаконные притязания подзащитного лица, а также действовать вне рамок закона и совершать неправомерные действия, но вместе с тем в его обязанности входит выбор такой тактики, которая позволит установить согласие между им и подзащитным по поводу фактических обстоятельств дела.

В рамках осуществления своих полномочий защитник должен решать вопросы о достаточности и полноте проведенного расследования по уголовному делу, по поводу правильности юридической оценки уголовного дела, по поводу правомерности представленных заявлений или ходатайств, по поводу проведенных судебных экспертиз и иных обстоятельств.

Если защитник наделён самостоятельностью при решении некоторых вопросов в рамках расследования по делу, это не говорит о том, что он имеет полную процессуальную самостоятельность, так как это противоречит самой сути защиты и приводит к конфликту между защитником и его подзащитным.

По данному вопросу А.Д. Бойков высказывается следующим образом: защитник осуществляет как полномочия самостоятельного субъекта уголовного процесса, так и полномочий представителя обвиняемого, с мнением которого он должен считаться при осуществлении своих действий.

Объединяя все приведённые точки зрения, мы можем подчеркнуть, что защитник является самостоятельным субъектом уголовного процесса, но вместе с тем он сочетает в себе черты представителя подзащитного.

В итоге хотелось бы отметить, что защитник – это такое лицо, которое реализует защиту прав и интересов подозреваемых и обвиняемых в соответствии с положениями уголовно-процессуального закона, а также оказывает им юридическую помощь в ходе расследования по уголовному делу. Высококвалифицированная помощь защитника как на стадии предварительного расследования, так и в стадии судебного разбирательства оказывает влияние на эффективную защиту в целом, а также на эффективность реализации конституционного положения о праве на защиту. В целом деятельность защитника на стадии предварительного расследования задаёт ритм всего уголовного процесса.

1.2 Права и обязанности защитника

В первом пункте бакалаврской работы мы установили, что защитник - это лицо которое осуществляет защиту прав и интересов подозреваемых и обвиняемых и оказывающие им юридическую помощь в ходе расследования по уголовному делу. Также мы определили, что защитник является родовым понятием, поэтому целесообразно говорить не только о защитнике в целом, но и о защитнике, который находится в статусе адвоката.

В теории уголовно-процессуального права выделяют следующие моменты вступление защитника в уголовное дело:

- момент вынесения постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого, исключая случаи, предусмотренные уголовно-процессуальным законодательством;
- момент возбуждения уголовного дела в отношении подзащитного;
- момент фактического задержания лица, который подозревается в совершении преступления в случаях, предусмотренных законом;
- момент представления уведомления о подозрении в совершении преступных деяний, согласно порядку положения статьи 223.1 УПК РФ;
- момент представление лицу, который подозревается в совершении преступного деяния, постановления о назначении судебно-психиатрической экспертизы;
- момент реализации мер процессуального принуждения, которые затрагивают права или свободы лица, подозреваемого в совершении преступного деяния [15, с. 63-65].

При этом можно отметить, что адвокат может вступить в расследование по уголовному делу в качестве защитника только после предъявления удостоверения адвоката и соответствующего ордера. Если же в материалах уголовного дела содержатся сведения, защищаемые Законом «О государственной тайне», а лицо, защищающее обвиняемого или подозреваемого, не имеет доступа к таким сведениям, то он обязан дать подписку о неразглашении [16].

Защитник не может отказаться от защиты подозреваемого или обвиняемого в случае, когда он принял такую защиту на себя. После того, как защитник вступает в дело, он наделяется правами и обязанностями, которые установлены уголовно-процессуальным законодательством, а также Федеральным законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре РФ».

Таким образом защитник обладает следующими правами:

- в соответствии с положениями Уголовно-процессуального кодекса РФ имеет право назначать свидания с подозреваемым или обвиняемым;
- собирать и представлять те доказательства, которые необходимы в рамках реализации полномочий защитника;
- он может привлекать специалиста к расследованию;
- присутствовать в ходе предъявления обвинения;
- принимать участие в допросе подзащитного, а также при осуществлении иных следственных действий, которые производятся с его участием в соответствии с представленным ходатайством;
- знакомиться с протоколом задержания, с постановлением о применении меры пресечения, с протоколами произведённых следственных действий, а также с иными документами, которые предоставляются его подзащитному;
- после окончания предварительного расследования защитник имеет право ознакомиться со всеми материалами уголовного дела, делать из него выписки, а также снимать копии;
- представлять ходатайства и отводы;
- принимать участие в судебном разбирательстве по рассмотрению уголовного дела в отношении его подзащитного;
- представлять жалобы на действия или бездействия сотрудников органов расследования, прокурора и суда, а также принимать участие в их рассмотрении;
- применять все средства и способы защиты, которые не запрещены российским законодательством.

В ходе следственного действия защитник, принимающий участие в нём, может оказывать подзащитному юридическую помощь в виде кратких консультаций, а также задавать дополнительные вопросы на допросе с разрешения следователя или вносить письменные замечания по поводу фактов

производства следственного действия, которые кажутся ему незаконными и необоснованными.

Если защитник был заранее предупрежден о том, что он не имеет право разглашать данные предварительного следствия в порядке статьи 161 УПК РФ, то у него отсутствует такое право на разглашение данных, в противном случае он будет нести уголовную ответственность согласно статьи 310 Уголовного кодекса Российской Федерации [38].

Если обратиться к Кодексу профессиональной этики адвоката, то в статье 13 сказано, что адвокат-защитник в отсутствие веских оснований не может ухудшать положение иных подсудимых, проходящих по делу [17]. Иными словами, защитник не может выгораживать своего подзащитного, представляя доказательства в пользу него и ухудшая положение других лиц, проходящих по делу. Однако такие действия допускаются, если известные факты и полученные доказательства основательно противоречат интересам подзащитного, а защитник не может в полной мере осуществить защиту.

В пример можно привести ситуации, когда преступления были совершены в соучастии. У каждого соучастника имеется свой адвокат-защитник, но зачастую на практике каждый участник стремится свалить всю вину на других лиц, участвующих в деле, тем самым избежать уголовной ответственности или смягчить меру наказания. В данной ситуации адвокат-защитник каждого лица должен руководствоваться теми фактами и обстоятельствами, которые стали известны ему не только от подзащитного, но и от отдельных лиц. В этом случае он должен разработать такую тактику, чтобы в одно время и защитить своего подзащитного, и не оклеветать иных подсудимых.

Кодекс этики адвоката призывает избегать коллизионных ситуаций, например, таких как описано выше, но если таких ситуаций не удастся избежать, то сделать всё возможное, чтобы не усугублять положение лиц, участвующих в уголовном процессе, конечно же при учёте интересов своего подзащитного.

При возникновении таких ситуаций защитник находится в затруднительном положении и лишь немногим удается избежать конфликта, а если удастся, то это можно назвать высшей точкой проявления профессионализма адвоката.

В научной литературе по данному поводу было прописано следующее правил: не навредить соучастникам, а если навредить, то минимально и с учётом интересов доверителя [22, с. 141].

Вместе с этим мы можем отметить и принципы деятельности адвоката защитника:

- сохранить свои личные и профессиональные честь и достоинство;
- соблюдать правила уважения ко всем участникам уголовного процесса;
- установить приоритет положений закона и норм нравственности;
- в полной мере защитить своего доверителя;
- в меньшей мере навредить остальным соучастникам.

Если указанные правила будут не соблюдены, то это может привести к нарушению этики адвоката.

По поводу обязанностей защитника в уголовном процессе сложилось практически единообразная точка зрения, согласно которой адвокат-защитник обязан:

- в соответствии с принципами честности, разумности и добросовестности отстаивать права и законные интересы подзащитного, согласно положениям законодательства и применяя все способы и средства, не запрещенные им;
- учитывать положения закона об обязательном участии защитника в уголовном процессе;
- постоянно развивать свои знания и навыки, а также повышать свою квалификацию;
- если защитник имеет статус адвоката, то он обязан соблюдать Кодекс профессиональной этики и действовать согласно решениям органов

адвокатской палаты субъекта Российской Федерации и Федеральной Палаты.

Таким образом, мы можем отметить, что права и обязанности защитника возникают у него с момента его привлечения к участию в уголовном деле.

Далее мы рассмотрим проблемы, которые возникают у защитника в связи с осуществлением им его прав.

Первая проблема касается предоставления доказательств. В настоящее время уголовно-процессуальное законодательство не устанавливает определённую форму и способ предоставления информации или фактов, которые были собраны защитником. В то же время закон не обязывает лиц, расследующих уголовное дело, а также суд принимать такие сведения и приобщать их к уголовному делу. Согласно негласным правилам теории государства и права каждому праву должна соответствовать обязанность [41, с. 99]. Таким образом, право защитника на предоставление доказательств не подкрепляется никакой обязанностью. То есть приобщение таких материалов к материалам дела остается на усмотрение следователя, дознавателя, суда или прокурора.

Мы можем подчеркнуть существующую в настоящий момент проблему при предоставлении защитником доказательств, а также пробел в положениях законодательства по поводу закрепление данной нормы.

Положение части 4 статьи 86 УПК РФ неоднократно выносилось на обсуждение, и такой автор как С.В. Щипов предлагает дополнить данную норму следующим положением: если подозреваемый, обвиняемый или защитник, а также потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители сообщают какие-либо сведения в устной или письменной форме, относящиеся к рассматриваемому уголовному делу, то суд или иное уполномоченное лицо обязаны вынести постановление о принятии таких сведений в качестве доказательств, их приобщении к материалам уголовного дела или постановление об отказе в принятии таких сведений [43, с. 13].

Мы согласны с представленным мнением автора и считаем, что данная норма существенно укрепит положение защитника в уголовном процессе.

Вторая проблема реализации прав защитника заключается в праве на ознакомление с постановлением о назначении судебной экспертизы. Проблема заключается в том, что в уголовно-процессуальном законе не установлен срок для предоставления следователем такого постановления для ознакомления иным участникам. Отсутствие положений о сроках ознакомления ведёт к нарушению прав участников уголовного процесса.

Для того, чтобы устранить подобные нарушения, мы считаем, что в часть 3 статьи 195 УПК РФ необходимо внести данную норму и назначить срок в виде трёх суток с момента вынесения постановления о производстве экспертизы. Полагаем, что подобный срок является оптимальным и позволит защитить права адвоката-защитника, при этом он не повлияет на сроки расследования по уголовному делу.

Мы считаем, что представленные проблемы ущемляют положение защитника в уголовном судопроизводстве, а также устраняют его от реализации своих прав. Подчёркивается, что в настоящее время существует потребность для внесения описанных норм в положения уголовно-процессуального законодательства.

1.3 Отказ от защиты и последствия отказа

Согласно правилам статьи 52 УПК РФ подозреваемый или обвиняемый имеет право отказаться от помощи защитника в любой момент производства по уголовному делу. При этом важно отметить, что отказ от защиты допускается лишь по инициативе подозреваемого или обвиняемого. Отказ должен быть обязательно оформлен в письменном виде. Если в момент производства следственного действия подозреваемый или обвиняемый захотел отказаться от защитника, об этом обязательно делается отметка в протоколе производимого следственного действия.

Если лицо однажды отказался от привлечения защитника, то в ходе расследования по делу он может заявить ходатайство о допуске защитника к участию. Если защитник был допущен к уголовному процессу не сначала, то он может не повторять эти процессуальные действия, которые уже были совершены до момента его допуска.

Причины отказа защитника могут быть различными: несовместимые взгляды на ту или иную ситуацию, мнение подозреваемого или обвиняемого о том, что защитник не сможет обеспечить защиту в полной мере, психологическая несовместимость, отсутствие настроения на положительный результат. Если присутствует хотя бы одна из указанных причин, но подозреваемый или обвиняемый не отказывается от защитника, то дальнейшее производство защиты может встать под угрозу, а права и интересы подзащитного могут быть нарушены. Таким образом, причины могут быть различными, и не всегда это говорит о непрофессионализме защитника-адвоката.

Но в тоже время защитник, назначенный государством, может вести себя пассивно при исполнении своих обязанностей. Пассивная защита означает безразличное отношение защитника к производству уголовного дела и отсутствие заинтересованности в защите прав и законных интересов своего подзащитного. В данном случае защитник не в полной мере пользуется предоставленными правами и обязанностями, что в конечном итоге приводит к нарушению прав гражданина на защиту. Это может повлечь существенное ухудшение положения подзащитного, вследствие чего данная ситуация принуждает его отказаться от защиты.

Причинами пассивного поведения защитником можно назвать следующие:

- отсутствие материальной заинтересованности адвоката-защитника в его деятельности;

- отсутствие положения, устанавливающего порядок оплаты труда адвоката, который участвует в уголовном деле по назначению органов предварительного расследования;
- отсутствие конкуренции среди адвокатов-защитников;
- отсутствие независимости адвоката-защитника от лица, ведущего расследование.

Таким образом, искоренив данные причины и установив соответствующие положения в российском законодательстве, мы увидим, что положение адвоката-защитника существенно улучшится, а значит сама защита станет более эффективной, как и исполнение конституционного права на защиту.

Постановлением Пленума Верховного суда Российской Федерации от 5 марта 2004г. № 1 «О применении судами норм Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации» на суды возлагается обязанность по исполнению требований закона об участии в уголовном производстве защитника [31]. Участие защитника в уголовном процессе обязательно, если подозреваемый или обвиняемый не отказался от него.

В то же время в позиции Конституционного Суда РФ отмечено, что судом запрещено навязывать защитника подсудимому, если тот отказывается от предоставления ему помощи [29]. Таким образом мы можем отметить, что, если Конституционный суд выделил данное положение в своей позиции, то такая проблема является актуальной для всех остальных судов Российской Федерации. То есть в данном случае можно говорить о злоупотреблении обязанностью по предоставлению защитника подсудимому, что может нарушить его право.

Также хотелось бы отметить, что, если в уголовном процессе действительно требуется участие защитника, а обвиняемый или подозреваемый отказывается от таковой, то отказ от защитника нельзя признавать вынужденным.

Если же подозреваемый или обвиняемый отказывается от защитника, то он должен защищать свои права и интересы самостоятельно.

Рассматривая вопрос об отказе от защитника, интересно будет рассмотреть Постановление Европейского Суда по правам человека, вынесенного в 2010 году [14]. Суть дела состояла в следующем: интересы подсудимого представлял защитник, от которого подсудимый отказался по причине того, что он мало общался со своим подзащитным и не согласовал конкретные действия, направленные на его защиту. Подав жалобу в Верховный Суд, она не была удовлетворена. Следовательно, отказ от защитника не был принят. Осужденный, в свою очередь, направил жалобу в Европейский Суд по правам человека, где была рассмотрена его ситуация. Европейский Суд по правам человека также отказал ему в удовлетворении его жалобы, сославшись на то, что действия Верховного суда в данном случае были законными и не противоречили уголовному законодательству, так как не были представлены причины, а также факты неудовлетворения интересов подзащитного защитником, обстоятельства расхождения во мнении, ходатайства о замене защитника. Несмотря на его попытки отказаться от защиты, защитник все ещё представлял его интересы.

Таким образом, мы видим вывод, который заключается в том, что обвиняемый или подозреваемый при подаче отказа защитника должен обосновать свой выбор: указать веские причины, а также факты, согласно которым защитник не может в полной мере реализовать его конституционное право на защиту.

Глава 2 Участие защитника в судебном разбирательстве

2.1 Участие защитника в суде первой инстанции

Уголовные дела в суде первой инстанции рассматриваются в нескольких стадиях: подготовительная стадия, этап судебного следствия, прения сторон, последнее слово подсудимого, постановление и провозглашения приговора. Каждый этап судебного разбирательства соответствует характерным особенностям деятельности защитника. Мы считаем, что необходимо рассмотреть особенности деятельности адвоката-защитника, характерные для каждой части судебного разбирательства.

Судебное следствие строится на принципах состязательности и равноправия сторон, что обуславливает активное участие защитника в изучении обстоятельств дела, доказательств по нему, обстоятельств, смягчающих или отягчающих ответственность, посредством изучения свидетельских показаний, заключений экспертов, вещественных доказательств и иных документов, приобщенных к материалам уголовного дела.

В подготовительной части судебного следствия защитник участвует в процессе доказывания по делу. Он обладает правом собирать необходимую информацию по делу, а также представлять ходатайства и требовать предоставления дополнительных доказательств. Защитник обладает и иными правами, необходимыми для полноценной защиты подсудимого.

Статья 274 УПК РФ гласит, что в судебном заседании исследуются сначала доказательства, представленные стороной обвинения, и только затем доказательства стороны защиты. Такое правило служит, на наш взгляд, некоторым преимуществом стороны защиты, так как, выслушав доказательства стороны обвинения, речь или позиция адвоката по тому или иному вопросу может несколько измениться. Несомненно, такая перемена должна быть в пользу подзащитного.

На этапе судебного следствия защитник должен исследовать доказательства таким образом, чтобы, по его мнению, они соответствовали критериям относимости, допустимости и достоверности. Если же защитник посчитает то или иное представленное доказательство неприемлемым, то он должен будет сообщить об этом, а также обосновать свою точку зрения. После чего сторона защиты может представлять свои доказательства.

Таким образом, главной особенностью деятельности адвоката на стадии подготовки и стадии судебного следствия становится то, что его позиция должна быть активной, то есть он должен сформировать как свою позицию защиты, так и быстро сориентироваться после представления доказательств стороной обвинения.

В целом деятельность защитника на этапе судебного разбирательства представляет собой определённый алгоритм действий, который он выполняет в конкретной последовательности. Опираясь на то, что алгоритм представляет собой систему осуществляемых действий, которые производятся в конкретном порядке и приводят к конкретному результату, то мы можем охарактеризовать алгоритм действий защитника как систему его обязательных действий, которые регламентированы уголовно-процессуальным законодательством и направлены на предоставление квалифицированной юридической помощи подзащитному [23, с. 46-47]. Обязательно помощь защитника должна оказываться своевременно по мере необходимости и именно в том объеме, который соответствует необходимой линии защиты.

Как мы уже подчеркнули, самым важным действием защитника на протяжении всего уголовного процесса является изучение материалов уголовного дела. Без данного действия невозможно провести квалифицированную линию защиты и защитить подсудимого должным образом. Если же в ходе предварительного следствия возникли какие-либо пробелы, то защитник может воспользоваться ими в пользу стороны защиты уже на этапе судебного разбирательства.

При этом важно, что адвокат должен ознакомить подзащитного с выстроенной линией защиты, а также подготовить его к участию в судебном заседании. Это является важным обязательством защитника для соблюдения своей позиции, а также для того, чтобы интересы были учтены им.

Как мы уже отмечали деятельность адвоката в судебном разбирательстве должна быть активной: он должен представить положительную характеристику подзащитного и обосновать её, представить доказательства невиновности или доказательства, опровергающие обвинение, защитник также может задавать вопросы иным участникам процесса и выступать на этапе прений сторон с защитительной речью. Активные действия защитника также выражаются в подаче ходатайств, заявлений и отводов.

Адвокаты, полагаясь на свою профессиональную сторону, практически не используют на практике защитительную речь в письменной форме. Кроме того, было отмечено, что защитники практически не пользуются правом подачи замечаний на протокол судебного заседания. Ходатайства о производстве экспертизы также подаются достаточно редко [21, с. 84-86]. На наш взгляд это говорит либо о том, что адвокат обладает достаточным профессиональным уровнем для того, чтобы не пользоваться такими способами защиты, либо о том, что защитник недостаточно активно пользуется данными ему полномочиями.

В рамках данной работы отмечалось, что адвокат может пользоваться всеми средствами и способами защиты, которые не противоречат уголовно-процессуальному законодательству. Соответственно такими правилами защитник должен пользоваться и при выборе алгоритма своих действий. Общий алгоритм действий защитника разрабатывается при помощи анализа эмпирических данных о процессе защиты, которая используется адвокатом в суде первой инстанции [36, с. 109]. То здесь речь идёт об алгоритме действий защитника не в конкретном смысле, а в общем, то есть мы предполагаем, что в теории должен быть разработан такой алгоритм, который позволит чётко действовать каждому адвокату при построении линии защиты.

Многие авторы, изучающие особенности участия защитника в уголовном процессе, придерживаются данной точки зрения и выделяют в качестве части алгоритма защиты элементы-обязанности защитника [20, с. 42-44]. Мы объединили точки зрения нескольких авторов и выделили, что такими элементами являются следующие:

- подача ходатайства об установлении фактов, которые склоняются к защите подсудимого, а также к обоснованию его невиновности. В соответствии с данным способом защитник может подать прошение об осуществлении необходимых процессуальных действий;
- защитник должен участвовать в ходе осуществления процессуальных действий вместе с подзащитным;
- защитник обязан ознакомиться тщательно с материалами уголовного дела и в полном объеме;
- защитник обязан получить копии обвинительного акта и заключения.
- обязанностью защитника является активное участие при исследовании доказательств по уголовному делу, а также, в случае необходимости, защитник обязан подавать ходатайство о приобщении новых доказательств, если таковые имеются;
- в данном алгоритме ещё одной обязанностью защитника является ознакомление с протоколом судебного заседания и подача замечаний, если таковые имеются;
- последней обязанностью защитника в алгоритме его действий является обжалования судебного решения, если подзащитный не согласен с ним.

Косвенно данный алгоритм отражен в Стандарте участия профессионального защитника в уголовном судопроизводстве [37]. Данный стандарт содержит в себе требования к действиям защитника в рамках уголовного процесса. Стандарт определяет действия защитника, а также защищает интересы и права подзащитного. Полагаем, что в Стандарт необходимо включить конкретный алгоритм действий защитника в рамках

судебного разбирательства. Это поможет адвокату сформировать более чёткую позицию защиты и не упустить важные моменты в ходе её реализации.

Говоря об особенностях участия защитника на стадии судебного разбирательства нельзя не упомянуть тактику действий адвоката. Тактика представляет собой закономерный процесс использования способов защиты при представлении позиции адвоката-защитника [11, с. 7]. Как правило, говоря о тактике действий защитника необходимо отметить, что в его обязанности входит определение допустимости использования способов и средств защиты. Иными словами, защитник должен знать, каким образом и в каком объеме он имеет право пользоваться средствами и способами защиты, так как ему необходимо самостоятельно планировать процесс защиты с учётом его личной позиции и пожеланий подзащитного. Защитник не должен использовать те обстоятельства, которые могут быть подвергнуты сомнению и могут быть оспорены стороной обвинения. Если же защитник при проведении линии защиты не учел какие-либо обстоятельства, то они могут повлиять на рассмотрение уголовного дела в первой инстанции и стать основанием для отмены решения по делу в последующих инстанциях.

В качестве практического примера приведём Постановление Президиума Свердловского областного суда, где был отменен приговор суда города Екатеринбурга, так как в суде первой инстанции, а также в решении суда содержались сомнения касательно виновности подсудимого. Это послужило условием для возникновения основания незаконности вынесенного решения. В ходе судебного разбирательства защитник подсудимого неоднократно заявлял ходатайство о признании некоторых доказательств недопустимыми, также он обосновал свою позицию тем, что представленные доказательства не были заявлены в полном объеме, кроме того, он ссылаясь на неопытность эксперта. Защитник ходатайствовал о проведении повторной или дополнительной экспертизы, однако его позиция и прошение не были приняты во внимание [33]. Данная ситуация стала основанием для оспаривания решения суда в апелляционном производстве с

целью отмены решения суда первой инстанции. То есть в данном случае мы видим, что адвокатом были использованы все эти средства и способы защиты, однако по непонятным причинам его мнение не было услышано и учтено в суде.

Из данного примера следует, что главным средством и способом защиты адвоката в судебном разбирательстве является его слова. Защитник всегда должен быть услышан и представлять линию защиты таким образом, чтобы она была принята во внимание и учтена судом и иными участниками уголовного процесса. Все обращения защитника также должны быть обязательно учтены.

В процессе судебного разбирательства защитник может подавать следующие обращения:

- возражение на действия судьи в рамках судебного заседания;
- ходатайство об отводе судьи;
- заявление об обстоятельствах нарушений норм уголовно-процессуального законодательства в ходе разбирательства по делу;
- повторное заявление ходатайств, если они были ранее отклонены судом.

В первой инстанции защитник также должен пользоваться всеми необходимыми документами, которые должны обосновать позицию представленной защиты. Так как основным правом адвоката является право на предоставление доказательства, то в ходе защиты адвокат должен в полной мере пользоваться данным правом и акцентировать особое внимание на нём. Адвокат может получить доказательства от подзащитного, от его родственников или иных лиц. Он также может запрашивать некоторые документы, справки, характеристики, которые свидетельствуют и подтверждают выработанную линию защиты.

После судебного следствия суд переходит к прениям сторон, где адвокат представляет защитительную речь. В рамках защитительной речи адвокат дает оценку материалам уголовного дела, анализирует позицию и представленные

доказательства государственного обвинителя, представляет собственную позицию по делу, а также он может предложить собственный исход судебного решения. Характерной особенностью представления защитительной речи является то, что защитник не может ссылаться на доказательства, которые не были рассмотрены в судебном следствии, а также на те доказательства, которые были признаны ранее недопустимыми. Речь защитника должна полностью соответствовать позиции подсудимого по уголовному делу и не разниться с ней. Если же адвокат приходит к мнению о том, что в позиции его подзащитного присутствует самооговор, то он может придерживаться иной позиции и представлять именно её. Данный случай является, скорее, исключением, нежели правилом.

Если же подзащитный не согласен с предъявленным ему обвинением, а защитник уверен в доказанности его вины, то это нарушает право подсудимого на защиту. В качестве практического примера приведём Постановление районного суда, в ходе рассмотрения которого был вынесен приговор в отношении двух граждан. Впоследствии областной суд отменяет данный приговор в связи с тем, что при разбирательстве в суде первой инстанции было нарушено право подзащитного на защиту. Суть такого нарушения состояла в том, что сам подсудимый не признавал свою вину, однако его адвокат на стадии судебных прений выступил с заявлением о переквалификации действий подзащитного. Такими действиями адвокат не стал отрицать вину подзащитного, а, наоборот, признавал её, что существенно различалось с позицией его подзащитного [1]. Отсюда следует, что право на защиту не было осуществлено и было грубо нарушено.

После того, как заканчивается стадия прений сторон, подсудимый имеет право на последнее слово, затем суд переходит к вынесению приговора по делу. Главной обязанностью защитника после вынесения приговора является тщательное ознакомление с протоколом судебного заседания, а также представление замечаний, если таковые имеются. Также защитником должна быть тщательно изучена суть приговора и его содержание. После его изучения

защитник должен разъяснить понятным образом подсудимому содержание вынесенного приговора.

Обязанностью защитника является и то, что он должен разъяснить своему подзащитному порядок обжалования приговора и проконсультировать подзащитного по поводу последствий такого обжалования. Подзащитный сам определяет необходимость обжалования судебного приговора, тогда как защитник без его согласия не может воспользоваться данным правом.

Рассматривая алгоритм действий и тактику действий защитника в уголовном судопроизводстве, нельзя не упомянуть и обязательное соблюдение этики в речи защитника. Основным направлением деятельности защитника в рамках судебного разбирательства является противостояние стороне обвинения, то есть защитник в данном случае может применять все средства и способы для защиты, не запрещенные уголовным процессуальным законодательством. Кроме того, защитник должен соблюдать иные нормы закона и применять лишь те приемы защиты, которые отвечают принципам нравственности. То есть защитник не может настаивать на неправдивой позиции, склонять суд к такой позиции, говорить неправду в суде.

На наш взгляд это не поможет подзащитному, а, наоборот, усугубит его ситуацию. Для речи защитника нет конкретной формы, но есть некоторые правила, которые он должен соблюдать: например, его речь должна быть построена таким образом, чтобы охарактеризовать личность подсудимого и его поведение лишь с положительной стороны [4, с. 24]. Если же по делу имеются обстоятельства, которые могут смягчить ответственность, то их необходимо чётко и убедительно представить в речи защитника.

В целом вся речь адвоката-защитника должна быть чёткой и убедительной. При этом защитник должен пользоваться только достоверными фактами, а не придумывать несуществующие. Защитник не может пользоваться теми фактами, которые преувеличивают положительную характеристику подсудимого. Защитник не может осуждать отрицательные качества подзащитного и акцентировать внимание на негативных сторонах

иных участников уголовного процесса, в частности потерпевшего. Также нельзя унижать достоинство потерпевшего. Если такая ситуация возникает, то это крайне противоречит этики адвоката, которую он должен соблюдать в рамках судебного заседания.

Адвокат должен избирать осторожную и при этом чёткую линию защиты для того, чтобы не повредить сформировавшуюся позицию. При этом, если все доказательства стороны обвинения свидетельствуют о наличии вины подсудимого, то защитник должен рассмотреть эти обстоятельства в своей речи, а не избегать их.

Таким образом мы видим, что теоретически алгоритм и тактика действий защитника в суде первой инстанции более-менее в достаточной мере определена. На наш взгляд недостатком является то, что алгоритм действий защитника ещё не закреплён законодательно, поэтому мы считаем, что в вышеупомянутый Стандарт участия адвоката в уголовном судопроизводстве необходимо добавить алгоритм действий защитника, который поможет не упустить важные моменты при представлении линии защиты. Мы считаем, что данная проблема будет являться перспективным направлением исследований в области уголовно-процессуального права.

В данном пункте также была отмечена проблема, что защитники практически не пользуются правом подачи замечаний на протокол судебного заседания. Ходатайства о производстве экспертизы также подаются достаточно редко. На наш взгляд это говорит либо о том, что адвокат обладает достаточным профессиональным уровнем для того, чтобы не пользоваться такими способами защиты, либо о том, что защитник недостаточно активно пользуется данными ему полномочиями. Все же мы считаем, что активная деятельность – это приоритетная задача защитника в суде первой инстанции, поэтому необходимо повышать профессионализм адвокатов-защитников и в этом им может помочь предложенная выше мера по закреплению алгоритма действий.

2.2 Участие защитника в последующих инстанциях

В соответствии с волеизъявлением подсудимого лица защитник может обжаловать судебное решение, вынесенное в суде первой инстанции в последующие инстанции. Исключением из данной ситуации является случай, когда в процессе судебного разбирательства было вынесено определение или постановление о порядке исследования доказательств, а также удовлетворение или отклонение ходатайства участников. Сторона обвинения наравне со стороной защиты может обжаловать вынесенное судебное решение, тогда защитник в соответствии с пожеланиями осуждённого должен в письменном виде направить возражение в суд, в котором вынесено данное решение. Материалы возражения обязательно приобщаются к материалам уголовного дела. Защитник также имеет право отозвать, дополнить или изменить жалобу, которая была направлена в вышестоящий суд, но до начала судебного заседания.

Если же решение не вступило в законную силу, то подсудимый и его защитник могут обжаловать его в апелляционном порядке. После апелляционной инстанции решение может быть обжаловано в кассационном порядке. Главной особенностью апелляционного порядка пересмотра судебных решений является то, что в ходе него суд может повторно пересмотреть дело по существу. Это включает в себя право суда на исследование доказательств и вынесение нового приговора.

В отличие от апелляционного порядка в кассационном производстве дело не может рассматриваться по существу, а также в нем не исследуются доказательства, а лишь проверяется законность вынесенного приговора, определения или постановления, которые уже вступили в законную силу. Вынесение нового приговора также не входит в полномочия кассационного суда. Если говорить о надзорной инстанции, то в ней также рассматриваются приговор, определение и постановление, которые уже вступили в законную силу.

После того, как судебное решение было обжаловано, защитник переходит к стадии подготовки к рассмотрению дела в суде последующей инстанции. В процессе подготовки он изучает материалы уголовного дела, протоколы, аналогичную судебную практику, на основе чего он может предоставить дополнительные материалы, необходимые для закрепления линии защиты. Для того, чтобы подтвердить или опровергнуть какие-либо доводы, сторона защиты может воспользоваться правом предоставления дополнительных материалов в суде кассационной инстанции, при этом такие материалы не могут быть получены посредством реализации следственных действий.

Если же возникла необходимость предоставления дополнительных материалов, то защитник предоставляет их, обосновывает свою позицию, указывает где и в связи с чем он их предоставил. При этом материалы не будут служить основанием для изменения или отмены приговора в случае прекращения уголовного дела.

До того, как подать жалобу, защитник должен тщательно ознакомиться с позицией осуждённого. После чего у него появляется право на подачу апелляционной жалобы. Это важная особенность деятельности защитника в апелляционном производстве, так как он действует исключительно в интересах подзащитного с его согласия и по его наставлению.

Закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре» гласит, что, если защитник убеждён в том, что приговор необходимо обжаловать, то он должен обязательно разъяснить своему подзащитному основание для такого обжалования, положительные последствия для подзащитного. При этом защитник должен сформулировать свою речь так, чтобы подзащитный понял, что подача такой жалобы не ухудшает его нынешнее положение. Если же защитник в отсутствие согласия подзащитного подает апелляционную жалобу, то подзащитный вправе отозвать её.

Для намерения подать апелляционную жалобу защитник тщательно знакомится с протоколом судебного заседания, в течение трёх суток после

окончания судебного заседания он может подать письменное ходатайство. Суть такого ходатайства состоит в том, что это служит предварительным документом, говорящим о намерении стороны защиты обжаловать вынесенный приговор.

Апелляционная жалоба состоит из четырёх частей и включает в себя вводную, мотивировочную, просительную и заключительную части. В вводной части должна содержаться информация о вынесенном приговоре, о суде, в который направляется жалоба, должны быть указаны данные защитника и осуждённого, статья, по которой он был осужден, название суда, вынесшего приговор, а также размер и вид наказания, дата вынесения приговора [42, с. 211].

В мотивировочной части апелляционной жалобы описывается суть вынесенного приговора, а также подчёркивается содержание той части, которая подлежит изменению или отмене. Защитник, излагая доводы мотивировочной части, пользуется методом утверждения или методом опровержения. Если защитник использует методы опровержения, то он высказывает свою точку зрения по поводу сомнений в выводах суда, а также приводит собственные доводы и аргументы, опровергающие такие выводы. Он также должен подкрепить свою позицию материалами уголовного дела, указать на нарушения и ошибки, которые были допущены в ходе исследования доказательств и судебного разбирательства, а также указать основания для отмены или изменения приговора.

В Постановлении Пленума Верховного суда РФ от 20.12.2011 № 21 «О практике применения судами законодательства об исполнении приговора» указано, что содержание приговора по уголовному делу должно быть достаточно полным и отвечать на все вопросы по делу, перечисленные в статье 299 УПК РФ, в противном случае это приводит к тому, что у сторон уголовного процесса возникают сомнения в правильности составления приговора и основания для обжалования такого решения [32].

Просительная часть жалобы состоит из краткого описания мнения защитника по делу. В заключительной части содержатся приложение, а также иные документы и копии, необходимые для подачи жалобы, что подкрепляется датой и подписью.

Рассмотрение дела в суде апелляционной инстанции предметно не ограничивается, так как суд проверяет законность, справедливость и обоснованность решения суда первой инстанции.

Таким образом, защитник должен занимать активную позицию не только в суде первой инстанции, но и апелляционной. Эффективная деятельность защитника положительно сказывается на исходе судебного заседания. Ярким примером является судебная практика, согласно которой защитник выступил с апелляционной жалобой по поводу того, что в суде первой инстанции не была учтена личностная характеристика подсудимого лица, вследствие чего суд поторопился и вынес поспешное решение о применении меры пресечения. Впоследствии такая мера была отменена судом апелляционной инстанции [2].

Главной задачей кассационного производства является устранение нарушений, которые были допущены по уголовному делу. Устранения таких нарушений предполагает защиту и охрану интересов всех сторон уголовного процесса, а также помогает укрепить законность судебной деятельности и повысить качество деятельности судов. Статья 401.4 УПК РФ регламентирует содержание кассационной жалобы или представления. Такая жалоба или представление может подаваться только в кассационной инстанции согласно компетенции суда. При этом защитником в кассационном производстве может быть лицо, которое уже ранее защищало подсудимого в суде первой инстанции, так и новый защитник, приглашенный с целью оказания юридической помощи осуждённому. Если между осуждённым и защитником было заключено соглашение на оказание юридической помощи, то данный документ дает защитнику право выступать от имени подзащитного с

кассационной жалобой. Обязательно вместе с подачей жалобы защитник должен предоставить ордер или иной документ, удостоверяющий личность.

Перед предоставлением защиты в кассационной инстанции защитник должен поставить перед собой задачи, которые позволят ему пользоваться всеми законными способами защиты, что окажет положительное влияние на вынесение итогового решения. В деятельности защитника важно, чтобы он тщательно изучил материалы уголовного дела и умел приводить верные доводы и излагать обстоятельства.

После составления кассационной жалобы защитник должен предоставить её для ознакомления осуждённому. При этом осуждённый должен быть согласен с содержанием кассационной жалобы и о таком согласии сообщить своему защитнику. Также осуждённый может подавать кассационную жалобу непосредственно от своего имени.

Одновременно защитник и осужденный могут подать кассационную жалобу. Подача кассационной жалобы не ограничена по времени. Лишь статья 401.6 УПК РФ содержит положение, согласно которому, если пересмотр судебного решения влечёт ухудшение положения осуждённого или оправданного, то подача такой жалобы допускается в течение одного года со дня вступления в законную силу решения суда. Если осуждённый или защитник приходят к мнению о том, что подачи кассационной жалобы нецелесообразно, то они могут отозвать её, что влечёт прекращение кассационного производства.

Если же указанных лиц не устраивает итоговое решение, вынесенное кассационным судом, то они не могут повторно подать кассационную жалобу по одному и тому же основанию. Исключение составляют случаи, когда такая жалоба не была рассмотрена. В данной ситуации повторное обращение по тем же основаниям допускается.

Таким образом, мы видим, что предметом рассмотрения дела в кассационной инстанции является законность решения суда, которое вступило в законную силу.

Что касается надзорного производства, то хотелось бы отметить, что надзорная и кассационная жалобы схожи по своей структуре, в целом они даже аналогичны. Единственное отличие заключается в том, что объем и содержание надзорной жалобы будет значительно шире, так предметом рассмотрения дела являются как судебные решения, которые вступили в законную силу, так и решения, которые выносились на промежуточном этапе.

Особенностью является то, что обжалование промежуточных решений может быть совершено только до подачи уголовного дела в суд первой инстанции. В надзорном производстве проверяется законность приговора, определения или постановления суда. Надзорная жалоба подается в Верховный суд Российской Федерации, при этом она должна содержать краткое описание материалов уголовного дела, их местонахождение. Защитник, составляя надзорную жалобу, должен обязательно приложить к ней копию приговора или иного вынесенного судебного решения, а также копии иных процессуальных документов, которые, по его мнению, необходимо приложить. Кроме того, обязательно необходимо приложить ордер на исполнение функций защитника в надзорном производстве.

В уголовно-процессуальном законодательстве существуют основания для возвращения надзорной жалобы, поэтому защитник должен тщательно следить за тем, чтобы такая жалоба соответствовала требованиям закона и не были допущены какие-либо нарушения.

Перед тем, как рассмотреть надзорную жалобу по существу, судья выносит следующие решения:

- об отказе в принятии надзорной жалобы и рассмотрении её Президиумом Верховного суда;
- решение о передаче такой жалобы на рассмотрение суда.

Впоследствии суд должен контролировать основания для пересмотра судебного решения или иного акта в надзорном порядке, а также обстоятельства, которые были приведены защитником в жалобе. Особенностью надзорного производства является то, что защитник или иное

лицо, составляющее надзорную жалобу, не может предоставлять дополнительные материалы по делу. Они должны опираться только на материалы уголовного дела, а также копии судебных решений.

Президиум Верховного суда может по своему усмотрению выходить за пределы надзорной жалобы и рассматривать те материалы уголовного дела, содержание которых не было в неё включено.

Правом обращаться в надзорную инстанцию обладают только Генеральный прокурор Российской Федерации и заместители прокурора. Защитник в данной инстанции реализует свою деятельность посредством составления надзорной жалобы в соответствии с требованиями уголовно-процессуального законодательства с обязательным указанием оснований для пересмотра судебного решения.

В итоге мы можем отметить, что защитник занимает важное положение в рассмотрении дела в апелляционной, кассационной и надзорной инстанциях, так как он защищает права и интересы своего подзащитного и пользуется всеми способами, которые не запрещены законом. Он, равно как и в суде первой инстанции, должен вести активную деятельность по производству защиты, а также следить за правильностью составления жалоб, так как их подача может быть отклонена судом. Защитник должен учитывать особенности каждого производства для того, чтобы не допустить ошибок и эффективно представлять защитную линию. Таким образом защитник реализует принцип осуществления правосудия.

Глава 3 Обязательное участие и проблемы участия защитника в судебном разбирательстве

3.1 Случаи обязательного участия защитника в уголовном процессе

Как мы уже неоднократно отмечали в рамках данной работы, право на защиту гарантируется каждому гражданину, который находится под уголовным преследованием. Такое право признается и соблюдается Конституцией Российской Федерации, а также нормами международного законодательства. Российское законодательство, в том числе и Уголовно-процессуальный кодекс, устанавливают положение, согласно которому человек может потребовать обязательное участие защитника в уголовном судопроизводстве. На основании этого устанавливаются ряд условий, при которых защитник будет участвовать в уголовном процессе в обязательном порядке.

В целом обозначим, что обязательность участия защитника в уголовном процессе предполагает собой такую ситуацию, когда отказ подозреваемого или обвиняемого от защитника недопустим, так как без такого лица невозможно проведение всего расследования и разбирательства по уголовному делу.

В ситуации, когда необходимо обязательное участие защитника, но такое правило было не исполнено, приговор, вынесенный по такому уголовному делу, подлежит отмене в апелляционной и последующих инстанциях [10, с. 22]. Основанием для отмены судебного решения будет нарушение конституционного права гражданина на защиту.

Статья 51 УПК РФ устанавливает обязательные случаи участия защитника в уголовном судопроизводстве:

- участие защитника обязательно, если обвиняемый является несовершеннолетним лицом или не имеет возможности реализовать

свое право на защиту самостоятельно по причине физических или психических отклонений;

- участие защитника обязательно в том случае, если обвиняемый или подозреваемый не владеет языком, на котором ведётся уголовное судопроизводство.

Также ещё одним основанием обязательного участия защитника является ситуация, когда подозреваемый или обвиняемый не отказывался от помощи защитника или, если он заявлял ходатайство о производстве дознания в сокращённой форме.

Если лицо обвиняется в совершении преступления, по которому может быть назначено наказание в виде лишения свободы на срок свыше 15 лет, а также пожизненное лишение свободы или смертная казнь, то в таком случае участие защитника также признается обязательным. К случаям обязательного участия защитника в уголовном деле относится также рассмотрение уголовного дела судом с участием присяжных заседателей. Кроме того, если принимается судебное решение в особом порядке, когда речь идёт о согласии обвиняемого с представленным обвинением или о заключении досудебного соглашения, то в таком случае участие защитника также признается обязательным [19, с. 83].

Таким образом, мы установили случаи обязательного участия защитника в уголовном процессе, и на основании этого хотелось бы отметить, что такое обязательство лежит на следователе, дознавателе или суде, которые расследуют такое уголовное дело.

Проблемной ситуацией может стать, когда в конкретном случае отсутствуют основания статьи 51 УПК РФ, а также отсутствует желание обвиняемого или подозреваемого пользоваться услугами защитника. Тогда, если обвиняемый окажется недостаточно компетентен в решении различных правовых вопросов, то таким образом нарушается принцип состязательности сторон, особенно когда речь идёт о поддержании обвинения прокурором. На основании этого в научных трудах мы нашли различные точки зрения, и одна

из них показалась нам наиболее интересной: как сообщает автор данной точки зрения, следует признать участие защитника обязательным во всех случаях разбирательства по уголовным делам, особенно когда в отношении подозреваемого или обвиняемого избрана мера пресечения [5, с. 657-658].

Вместе с этим некоторые авторы предлагают изменить пункт 8 части 1 статьи 51 УПК РФ, добавив в него некоторые поправки: при производстве по уголовным делам, которые относятся к категории публичного и частно-публичного обвинения [7, с. 377]. Тем самым группа авторов предлагают расширить границы обязательного участия защитника в уголовном судопроизводстве, с чем мы несомненно согласны, так как в большинстве случаев обвиняемый все же оказывается некомпетентным в вопросах решения дальнейшей судьбы уголовного дела.

Таким образом мы приходим к выводу, что отказ от защитника в уголовном судопроизводстве может нарушать принципы такого судопроизводства, в связи с этим в данном пункте мы предложили расширить границы обязательного участия защитника в уголовном процессе. Также мы выделили случаи обязательного участия защитника в уголовном судопроизводстве:

- участие защитника обязательно, если обвиняемый является несовершеннолетним лицом или не имеет возможности реализовать свое право на защиту самостоятельно по причине физических или психических отклонений;
- участие защитника обязательно в том случае, если обвиняемый или подозреваемый не владеет языком, на котором ведётся уголовное судопроизводство;
- ситуация, когда подозреваемый или обвиняемый не отказывался от помощи защитника или, если он заявлял ходатайство о производстве дознания в сокращённой форме;
- если лицо обвиняется в совершении преступления, по которому может быть назначено наказание в виде лишения свободы на срок

свыше 15 лет, а также пожизненное лишение свободы или смертная казнь;

- рассмотрение уголовного дела судом с участием присяжных заседателей;
- если принимается судебное решение в особом порядке, когда речь идёт о согласии обвиняемого с представленным обвинением или о заключении досудебного соглашения.

Полагаем, что данные случаи не стоит считать исчерпывающими, так как мы видим необходимость расширения границ обязательного участия защитника в уголовном судопроизводстве для более тщательного и справедливого соблюдения конституционного права каждого человека на защиту.

3.2 Проблемы участия защитника в уголовном судопроизводстве

В рамках данного исследования мы уже выделяли некоторые проблемы участия защитника в уголовном судопроизводстве. Напомним основные из них.

Деятельность защитника на этапе судебного разбирательства представляет собой определённый алгоритм действий, который он выполняет в конкретной последовательности. Опираясь на то, что алгоритм представляет собой систему осуществляемых действий, которые производятся в конкретном порядке и приводят к конкретному результату, мы можем охарактеризовать алгоритм действий защитника как систему его обязательных действий, которые регламентированы уголовно-процессуальным законодательством и направлены на предоставление квалифицированной юридической помощи подзащитному.

Адвокат может пользоваться всеми средствами и способами защиты, которые не противоречат уголовно-процессуальному законодательству. В соответствии с такими правилами защитник должен пользоваться и при

выборе алгоритма своих действий. Общий алгоритм действий защитника разрабатывается при помощи анализа эмпирических данных о процессе защиты, которая используется адвокатом в суде первой инстанции [36, с. 109]. Здесь речь идёт об алгоритме действий защитника не в конкретном смысле, а в общем, то есть мы предполагаем, что в теории должен быть разработан такой алгоритм, который позволит чётко действовать каждому адвокату при построении линии защиты.

Таким образом, мы отметили такую проблему как то, что алгоритм действий защитника ещё не закреплён законодательно, поэтому мы считаем, что в Стандарт участия адвоката в уголовном судопроизводстве необходимо добавить алгоритм действий защитника, который поможет не упустить важные моменты при представлении линии защиты. Мы считаем, что данная проблема будет являться перспективным направлением исследований в области уголовно-процессуального права.

Нами была отмечена еще одна проблема, которая касается того, что защитники практически не пользуются правом подачи замечаний на протокол судебного заседания. Ходатайства о производстве экспертизы также подаются достаточно редко. На наш взгляд это говорит либо о том, что адвокат обладает достаточным профессиональным уровнем для того, чтобы не пользоваться такими способами защиты, либо о том, что защитник недостаточно активно пользуется данными ему полномочиями. Все же мы считаем, что активная деятельность – это приоритетная задача защитника в суде первой инстанции, поэтому необходимо повышать профессионализм адвокатов-защитников и в этом им может помочь предложенная выше мера по закреплению алгоритма действий.

Проблема исполнения роли защитника в уголовном судопроизводстве также кроется в том, что такую роль может выполнять не только адвокат, но и близкий родственник обвиняемого. При этом как адвокат, так и представитель обвиняемого наделяются равными правами. В некоторых случаях, если представителем обвиняемого является его близкий родственник, то суд может

прийти к мнению, что такой родственник может представлять интересы обвиняемого только в присутствии адвоката. Именно данный вопрос и вызывает некоторые проблемы в ходе практической деятельности.

В связи с этим считаем, что необходимо обратиться к Постановлению Конституционного суда, где сказано, что, если же подозреваемому или обвиняемому предоставляется право самостоятельно выбрать самому защитника, то это не означает, что он может выбирать любое лицо в качестве защитника [30]. Исходя из основного конституционного права, обвиняемый или подозреваемый имеет право на получение квалифицированной юридической помощи, в связи с этим возникает вопрос о предоставлении такой помощи от близкого родственника: действительно ли такой представитель обвиняемого или подозреваемого сможет оказать ему надлежащую квалифицированную поддержку в расследовании по уголовному делу. Считаем, что необходимо дополнить положение о привлечении любого лица в качестве защитника и упомянуть то, что он обязательно должен обладать высшим юридическим образованием или необходимым опытом работы по представлению уголовных дел в суде.

Некоторые авторы считают, что защитником в уголовном судопроизводстве может быть только лицо, которое имеет статус адвоката и надлежащий ордер [8, с. 50].

Мы же считаем, что защитнику достаточно обладать специальными знаниями в области юриспруденции и опытом защиты лиц в уголовном судопроизводстве, и на основании этого стоит предъявить особые требования к лицам, которые осуществляют профессиональную деятельность. Например, назначение специального квалификационного экзамена, проведение соответствия квалификации и иные методы.

Данная проблема стала актуальной в связи с тем, что на сегодняшний день большое количество граждан обращаются за бесплатной юридической помощью к лицам, которые обладают недостаточными знаниями в области защиты обвиняемых и подозреваемых в уголовном судопроизводстве [3].

Поэтому представленные нами методы должны быть обязательно внедрены для действительно эффективного соблюдения права каждого человека на получение квалифицированной юридической помощи.

Из представленных проблем также вытекает ещё одна проблема, которая касается назначения защитника для оказания квалифицированной юридической помощи судом. Данная проблема является особо актуальной, так как, если обратиться к научной литературе, все большее количество трудов мы можем увидеть посвященных именно данной тематике [34, с. 28].

Проблема заключается в том, что фактически при осуществлении своей деятельности адвокат, как правило, более заинтересованные в исходе дела, а в получении денежного вознаграждения. Такое препятствие не позволяет адвокату использовать все возложенные на него обязанности и права, в частности, право на подачу ходатайств, на обсуждение и высказывание своей позиции по уголовному делу.

Таким образом оказывается ненадлежащая юридическая помощь подзащитному или ещё можно назвать неквалифицированной [24, с. 174]. Данная проблема также служит грубым нарушением конституционного права человека на защиту. Особо остро данная проблема возникает тогда, когда защитник выполняет все свои обязанности, но без особого интереса, то есть надлежащим образом исследует материалы дела, оформляет и подписывает все протоколы, но у него нет заинтересованности в исходе дела и зачастую такие адвокаты даже не представляют интересы подсудимого в рамках судебного разбирательства.

В данном случае крайне сложно установить, что у адвоката был только материальный интерес в осуществлении его деятельности, так как все свои действия на досудебном этапе он выполнял исправно.

Также данные проблемы связаны с нечестным назначением адвоката для представления интересов подзащитного, например, когда в коллегии адвокатов был выбран самый сговорчивый адвокат, которого суд может использовать в своих интересах, тем самым он ускоряет процесс рассмотрения уголовного

дела, склоняясь к более обвинительной стороне. Тем самым суд нарушает основной принцип уголовного процесса - принцип состязательности сторон.

Это нарушает не только конституционные, уголовно-процессуальные принципы, но и этические нормы деятельности адвоката, так как он безответственно относится к исполнению своего профессионального долга.

В Федеральном законе «Об адвокатской деятельности и адвокатуре» содержится положение, согласно которому основным принципом является принцип независимости адвокатуры, который предполагает, что ни один орган, особенно суда не могут влиять на назначение конкретного защитника и на его деятельность. То есть точка зрения защитника должна быть самостоятельной и основанной на профессионализме и высоком уровне знаний.

Выделенная нами проблема стала особо актуальной, и на неё уже невозможно было не обратить внимания, поэтому Совет федеральной палаты адвокатов в 2019 году утверждает новый Порядок назначения адвоката в качестве защитника в уголовном судопроизводстве [27]. Согласно данному Порядку адвокат должен выбираться путём случайной выборки при распределении заявок. Таким образом, данное правило исключает субъективное влияние и человеческий фактор из процесса назначения адвоката.

Для этого также была введена автоматизированная система, которая распределяет данные заявки, тем самым данный орган продолжает продвигать свою деятельность к современным реалиям, модернизировать ее.

В обозначенном Порядке предусматривается то, что после получения адвокатской палатой сведений по поручению уголовного дела адвокат должен принять решение о возможности или невозможности реализации защиты по уголовному делу в течение 15 минут. Если адвокат дает отрицательный ответ, то автоматическая выборка происходит повторно. Таким образом это исключает фактор влияния суда на точку зрения адвоката, делает его деятельность независимой.

Данный документ устанавливает, что применение электронной выборки обязательно для всех случаев назначения адвоката. Казалось бы, позитивное влияние вышеупомянутого Порядка не имеет негативных последствий, однако по сей день не всем регионам доступно введение автоматизированных систем распределения дел.

На наш взгляд данная проблема со временем решится, однако в настоящее время действуют различные приложения, иные каналы приема информации, которые позволяют обеспечить независимость назначения адвоката для разрешения уголовных дел. Данный принцип также служит для устранения дискриминационных ограничений, включая предвзятое отношение к адвокатскому образованию.

В итоге хотелось бы отметить, что нововведения позволяют не только укрепить конституционные права человека, закрепить соблюдение этических норм, но и не допустить предвзятого отношения к профессиональным навыкам адвокатов и несправедливости между порядком распределения адвокатов для защиты обвиняемых или подозреваемых в рамках уголовного судопроизводства.

Мы считаем, что представленные проблемы ущемляют положение защитника в уголовном судопроизводстве, а также отстраняют его от реализации своих прав. Подчеркивается, что в настоящее время существует потребность для внесения изменений в положения уголовно-процессуального законодательства.

Заключение

В рамках исследования темы бакалаврской работы мы сделали достаточно большое количество выводов по теме «участие защитника в судебном разбирательстве», в заключении отметим основные из них.

Защитник – это такое лицо, которое реализует защиту прав и интересов подозреваемых и обвиняемых в соответствии с положениями уголовно-процессуального закона, а также оказывает им юридическую помощь в ходе расследования по уголовному делу. Высококвалифицированная помощь защитника как на стадии предварительного расследования, так и в стадии судебного разбирательства оказывает влияние на эффективную защиту в целом, а также на эффективность реализации конституционного положения о праве на защиту. В целом деятельность защитника на стадии предварительного расследования задаёт ритм всего уголовного процесса.

После того, как защитник вступает в дело, он наделяется правами и обязанностями, которые установлены уголовно-процессуальным законодательством, а также Федеральным законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре РФ».

Таким образом, защитник обладает следующими правами:

- имеет право назначать свидания с подозреваемым или обвиняемым;
- собирать и представлять те доказательства, которые необходимы в рамках реализации полномочий защитника и иными.

В ходе следственного действия защитник, принимающий участие в нём, может оказывать подзащитному юридическую помощь в виде кратких консультаций, а также задавать дополнительные вопросы с разрешения следователя или вносить письменные замечания по поводу фактов производства следственного действия, которые кажутся ему незаконными и необоснованными. Кодекс этики адвоката призывает избегать коллизионных ситуаций, но если таких ситуаций не удастся избежать, то сделать всё

возможное, чтобы не усугублять положение лиц, участвующих в уголовном процессе, конечно же при учёте интересов своего подзащитного.

Отказ от защиты допускается лишь по инициативе подозреваемого или обвиняемого. Отказ должен быть обязательно оформлен в письменном виде. Если в момент производства следственного действия подозреваемый или обвиняемый захотел отказаться от защитника, об этом обязательно делается отметка в протоколе производимого следственного действия. Если лицо однажды отказался от привлечения защитника, то в ходе расследования по делу он может заявить ходатайство о допуске защитника к участию.

Во второй главе нами были рассмотрены особенности участия защитника в судах первой и последующих инстанций.

Теоретически алгоритм и тактика действий защитника в суде первой инстанции более-менее в достаточной мере определена. На наш взгляд недостатком является то, что алгоритм действий защитника ещё не закреплён законодательно, поэтому мы считаем, что в Стандарт участия адвоката в уголовном судопроизводстве необходимо добавить алгоритм действий защитника, который поможет не упустить важные моменты при представлении линии защиты. Мы считаем, что данная проблема будет являться перспективным направлением исследований в области уголовно-процессуального права.

Нами была отмечена проблема, что защитники практически не пользуются правом подачи замечаний на протокол судебного заседания. Ходатайства о производстве экспертизы также подаются достаточно редко. На наш взгляд это говорит либо о том, что адвокат обладает достаточным профессиональным уровнем для того, чтобы не пользоваться такими способами защиты, либо о том, что защитник недостаточно активно пользуется данными ему полномочиями. Все же мы считаем, что активная деятельность – это приоритетная задача защитника в суде первой инстанции, поэтому необходимо повышать профессионализм адвокатов-защитников и в

этом им может помочь предложенная выше мера по закреплению алгоритма действий.

Защитник занимает важное положение в рассмотрении дела в апелляционной, кассационной и надзорной инстанциях, так как он защищает права и интересы своего подзащитного и пользуется всеми способами, которые не запрещены законом. Он, равно как и в суде первой инстанции, должен вести активную деятельность по производству защиты, а также следить за правильностью составления жалоб, так как их подача может быть отклонена судом. Защитник должен учитывать особенности каждого производства для того, чтобы не допустить ошибок и эффективно представлять защитную линию. Таким образом, защитник реализует принцип осуществления правосудия.

В третьей главе работы мы исследовали случаи обязательного участия защитника в уголовном судопроизводстве, а также проблемы участия. Мы отметили, что отказ от защитника в уголовном судопроизводстве может нарушать принципы такого судопроизводства, в связи с этим мы предложили расширить границы обязательного участия защитника в уголовном процессе. Также мы выделили случаи обязательного участия защитника в уголовном судопроизводстве: участие защитника обязательно, если обвиняемый является несовершеннолетним лицом или не имеет возможности реализовать свое право на защиту самостоятельно по причине физических или психических отклонений; участие защитника обязательно в том случае, если обвиняемый или подозреваемый не владеет языком, на котором ведётся уголовное судопроизводство; и иные случаи.

Полагаем, что данные случаи не стоит считать исчерпывающими, так как мы видим необходимость расширения границ обязательного участия защитника в уголовном судопроизводстве для более тщательного и справедливого соблюдения конституционного права каждого человека на защиту.

Основными проблемами участия защитника в уголовном судопроизводстве являются: алгоритм действий защитника ещё не закреплён законодательно. Мы считаем, что данная проблема будет являться перспективным направлением исследований в области уголовно-процессуального права; проблема, которая касается того, что защитники практически не пользуются правом подачи замечаний на протокол судебного заседания. Ходатайства о производстве экспертизы также подаются достаточно редко; проблема исполнения роли защитника в уголовном судопроизводстве также кроется в том, что такую роль может выполнять не только адвокат, но и близкий родственник обвиняемого; проблема, которая касается назначения защитника для оказания квалифицированной юридической помощи судом. Проблема заключается в том, что фактически при осуществлении своей деятельности адвокат, как правило, более заинтересованные в исходе дела, а в получении денежного вознаграждения. Такое препятствие не позволяет адвокату использовать все возложенные на него обязанности и права, в частности, право на подачу ходатайств, на обсуждение и высказывание своей позиции по уголовному делу.

В конечном итоге мы пришли к выводу, что представленные нами проблемы в бакалаврском исследовании в какой-то степени ущемляют положение защитника в уголовном судопроизводстве, а также отстраняют его от реализации своих прав. Подчёркивается, что в настоящее время существует потребность для внесения надлежащих изменений в положения уголовно-процессуального законодательства.

Список используемой литературы и используемых источников

1. Апелляционное постановление Амурского областного суда от 20 августа 2015 [Электронный ресурс] // Режим доступа: URL: <https://pravo.ru/news/view/129465>/<https://pravo.ru/news/view/129465>/(дата обращения 01.01.2021).
2. Апелляционное постановление Краснодарского краевого суда от 20.04.2017 по делу № 22К-1457/2017 [Электронный ресурс] // Режим доступа: URL: sudact.ru (дата обращения 05.01.2021).
3. Апелляционное постановление № 22-1660/2020 от 21 сентября 2020 г. по делу № 4/1-87/2020 Вологодский областной суд (Вологодская область) [Электронный ресурс] // Режим доступа: URL: www.sudact.ru (дата обращения 05.03.2021).
4. Баев М.О. Тактические основы допустимого правового поведения защитника в отдельных защитных ситуациях и его отграничение от злоупотребления правом / М.О. Баев // Проблемы правоохранительной деятельности. – 2015. – №2. – С. 22-26.
5. Байбародова Е.В., Волкова Н.С. Обязательное участие защитника в уголовном процессе / Е.В. Байбародова, Н.С. Волкова // Аллея Науки. – 2017. – №10. – С. 657-659.
6. Бойков А.Д. Адвокат-защитник как субъект доказывания / А.Д. Бойков // Журнал «Современное право». – 2015. – С. 121-123.
7. Булатов Б.Б., Баранов А.М. Уголовный процесс. Учебник / Б.Б. Булатов, А.М. Баранов – М. : Юрайт, 2020. –568 с.
8. Булычев Е.Н. Проблемы реализации адвокатом права на получение сведений и информации посредством адвокатского запроса / Е.Н. Булычев, Д.Р. Парвазова // Евразийская адвокатура. – 2017. – № 2 (27). – С. 47-51.
9. Буфетова М.Ш. Проблемы реализации права на защиту в современном уголовном судопроизводстве / М.Ш. Буфетова // ГлаголЪ правосудия. – 2016. – №. 2 (12) – С. 56-59.

10. Газиев М.С. Обязательное участие защитника в уголовном деле и отказ от него: проблемы законодательства, теории и практики / М.С. Газиев // Труды Академии МВД. – 2013. – № 2 (20). – С. 20-25.

11. Головин А.Ю. Тактика профессиональной защиты в уголовном судопроизводстве и ее место в системе юридических наук / А.Ю. Головин // Известия Тульского государственного университета. Экономические и юридические науки. – 2019. – № 4. – С. 3-10.

12. Гриненко А.В. Уголовный процесс. Учебное пособие для вузов. 2-е изд., испр. и доп. / А.В. Гриненко. – М. : Издательство Юрайт, 2020. – 302 с.

13. Джатиев В.С. Общая методология и современные проблемы обвинения и защиты по уголовным делам: автореф. дис. ... д-ра юрид. наук: 12.00.09 / В.С. Джатиев. – НИИ проблем укрепления законности и правопорядка. – Владикавказ, 1995. – 40 с.

14. Европейский Суд по правам человека. Постановление ЕСПЧ от 02.11.2010 Дело «Сахновский (Sakhnovskiy) против Российской Федерации» (жалоба N 21272/03) // Бюллетень Европейского Суда по правам человека. – 2011. – N 9.

15. Ершова И.М. Участие адвоката-защитника в уголовно-процессуальном доказывании на стадии возбуждения уголовного дела / И.М. Ершова // Научный журнал. – 2020. – № 1 (46) – С. 63-66.

16. Закон РФ от 21.07.1993 N 5485-1 «О государственной тайне» // Российские вести. – N 189. – 30.09.1993.

17. Кодекс профессиональной этики адвоката (принят I Всероссийским съездом адвокатов 31.01.2003) // Российская газета. – N 222. – 05.10.2005.

18. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993 с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020) [Электронный ресурс] // Официальный интернет-портал правовой информации, 04.07.2020 – Режим доступа: URL: <http://www.pravo.gov.ru> (дата обращения 01.11.2020).

19. Кострица Я.А. О полноте отражения в статье 51 УПК РФ оснований и субъектов обеспечения обязательного участия защитника / Я.А. Кострица // Вестник Санкт-Петербургского университета МВД России. – 2018. – №. 2 (78). – С. 81-84.

20. Кузьминова И.И. Понятие и значение защитительной деятельности адвоката в суде первой инстанции / И.И. Кузьминова // Контентус. – 2020. – № 8. – С. 41-50.

21. Мамаев И.Н. Выбор подсудимым защитника и порядок его приглашения для участия в ходе судебного разбирательства в суде первой инстанции / И.Н. Мамаев // Вестник Оренбургского государственного университета. – 2017. – № 3. – С. 83-87.

22. Марина Е.А. Тактика защиты в досудебном производстве по уголовным делам в отношении несовершеннолетних. Диссертация к.ю.н. / Е.А. Марина. – Оренбург, 2017. – 221 с.

23. Мартынова А.А. Некоторые вопросы участия защитника в суде первой инстанции / А.А. Мартынова // Современные тенденции развития науки и технологий. – 2016. – № 7. – С. 46-48.

24. Ментюкова М.А., Шилкина А.Н. Проблемы реализации прав защитника в условиях состязательности и равноправия сторон в уголовном процессе / М.А. Ментюкова, А.Н. Шилкина // Вестник Науки и Творчества. – 2016. – №. 3 (3). – С. 172-176.

25. Нургалиев Д.Р. Правовое положение защитника в уголовном судопроизводстве / Д.Р. Нургалиев // Достижения науки и образования. –2020. – № 5 (59) – С. 46-47.

26. Ожегов С. И., Шведова Н. Ю. Толковый словарь русского языка. 4-е изд. / С.И. Ожегов, Н.Ю. Шведова. – М., 1997. – 911 с.

27. Порядок назначения адвокатов в качестве защитников в уголовном судопроизводстве (утв. Решением Совета Федеральной палаты адвокатов от 15.03.2019, протокол N 4) (ред. от 18.02.2021) [Электронный ресурс] // Режим доступа: URL: www.consultant.ru (дата обращения 05.03.2021).

28. Постановление Конституционного Суда РФ от 27.06.2000 N 11-П «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» // Вестник Конституционного Суда РФ. – N 5. – 2000.

29. Постановление Конституционного Суда РФ по делу о проверке конституционности статей 50 и 52 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобой гражданина Ю.Ю. Кавалерова город Санкт-Петербург 17 июля 2019 года [Электронный ресурс] // Режим доступа: URL: <http://doc.ksrf.ru/decision/KSRFDDecision415633.pdf> (дата обращения 01.11.2020).

30. Постановление Конституционного суда РФ от 28 января 1997 года № 2-П «По делу о проверке конституционности части четвертой статьи 47 Уголовно-процессуального кодекса РСФСР в связи с жалобами граждан Б.В. Антипова, Р.Л. Гитиса и С.В. Абрамова» // Российская газета. –1997. – 18 февраля.

31. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 05.03.2004 N 1 (ред. от 01.06.2017) «О применении судами норм Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации» // Бюллетень Верховного Суда РФ. – N 5. – 2004.

32. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 20.12.2011 N 21 «О практике применения судами законодательства об исполнении приговора» // Ведомости уголовно-исполнительной системы. – N 3. – 2012.

33. Постановление Президиума Свердловского областного суда от 19 июля 2017 г. по делу № 44у-112/2017 об отмене приговора Верх-Исетского районного суда г. Екатеринбурга от 9.11.2016 г. [Электронный ресурс] // Режим доступа: URL: sudact.ru (дата обращения 05.01.2021).

34. Рагулин А.В. Нарушения профессиональных прав адвокатов: основные понятия, виды, способы противодействия / А.В. Рагулин // Ученые труды Российской академии адвокатуры и нотариата. – 2016. – № 4. – С. 28.

35. Савицкий В.М. Уголовный процесс России. Лекции-очерки / В.М. Савицкий. – М. : Изд-во БЕК., 2012. – 314 с.
36. Селина Е.В. Право на защиту в уголовном судопроизводстве / Е.В. Селина // Журнал российского права. – 2016. – № 9 (237). – С. 108-112.
37. Стандарт осуществления адвокатом защиты в уголовном судопроизводстве от 20.04.2017. Принят VIII Всероссийским съездом адвокатов [Электронный ресурс] // Режим доступа: URL: <https://fparf.ru/documents/fpa-rf/documents-of-the-congress/standard-implementation-of-a-defence-counsel-in-criminal-proceedings/> (дата обращения 05.01.2021).
38. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 N 63-ФЗ // Российская газета. – N 113, 18.06.1996. – N 114, 19.06.1996. – N 115, 20.06.1996. – № 118, 25.06.1996.
39. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 N 174-ФЗ // Ведомости Федерального Собрания РФ. – 01.01.2002. – № 1. – ст. 1.
40. Федеральный закон от 31.05.2002 N 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. – 10.06.2002. – N 23. – ст. 2102.
41. Фетюков, Ф. В. Теория государства и права: функции государства: учебное пособие для вузов / Ф. В. Фетюков. – М. : Издательство Юрайт, 2020. – 141 с.
42. Чвиров В.В. Судебное делопроизводство: учебное пособие / В.В. Чвиров. –М. : Российский государственный университет правосудия, 2016. – 489 с.
43. Щипов С.В. Пользование адвокатом в уголовном процессе специальных познаний: дис. ...канд. юрид. наук. / С.В. Щипов. – М., 2006. – 210 с.