

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

Институт права

(наименование института полностью)

Кафедра «Уголовное право и процесс»

(наименование кафедры)

40.03.01 Юриспруденция

(код и наименование направления подготовки, специальности)

уголовно-правовой

(направленность (профиль) специализация)

БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА

на тему «Адвокат и его полномочия в уголовном судопроизводстве»

Студент

С.И.Джулинский

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Руководитель

Т.В.Мычак

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Допустить к защите

Заместитель ректора - директор
института права,
канд. юрид. наук, доцент, С.И. Вершинина

(личная подпись)

« _____ » _____ 2018г.

Тольятти 2018

Аннотация

Право на квалифицированную юридическую помощь является неотъемлемым элементом правового статуса человека и гражданина, которое гарантируется не только национальным, но и международным правом.

Вместе с тем уголовно-процессуальный закон не разрешил все проблемы, касающиеся процессуальной деятельности защитника.

Объектом исследования в работе являются отношения, возникающие в ходе уголовного судопроизводства при возбуждении, рассмотрении и разрешении уголовных дел с непосредственным участием адвоката-защитника.

Предметом исследования – теоретические и нормативно-правовые основы деятельности адвоката как участника уголовного судопроизводства при осуществлении функции защиты.

Цель исследования состоит в том, чтобы на основе комплексного исследования деятельности адвоката-защитника выработать предложения и рекомендации по ее совершенствованию.

Указанная цель обусловила постановку и разрешение следующих основных задач: изучить предшествующее и действующее уголовно-процессуальное законодательство, которое регламентирует деятельность адвоката-защитника в уголовном судопроизводстве; исследовать правовой статус адвоката в Российской Федерации; определить роль и значение адвоката в системе участников уголовно-процессуальных отношений; рассмотреть реализацию процессуальной функции адвоката как защитника в уголовном судопроизводстве; определить круг полномочий адвоката в уголовном судопроизводстве; проанализировать проблемы реализации адвокатами своих полномочий.

Структура работы обусловлена целью и задачами исследования и включает в себя введение, две главы, заключение и список используемых источников.

Оглавление

Введение.....	4
Глава I Правовой статус адвоката в уголовном процессе.....	7
1.1. Понятие «защитник» и его роль в уголовном процессе	7
1.2. Права и обязанности адвоката-защитника	21
Глава II Полномочия адвоката в уголовном судопроизводстве.....	32
2.1. Полномочия адвоката на стадии предварительного расследования	32
2.2. Полномочия адвоката на стадии судебного разбирательства	47
Заключение	58
Список используемых источников.....	61

Введение

Россия ратифицировала европейские конвенции по защите прав и свобод человека, в силу чего международные принципы и нормы стали составной частью российского законодательства, регулирующего судопроизводство, в том числе и уголовное. Право на квалифицированную юридическую помощь является неотъемлемым элементом правового статуса человека и гражданина, которое гарантируется не только национальным, но и международным правом.

Современная социально-правовая действительность диктует необходимость обеспечения надлежащих условий реализации функции защиты в области уголовного судопроизводства. Сегодня российское законодательство характеризуется тем, что его приоритетами становятся защита личности, обеспечение ее безопасности в уголовном процессе, усиление акцента на состязательности в производстве по уголовным делам, ужесточение требований к допустимости доказательств, расширение полномочий защитника.

Действующий Уголовно-процессуальный кодекс РФ (далее УПК РФ) определил, что уголовное судопроизводство имеет своим назначением защиту прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений, защиту личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения ее прав и свобод (ст. 6). Функция оказания юридической помощи возложена на защитника.

Вместе с тем уголовно-процессуальный закон не разрешил все проблемы, касающиеся процессуальной деятельности защитника. Остаются актуальными вопросы регламентации участия защитника при применении задержания и заключения лица под стражу, требует совершенствования механизм защиты в стадии судебного разбирательства и обжалования судебных решений, недостаточно урегулирован порядок оказания

юридической помощи потерпевшим и свидетелям, оказавшимся вовлеченными в орбиту уголовно-процессуальных отношений.

Судебная практика свидетельствует, что с введением мировой юстиции и суда присяжных, особого порядка судебного разбирательства появилась необходимость совершенствования процессуальных норм, определяющих порядок осуществления деятельности адвоката в указанных сферах уголовного производства, выработки рекомендаций, направленных на оптимизацию уголовно-процессуального законодательства и повышение эффективности защиты личности. Эти задачи не могут быть решены без соответствующего научно-теоретического осмысления проблемы юридической наукой. Указанные обстоятельства обуславливают актуальность темы исследования.

Степень научной разработанности темы. Проблемами участия адвоката-защитника на стадии предварительного расследования и судебного разбирательства занимались многие видные ученые-процессуалисты, такие как: Я.С.Аврах, К.К.Арсеньев, А.Д.Бойков, З.З.Зинатуллин, И.Л.Лубшев, П.А.Лупинская, А.П.Рыжков, М.С.Строгович, И.Я.Фойницкий, А.Л.Цыпкин и многие другие. Отметим и современных ученых, которые посвятили свои научные исследования обозначенным проблемам, это М.О.Баева, Н.М.Игнатова, Е.А.Попова, А.Н.Резникова и другие.

Объектом исследования в работе являются отношения, возникающие в ходе уголовного судопроизводства при возбуждении, рассмотрении и разрешении уголовных дел с непосредственным участием адвоката-защитника.

Предметом исследования – теоретические и нормативно-правовые основы деятельности адвоката как участника уголовного судопроизводства при осуществлении функции защиты.

Цель исследования состоит в том, чтобы на основе комплексного исследования деятельности адвоката-защитника выработать предложения и рекомендации по ее совершенствованию.

Указанная цель обусловила постановку и разрешение следующих основных задач:

- изучить предшествующее и действующее уголовно-процессуальное законодательство, которое регламентирует деятельность адвоката-защитника в уголовном судопроизводстве;
- исследовать правовой статус адвоката в Российской Федерации;
- определить роль и значение адвоката в системе участников уголовно-процессуальных отношений;
- рассмотреть реализацию процессуальной функции адвоката как защитника в уголовном судопроизводстве;
- определить круг полномочий адвоката в уголовном судопроизводстве;
- проанализировать проблемы реализации адвокатами своих полномочий.

Методологической основой исследования послужили общенаучные методы: исторический, системный анализ, сравнительно-правовой, анализа.

Нормативной основой исследования является Конституция РФ, ФЗ «Об адвокатской деятельности», УПК РФ, постановления конституционного Суда РФ, иные законодательные и нормативные акты, имеющие отношение к деятельности адвоката-защитника в уголовном судопроизводстве.

Структура работы обусловлена целью и задачами исследования и включает в себя введение, две главы, заключение и список используемых источников.

Глава I Правовой статус адвоката в уголовном процессе

1.1. Понятие «защитник» и его роль в уголовном процессе

Защитник - лицо, осуществляющее в установленном УПК РФ порядке защиту прав и интересов подозреваемых и обвиняемых и оказывающее им юридическую помощь при производстве по уголовному делу.

В качестве защитников участвуют адвокаты. По определению или постановлению суда в качестве защитника могут быть допущены наряду с адвокатом один из близких родственников обвиняемого или иное лицо, о допуске которого ходатайствует обвиняемый. При производстве у мирового судьи указанное лицо допускается и вместо адвоката.

Защитник участвует в уголовном деле:

- 1) с момента вынесения постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого, за исключением случаев, предусмотренных п. 2 - 5 ч. 3 ст. 49 УПК РФ;
- 2) с момента возбуждения уголовного дела в отношении конкретного лица;
- 3) с момента фактического задержания лица, подозреваемого в совершении преступления, в случаях:
 - а) предусмотренных статьями 91 и 92 УПК РФ;
 - б) применения к нему в соответствии со статьей 100 УПК РФ меры пресечения в виде заключения под стражу;
- 3.1) с момента вручения уведомления о подозрении в совершении преступления в порядке, установленном статьей 223.1 УПК РФ;
- 4) с момента объявления лицу, подозреваемому в совершении преступления, постановления о назначении судебно-психиатрической экспертизы;
- 5) с момента начала осуществления иных мер процессуального принуждения или иных процессуальных действий, затрагивающих права и свободы лица, подозреваемого в совершении преступления;

б) с момента начала осуществления процессуальных действий, затрагивающих права и свободы лица, в отношении которого проводится проверка сообщения о преступлении в порядке, предусмотренном статьей 144 УПК РФ.

Участие защитника в уголовном судопроизводстве обязательно, если:

1) подозреваемый, обвиняемый не отказался от защитника в порядке, установленном статьей 52 УПК РФ;

2) подозреваемый, обвиняемый является несовершеннолетним;

3) подозреваемый, обвиняемый в силу физических или психических недостатков не может самостоятельно осуществлять свое право на защиту;

3.1) судебное разбирательство проводится в порядке, предусмотренном частью пятой статьи 247 УПК РФ;

4) подозреваемый, обвиняемый не владеет языком, на котором ведется производство по уголовному делу;

5) лицо обвиняется в совершении преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы на срок свыше пятнадцати лет, пожизненное лишение свободы или смертная казнь;

б) уголовное дело подлежит рассмотрению судом с участием присяжных заседателей;

7) обвиняемый заявил ходатайство о рассмотрении уголовного дела в порядке, установленном главой 40 настоящего Кодекса;

8) подозреваемый заявил ходатайство о производстве по уголовному делу дознания в сокращенной форме в порядке, установленном главой 32.1 настоящего Кодекса.

Итак, в соответствии с УПК РФ в качестве защитника может выступать адвокат. Адвокатом является лицо, получившее в установленном Федеральным законом порядке статус адвоката и право осуществлять адвокатскую деятельность. Адвокат является независимым профессиональным советником по правовым вопросам. Адвокат не вправе вступать в трудовые отношения в качестве работника, за исключением

научной, преподавательской и иной творческой деятельности, а также занимать государственные должности Российской Федерации, государственные должности субъектов Российской Федерации, должности государственной службы и муниципальные должности.

Адвокат вправе совмещать адвокатскую деятельность с работой в качестве руководителя адвокатского образования, а также с работой на выборных должностях в адвокатской палате субъекта Российской Федерации (далее также - адвокатская палата), Федеральной палате адвокатов Российской Федерации (далее также - Федеральная палата адвокатов), общероссийских и международных общественных объединениях адвокатов.

Адвокатура, как общественно-правовой институт, корнями уходит в глубь истории, в древнейшие времена Цицерона, Цезаря и других деятелей римской культуры, чья правовая система послужила основой романо-германской правовой семьи, которая, в свою очередь, включает в себя правовые системы большинства стран мира. Адвокатской занимались такие выдающиеся люди, как М. Робеспьер, Т. Джефферсон, А. Линкольн, Б. Дизраэли, Т. Мор, М. Ганди и другие.

Первые адвокаты появились в Древнем Риме, они совмещали в себе две профессии: юрисконсультов и адвокатов. В дальнейшем в эпоху Империи сложилась корпорация профессиональных защитников в суде – коллегия юристов-защитников, которая формировалась на основе принципов: обязательного занесения в матрикулу (официальный список лиц с определенным уровнем доходов) и успешной сдачи испытания экзамена по праву)¹.

В России адвокаты появились лишь в XV в., назывались они поверенными. В Новгороде они принимали участие в каждом рассматриваемом судом деле. В Пскове же право иметь поверенного имели

¹ Уголовный процесс: учебник для студентов вузов, обучающихся по юридическим специальностям / М.Х.Гельдибаев, В.В.Вандышев. – 3-е изд., перераб. и доп. – М.:ЮНИТИ – ДАНА, Закон и право, 2012. С.65.

лишь женщины, дети, монахи и монахини, дряхлые старики и глухие. Позднее упоминается о наемных поверенных – стряпчих.

Развитие органов адвокатуры на месте не стояло, оно шло по своему историческому пути. Так, 20 ноября 1864 г. публикуется императорский указ о введении в действие судебных уставов, что стало началом формирования судебных округов по всей территории России, в том числе и на Урале он был организован в 1874 г. Первыми адвокатами в Екатеринбургском судебном округе были приглашенные из других городов: Москвы, Казани, Перми, а также бывшие мировые судья, следователи, прокуроры и другие лица, имевшие большой опыт работы в системе правосудия.

Голицын при Николае I, говорил: «Нет, князь, пока я буду царствовать, России не нужны адвокаты. Проживем и без них», выражая тем самым отрицательное отношение к адвокатам, как участникам в судебном разбирательстве со стороны защиты. Однако в 1902 г., один из представителей прокуратуры Н. Н. Козин, подчеркнул значительную роль адвокатов в деле защиты прав личности. Он подчеркивал необходимость солидарного взаимодействия суда, прокуратуры и адвокатуры в деле «великой цели правосудия», тем самым призывая оттолкнуться от исторически сложившегося предвзятого отношения к адвокатам².

Сегодня участие адвоката в уголовном процессе представляет одну из гарантий права обвиняемого на защиту, служит достижению определенных основ. Опыт участия адвоката на предварительном следствии показал, что это повышает качество расследования преступлений, помогает предотвратить направление в суд дела с необоснованным обвинением, правильно оценить доказательства, полнее изучить личность обвиняемого, уяснить мотивы нарушения закона, истинную роль обвиняемого в преступлении.

Основная задача защиты на предварительном следствии – помочь подозреваемому, обвиняемому выяснить обстоятельства, оправдывающие

² Уголовный процесс: учебник / коллектив авторов; под ред. В.А. Лазаревой. - М.: ЮСТИЦИЯ, 2016. – С.46

или смягчающие его вину, вскрыть ошибки и проблемы следствия, добиться их устранения. Адвокат наиболее тщательно работает с обвиняемым, тем самым помогает выяснить отдельные обстоятельства, имеющие существенное значение, но не нашедшие отражения в материалах дела. Таким образом, сегодня адвокатура играет немалую роль на всех стадиях рассмотрения дела. Игнорировать это, не замечать действующих здесь закономерностей нельзя ни государству, ни обществу, ни тем более, самой адвокатуры. Задачи обеих сторон – осознать полезность института адвокатуры, максимально использовать имеющиеся у адвокатуры возможности и обеспечивать ее дальнейшее развитие.

По нашему мнению, история российской адвокатуры состоит из следующих периодов:

Первый период следует выделять с 20 ноября 1864 — по 24 ноября 1917 годы. Это так называемый «дореволюционный период в истории российской адвокатуры». Особенности данного периода является начало реализации на практике Судебных уставов 1864 года, наличие корпоративной адвокатуры (присяжные поверенные и помощники присяжных поверенных) с 1866 по 1874 год.

С 24 ноября 1917 по 26 мая 1922 года — хронодискретная пауза в истории отечественной адвокатуры. Этот период начинается с момента упразднения дореволюционной адвокатуры и длится до создания советской адвокатуры. Последнее произошло 26 мая 1922 года, когда постановлением ВЦИК было утверждено Положение об адвокатуре.

Второй период с 26 мая 1922 по 31 мая 2002 года – это советский период истории адвокатуры. Период начинается с принятия Положения об адвокатуре от 26 мая 1922 года до принятия в Российской Федерации Федерального закона от 31 мая 2002 года № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации».

Отметим несколько научных проблем: Первая проблема связана с определением второй хронологической границы периода. В юридической

литературе называются разные даты: 1986, 1988, 1991 год. По нашему мнению, ни Закон СССР «Об индивидуальной трудовой деятельности», ни Закон СССР «О кооперации СССР» не свидетельствуют об окончании истории советской адвокатуры. Адвокатура развивалась, основываясь на советском законодательстве, существовала и после принятия этих нормативных правовых актов. В 80-е годы XX века появилась альтернатива корпоративной адвокатуры. Здесь можно провести некую параллель с дореволюционными присяжными поверенными и частными поверенными³.

Формально – период существования советской адвокатуры не является хронодискретной паузой в существовании этого института. Действительно, в это время существовало достаточно развитое законодательство, регламентирующее устройство и деятельность адвокатуры, которая имела корпоративную организацию. Однако была ли адвокатура независимым институтом, сопоставима ли ее сущность с сущностью дореволюционной и современной адвокатуры? Думаем, ответ на этот вопрос отрицательный.

Следующий период с 31 мая 2002 г. по настоящее время — это современный период истории российской адвокатуры. Главной особенностью данного периода является то, что он продолжается и еще не завершился. Сегодня адвокатура в Российской Федерации действует на основании достаточно качественных нормативных правовых актов в условиях активно формирующегося гражданского общества, является одним из его институтов и имеет независимую корпоративную организацию.

Таким образом, можно сказать, что в России адвокатура как самостоятельный институт, начала свое развитие относительно поздно, во второй половине XIX века, что было связано с общим экономическим и социально-политическим отставанием нашей страны от стран Европы. Несмотря на довольно жесткие политические рамки, диктуемые самодержавием, российская адвокатура, тем не менее, достаточно быстро

³ Уголовное право России. Общая часть: учебное пособие / коллектив авторов; под ред. Ю.В. Ревина. - М.: Литрес, 2017. – С. 94

стала развиваться и уже в 1914 году корпорация присяжных поверенных в России насчитывала 16,5 тысяч членов.

Согласно Федеральному закону от 31.05.2002 N 63-ФЗ "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации", оказывая юридическую помощь, адвокат, к примеру, предоставляет квалифицированную юридическую помощь посредством:

- консультаций по вопросам своей компетенции – как в устной, так и в письменной форме (включая онлайн-консультации);
- составления всех необходимых для доверителя документов – заявлений, ходатайств, жалоб и других;
- представления интересов доверителя во всех видах судопроизводства – конституционном, гражданском, арбитражном, административном, уголовном, международном коммерческом арбитраже, третейском суде;
- участия в качестве представителя доверителя в гражданском, административном, уголовном процессе;
- представлением интересов доверителя в органах государственной власти, местного самоуправления, общественных объединениях и иных организациях, в том числе иностранных государств, международных судебных органах (в рамках международного законодательства).

Адвокатской деятельностью является квалифицированная юридическая помощь, оказываемая на профессиональной основе лицами, получившими статус адвоката в порядке, установленном Федеральным законом, физическим и юридическим лицам (далее - доверители) в целях защиты их прав, свобод и интересов, а также обеспечения доступа к правосудию.

Адвокатская деятельность не является предпринимательской.

Не является адвокатской деятельностью юридическая помощь, оказываемая:

- работниками юридических служб юридических лиц (далее - организации), а также работниками органов государственной власти и органов местного самоуправления;

- участниками и работниками организаций, оказывающих юридические услуги, а также индивидуальными предпринимателями;

- нотариусами, патентными поверенными, за исключением случаев, когда в качестве патентного поверенного выступает адвокат, либо другими лицами, которые законом специально уполномочены на ведение своей профессиональной деятельности.

Действие Федерального закона⁴ не распространяется также на органы и лиц, которые осуществляют представительство в силу закона.

В рамках осуществления своей деятельности адвокатура осуществляет следующие принципы:

- принцип законности, как один из основополагающих общеправовых принципов, характерен для деятельности любого субъекта общественных отношений в целях обеспечения интересов граждан, их равенства перед законом;

- принцип независимости – адвокатура не входит в систему органов государственной власти и органов местного самоуправления;

- принцип самоуправления – адвокатура (в том числе адвокатские образования) не может быть создана, управляема или ликвидирована государственными или иными органами, организациями или лицами, не являющимися адвокатами;

- принцип приоритета интересов доверителя – преобладание законных интересов лица (подзащитного или представляемого) над интересами адвоката и иных лиц;

- принцип равноправия – отсутствие кастовости в адвокатуре, деления адвокатов на начальников и подчиненных, старших и младших по чину, работодателей и работников.

Принцип приоритета интересов доверителя – один из важнейших принципов адвокатуры, поскольку именно он является гарантом законности

⁴ Федеральный закон от 31.05.2002 N 63-ФЗ (ред. от 29.07.2017) "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" // Собрание законодательства РФ. 2002. № 23. Ст. 2102.

правосудия и защиты прав доверителя. Тем не менее, к сожалению, на сегодняшний день в России существует такое явление, как «карманные адвокаты» - то есть, адвокаты, вступающие в сотрудничество с органами следствия и действующие вопреки интересам своих доверителей. Сильный общественный резонанс в 2015 году вызвало дело С. Давыдовой, арестованной за государственную измену. Адвокат обвиняемой заявил о ее виновности и отказался обжаловать ее арест. С. Давыдова была признана невиновной, а ее адвокат А. Стебнев был лишен адвокатского статуса за нарушение Кодекса профессиональной этики адвоката и норм федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре».

Таким образом, адвокатура в Российской Федерации представляет собой единую независимую общенациональную профессиональную корпорацию, действующую на основах самоуправления и являющуюся важнейшим институтом современного гражданского общества.

Отметим, что правовой основой деятельности адвоката-защитника является не только Конституция РФ и ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ», но и другие нормативно-правовые акты. Так, следует выделить Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 30 июня 2015 г. № 29 «О практике применения судами законодательства, обеспечивающего право на защиту в уголовном судопроизводстве»⁵.

В целях единообразного разрешения судами вопросов, возникающих в практике применения законодательства, обеспечивающего право на защиту в уголовном судопроизводстве, Пленум Верховного Суда Российской Федерации, руководствуясь статьей 126 Конституции Российской Федерации, ст. 2 и 5 Федерального конституционного закона от 5 февраля 2014 года N 3-ФКЗ "О Верховном Суде Российской Федерации", постановляет дать следующие разъяснения:

⁵ Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 30.06.2015г. № 29 «О практике применения судами законодательства, обеспечивающего право на защиту в уголовном судопроизводстве» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2015. № 9.

В соответствии с Постановлением Пленума следует: «обратить внимание судов на то, что по смыслу статьи 16 УПК РФ обеспечение права на защиту является одним из принципов уголовного судопроизводства, действующих во всех его стадиях. В силу этого правом на защиту обладают: лицо, в отношении которого осуществляются затрагивающие его права и свободы процессуальные действия по проверке сообщения о преступлении в порядке, предусмотренном статьей 144 УПК РФ; подозреваемый; обвиняемый; подсудимый; осужденный; оправданный; лицо, в отношении которого ведется или велось производство о применении принудительных мер медицинского характера; несовершеннолетний, к которому применена принудительная мера воспитательного воздействия; лицо, в отношении которого уголовное дело (далее - дело) или уголовное преследование прекращено; лицо, в отношении которого поступил запрос или принято решение о выдаче; а также любое иное лицо, права и свободы которого существенно затрагиваются или могут быть существенно затронуты действиями и мерами, свидетельствующими о направленной против него обвинительной деятельности, независимо от формального процессуального статуса такого лица (далее - обвиняемый)»⁶.

«Исходя из взаимосвязанных положений части 1 статьи 11 и части 2 статьи 16 УПК РФ обязанность разъяснить обвиняемому его права и обязанности, а также обеспечить возможность реализации этих прав возлагается на лиц, осуществляющих проверку сообщения о преступлении в порядке, предусмотренном статьей 144 УПК РФ, и предварительное расследование по делу: на дознавателя, орган дознания, начальника органа или подразделения дознания, следователя, руководителя следственного органа, прокурора, а в ходе судебного производства - на суд.

Предусмотренные нормами уголовно-процессуального закона права должны быть разъяснены в объеме, определяемом процессуальным статусом

⁶ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 30.06.2015 N 29 "О практике применения судами законодательства, обеспечивающего право на защиту в уголовном судопроизводстве" // СПС «Консультант Плюс», 2018.

лица, в отношении которого ведется производство по делу, с учетом стадий и особенностей различных форм судопроизводства. В частности, при рассмотрении дела по существу судом первой инстанции разъяснению обвиняемому подлежат не только права, указанные в части 4 статьи 47 УПК РФ, но и другие его права в судебном разбирательстве, в том числе право ходатайствовать об участии в прениях сторон наряду с защитником (часть 2 статьи 292 УПК РФ), а при отсутствии защитника - участвовать в прениях сторон (часть 1 статьи 292 УПК РФ), право на последнее слово (статья 293 УПК РФ)».

«Право обвиняемого лично осуществлять свою защиту, реализуемое посредством его участия в судебном разбирательстве, обеспечивается судом. В отношении обвиняемых, содержащихся под стражей либо отбывающих наказание в виде лишения свободы, суд первой инстанции принимает меры по обеспечению их участия в судебном заседании непосредственно либо в случаях, предусмотренных частью 6.1 статьи 241 и частью 2 статьи 399 УПК РФ, путем использования систем видеоконференц-связи. Вопрос о форме участия таких лиц в судебных заседаниях судов вышестоящих инстанций решается судом, рассматривающим дело (часть 2 статьи 389.12, часть 2 статьи 401.13 УПК РФ).

Если при рассмотрении дела в отсутствие обвиняемого в соответствии с частью 4 статьи 247 УПК РФ защитник не приглашен самим обвиняемым, его законным представителем или другим лицом по поручению обвиняемого, то суд в целях обеспечения состязательности и равноправия сторон и права обвиняемого на защиту принимает меры к назначению защитника. Такие же меры суду необходимо принять и в случае, когда обвиняемый удален из зала судебного заседания, а дело слушается в отсутствие защитника.

Судам необходимо иметь в виду, что предусмотренное частью 1 статьи 50 УПК РФ право на приглашение защитника не означает право обвиняемого выбирать в качестве защитника любое лицо по своему усмотрению и не предполагает возможность участия в деле любого лица в качестве защитника.

По смыслу положений части 2 статьи 49 УПК РФ, защиту обвиняемого в досудебном производстве вправе осуществлять только адвокат».

Кроме того, при наличии любого из обстоятельств, указанных в статье 72 УПК РФ, участие защитника исключается во всех стадиях уголовного судопроизводства»⁷.

При разрешении ходатайства обвиняемого, заявленного в соответствии с частью 2 статьи 49 УПК РФ о допуске одного из близких родственников или иного лица в качестве защитника, суду следует не только проверять отсутствие обстоятельств, указанных в статье 72 УПК РФ, но и учитывать характер, особенности обвинения, а также согласие и возможность данного лица осуществлять в установленном законом порядке защиту прав и интересов обвиняемого и оказывать ему юридическую помощь при производстве по делу»⁸.

В случае отказа в удовлетворении такого ходатайства решение суда должно быть мотивированным.

Согласно части 1 статьи 51 УПК РФ участие защитника в уголовном судопроизводстве обязательно, если обвиняемый не отказался от него в порядке, установленном статьей 52 УПК РФ. При этом участие в судебном заседании обвинителя (государственного обвинителя) не является безусловным основанием для обеспечения участия в нем защитника, поскольку обвиняемый на любой стадии производства по делу вправе по собственной инициативе в письменном виде отказаться от помощи защитника.

Кроме того, в России с 31 января 2003 года принят Кодекс профессиональной этики адвокатов, который помимо этических норм юридической практики адвокатов содержит еще механизм и процедуры

⁷ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 30.06.2015 N 29 "О практике применения судами законодательства, обеспечивающего право на защиту в уголовном судопроизводстве" // СПС «Консультант Плюс», 2018.

⁸ Там же.

привлечения адвокатов к дисциплинарной ответственности за ненадлежащее оказание услуг.

Кодекс профессиональной этики адвоката устанавливает обязательные для каждого адвоката правила поведения при осуществлении адвокатской деятельности, основанные на нравственных критериях и традициях адвокатуры, на международных стандартах и правилах адвокатской профессии, а также основания и порядок привлечения адвоката к ответственности⁹. Документ предписывает адвокату, что он должен выполнять свои обязанности «честно, разумно, добросовестно, квалифицированно, принципиально и своевременно», а также должен активно защищать права, свободы и интересы доверителей.

Отметим, что комиссия Федеральной палаты адвокатов по этике и стандартам в апреле 2017 г. приняла «Стандарт осуществления адвокатом защиты в уголовном судопроизводстве»¹⁰ и Обращение «О соблюдении норм Кодекса профессиональной этики адвоката и стандарта осуществления адвокатом защиты в уголовном судопроизводстве».

Итак, обеспечение права на защиту является обязанностью государства и необходимым условием справедливого правосудия.

Справедливость в уголовном судопроизводстве невозможна без соблюдения прав всех лиц, в нем участвующих. Право на квалифицированную юридическую помощь гарантировано ч. 1 ст. 48 Конституции Российской Федерации, в которой сказано: «Каждому гарантируется право на квалифицированную юридическую помощь». В рамках реализации данной статьи каждому подозреваемому и обвиняемому обеспечивается право на квалифицированную помощь защитника (адвоката)¹¹.

⁹ Кодекс профессиональной этики адвоката" (принят I Всероссийским съездом адвокатов 31.01.2003) (ред. от 20.04.2017) // Вестник Федеральной палаты адвокатов РФ. 2017. № 2.

¹⁰ Стандарт осуществления адвокатом защиты в уголовном судопроизводстве // Вестник Федеральной палаты адвокатов РФ. 2017. № 2.

¹¹ Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) // Российская газета. 1993. № 237.

Во многом профессионализм и квалифицированность оказания юридической помощи зависит от его активности в уголовном процессе. Адвоката-защитника можно отнести к важным профессиональным субъектам уголовно-процессуального доказывания с определенными ограничениями в правах и возможностях его участия в собирании доказательств, в сравнении со стороной обвинения. Еще одной немаловажной ролью адвоката в уголовном судопроизводстве является функция представителя потерпевшего, гражданского истца, частного обвинителя. Как правило, адвокат выступает представителем этих лиц для защиты их прав и законных интересов, для обеспечения законности досудебных действий и судебного разбирательства. Участие адвоката в уголовном процессе в качестве представителя регламентирована статьей 45 Уголовно-процессуального кодекса РФ¹².

Итак, защитник - лицо, осуществляющее в установленном УПК РФ порядке защиту прав и интересов, подозреваемых и обвиняемых и оказывающее им юридическую помощь при производстве по уголовному делу. Защитник приглашается подозреваемым, обвиняемым, его законным представителем, а также другими лицами по поручению или с согласия подозреваемого, обвиняемого. Подозреваемый, обвиняемый вправе пригласить несколько защитников. По просьбе подозреваемого, обвиняемого участие защитника обеспечивается дознавателем, следователем или судом.

В целом можно сделать вывод о том, что место и роль защитника как участника уголовно-процессуальных отношений существенна и значима на сегодняшний день, но при этом имеют место пробелы в правовом регулировании полномочий защитника в отдельных процессуально значимых действиях в рамках производства по конкретному уголовному делу, что должно являться основанием для последующего совершенствования норм действующего российского законодательства.

¹² "Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации" от 18.12.2001 N 174-ФЗ (ред. от 19.02.2018) // Собрание законодательства РФ. 2001. № 52 (ч. 1). Ст.4921.

1.2. Права и обязанности адвоката-защитника

На сегодняшний день в Российской Федерации право на защиту от уголовного преследования является конституционным правом граждан, законодательно закрепленным в ч. 2 ст. 48 Конституции России¹³.

Законодательство об адвокатской деятельности и адвокатуре основывается на Конституции Российской Федерации и состоит из Федерального закона об адвокатуре, других федеральных законов, принимаемых в соответствии с федеральными законами нормативных правовых актов Правительства Российской Федерации и федеральных органов исполнительной власти, регулирующих указанную деятельность, а также из принимаемых в пределах полномочий, установленных настоящим Федеральным законом, кодексов профессиональной этики адвоката субъектов Российской Федерации. Принятый в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом, кодекс профессиональной этики адвоката устанавливает обязательные для каждого адвоката правила поведения при осуществлении адвокатской деятельности, а также основания и порядок привлечения адвоката к ответственности.

Деятельность адвоката-защитника как участника уголовного процесса направлена на обеспечение законности механизма уголовного преследования. Адвокат выполняет важную функцию по реализации принципа состязательности сторон с поправкой на презумпцию невиновности. Ненадлежащее исполнение адвокатом определенных законом обязанностей по установлению фактических обстоятельств дела, критической оценке деятельности следствия, а также отсутствие реальных механизмов оценки эффективности и достаточности предпринимаемых усилий нередко способны привести к формальному осуществлению функции защиты, что в свою очередь ставит под сомнение эффективность всего

¹³ Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ. 2014. N 31. С. 4398.

процесса уголовного преследования и его соответствие общепризнанным принципам справедливого правосудия.

Для участия в уголовном процессе в качестве представителя адвокату необходимо соответствовать ряду требований, например, не быть близким родственником или родственником лицам, участвующим в судебном процессе (за исключением подсудимого) или лицам, способным оказать влияние на участников процесса (начальнику органов следствия, дознания, их подразделений и т.д.), а так же не принимать ранее участие в этом же деле в другом статусе (судьи, прокурора, следователя и т.д.).

Адвокат вступает в уголовное дело в качестве защитника по предъявлении удостоверения адвоката и ордера. С этого момента на адвоката распространяются правила, установленные ч. 3 ст. 53 УПК РФ.

Отметим, что адвокаты Российской Федерации в соответствии с требованиями, предусмотренными Федеральным законом "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации", в целях поддержания профессиональной чести, развития традиций российской (присяжной) адвокатуры и сознавая нравственную ответственность перед обществом, приняли Кодекс профессиональной этики адвоката 31 января 2003 года.

Существование и деятельность адвокатского сообщества невозможны без соблюдения корпоративной дисциплины и профессиональной этики, заботы адвокатов о своих чести и достоинстве, а также об авторитете адвокатуры. Помимо этических норм юридической практики адвокатов содержит еще механизм и процедуры привлечения адвокатов к дисциплинарной ответственности за ненадлежащие оказание услуг.

Кодекс профессиональной этики адвоката устанавливает обязательные для каждого адвоката правила поведения при осуществлении адвокатской деятельности, основанные на нравственных критериях и традициях адвокатуры, на международных стандартах и правилах адвокатской профессии, а также основания и порядок привлечения адвоката к

ответственности¹⁴. Документ предписывает адвокату, что он должен выполнять свои обязанности «честно, разумно, добросовестно, квалифицированно, принципиально и своевременно», а также должен активно защищать права, свободы и интересы доверителей.

Помимо этого, комиссия Федеральной палаты адвокатов по этике и стандартам в апреле 2017 г. приняла «Стандарт осуществления адвокатом защиты в уголовном судопроизводстве»¹⁵ и Обращение «О соблюдении норм Кодекса профессиональной этики адвоката и стандарта осуществления адвокатом защиты в уголовном судопроизводстве». Стандарт содержит минимальный набор действий адвоката-защитника в рамках уголовного дела. Провозглашенными целями Стандарта являются следующее:

- обеспечение во всех случаях, в большей степени при защите по назначению, оказания квалифицированной юридической помощи;
- создание объективных критериев для оценки качества работы адвоката со стороны доверителя и профессионального сообщества.

Итак, в Уголовно-процессуальном кодексе Российской Федерации¹⁶ имеются нормы о предоставлении подозреваемому и обвиняемому права на защиту, которое они могут осуществлять как лично, так и с помощью защитника и законного представителя, которые являются фундаментальными началами (принципами уголовного судопроизводства).

УПК РФ наделяет адвокатов-защитников многими правами, анализ которых наглядно позволяет увидеть и оценить тенденции современного развития уголовно-процессуального законодательства и динамику совершенствования правового регулирования адвокатской деятельности в Российском государстве.

¹⁴ Кодекс профессиональной этики адвоката" (принят I Всероссийским съездом адвокатов 31.01.2003) (ред. от 20.04.2017) // Вестник Федеральной палаты адвокатов РФ. 2017. № 2.

¹⁵ Стандарт осуществления адвокатом защиты в уголовном судопроизводстве // Вестник Федеральной палаты адвокатов РФ. 2017. № 2.

¹⁶ Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 N 174-ФЗ (ред. от 29.07.2017, с изм. от 14.11.2017, с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2017) // Собрание законодательства РФ. 2001. N 52 (ч. I). Ст. 4921.

Произведенный анализ норм УПК РФ, закрепляющих объем процессуальных прав адвоката-защитника, указывает на содержание законодательного определения понятия «защитник». Так, из непосредственного содержания части 1 ст. 49 УПК РФ следует, что «защитник – это лицо, осуществляющее защиту прав и интересов, подозреваемых и обвиняемых и оказывающее им юридическую помощь при производстве по уголовному делу».

Адвокаты-защитники наделены правом запрашивать и получать в установленный законом срок от государственных органов, органов местного самоуправления, общественных объединений, организаций, иных юридических лиц предметов, документов и иных сведений, однако законодательное обеспечение этого права является далеко не одинаковым. Так, в рамках ст. 6.1 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ»¹⁷ срок ответа на данный запрос составляет 30 дней, а в п. 3 ч. 3 ст. 86 УПК РФ содержится только норма, обязывающая их предоставить запрашиваемые документы или их копии¹⁸.

Следует заметить, что на практике вышеуказанное право для адвокатов является практически нереализуемым, вследствие того, что оно почти полностью блокировано нормами множества других федеральных законов, в которых имеются нормы об охране разнообразных видов тайн, а также сведений конфиденциального характера (их сегодня порядка 60 видов), допуска к которым адвокаты не имеют.

В связи с этим еще в октябре 2014 г. Минюстом РФ был обнародован проект изменения норм действующего законодательства, которым предлагалось сократить срок исполнения адвокатского запроса с 30 до 15 дней, ввести административную ответственность за неправомерный отказ в предоставлении информации по поступившему адвокатскому запросу,

¹⁷ Федеральный закон от 31.05.2002 N 63-ФЗ (ред. от 29.07.2017) "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" // Собрание законодательства РФ. 2002. N 23. Ст. 2102.

¹⁸ Кучмезов Р.А. Правовой статус адвоката // Теория и практика общественного развития. 2016. № 6. С. 112-114.

несвоевременное ее предоставление либо предоставление заведомо недостоверной информации, допустить адвокатов к банковской, врачебной, коммерческой, налоговой и иным тайнам, а позже в апреле 2015 г. было предложено сократить этот срок до 10 дней¹⁹.

Но этого так и не было сделано до настоящего момента. Напротив, Федеральным законом от 02.06.2016 г. № 160-ФЗ²⁰ была введена в состав Закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре РФ» ст. 6.1, регламентирующая особенности реализации адвокатом права направления адвокатского запроса, срок рассмотрения которого и срок подготовки на него ответа был определен в 30 дней с установлением возможности его продления еще до 30 дней. Только нарушение данных сроков может повлечь применение какой-либо ответственности. По нашему мнению, правильно было бы установить в законе для таких случаев срок представления сведений адвокату – 1 сутки, так как по Конституции и УПК РФ до судебного решения лицо может быть задержано на срок не более 48 часов, но это так и не было реализовано до настоящего момента.

Отметим, что профессиональная независимость адвоката, а также убежденность доверителя в порядочности, честности и добросовестности адвоката являются необходимыми условиями доверия к нему.

Адвокат должен избегать действий (бездействия), направленных к подрыву доверия к нему или к адвокатуре. Злоупотребление доверием несовместимо со званием адвоката.

Доверия к адвокату не может быть без уверенности в сохранении профессиональной тайны. Профессиональная тайна адвоката (адвокатская

¹⁹ Раднаев Д.Б. Проблемные аспекты правового статусу адвоката в уголовном процессе // Экономика, политика, право: вчера, сегодня, завтра. Роль профсоюзов: сборник научных статей по материалам международной научно-практической конференции, посвященной 25-летию образования ФНПР и 110-летию профсоюзного движения. Бурятский филиал Академии труда и социальных отношений. 2016. С. 99-105.

²⁰ Федеральный закон от 02.06.2016 N 160-ФЗ "О внесении изменений в статьи 5.39 и 13.14 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и Федеральный закон "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" // Собрание законодательства РФ. 2016. N 23. Ст. 3284.

тайна) обеспечивает иммунитет доверителя, предоставленный последнему Конституцией Российской Федерации.

Соблюдение профессиональной тайны является безусловным приоритетом деятельности адвоката. Срок хранения тайны не ограничен во времени. Адвокат не может быть освобожден от обязанности хранить профессиональную тайну никем, кроме доверителя. Согласие доверителя на прекращение действия адвокатской тайны должно быть выражено в письменной форме в присутствии адвоката в условиях, исключающих воздействие на доверителя со стороны адвоката и третьих лиц.

Без согласия доверителя адвокат вправе использовать сообщенные ему доверителем сведения в объеме, который адвокат считает разумно необходимым для обоснования своей позиции при рассмотрении гражданского спора между ним и доверителем или для своей защиты по возбужденному против него дисциплинарному производству или уголовному делу.

Правила сохранения профессиональной тайны распространяются на:

- факт обращения к адвокату, включая имена и названия доверителей;
- все доказательства и документы, собранные адвокатом в ходе подготовки к делу;
- сведения, полученные адвокатом от доверителей;
- информацию о доверителе, ставшую известной адвокату в процессе оказания юридической помощи;
- содержание правовых советов, данных непосредственно доверителю или ему предназначенных;
- все адвокатское производство по делу;
- условия соглашения об оказании юридической помощи, включая денежные расчеты между адвокатом и доверителем;
- любые другие сведения, связанные с оказанием адвокатом юридической помощи.

Адвокат не вправе давать свидетельские показания об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с исполнением профессиональных обязанностей. Адвокат не может уступить кому бы то ни было право денежного требования к доверителю по заключенному между ними соглашению без специального согласия на то доверителя.

Адвокаты, осуществляющие профессиональную деятельность совместно на основании партнерского договора, при оказании юридической помощи должны руководствоваться правилом о распространении тайны на всех партнеров.

В целях сохранения профессиональной тайны адвокат должен вести делопроизводство отдельно от материалов и документов, принадлежащих доверителю. Материалы, входящие в состав адвокатского производства по делу, а также переписка адвоката с доверителем должны быть ясным и недвусмысленным образом обозначены как принадлежащие адвокату или исходящие от него.

Правила сохранения профессиональной тайны распространяются на помощников и стажеров адвоката, а также иных сотрудников адвокатских образований. Помощники и стажеры адвоката, а также иные сотрудники адвокатских образований письменно предупреждаются о необходимости сохранения адвокатской тайны и дают подписку о ее неразглашении.

В целях настоящего Кодекса под доверителем понимается:

- лицо, заключившее с адвокатом соглашение об оказании юридической помощи;
- лицо, которому адвокатом оказывается юридическая помощь на основании соглашения об оказании юридической помощи, заключенного иным лицом;
- лицо, которому адвокатом оказывается юридическая помощь бесплатно либо по назначению органа дознания, органа предварительного следствия или суда.

При решении вопроса, связанного с сохранением адвокатской тайны, под доверителем понимается любое лицо, доверившее адвокату сведения личного характера в целях оказания юридической помощи.

Адвокат принимает поручение на ведение дела и в том случае, когда у него имеются сомнения юридического характера, не исключаящие возможности разумно и добросовестно его поддерживать и отстаивать.

Предупреждение судебных споров является составной частью оказываемой адвокатом юридической помощи, поэтому адвокат заботится об устранении всего, что препятствует мировому соглашению.

При осуществлении профессиональной деятельности адвокат обязан:

1) честно, разумно, добросовестно, квалифицированно, принципиально и своевременно исполнять свои обязанности, активно защищать права, свободы и интересы доверителей всеми не запрещенными законодательством средствами, руководствуясь Конституцией Российской Федерации, законом и Кодексом этики адвокатов;

2) уважать права, честь и достоинство лиц, обратившихся к нему за оказанием юридической помощи, доверителей, коллег и других лиц, придерживаться манеры поведения и стиля одежды, соответствующих деловому общению;

3) постоянно совершенствовать свои знания самостоятельно и повышать свой профессиональный уровень в порядке, установленном органами адвокатского самоуправления;

4) вести адвокатское производство;

5) обеспечивать адвокатскую палату субъекта Российской Федерации актуальной информацией об адресе адвоката, в том числе электронном, для уведомлений и извещений.

Адвокат не вправе:

1) действовать вопреки законным интересам доверителя, оказывать ему юридическую помощь, руководствуясь соображениями собственной выгоды,

безнравственными интересами или находясь под воздействием давления извне;

2) занимать по делу позицию, противоположную позиции доверителя, и действовать вопреки его воле, за исключением случаев, когда адвокат-защитник убежден в наличии самоговора своего подзащитного;

3) делать публичные заявления о доказанности вины доверителя, если он ее отрицает;

4) разглашать без согласия доверителя сведения, сообщенные им адвокату в связи с оказанием ему юридической помощи, и использовать их в своих интересах или в интересах третьих лиц;

5) принимать поручения на оказание юридической помощи в количестве, заведомо большем, чем адвокат в состоянии выполнить;

6) навязывать свою помощь лицам и привлекать их в качестве доверителей путем использования личных связей с работниками судебных и правоохранительных органов, обещанием благополучного разрешения дела и другими недостойными способами;

7) допускать в процессе разбирательства дела высказывания, умаляющие честь и достоинство других участников разбирательства, даже в случае их нетактичного поведения;

8) приобретать каким бы то ни было способом в личных интересах имущество и имущественные права, являющиеся предметом спора, в котором адвокат принимает участие как лицо, оказывающее юридическую помощь;

9) оказывать юридическую помощь по назначению органов дознания, органов предварительного следствия или суда в нарушение порядка ее оказания, установленного решением Совета;

10) оказывать юридическую помощь в условиях конфликта интересов доверителей.

Адвокат вправе совмещать адвокатскую деятельность с работой в том адвокатском образовании, в котором он осуществляет свою адвокатскую деятельность, а также с работой на выборных и других должностях в

адвокатской палате субъекта Российской Федерации, Федеральной палате адвокатов, общественных объединениях адвокатов.

Исполнение адвокатом возложенных на него полномочий в связи с избранием (назначением) на должность в адвокатской палате субъекта Российской Федерации или Федеральной палате адвокатов, а также исполнение адвокатом полномочий руководителя или иного избранного (назначенного) на должность лица адвокатского образования (подразделения) является его профессиональной обязанностью и не относится к трудовым правоотношениям.

Вознаграждение, выплачиваемое адвокату за работу в адвокатском образовании, адвокатской палате субъекта Российской Федерации и Федеральной палате адвокатов в связи с исполнением указанных полномочий, носит характер компенсационной выплаты.

Адвокат не вправе вне рамок адвокатской деятельности оказывать юридические услуги (правовую помощь), за исключением деятельности по урегулированию споров, в том числе в качестве медиатора, третейского судьи, участия в благотворительных проектах других институтов гражданского общества, предусматривающих оказание юридической помощи на безвозмездной основе, а также иной деятельности в случаях, предусмотренных законодательством.

Адвокат вправе заниматься научной, преподавательской, экспертной (в том числе в органах и учреждениях Федеральной палаты адвокатов и адвокатских палат субъектов Российской Федерации, а также в адвокатских образованиях) и иной творческой деятельностью.

Адвокат вправе инвестировать средства и распоряжаться своим имуществом, включая недвижимость, а также извлекать доход из других источников, например, от сдачи недвижимости в аренду (наем), если эта деятельность не предполагает использование статуса адвоката.

Сотрудничество с органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, в ходе осуществления адвокатской деятельности несовместимо

со статусом адвоката. Выполнение профессиональных обязанностей по принятым поручениям должно иметь для адвоката приоритетное значение над иной деятельностью. Осуществление адвокатом иной деятельности не должно порочить честь и достоинство адвоката или наносить ущерб авторитету адвокатуры.

В любой ситуации, в том числе вне профессиональной деятельности, адвокат обязан сохранять честь и достоинство, избегать всего, что могло бы нанести ущерб авторитету адвокатуры или подорвать доверие к ней, при условии, что принадлежность адвоката к адвокатскому сообществу очевидна или это следует из его поведения.

УПК РФ не содержит определения квалифицированной юридической помощи, в связи с чем целесообразно ст. 5 дополнить пунктом, конкретизирующим данное понятие.

Поскольку все участвующие в производстве уголовного дела субъекты вовлечены в сферу уголовно-процессуальных отношений, постольку на всех возложена обязанность исполнять нормы процессуального законодательства, в том числе и ч. 2 ст. 6 УПК РФ. Следовательно, можно говорить о том, что общее понятие защиты в уголовном процессе включает в себя не только уголовно-процессуальную функцию защиты от обвинения, но и защитительную деятельность всех пострадавших от преступления субъектов и субъектов, вовлеченных в сферу уголовно-процессуальных отношений в силу предписанных уголовно-процессуальным законом обязанностей.

Защита как деятельность возникает в связи с нарушением субъективных прав, которое и порождает право на защиту.

Глава II Полномочия адвоката в уголовном судопроизводстве

2.1. Полномочия адвоката на стадии предварительного расследования

Становление и развитие гражданского общества в России, формирование правового государства невозможно без предоставления населению страны доступа к информации о действующих на территории государства законах и иных нормативно-правовых актов. Очевидно, что каждый человек не может, да и не должен знать в совершенстве все тонкости юриспруденции, вот почему все более востребованными становятся такие классические институты, как адвокатура и нотариат, которые оказывают квалифицированную юридическую помощь как физическим, так и юридическим лицам.

Адвокатура, как социально-правовой институт, необходима для защиты прав, свобод и интересов своих доверителей и подзащитных, особенно в условиях уголовного судопроизводства. Право на защиту законных прав и свобод гарантировано в Конституции Российской Федерации. Особенно актуально это в уголовном процессе, на любой его стадии – от досудебного производства до исполнения приговора и пересмотра вступивших в законную силу приговоров, постановлений и определений суда. Роль адвоката в уголовном судопроизводстве по своей сути уникальна, поскольку он единственный из всех участников судебного процесса может выступать как на стороне обвинения (в качестве представителя потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя), так и на стороне защиты (как защитник обвиняемого).

Теоретические основы деятельности адвоката в уголовном судопроизводстве устанавливают, что существуют различные ситуации защиты: благоприятная, нейтральная и неблагоприятная. В то же время ситуация защиты не является некой неизменной конструкцией и может

меняться под воздействием субъектов уголовного судопроизводства²¹. Как известно, субъектами уголовного процесса на досудебной стадии со стороны обвинения являются дознаватель, следователь, руководитель следственного органа, прокурор, потерпевший, гражданский истец, со стороны защиты - лицо, привлекаемое к уголовной ответственности, адвокат, гражданский ответчик. В судебной стадии субъектами уголовного судопроизводства являются суд, который в соответствии с ч.3 ст. 15 УПК РФ не выступает на стороне обвинения или защиты; субъектами стороны обвинения - прокурор, потерпевший, гражданский истец; стороны защиты - подсудимый, адвокат, гражданский ответчик.

Именно под воздействием указанных субъектов ситуация защиты может меняться, в том числе кардинальным образом. Например, из благоприятной, когда отсутствуют доказательства виновности лица, привлекаемого к уголовной ответственности, она может перейти в нейтральную, когда появляются косвенные доказательства, свидетельствующие о возможной причастности лица к совершенному преступлению, либо в неблагоприятную, когда следствием получены прямые доказательства, изобличающие лицо, привлекаемое к уголовной ответственности, в совершенном преступлении.

При этом необходимо иметь в виду, что ситуация защиты всегда является производной от следственной ситуации, без учета и оценки которой невозможно выработать позицию защиты, поскольку в данном случае позиция защиты будет основываться на предположениях и не будет соответствовать фактическим обстоятельствам дела²².

Исходя из оценки следственной ситуации, сложившейся на тот или иной период расследования по уголовному делу, и сформированной позиции

²¹ Конин В.В. Участие защитника в судебном разбирательстве: ситуационный подход // Актуальные вопросы развития государства и права: Юбилейный сборник научных трудов. Калининград: Изд-во КГУ, 2002. Ч. 2. С. 115 - 119.

²² Волчецкая Т.С. Криминалистическая ситуалогия: Моногр. / Под ред. проф. Н.П. Яблокова. Калининград: Калининградский университет, 1997. С. 75 - 99.

защиты, адвокат со своим подзащитным определяют главную стратегическую цель своей деятельности (оправдание подзащитного либо наибольшее смягчение предстоящего наказания), после чего определяют линию поведения и вырабатывают тактику действий. Это может быть активное противодействие следствию в виде собирания и представления своих доказательств, опровергающих либо ставящих под сомнение выводы следователя о виновности лица, привлекаемого к уголовной ответственности, обжалование действий следователя в порядке статей 123-125 УПК РФ, заявление ходатайств о производстве тех или иных экспертиз либо следственных действий. Вместе с тем это может быть и пассивная позиция, когда адвокат и его подзащитный отказываются от какого-либо сотрудничества со следствием и фактически превращаются в наблюдателей за действиями следствия, при этом продолжая опосредованным образом контролировать складывающуюся следственную ситуацию по делу, а затем, после выполнения требований ст. 217 УПК РФ, ознакомившись и оценив собранные следователем доказательства по уголовному делу, формируют согласованную позицию защиты и вырабатывают тактику опровержения обвинительного тезиса, выдвинутого в отношении подзащитного.

Отметим, что в случае неявки приглашенного защитника в течение 5 суток со дня заявления ходатайства о приглашении защитника дознаватель, следователь или суд вправе предложить подозреваемому, обвиняемому пригласить другого защитника, а в случае его отказа принять меры по назначению защитника в порядке, определенном советом Федеральной палаты адвокатов. Если участвующий в уголовном деле защитник в течение 5 суток не может принять участие в производстве конкретного процессуального действия, а подозреваемый, обвиняемый не приглашает другого защитника и не ходатайствует о его назначении, то дознаватель, следователь вправе произвести данное процессуальное действие без участия защитника, за исключением случаев, предусмотренных пунктами 2 - 7 части первой статьи 51 УПК РФ.

С момента вступления в уголовное дело защитник вправе:

- иметь с подозреваемым, обвиняемым свидания в соответствии с пунктом 3 части четвертой статьи 46 и пунктом 9 части четвертой статьи 47 УПК РФ;

- собирать и представлять доказательства, необходимые для оказания юридической помощи, в порядке, установленном частью третьей статьи 86 УПК РФ;

- привлекать специалиста в соответствии со статьей 58 УПК РФ;

- присутствовать при предъявлении обвинения;

- участвовать в допросе подозреваемого, обвиняемого, а также в иных следственных действиях, производимых с участием подозреваемого, обвиняемого либо по его ходатайству или ходатайству самого защитника в порядке, установленном УПК РФ;

- знакомиться с протоколом задержания, постановлением о применении меры пресечения, протоколами следственных действий, произведенных с участием подозреваемого, обвиняемого, иными документами, которые предъявлялись либо должны были предъявляться подозреваемому, обвиняемому;

- знакомиться по окончании предварительного расследования со всеми материалами уголовного дела, выписывать из уголовного дела любые сведения в любом объеме, снимать за свой счет копии с материалов уголовного дела, в том числе с помощью технических средств;

- заявлять ходатайства и отводы;

- приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, начальника подразделения дознания, начальника органа дознания, органа дознания, следователя, прокурора, суда и участвовать в их рассмотрении судом;

- использовать иные не запрещенные настоящим Кодексом средства и способы защиты.

Защитник, участвующий в производстве следственного действия, в рамках оказания юридической помощи своему подзащитному вправе давать ему в присутствии следователя, дознавателя краткие консультации, задавать с разрешения следователя, дознавателя вопросы допрашиваемым лицам, делать письменные замечания по поводу правильности и полноты записей в протоколе данного следственного действия. Следователь или дознаватель может отвести вопросы защитника, но обязан занести отведенные вопросы в протокол.

Согласно п. 1 ч. 2 ст. 2 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре», наиболее распространенным видом правовой помощи, оказываемой адвокатом, являются консультации и справки по правовым вопросам, как в устной, так и в письменной форме.

Согласно разъяснениям исследователей, «консультации адвоката в уголовном судопроизводстве включают:

- разъяснение содержания и смысла норм закона или иного нормативного правового акта применительно к общественным отношениям, интересующим клиента;
- рекомендации по совершению позитивных действий, основанных на толковании комментируемых норм;
- предупреждение возможных негативных последствий, наступающих в случае совершения иных, кроме или вместо рекомендуемых действий или воздержания от таковых;
- предложение альтернативных путей решения проблемы, своего рода - медиация;
- побуждение при возникновении или угрозе возникновения конфликтных ситуаций к заключению соглашения на длительное консультативное обслуживание или представительство интересов доверителя в суде или иных органах публичной власти»²³.

²³ Федеральный закон от 31.05.2002 N 63-ФЗ (ред. от 29.07.2017) "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" // Собрание законодательства РФ. 2002. № 23. Ст. 2102.

Рассмотрим более подробно права адвоката на стадии предварительного расследования уголовного дела в качестве защитника.

Так, по действующему уголовно-процессуальному законодательству, адвокат имеет право на свидания со своим подзащитным без ограничения их продолжительности и количества, в том числе и до первого допроса подзащитного.

Если в течение 24 часов с момента задержания подозреваемого или заключения подозреваемого, обвиняемого под стражу явка защитника, приглашенного им, невозможна, то дознаватель или следователь принимает меры по назначению защитника в порядке, определенном советом Федеральной палаты адвокатов. При отказе подозреваемого, обвиняемого от назначенного защитника следственные действия с участием подозреваемого, обвиняемого могут быть произведены без участия защитника, за исключением случаев, предусмотренных пунктами 2 - 7 части первой статьи 51 УПК РФ.

На стадии предварительного расследования адвокат вправе участвовать в допросе подозреваемого, обвиняемого, а также в других следственных действиях, которые производятся с участием подозреваемого или обвиняемого либо по ходатайству подзащитного или его ходатайству.

Адвокат в ходе допроса подозреваемого имеет право в присутствии следователя давать краткие консультации подзащитному, задавать с разрешения дознавателя вопросы, знакомиться с протоколами следственных действий, делать письменные замечания по поводу правильности и полноты записей в протоколе.

Уголовно-процессуальный закон РФ наделяет адвоката правом на стадии предварительного расследования знакомиться с документами процессуальных и следственных действий: протоколом задержания, постановлением о применении меры пресечения, протоколами допросов и иных следственных действий с участием подзащитного, а по окончании

предварительного расследования с материалами уголовного дела в полном объеме²⁴.

Участие защитника при ознакомлении с материалами дела на этапе окончания предварительного следствия является важнейшей гарантией реализации прав обвиняемого. У всех защитников процесс изучения дела может быть различным, он зависит от объема и сложности уголовного дела, от количества свидетелей, подлежащих допросу, а самое главное – от опыта защитника. При изучении дела защитник не только определяет направление действий, которые в дальнейшем определяют возможность смягчения или полного опровержения обвинения, но и дает обвиняемому консультацию по обстоятельствам дела и их юридической квалификации. Защитник разъясняет обвиняемому признаки состава преступления, возможность изменения квалификации преступления; анализирует работу органов предварительного расследования и в случае нарушения процессуальных прав своего подзащитного использует это в его интересах. Можно сказать, что адвокат является независимым профессиональным советником по правовым вопросам.

Однако на сегодняшний день существуют определенные проблемы при реализации адвокатом своих полномочий, которые до сих пор не разрешены. Часть этих проблем находится в процессе законодательного регулирования, посредством внесения изменений и дополнений в соответствующие нормативно-правовые документы, тем не менее, предпринятых шагов явно недостаточно для устранения пробелов в законодательстве и совершенствования института адвокатуры в Российской Федерации.

Существенной проблемой является получившая широкое распространение практика допроса адвокатов в качестве свидетелей об обстоятельствах процессуальных действий на стадии предварительного

²⁴Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 N 174-ФЗ (ред. от 19.02.2018) // Собрание законодательства РФ. 2001. № 52 (ч. 1). Ст.4921.

расследования и признание допустимыми таких доказательств судами, рассматривающими дело.

Указанная практика фактически была санкционирована Верховным Судом РФ, признавшим законным допрос адвоката об обстоятельствах совершения следственных действия²⁵. В рассмотренном деле сторона защиты настаивала на применении к своему доверителю незаконных методов ведения следствия, между тем адвокат, участвовавший на предварительном следствии, данные доводы защиты опроверг.

Следствием дальнейшего развития данной практики стало вынесение Конституционным Судом РФ определения, подтвердившего право суда задавать адвокату вопросы относительно имевших место нарушений уголовно-процессуального закона без исследования при этом информации, конфиденциально доверенной лицом адвокату. При этом Конституционный Суд РФ указал, что адвокат должен в интересах доверителя сообщать такую информацию суду²⁶.

Между тем использованная в указанном определении категория долженствования не основана на нормах права, и допрос адвоката, на наш взгляд, был совершен вопреки «интересам» доверителя, который против такого допроса возражал.

Правовая позиция Конституционного Суда РФ в дальнейшем была дословно воспроизведена в Рекомендациях Федеральной палаты адвокатов по обеспечению адвокатской тайны и гарантий независимости адвоката при осуществлении адвокатами профессиональной деятельности.

Адвокатская палата г. Москвы, в частности, предлагает следующее: «Явившийся в суд адвокат должен принять меры к тому, чтобы предотвратить свой допрос в качестве свидетеля. В этих целях адвокату

²⁵ Определение Верховного Суда РФ от 01.03.2004 N 41-о04-22сп // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2005. N 1.

²⁶ Определение Конституционного Суда РФ от 16.07.2009 N 970-О-О "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Гаврилова Александра Михайловича на нарушение его конституционных прав пунктом 3 части третьей статьи 56 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации" // СПС «КонсультантПлюс».

следует заявить о незаконности его вызова на допрос в связи с запретом, установленным п. 2 ч. 3 ст. 56 УПК РФ... лишь в том случае, когда суд не освобождает адвоката от допроса... он вправе сделать выбор: воспользоваться свидетельским иммунитетом, установленным п. 1 ст. 51 Конституции РФ, либо дать свидетельские показания в объеме, необходимом для своей защиты от выдвинутых против него подсудимым обвинений в нарушении профессионального долга».

Адвокатская палата Новосибирской области в своих рекомендациях настаивает на том, что «нормы, содержащиеся в п. 2 ч. 3 ст. 56 УПК РФ и в п. 2 ст. 8 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», направлены на защиту конфиденциальности сведений, доверенных подзащитным адвокату при выполнении им профессиональных функций. Каких-либо иных целей, кроме создания условий для получения обвиняемым квалифицированной юридической помощи и обеспечения адвокатской тайны, законодатель в данном случае не преследует. Поэтому эти нормы законов служат обеспечению интересов обвиняемого (подозреваемого) и являются гарантией беспрепятственного выполнения защитником возложенных на него функций».

Как справедливо было отмечено Ю. Ю. Чуриловым, адвокат стал «необходим следователю в первую очередь в качестве понятого для закрепления признательных показаний подозреваемого (обвиняемого) и подтверждения законности проведенных с участием адвоката процессуальных действий»²⁷.

Мы считаем, что описанная практика противоречит закону, подрывает доверие общества к институту адвокатуры, возлагает на адвокатов не свойственные им функции и должна быть прекращена.

Вызывает определенные проблемы при реализации защиты и истребование справок, характеристик, иных документов от органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных

²⁷ Чурилов Ю. Ю. Карманный адвокат // Уголовный процесс. 2015. № 12. С. 36-40.

объединений и организаций, которые обязаны предоставлять запрашиваемые документы или их копии. Обязанность предоставления истребуемых документов предусмотрена как ст. 86 УПК РФ, так и подпункт 1 п. 3 ст. 6, ст. 6.1 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации». Пункт 2 ст. 6.1. указанного закона закрепляет для органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и иных организаций 30-дневный срок со дня получения запроса на предоставление ответа на него. В случаях, требующих дополнительного времени на сбор и предоставление запрашиваемых сведений, указанный срок может быть продлен, но не более чем на 30 дней.

Неоднократно предлагались законопроекты, предписывающие закрепить определенные гарантии предоставления информации по адвокатскому запросу. Одним из последних был проект федерального закона № 782171-6 «О внесении изменений в Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» и КоАП РФ. Так, планировалось сократить срок представления ответа на запрос адвоката до 10 дней, и устанавливалась административная ответственность за ненадлежащее исполнение этой обязанности. Однако законопроект не получил должного одобрения и был отклонен, несмотря на то, что многие адвокаты в своей профессиональной практике сталкиваются с различными затруднениями при реализации права на запрос сведений. В частности, нередки случаи длительного (более месяца) непредставления информации, письменных отказов в предоставлении информации, отсутствии ответов на запросы.

Несколько позже Федеральным законом от 2 июня 2016 г. № 160-ФЗ²⁸ «О внесении изменений в статьи 5.39 и 13.14 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях Российской Федерации и Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» были внесены отдельные изменения. Так, ст. 5.39

²⁸ Федеральный закон от 02.06.2016 N 160-ФЗ "О внесении изменений в статьи 5.39 и 13.14 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и Федеральный закон "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" // Собрание законодательства РФ. 2016. №23. Ст. 3284.

КоАП РФ была дополнена положениями, уточняющими, что к ответственности лица могут привлекаться в т.ч. и при отказе предоставить информацию адвокату²⁹.

Были внесены изменения в Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», была дополнена ст. 6.1, закрепляющая основные требования к адвокатскому запросу, срок ответа на него и ответственность за непредставление ответа³⁰. Однако по нашему мнению, принятых мер недостаточно. На сегодняшний день общий срок рассмотрения обращений граждан в государственных органах и органах местного самоуправления составляет 30 дней с возможностью продления этого срока еще на 30 дней. Однако в случае осуществления производства по уголовному делу такие сроки необходимо сократить. Органы следствия и дознания имеют возможность получения письменного ответа в течение 5-10 дней, тогда как граждане и их представители (защитники) такой возможности лишены.

Обращение адвоката как защитника обвиняемого (подсудимого) или представителя потерпевшего (гражданского истца, частного обвинителя) являются гарантией того факта, что сведения необходимы в рамках уголовного процесса, а значит, необходимо сокращение сроков на рассмотрение такого обращения. Кроме того, для обеспечения соблюдения сроков рассмотрения обращений необходимы соответствующие изменения в административном и уголовном законодательстве.

На сегодняшний день полномочия защитника по сбору доказательств, предусмотренные ст. 86 УПК РФ расширены до обязательного исполнения запросов защитника об истребовании справок, характеристик, иных документов к органам государственной власти и местного самоуправления. Однако в ст. 6.1 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и

²⁹ Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях" от 30.12.2001 N 195-ФЗ (ред. от 07.03.2018) // Собрание законодательства РФ. 2002. № 1. (ч.1). Ст.1.

³⁰ Федеральный закон от 31.05.2002 N 63-ФЗ (ред. от 29.07.2017) "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" // Собрание законодательства РФ. 2002. № 23. Ст. 2102.

адвокатуре» срок исполнения адвокатского запроса составляет 30 дней, что представляется недопустимым в рамках уголовного судопроизводства.³¹ Кроме того, необходимо уточнить статью 140 Уголовного кодекса РФ, которая предусматривает ответственность за отказ в предоставлении гражданину информации, однако не наделяет подобной защитой адвоката как его представителя или защитника.

Кроме того, адвокаты нередко допускают ошибки.

Наибольшее количество ошибок, по мнению адвокатов, допускается при проведении допросов, когда подзащитный сообщает информацию, ухудшающую положение; в неправильной постановке вопросов перед экспертом и оценке заключения эксперта; в оценке сложившейся по делу ситуации, когда она изначально казалась благоприятной для защиты, а также в прениях.

Следователи видят ошибки адвокатов в основном в следующем:

- полностью пассивная позиция адвоката на стадии предварительного расследования, когда адвокат не раскрывает свою позицию;
- неправильная квалификация действий подзащитного и, соответственно, неверно выбранная позиция защиты;
- несовпадение позиции защиты, когда подзащитный хочет признать виновность в совершенных преступлениях и сотрудничать со следствием, а адвокат убеждает его в порочности такой позиции;
- затягивание расследования различными способами, в том числе заявлением большого количества различных ходатайств;
- создание конфликтной ситуации в ходе предварительного расследования.

К наиболее существенным нарушениям со стороны адвоката следует относить:

³¹Федеральный закон от 31.05.2002 N 63-ФЗ (ред. от 29.07.2017) "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" // Собрание законодательства РФ. 2002. № 23. Ст. 2102.

- несовпадение позиций защитника с подзащитным и поддержание защитником позиции подзащитного при выявлении самоговора;
- неправильная оценка следственной или судебной ситуации;
- создание защитником конфликтной ситуации без необходимости³².

Ошибки адвоката-защитника в оценке работы следствия могут «дорого» обойтись его подзащитному. Неправильная оценка защитником происходящих событий чаще всего связана с:

- слабым знанием адвокатом науки и существующей практики работы по тем или иным вопросам;
- отсутствием умений по проведению анализа сложившейся ситуации и невозможностью мысленно выстроить модель возможного развития событий;
- несвоевременное принятие либо несвоевременное исполнение принятого решения (отставание от ситуации, склонной к быстрому изменению);
- отказ от исполнения запланированного решения, не согласующегося со сложившейся следственной либо судебной ситуацией по делу.

Подозреваемый, обвиняемый вправе в любой момент производства по уголовному делу отказаться от помощи защитника. Такой отказ допускается только по инициативе подозреваемого или обвиняемого. Отказ от защитника заявляется в письменном виде. Если отказ от защитника заявляется во время производства следственного действия, то об этом делается отметка в протоколе данного следственного действия.

Отказ от защитника не обязателен для дознавателя, следователя и суда. Отказ от защитника не лишает подозреваемого, обвиняемого права в дальнейшем ходатайствовать о допуске защитника к участию в производстве по уголовному делу. Допуск защитника не влечет за собой повторения процессуальных действий, которые к этому моменту уже были произведены.

³² Конин В.В. Ошибки, допускаемые адвокатом-защитником в уголовном судопроизводстве: сквозь призму ситуационного подхода // Ситуационный подход в юридической науке и практике: современные возможности и перспективы развития: материалы Международной научно-практической конференции, посвященной 15-летию научной школы криминалистической ситуалогии БФУ им. И. Канта. 2017. С. 265-270.

Конечно, для разрешения сложной практической ситуации своего подзащитного адвокату необходимо построить несколько мыслительных моделей развития событий. Такое умение предоставляет адвокату-защитнику возможность принять быстрое и правильное решение в интересах своего подзащитного. Так, к примеру, важно определить те обстоятельства, которые необходимо доказать по делу, классифицировать и сгруппировать доказательства для построения и представления следователю либо суду своей версии. Для этого их необходимо проверить и оценить.

В случае необходимости получения согласия подозреваемого, обвиняемого на участие адвоката в уголовном деле перед вступлением в уголовное дело адвокату предоставляется свидание с подозреваемым, обвиняемым по предъявлении удостоверения адвоката и ордера.

Итак, свидание с задержанным по своей природе является довольно специфическим средством защиты. Благодаря свиданию, задержанный и адвокат могут выстроить единую позицию своей защиты. Возможно, что от их позиции будет зависеть дальнейшее расследование по данному уголовному делу. Конфиденциальность свидания заключается в том, что при его проведении запрещаются любые мероприятия, в целях которых является получение любых сведений, которые содержатся в этой беседе. Чтобы защитник имел право на свидание со своим клиентом, требуется не только ордер об оказании юридической помощи, но и ходатайство о предоставлении ему свидания с подзащитным у следователя.

В случае если защитник участвует в производстве по уголовному делу, в материалах которого содержатся сведения, составляющие государственную тайну, и не имеет соответствующего допуска к указанным сведениям, он обязан дать подписку об их неразглашении, принимать меры по недопущению ознакомления с ними иных лиц, а также соблюдать требования законодательства Российской Федерации о государственной тайне при подготовке и передаче процессуальных документов, заявлений и иных документов, содержащих такие сведения.

Адвокат при осуществлении своих обязанностей собирает сведения, которые возможно станут доказательством по делу. В своей работе, адвокат имеет право требовать от следствия о приобщении к материалам уголовного дела тех доказательств, которые опровергают вину его подзащитного.

Защитник не вправе разглашать данные предварительного расследования, ставшие ему известными в связи с осуществлением защиты, если он был об этом заранее предупрежден в порядке, установленном статьей 161 УПК РФ. За разглашение данных предварительного расследования защитник несет ответственность в соответствии со статьей 310 Уголовного кодекса Российской Федерации.

При вопросе о привлечении специалиста по данному уголовному делу адвокату не требуется чье-то разрешение, это делается адвокатом самостоятельно и никак не зависит от решения следователя. В процессе предъявления обвиняемому обвинения адвокат обязуется ознакомиться с данным постановлением.

При участии в допросе адвокат обязан обеспечить правомерность допроса, который должен соответствовать закону, а так же не допускать грубости и иных форм воздействия на обвиняемого, а так же содействовать в получении фактов, которые оправдают или смягчат вину обвиняемого. При ознакомлении с документами адвокату как защитнику нужно быть крайне внимательным, чтобы он мог правильно составить свое мнение о деле, а потом выстроить стратегию защиты по делу и ознакомить с ней подзащитного.

Заявление отводов и ходатайств является важной в деятельности адвоката на стадии предварительного следствия. Благодаря этому защитник может выявить нарушения при производстве по делу. Ходатайства могут быть как письменные, так и устные. Если следователь отклонил ходатайство адвоката, то он должен мотивировать свое действие.

Однако, исходя из адвокатской практики, тот перечень полномочий адвоката, который закреплен законодательством, не дает ему все

возможности для осуществления в полную меру сбора доказательств в пользу своего подзащитного.

2.2. Полномочия адвоката на стадии судебного разбирательства

Уголовное судопроизводство призвано выполнять задачу «защиты прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений, с одной стороны, и защиты личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения ее прав и свобод»³³.

В.Д. Адаменко определяет представительство в уголовном судопроизводстве как форму реализации процессуальных прав и защиты законных интересов граждан, предприятий, учреждений и организаций. Его процессуальное значение усматривается в том, что оно:

- является методом защиты интересов участников процесса;
- объективно содействует осуществлению задач уголовного судопроизводства;
- способствует оказанию технической помощи представляемым в составлении процессуальных актов³⁴.

Из приведенного определения видно, что адвокат в уголовном процессе должен содействовать восстановлению нарушенных прав своего подопечного, но при этом сам должен действовать на основании закона и не причинять имущественного вреда участникам уголовного судопроизводства и не нарушать условий заключенного с доверителем соглашения об оказании юридической помощи.

Адвокат, по сути, является единственным профессиональным участником уголовного процесса, осуществляющим защиту. При этом для надлежащего осуществления защиты прав и законных интересов своего

³³ Гареева Э.Р. Судебная практика и проблемы реализации института реабилитации. // Вестник удмуртского университета. - Экономика и право. 2012. №4.С. 35.

³⁴ Адаменко В.Д. Вопросы представительства в стадии возбуждения уголовного дела // Проблемы борьбы с преступностью // СПС «КонсультантПлюс», 2017.

доверителя адвокат должен обладать достаточным объёмом прав. Законодатель, закрепив полномочия защитника в ст. 53 УПК РФ, постарался обозначить максимально «широкий круг полномочий для осуществления эффективной защиты подозреваемого, обвиняемого»³⁵.

С одной стороны, данную норму можно расценивать, как призванную обеспечить дополнительную «поддержку» обвиняемому в уголовном судопроизводстве. При этом его защита получает не только численное превосходство (поскольку у обвиняемого в качестве защитника оказалось сразу два лица), но и качественное, так как «близкий родственник или иное лицо» не может отождествляться с адвокатом и его роль состоит скорее в том, что бы оказывать материальную и эмоциональную поддержку обвиняемому³⁶. Именно поэтому квалифицированную юридическую помощь законодатель ставит в приоритет, справедливо отметив, что только такая помощь может способствовать надлежащему исполнению права на защиту.

Итак, в рамках судебного разбирательства адвокат-защитник в соответствии со ст. 49 и ст. 248 УПК РФ участвует в судебном разбирательстве уголовного дела в судах первой, второй, кассационной и надзорной инстанций, а также в рассмотрении вопросов, связанных с исполнением приговора. Защитник подсудимого участвует в исследовании доказательств, заявляет ходатайства, излагает суду свое мнение по существу обвинения и его доказанности, об обстоятельствах, смягчающих наказание подсудимого или оправдывающих его, о мере наказания, а также по другим вопросам, возникающим в ходе судебного разбирательства³⁷.

При неявке защитника и невозможности его замены судебное разбирательство откладывается. Замена защитника производится в соответствии с частью третьей статьи 50 УПК РФ.

³⁵ Поддубняк А.А. Процессуальное положение защитника-адвоката в теории уголовного процесса // Уголовное производство: процессуальная теория и криминалистическая практика: III международная научно-практическая конференция, Алушта, 24-25 апреля 2015. С. 66-67.

³⁶ Насонова И. А. Некоторые проблемы правового положения защитника в уголовном процессе. // Вестник Воронежского института МВД России, 2017. № 3. С. 32-35.

³⁷ "Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации" от 18.12.2001 N 174-ФЗ (ред. от 19.02.2018) // Собрание законодательства РФ. 2001. № 52 (ч. 1). Ст.4921.

В случае замены защитника суд предоставляет вновь вступившему в уголовное дело защитнику время для ознакомления с материалами уголовного дела и подготовки к участию в судебном разбирательстве. Замена защитника не влечет за собой повторения действий, которые к тому времени были совершены в суде. По ходатайству защитника суд может повторить допросы свидетелей, потерпевших, экспертов либо иные судебные действия.

Из анализа ст. 49 УПК РФ можно определить, что законодатель не подменяет профессиональную защиту адвоката, а лишь дополняет её участием «иного лица» наряду с адвокатом.

Данное утверждение не относится лишь к производству уголовных дел, которые подлежат разрешению мировым судьей. В связи с этим некоторые «авторы высказывают мнение, что в данном случае законодатель допустил серьезную ошибку, посчитав, что человек, которому грозит до трех лет лишения свободы (ч. 1 ст. 31 УПК РФ), может обойтись и без квалифицированной помощи»³⁸. Однако данный вопрос требует отдельного более подробного изучения. Что касается взаимодействия между адвокатом и иным лицом, выступающим защитником наряду с ним, существует неясность: действует ли иное лицо как процессуальный защитник независимо от адвоката, либо каким-то образом согласовывает с ним свои действия.

При этом часто возникает вопрос о порядке оформления полномочий лица, допущенного к защите обвиняемого наряду с адвокатом, так как постановление или определение суда о его допуске свидетельствует лишь о том, что суд изучил кандидатуру потенциального защитника и пришёл к выводу о его возможности надлежащим образом защитить права и интересы обвиняемого. В то же время при вынесении такого определения суд в первую очередь заботится о реализации гарантированного конституцией права на защиту и полагается на своё внутреннее убеждение.

³⁸ Водяник Е.А. Возможность участия в уголовном процессе защитника в качестве «иных лиц». – Законодательство и экономика. М.: Адвокат, 2012. № 12. С. 58-64.

Так, в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 30.06.2015 № 29 «О практике применения судами законодательства, обеспечивающего право на защиту в уголовном судопроизводстве»³⁹ сказано, что «при разрешении ходатайства обвиняемого о допуске одного из близких родственников или иного лица в качестве защитника, суду следует учитывать характер, особенности обвинения, а также согласие и возможность данного лица осуществлять в установленном законом порядке защиту прав и интересов обвиняемого».

Судебная практика показала, что в большинстве случаев правозащитный потенциал близких родственников и иных лиц ограничивается нормами, устанавливающими запрет для защитника – близкого родственника или иного лица, осуществлять свою деятельность на всех стадиях уголовного судопроизводства в полном объёме.

Так, общеизвестной правовой проблемой является определение возможности участия защитника на стадии предварительного расследования. Исходя из указания уголовно-процессуального закона РФ, защитником на этой стадии может быть лицо, которое в установленном порядке получило статус адвоката и право осуществлять адвокатскую деятельность⁴⁰.

Таким образом, свобода выбора обвиняемым, кто будет выступать в качестве защитника на стадии предварительного расследования, существенно ограничена⁴¹.

Адвокат осуществляет в соответствии с федеральным законом страхование риска своей профессиональной имущественной ответственности за нарушение условий заключенного с доверителем соглашения об оказании юридической помощи. Под влиянием Совета Европы, ст.19 ФЗ «Об

³⁹ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 30.06.2015 № 29 "О практике применения судами законодательства, обеспечивающего право на защиту в уголовном судопроизводстве" // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2015. № 9.

⁴⁰ Швадченко Е.Е. Процессуальный статус защитника в уголовном процессе // Обеспечение прав и свобод человека в уголовном судопроизводстве: организационные, процессуальные и криминалистические аспекты: сборник статей по материалам международной студенческой научно-практической конференции. Под редакцией С.А. Полякова, М.А. Михайлова, Е.А. Ануфриевой, Т.В. Омельченко. 2017. С. 304-308.

⁴¹ Дежнев А. С. Привлечение в качестве защитников по уголовным делам близких родственников и иных лиц. – Вестник Омского университета. Серия «Право», 2015. № 3. С. 257–265.

адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» предусматривает введение обязательного страхования ответственности адвокатов только с 1 января 2007 года: Тогда предполагалось, что за пять лет в России будет принят отраслевой закон, устанавливающий правила адвокатского страхования. Однако закон так и не был принят, в связи с чем, указанные правоотношения по организации страхования не являются достаточно урегулированными отечественным законодательством в виду того, что адвокатам предлагается самостоятельно определить границы своей ответственности, которая подлежит страхованию.

Адвокаты заинтересованы в страховании своей ответственности, но на практике сталкиваются с рядом проблем. Одна из таких – это отсутствие фиксированной ставки страхового взноса, из-за чего страховые компании вправе самостоятельно устанавливать стоимость, зачастую недоступную адвокатам для уплаты. Кроме того, нет четко очерченного круга ответственности, который включал бы перечень обстоятельств, которые бы являлись страховым случаем для профессиональной ответственности адвокатов⁴².

Другая проблема состоит в сложности определения субъекта ответственности при оказании юридической помощи по назначению: кто в этом случае должен выступать страхователем: государство или адвокат?

Решением указанных проблем может служить лишь детально проработанный абсолютно новый нормативно-правовой акт в форме закона, который бы четко определил: 1. суммы страховых взносов (возможна градация в зависимости от сферы работы адвоката); 2. перечень страховых случаев, который являлся бы закрытым и не подлежал расширительному толкованию в угоду недобросовестным заказчикам адвокатских услуг; 3. объект страхования. Данный вопрос особенно важно урегулировать в уголовном процессе, где адвокату дано право заявлять ходатайства. Ведь

⁴² Байбародова Е.В., Волкова Н.С. Участие адвоката в процессе по уголовным делам // Аллея науки. 2017. Т. 4. № 10. С. 701-704.

определить границы материальной ответственности в гражданском производстве не является сложным в отличие от оценки качества юридической помощи в уголовном деле.

Двадцатого апреля 2017 г. VIII Всероссийским съездом адвокатов был принят Стандарт осуществления адвокатом защиты в уголовном судопроизводстве (далее - Стандарт)⁴³. Принятию Стандарта предшествовала дискуссия среди ученых⁴⁴, а также среди адвокатов в региональных адвокатских палатах⁴⁵. В ходе обсуждения Стандарт подвергся обоснованной критике, высказывались предложения по его усовершенствованию.

По мнению В.В.Кониной⁴⁶, проблема разработки алгоритма действий адвоката при осуществлении защиты по уголовному делу не раз выносилась на обсуждение адвокатской общественности. Не являлось секретом крайне низкое качество проведения защиты адвокатами по назначению в порядке ст. 51 Уголовно-процессуального кодекса РФ. Все это непосредственным образом отражалось на авторитете адвокатуры как института гражданского общества, главная задача которого - защита прав и свобод человека и гражданина. Для исправления ситуации предлагалась разработка определенных регламентов деятельности адвоката при оказании юридической помощи. Так, В.А. Васяев указывает: "Централизованная регламентация обязанностей адвоката при оказании юридической помощи может повлиять на складывающуюся практику во многих ее проблемных местах"⁴⁷. Высказывая свое отношение к принятому Стандарту полагаем необходимым отметить, что данный документ необходимо было

⁴³ Стандарт осуществления адвокатом защиты в уголовном судопроизводстве. URL: http://fparf.ru/documents/resheniya_komissii_po_etike/37436/.

⁴⁴ Рагулин А.В., Рагулина И.Т. Замечания по проекту Стандарта осуществления защиты адвокатом в уголовном судопроизводстве // Евразийская адвокатура. 2017. N 1 (26). С. 39 - 41.

⁴⁵ Петербургские адвокаты готовы работать по стандарту // Вестник Адвокатской палаты Санкт-Петербурга. 2017. N 1. С. 52 - 63.

⁴⁶ Конин В.В. Принятие Стандарта осуществления адвокатом защиты в уголовном судопроизводстве как попытка преодолеть пассивность при осуществлении функции защиты // Современное право. 2018. N 1. С. 110 - 114.

⁴⁷ Васяев А.А. Обязанность адвоката – обязанность адвокатуры // Адвокат. 2011. N 12. С. 9 - 15.

разрабатывать и принимать гораздо раньше, примерно в одно время с Кодексом профессиональной этики адвоката (принят I Всероссийским съездом адвокатов 31.01.2003). На наш взгляд, главная задача принятого Стандарта - выработка определенного алгоритма действий адвоката при осуществлении защиты в уголовном судопроизводстве, с тем чтобы в минимальной степени обеспечить защиту прав и свобод личности в уголовном процессе и исключить ситуацию, когда защита носит явно выраженный формальный характер.

Так же хотелось бы отметить проблему равнодушного отношения адвокатов к защите интересов своего подзащитного.

Проблема равнодушного отношения адвоката к своим профессиональным обязанностям далеко не нова. Так, в архиве Московского районного суда г. Калининграда хранится уголовное дело N 1631/СЛ-19, рассмотренное 8 апреля 1958 г. народным судом 2-го участка Московского района г. Калининграда по обвинению Милонаса Ленчинаса Владовича в совершении преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 2 Указа Президиума Верховного Совета СССР от 04.06.1947 "Об усилении охраны личной собственности граждан". Согласно фабуле обвинения "в декабре 1957 г., вечером, примерно в 24 часа гр-н Милонас Ленчинас Владович напал на проходящую по ул. Хлебозаводской гр-ку Шерстневу Августину Титовну, нанес удар кулаком по голове, от которого она упала, снял с нее демисезонное пальто и хромовые сапоги и платок". Как видно из фабулы, точная дата преступления не была установлена, время совершения преступления было определено приблизительно, следовательно, было допущено нарушение права на защиту, поскольку невозможно защищаться от неконкретного обвинения, к тому же неустановление точной даты преступления лишает возможности лицо, привлекаемое к уголовной ответственности, привести в свою защиту алиби.

Л.В. Милонас на всем протяжении следствия свою виновность в совершении преступления не признавал.

При назначении судебного заседания судом Л.В. Милонасу был назначен адвокат для защиты его интересов на стадии судебного разбирательства (согласно действовавшему в то время УПК РСФСР 1923 года адвокат, за редким исключением, не участвовал в предварительном следствии)⁴⁸.

Обращает на себя внимание, что в судебном заседании при высказывании мнений сторон о порядке исследования доказательств прокурор, поддерживающий государственное обвинение, с учетом занятой Л.В. Милонасом позиции непризнания вины в инкриминируемом деянии, предложил сначала допросить потерпевшую и свидетелей, а после этого допросить подсудимого. Тем самым государственный обвинитель пытался, используя положения криминалистической тактики, изобличить подсудимого в совершенном преступлении. Адвокат согласился с предложением прокурора о порядке исследования доказательств в судебном следствии. Однако суд, выслушав мнения сторон о порядке исследования доказательств, постановил начать судебное следствие с допроса подсудимого, а затем допросить потерпевшую и свидетелей.

Таким образом, тактические наработки стороны обвинения по изобличению подсудимого в совершенном преступлении не заинтересовали суд.

Само судебное разбирательство продолжалось 1 день, подсудимый вновь не признал свою вину в инкриминируемом преступлении. Прения также были короткими. Из протокола судебного заседания: "Прокурор: Квалификацию состава преступления считаю правильной и меру наказания прошу назначить подсудимому по ч.1 ст. 2 Указа от 04.06.1947 "Об усилении охраны личной собственности граждан" сроком на 10 лет заключения в исправительно-трудовом лагере с конфискацией имущества. Слово имеет адвокат: Квалификацию состава не оспариваю, меру наказания подсудимому

⁴⁸ Уголовно-процессуальный кодекс РСФСР: утв. Постановлением ВЦИК РСФСР от 15.02.1923 // СПС "Консультант Плюс".

Милонасу с применением ст. 51 УК прошу назначить ниже низшего предела с учетом его относительно молодого возраста. Последнее слово подсудимого: я никого не грабил". (Как видно, позиция адвоката полностью противоречит позиции подзащитного.)

Из приговора: "В судебном заседании установлено, что в декабре месяце 1957 года Шерстнева в 11-м часу ночи возвращалась по ул. Хлебозаводской... В предъявленном обвинении подсудимый себя виновным не признает. Суд считает, что вина подсудимого доказана показаниями свидетеля - потерпевшей Шерстневой. Доводы подсудимого, что он не видел Шерстневу, ее не грабил, не приходил на квартиру Кошуба, являются голословными и опровергаются свидетелями. Руководствуясь ст. 319 и 320 УПК РСФСР, суд приговорил: Милонаса Ленчинаса Владовича по ч.1 ст. 2 Указа от 04.06.1947 "Об усилении охраны личной собственности граждан" к заключению в исправительно-трудовом лагере сроком на 12 (двенадцать) лет без конфискации имущества за отсутствием такового, без поражения прав.

Меру пресечения оставить содержание в тюрьме N 1 г. Калининграда. В порядке ст. 29 УК РСФСР 1926 года зачесть осужденному срок предварительного заключения день за день. Срок отбытия наказания исчислять с 12 марта 1958 г. Приговор может быть обжалован в облсуд в 5-дневный срок через нарсуд 2 уч-ка Московского района".

Анализируя приговор, считаем необходимым отметить следующее: в приговоре, как и ранее в обвинении, не указана точная дата совершения преступления, виновным в котором был признан Л.В. Милонас; время, установленное в приговоре, отличается от времени, которое было указано в обвинении. Казалось бы, адвокату есть на что обратить внимание при составлении кассационной жалобы на постановленный судом приговор, поскольку судом были допущены существенные нарушения уголовно-процессуального закона, в том числе умаляющие право на защиту.

Считаем необходимым отметить: несмотря на то что УПК РСФСР 1923 года не содержал в себе положений об обязательном установлении

обстоятельств, подлежащих доказыванию, в ряде архивных уголовных дел того времени имеются кассационные жалобы, в которых адвокаты, критикуя приговоры, указывали на недоказанность обвинения в связи с неустановлением обстоятельств, которые подлежали доказыванию для признания лица виновным. Предмет доказывания впервые появился в УПК РСФСР 1960 года⁴⁹ и содержал в себе достаточно усеченный перечень обстоятельств, подлежащих доказыванию.

Так, согласно ст. 68 УПК РСФСР 1960 года "при производстве дознания, предварительного следствия и разбирательстве уголовного дела в суде подлежат доказыванию:

1) событие преступления (время, место, способ и другие обстоятельства совершения преступления);

2) виновность обвиняемого в совершении преступления и мотивы преступления;

3) обстоятельства, влияющие на степень и характер ответственности обвиняемого, указанные в ст. 38 и 39 Уголовного кодекса РСФСР, а также иные обстоятельства, характеризующие личность обвиняемого;

4) характер и размер ущерба, причиненного преступлением.

Подлежат выявлению также причины и условия, способствовавшие совершению преступления".

Как видно, по сравнению с перечнем, установленным ст. 73 УПК РФ, предмет доказывания, закрепленный УПК РСФСР 1960 года, является достаточно скудным, но и это был большой шаг вперед по сравнению с ранее действовавшим УПК РСФСР 1923 года.

Однако кассационная жалоба, поданная адвокатом в защиту осужденного Л.В. Милонаса, была достаточно краткой, в ней отсутствовал анализ материалов уголовного дела, не были проанализированы показания свидетелей, допрошенных в ходе судебного заседания (отличавшиеся

⁴⁹ Уголовно-процессуальный кодекс РСФСР: утв. Постановлением ВЦИК РСФСР от 15.02.1923 // СПС "Консультант Плюс".

достаточной противоречивостью), и содержала в себе одну просьбу - смягчить назначенное судом наказание.

Анализ материалов данного архивного уголовного дела позволяет сделать вывод о том, что адвокат ненадлежащим образом исполнил свои профессиональные обязанности по защите прав и свобод своего подзащитного. Тем самым можно констатировать, что проблема принятия Стандарта назрела давно.

Принятие Стандарта также во многом облегчит работу квалификационных комиссий адвокатских палат субъектов Российской Федерации при оценке действий адвоката в случае поступления жалоб на ненадлежащее исполнение защитником своих обязанностей при осуществлении защиты в уголовном судопроизводстве.

Заключение

Право на защиту каждого, кто подвергся уголовному преследованию, признается и гарантируется Конституцией Российской Федерации (статьи 17, 45, 46, 48, 123), общепризнанными принципами и нормами международного права и международными договорами Российской Федерации в качестве одного из основных прав человека и гражданина.

Порядок реализации данного конституционного права определяется Уголовно-процессуальным кодексом Российской Федерации, при применении норм которого должны учитываться правовые позиции Конституционного Суда Российской Федерации и практика Европейского Суда по правам человека. Обеспечение права на защиту является обязанностью государства и необходимым условием справедливого правосудия.

Профессия адвоката - профессия творческая. Деятельность адвоката в уголовном судопроизводстве трудно подогнать под какие-то жесткие рамки. В то же время уголовное судопроизводство - это та сфера деятельности общества, где права и свободы человека подвергаются наиболее жестким ограничениям. Следовательно, зачастую именно от адвоката и от его отношения к исполнению профессиональных обязанностей зависит положение подзащитного, как в сторону улучшения, так и в сторону ухудшения.

Как показывает практика, адвокаты нередко добиваются успеха в своей деятельности по осуществлению защиты, правильно определившись с ситуацией и выбрав ту или иную позицию защиты, наиболее оптимальную в сложившихся условиях.

Вместе с тем в последнее время все чаще стала напоминать о себе проблема бездействия адвоката в уголовном судопроизводстве. Как правило, это свойственно адвокатам, участвующим в делах по назначению в порядке ст. 51 УПК РФ. Так, при изучении архивных уголовных дел в судах, в

которых участвовали адвокаты по назначению, нам неоднократно приходилось сталкиваться с тем, что адвокат не предпринимал никаких действий по улучшению положения своего подзащитного. В частности, во многих случаях адвокатом не были запрошены характеристики на лицо, привлекаемое к уголовной ответственности, характеризующие его с положительной стороны; не заявлялись ходатайства о назначении и производстве тех или иных экспертиз, которые могли бы поставить под сомнение те или иные обстоятельства, входящие в предмет доказывания (например, размер причиненного ущерба либо тяжесть вреда здоровью); адвокаты не настаивали на допросах дополнительных свидетелей. Ни один из изученных протоколов судебных заседаний не содержал в себе сведений о том, что адвокат заявлял возражения председательствующему по делу. К сожалению, при изучении архивных уголовных дел сложно сделать вывод о том, согласовывал ли адвокат с подзащитным свою позицию, была ли позиция защиты выработана совместно либо она была навязана адвокатом подзащитному.

Анализ выступлений адвокатов в прениях выявил следующую закономерность: либо адвокат безосновательно, без учета и оценки исследованных в суде доказательств, свидетельствующих о виновности подзащитного, утверждал о его невиновности и просил его оправдать, либо соглашался с доводами государственного обвинителя о виновности подзащитного и просил назначить более мягкое наказание, нежели то, которое было предложено прокурором. Как правило, речь в прениях была короткой, не всегда логически выверенной, не содержала в себе анализа действий подзащитного, оценки правильности квалификации инкриминируемого подзащитному преступления, оценки и подробного анализа собранных и исследованных доказательств виновности либо невиновности подзащитного.

Считаем, что все это может быть связано с отсутствием желания у адвоката защищать интересы своего подзащитного. Императивная норма

закон, устанавливающая запрет на отказ защитника от продолжения защиты, нарушает права самого защитника и наносит вред правам и законным интересам подзащитного. В связи с этим представляется, что ч. 7 ст. 49 УПК РФ должна быть дополнена случаями отказа адвоката-защитника от продолжения защиты в любой стадии процесса. Полагаем целесообразным изложить п. 7 ст. 49 УПК РФ в следующей редакции: «Адвокат не вправе отказаться от принятой на себя защиты подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, за исключением случаев, когда имеются обстоятельства, исключающие физическую возможность осуществлять принятую на себя защиту (болезнь, необходимость ухода за близкими людьми в силу их болезни, изменение территориальной подсудности уголовного дела и иные).

Аналогичная норма, на наш взгляд, должна содержаться в подп. 6 п. 4 ст. 6 Закона об адвокатуре. Кроме того, в текст соглашения, заключаемого между адвокатом и доверителем, следует включить порядок компенсации в случае отказа адвоката от принятой на себя защиты по указанным выше основаниям.

Так как адвокатура выполняет публичную функцию по обеспечению граждан и юридических лиц квалифицированной юридической помощью, представляется необходимым воспитание должного уважения в обществе к профессии адвоката, что может быть достигнуто только при установлении на законодательном уровне действенных механизмов защиты адвоката при осуществлении им законной профессиональной деятельности.

В УК РФ установлены такие механизмы в отношении судей, сотрудников правоохранительных органов, например, предусмотрена уголовная ответственность за воспрепятствование осуществлению правосудия и производству предварительного расследования, однако осуществление адвокатом функции защитника и сбор доказательств по уголовному делу так же способствуют осуществлению правосудия и защите прав и свобод человека. В связи с этим представляется необходимым внесение поправок в соответствующие нормативно-правовые акты.

Список используемых источников

Нормативно-правовые акты

- 1) «Конституция Российской Федерации» (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ) // СПС «Консультант Плюс», 2018.
- 2) «Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации» от 18.12.2001 N 174-ФЗ (ред. от 23.04.2018) // СПС «Консультант Плюс», 2018.
- 3) «Уголовный кодекс Российской Федерации» от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 23.04.2018, с изм. от 25.04.2018) // СПС «Консультант Плюс», 2018.
- 4) Федеральный закон от 31.05.2002 N 63-ФЗ (ред. от 29.07.2017) "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" // Собрание законодательства РФ. 2002. № 23. Ст. 2102.
- 5) Федеральный закон от 02.06.2016 N 160-ФЗ "О внесении изменений в статьи 5.39 и 13.14 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и Федеральный закон "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" // Собрание законодательства РФ. 2016. №23. Ст. 3284.
- 6) Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях" от 30.12.2001 N 195-ФЗ (ред. от 07.03.2018) // Собрание законодательства РФ. 2002. № 1. (ч.1). Ст.1.
- 7) Кодекс профессиональной этики адвоката (принят I Всероссийским съездом адвокатов 31.01.2003) (ред. от 20.04.2017) // Вестник Федеральной палаты адвокатов РФ. 2017. № 2.

- 8) Стандарт осуществления адвокатом защиты в уголовном судопроизводстве // Вестник Федеральной палаты адвокатов РФ. 2017. № 2.
- 9) Уголовно-процессуальный кодекс РСФСР: утв. Постановлением ВЦИК РСФСР от 15.02.1923 // СПС "КонсультантПлюс".

Научная и учебная литература

- 10) 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.51-53
- 11) Буфетова М.Ш. Профессиональная деятельность адвоката по консультированию и составлению процессуальных документов в уголовном судопроизводстве / М.Ш. Буфетова // Сибирские уголовно-процессуальные и криминалистические чтения. – 2016. – № 4 (12). – С. 15-19
- 12) Быков А.В. Уголовно-правовая защита адвоката: необходимы новации / А.В. Быков, А.А. Токмаков // Евразийская адвокатура. – 2017. – № 1 (26). – С.71-74
- 13) Васяев А.А. Обязанность адвоката-обязанность адвокатуры // Адвокат. 2011. N 12. С. 9 - 15.
- 14) Волчецкая Т.С. Криминалистическая ситуалогия: Моногр. / Под ред. проф. Н.П. Яблокова. Калининград: Калининградский университет, 1997. С. 75 - 99.
- 15) Воронина Е.С. Равенство сторон и полномочия адвоката в уголовном процессе / Е.С. Воронина, С.Л. Липатова // Территория науки. – 2016. – № 4. – С. 43-48
- 16) Головки Л.В. Курс уголовного процесса. – 2-е изд., испр. – М.: Статут, 2017. – 674 с.

- 17) Гриненко А.В. Уголовный процесс: учебник. – М.: Норма, 2009. – 496 с.
- 18) Григорьев В.Н., Победкин А.В., Яшин В.Н. Уголовный процесс - 2-е изд., перераб. и доп. - М. 2008. – 453 с.
- 19) Давыдова Н.Н. Актуальные вопросы осуществления защиты в уголовном процессе России / Н.Н. Давыдова // Вестник СГЮА. – 2017. – № 3 (116). – С. 123-129
- 20) Девяткин Г.С. Вопросы получения статуса адвоката в России / Г.С. Девяткин // Мир науки и образования. – 2017. – № 1 (9). – С. 65-68
- 21) Денисов, Л.В. Права защитника на стадии предварительного расследования / Л.В. Денисов, М.Н. Шувалов // Вестник Нижегородского университета им. Н.И. Лобачевского. – 2017. – № 3. – С. 24-26
- 22) Захаренков, Д.М. Соотношение законности и приоритета интересов заявителя как принцип адвокатуры / Д.М. Захаренков // Евразийская адвокатура. – 2017. – № 2 (27). – С.46-48
- 23) Загорский Г.И. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу РФ (постатейный) / под ред. Г.И. Загорского. – М.: Проспект, 2017. – 1216 с.
- 24) Конин В.В. Участие защитника в судебном разбирательстве: ситуационный подход // Актуальные вопросы развития государства и права: Юбилейный сборник научных трудов. Калининград: Изд-во КГУ, 2002. Ч. 2. С. 115 - 119.
- 25) Крымов А.А. Уголовно-процессуальное право. Академический курс «Юриспруденция» / А.А. Крымов, А.С. Шаталов. – М.: Проспект, 2016. – 864 с.
- 26) Кучмезов Р.А. Правовой статус адвоката / Р.А. Кучмезов // Теория и практика общественного развития. – 2016. – № 6. – С. 24-26
- 27) Михайловская И.Б. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации. Учебник / под ред. И.Б. Михайловской. – 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Проспект, 2014. – 688 с.

- 28) Нестеров О.А., Реализация защитником процессуальных полномочий на этапе окончания предварительного расследования / О.А. Нестеров // Гуманитарные, социально-экономические и общественные науки. – 2017. – № 8-9. – С. 16-18
- 29) Рагулин А.В. О проекте федерального закона «О внесении изменений в Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации (о дополнительных гарантиях независимости адвокатов при оказании ими квалифицированной юридической помощи в уголовном судопроизводстве)» / А.В. Рагулин // Евразийская адвокатура. – 2017. – № 1 (26). – С.67-69
- 30) Рагулин А.В., Рагулина И.Т. Замечания по проекту Стандарта осуществления защиты адвокатом в уголовном судопроизводстве // Евразийская адвокатура. 2017. N 1 (26). С. 39 - 41.
- 31) Раднаев Д.Б. Проблемные аспекты правового статусу адвоката в уголовном процессе // Экономика, политика, право: вчера, сегодня, завтра. Роль профсоюзов: сборник научных статей по материалам международной научно-практической конференции, посвященной 25-летию образования ФНПР и 110-летию профсоюзного движения. Бурятский филиал Академии труда и социальных отношений. 2016. С. 99-105.
- 32) Саркисян А.С. Содержание деятельности адвоката по установлению обстоятельств уголовного дела / А.С. Саркисян // Вестник Поволжского института управления. – 2017. – № 5. Том 17. – С.145-149
- 33) Соловьева Ю.И. Нарушения профессиональных прав адвоката / Ю.И. Соловьева // Актуальные проблемы российского права. – 2016. – № 12 (73). – С.34-36
- 34) Струкова В.В. К вопросу об оказании неквалифицированной юридической помощи со стороны адвоката в уголовном судопроизводстве / В.В. Струкова // Сибирские уголовно-

- процессуальные и криминалистические чтения. – 2016. – № 3 (11). – С. 21-24
- 35) Петербургские адвокаты готовы работать по стандарту // Вестник Адвокатской палаты Санкт-Петербурга. 2017. N 1. С. 52 - 63.
- 36) Таран А.С. Отвод адвоката при особом порядке судебного разбирательства и уголовного судопроизводства / А.С. Таран // Юридический вестник Самарского университета. – 2016. – № 3. Том 2. – 120 с.
- 37) Уголовный процесс: учебник / А. В. Смирнов, К. Б. Калиновский; под общ. ред. А. В. Смирнова. 5-е изд., перераб. М.: Норма: ИНФРА-М, 2012. 768 с.
- 38) Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / отв. ред. П.А. Лупинской. - 3-е изд., пер. и доп. - М.: 2013. — 523 с.
- 39) Уголовный процесс: Учебник для вузов / Под общ. ред. В.И. Радченко. —2-е изд., перераб. и доп. — М.: «Юридический Дом «Юстицинформ», 2006 — 622 с.
- 40) Уголовный процесс: учебник / коллектив авторов; под ред. В.А. Лазаревой. - М.: ЮСТИЦИЯ, 2016. – 656 с.
- 41) Уголовное право России. Общая часть: учебное пособие / коллектив авторов; под ред. Ю.В. Ревина. - М.: Литрес, 2017. - 482 с.
- 42) Устинова А. В. Уголовный процесс в вопросах и ответах: учебное пособие. - М.: Проспект, 2016. – 289 с.
- 43) Фойницкий И.Я. Курс уголовного судопроизводства. СПб., 1996. Т. 1. С. 158 - 195.
- 44) Шамба Т.М. Адвокатура как элемент системы правового государства: российские реалии и проблемы начала XXI века / Т.М. Шамба // Евразийская адвокатура. – 2017. – № 3 (28). – С.43-46
- 45) Шибанов П.Н. Проблемы реализации положений профессионального стандарта деятельности адвоката-защитника / П.Н.

Шибанов // Судебная власть и уголовный процесс. – 2017. – № 3. – С.32-33

- 46) Шувалов М.Н. Статус адвоката в ходе предварительного расследования / М.Н. Шувалов, М.И. Чувствина // Юрист-Правоведъ. – 2017. – № 4 (83). – С.46-48
- 47) Якоби И.В. Адвокат в уголовном процессе: проблемы уголовно-процессуальной регламентации и практики / И.В. Якоби // Общество и право. – 2016. – № 1 (55). – С.52-57

Материалы судебно-следственной практики

- 48) Определение Конституционного Суда РФ от 16.07.2009 N 970-О-О "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Гаврилова Александра Михайловича на нарушение его конституционных прав пунктом 3 части третьей статьи 56 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации" // СПС «КонсультантПлюс».
- 49) Определение Верховного Суда РФ от 01.03.2004 N 41-о04-22сп // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2005. N 1. // СПС «КонсультантПлюс».
- 50) Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 30.06.2015г. № 29 «О практике применения судами законодательства, обеспечивающего право на защиту в уголовном судопроизводстве» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2015. № 9.
- 51) Уголовное дело N 1631/СЛ-19 по обвинению Л.В. Милонаса // Архив Московского районного суда г. Калининграда.