

МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ  
федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение  
высшего образования  
«Тольяттинский государственный университет»  
Институт права  
(наименование института полностью)

Кафедра «Уголовное право и процесс»  
(наименование)

40.04.01 Юриспруденция  
(код и наименование направления подготовки)

Уголовное право и процесс  
(направленность (профиль))

## ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА (МАГИСТЕРСКАЯ ДИССЕРТАЦИЯ)

на тему «Защитник и его полномочия в уголовном судопроизводстве, проблемы участия в доказывании»

Студент

А.Р. Карачурин

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Научный  
руководитель

канд. юрид. наук, доцент, С.В. Юношев

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



Тольятти 2021



**Росдистант**  
ВЫСШЕЕ ОБРАЗОВАНИЕ ДИСТАНЦИОННО

## Оглавление

Введение .....	3
Глава 1 Общая характеристика защитника как участника уголовного судопроизводства .....	7
1.1 Понятие защитника и сущность его деятельности в уголовном судопроизводстве .....	7
1.2 Процессуальный статус защитника.....	16
1.3 Адвокатская тайна, как гарантия деятельности защитника.....	23
Глава 2 Участие защитника в досудебном производстве .....	31
2.1 Участие защитника на стадии возбуждения уголовного дела .....	31
2.2 Проблемы участия защитника при производстве отдельных следственных и процессуальных действий на стадии предварительного расследования .....	37
2.3 Проблемы собирания и представления защитником доказательств на стадии предварительного расследования .....	48
Глава 3 Актуальные проблемы участия защитника в суде и пути их решения .....	56
3.1 Участие защитника в суде первой инстанции .....	56
3.2 Особенности участия защитника в суде с участием присяжных заседателей .....	63
3.3 Участие защитника в проверочных стадиях уголовного судопроизводства .....	70
Заключение .....	76
Список используемой литературы и используемых источников .....	81

## Введение

В настоящее время защита прав и свобод человека, а также получение квалифицированной юридической помощи каждому, кто подвергся уголовному преследованию, признается и гарантируется Конституцией РФ, общепризнанными принципами и нормами международного права, и международными договорами Российской Федерации в качестве одного из основных прав человека и гражданина.

Актуальность темы исследования заключается в том, что на сегодняшний день отсутствует единое мнение относительно роли защитника в уголовном судопроизводстве в процессе доказывания. Способы участия защитника в ходе доказывания, которые регламентированы в ч. 3 ст. 86 УПК РФ, считаются предметом активной дискуссии. Одни ученые полагают, что защитник в уголовном процессе – это субъект процесса доказывания, и представляют ему такие права, которыми обладает следователь или дознаватель, в данном случае необходимо отметить идею параллельного расследования. Другие ученые представляют точку зрения о том, что защитник – это участник процесса доказывания, который может лишь повлиять на внутренне убеждение следователя, дознавателя, прокурора или суда.

В настоящее время защитник не вправе фактически участвовать в доказательственной работе, в его правомочие входит лишь предоставление информации, которая только обладает определенным потенциалом доказательства. Представленные защитником доказательства по делу, исходя из системы доказательств, необходимо отнести к иным документам.

Изучая понятие защитника и его полномочия в уголовном процессе, необходимо отметить актуальную проблему, которая связана с заявлением и рассмотрением ходатайств защитника о признании доказательств недопустимыми при производстве в суде, с участием присяжных заседателей.

В нормах УПК РФ определение понятия «защиты» не дано, в ст. 49 УПК РФ регламентируется, что под защитником следует понимать лицо, которое осуществляет защиту прав и интересов подозреваемых и обвиняемых, и которые оказывает им юридическую помощь при производстве по уголовному делу.

Степень научной разработанности темы исследования. Научную основу для исследования понятия защитника и его полномочий в уголовном судопроизводстве, проблем участия в доказывании заложили работы авторов: А.Э. Амасьянц, К.М. Баева, Т.Н. Бородкина, М.Ш. Буфетова, А.А. Власов, Н.Н. Давыдова, А.А. Дорошева, И.М. Ершова, И.И. Иванов, В.С. Мардоян, Г.М. Меретуков, К.А. Мушатова, Д.Р. Нургалиев, С.Н. Фирсов, О.Ю. Хмельницкая, П.Н. Шабанов, Е.И. Шигурова и так далее.

Большое внимание было уделено диссертации Е.В. Кронова «Участие защитника в доказывании по уголовному делу», которая рассматривала процессуальный статус защитника, способы участия защитника в получении доказательств.

Объектом данной работы являются общественные отношения, которые складываются в ходе осуществления защитником своего процессуального статуса в уголовном процессе.

Предметом исследовательской работы выступают нормативные правовые акты, судебная практика, а также мнения ученых касающиеся участия защитника в доказывании по уголовным делам.

Цель исследования состоит в изучении понятия защитника и его полномочий в уголовном судопроизводстве, а также проблем участия в доказывании.

Содержание указанной цели определило постановку следующих задач:

- Рассмотрение общей характеристики защитника как участника уголовного судопроизводства.
- Изучение актуальных проблем участия защитника в досудебном производстве.

- Исследование проблем участия защитника в суде.
- Подготовка предложений и рекомендаций по совершенствованию норм, регулирующих полномочия защитника в процессе доказывания в уголовном судопроизводстве.

При проведении исследования использовались общенаучные и частные методы познания, а именно: сравнительно-правовой, формально-логический и технико-юридический.

Нормативной базой исследования являются нормативно-правовые акты, к которым относят, как акты международного характера: Конвенция о защите прав человека и основных свобод (Заключена в г. Риме 04.11.1950) (с изм. от 13.05.2004), Международный пакт о гражданских и политических правах (Принят 16.12.1966 Резолюцией 2200 (XXI), так и национальное законодательство: Конституция РФ, Уголовный кодекс РФ от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 01.03.2021), Уголовно-процессуальный кодекс РФ от 18.12.2001 N 174-ФЗ (ред. от 24.02.2021), Федеральный закон от 31 мая 2002 г. N 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» и так далее.

Теоретическая значимость исследования заключается в том, что выводы данной работы могут быть положены в основу устранения существующих пробелов в теории уголовного права.

Практическая значимость исследования состоит в том, что выводы будут использоваться в научно-исследовательской деятельности для дальнейшей теоретической разработки исследуемых проблем и для совершенствования норм Российского законодательства.

Исследование прошло необходимую апробацию, отдельные положения работы, касающиеся исследования отражены в научной статье «Деятельность адвоката в уголовном судопроизводстве», опубликованной в журнале «Юридический факт» в 2020 году.

Данная работа состоит из введения, трех глав, заключения и списка используемой литературы и используемых источников.

В первой главе дается анализ общей характеристике защитника как участника уголовного судопроизводства, а именно понятию защитника и сущности его деятельности в уголовном процессе, процессуальному статусу защитника, рассматривается адвокатская тайна, как гарантия деятельности защитника.

Вторая глава посвящена участию защитника на стадии возбуждения уголовного дела, проблемам его участия при производстве отдельных следственных и процессуальных действий на стадии предварительного расследования, а также проблемам собирания и представления доказательств на стадии досудебного производства.

Третья глава рассматривает актуальные проблемы участия защитника в суде первой инстанции, особенности участия защитника в суде с участием присяжных заседателей, а также участие защитника в проверочных стадиях уголовного судопроизводства.

Заключение содержит выводы по проанализированным проблемам.

# **Глава 1 Общая характеристика защитника как участника уголовного судопроизводства**

## **1.1 Понятие защитника и сущность его деятельности в уголовном судопроизводстве**

Конвенция о защите прав человека и основных свобод содержит положение о том, что любое лицо вправе защищать себя лично или через защитника. Каждому гарантируется право на оказание квалифицированной юридической помощи [27]. Такое положение закреплено и в ст. 48 Конституции РФ [28].

Согласно Международному пакту о гражданских и политических правах, обвиняемый имеет право защищать себя самостоятельно или через представителя (защитника) [33].

Уголовное судопроизводство – это процесс, как досудебный, так и судебный. Обвиняемый или подозреваемый по делу нуждается в квалифицированной, юридической помощи на разных стадиях процесса. Он не всегда может самостоятельно привести доказательства своей невиновности, а также установить обстоятельства, опровергающие обвинение или смягчающие его ответственность.

Поэтому необходимо рассмотреть такого участника уголовного процесса, как защитник.

В действующем уголовно-процессуальном законодательстве под защитником следует понимать лицо, которое осуществляет защиту прав и интересов подозреваемого и обвиняемого, а также оказывает им юридическую помощь при производстве по уголовному делу [48].

Необходимо рассмотреть позицию, согласно которой защитника оценивают одновременно с двух сторон, со стороны представителя и со стороны лица, который осуществляет защиту интересов своего подзащитного. Так, защитник не только вправе представлять интересы обвиняемого по

уголовному делу, но и должен осуществлять некоторые процессуальные функции по отношению к защите. Это связано с тем, что на любой стадии процесса обвиняемый вправе отказаться от тех услуг, который представляет ему защитник.

Для того чтобы определить правовое положение защитника в уголовном судопроизводстве нужно установить, что защитник – это своего рода помощник обвиняемого и подозреваемого по делу.

Как уже было сказано выше, защитник – это всегда самостоятельный участник уголовного судопроизводства, который осуществляет взятые на себя процессуальные функции защиты обвиняемого и охраны его интересов, оказание юридической помощи.

Невозможно рассматривать защитника с точки зрения представителя обвиняемого, поскольку он не наделен всеми процессуальными правами, которые принадлежат его подзащитному [37, с. 166-168].

А.И. Мещерин указывает на то, что сердцевину защиты в уголовном судопроизводстве стоит отнести познавательной деятельности защитника. Сегодня он довольствуется только теми материалами дела, которые составляют доказательства. Для того, чтобы совершенствовать свою познавательную деятельность защитник должен проводить самостоятельно расследование, то есть изучать обстоятельства дела исходя из имеющихся доказательств, устанавливая недостатки, а также пробелы, противоречия, которые существуют между доказательствами. Таким вопросам и посвящена работа А.И. Мещерина «Особенности познания защитником обстоятельств уголовного дела» [34, с. 32-36].

Изучая защитника в уголовном судопроизводстве, стоит отметить, что его роль может выполнять адвокат и другое лицо: близкий родственник обвиняемого.

Отличие их заключается в том, что адвокат вступает в уголовное дело с начала следствия и согласно выданному ему адвокатскому ордеру.



В роли защитника можно допустить близкого родственника или иное лицо, но только совместно с адвокатом, а при рассмотрении уголовного дела мировым судьей – он может выступать самостоятельно [3, с. 42-43].

Сегодня проблемным аспектом является совместное участие адвоката и лица, который не обладает статусом адвоката в роли защитника на стадии предварительного расследования. Иное лицо, это, как правило, лицо, которое не обладает должным объемом знаний, не имеет высшего юридического образование, опыта работы в данной сфере деятельности.

Участие иного лица в уголовном процессе в качестве защитника по нормам российского законодательства допускается. Но, например, в нормах зарубежного законодательства, понятие «иное лицо» которое выступает в роли защитника, отсутствует, существует только адвокат.

Поэтому, законодателю необходимо внести поправку в целях урегулирования вопроса о защите в уголовном процессе и недопущения на роль защитника лица, которое не обладает определенным объемом знаний, не несет юридическую ответственность за качество оказанной помощи обвиняемому [4, с. 42-43].

Защитником в уголовном судопроизводстве может быть и адвокат и иное лицо, которое выступает родственником обвиняемому по делу, это то лицо, который является одним из участников уголовного процесса, наряду с потерпевшим, государственным обвинителем и так далее. Если говорить о защитнике, который выступает адвокат, то здесь необходимо подчеркнуть, что адвокат может являться не только защитником, но и например, представителем. Адвокат выступает не только по уголовным делам, но может быть представителем в гражданском судопроизводстве.

В некоторых источниках защитника отождествляют с адвокатом.

Исходя из анализа определений вышеуказанных понятий адвокат уже по области употребления, поскольку включает в себя лишь деятельность юристов. Защитник понятие широкое, оно включает в себя деятельность любого лица, который занимается защитой интересов граждан.

Но на законодательном уровне регламентировано, что понятие «адвокат» шире по области употребления понятия «защитник», так как защитник – это лишь лицо, которое защищает права и интересы обвиняемого и подозреваемого.

Целью участия адвоката в уголовном деле является не только защита обвиняемого, но и представительство или поддержание частного обвинения потерпевшей стороны.

На сегодняшний день адвокатура представляет собой один из главных институтов правозащитной системы общества, без него невозможна эффективная защита прав человека, индивидуального предпринимателя, организации.

Институт адвокатуры опосредованно регламентируется Основным законом страны, в котором указано, что каждому гражданину гарантируется предоставление профессиональной помощи в области права [28].

Общая характеристика адвокатуры, ее взаимоотношения с государством раскрыты в ст. 3 Федерального закона от 31.05.2002 N 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ». Адвокатура является профессиональным сообществом адвокатов и как институт гражданского общества не входит в систему органов государственной власти и органов местного самоуправления.

Согласно статье 2 Федерального закона от 31.05.2002 N 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ», адвокат является независимым профессиональным советником по правовым вопросам [50]. Его задача – это оказывать квалифицированную юридическую помощь физическим и юридическим лицам, а именно:

- предоставлять консультации гражданам и юридическим лицам по вопросам правового характера, давая их не только устно, но и письменно;
- осуществлять представление в судах общей юрисдикции;
- осуществлять деятельность по составлению правовых документов;

- осуществлять представление интересов не только в судах, но и в государственных и муниципальных органах государственной власти;
- выступать в виде защитника и представителя в уголовных делах и так далее.

Исследуя проблему участия защитника в уголовном судопроизводстве, стоит отметить, что он осуществляет свою деятельность не только в органах суда, но и в органах представительного расследования: дознания, следствия [18, с. 75-82].

Защитник неразрывно связан с понятием «защита», которая может использоваться в двух значениях:

- широко,
- узком смысле.

Защита с точки зрения общеправового значения, то есть в широком смысле слова – это отстаивание прав, свобод лица в любой форме правоприменения.

Защита в узком смысле подразумевает под собой одну из процессуальных функций в уголовном судопроизводстве: защиты, обвинения и разрешения дела. В уголовном процессе защита связана с одним из субъектов, то есть с подозреваемым или обвиняемым.

Исследуя понятие защиты в нормативно – правовых актах РФ, стоит отметить, что, на сегодняшний день оно отсутствует в уголовно-процессуальном законодательстве.

Защиту довольно легко можно сопоставить с понятием уголовного преследования, определение последнего дано в законе. Защита – это процессуальная деятельность преследуемого лица или его представителя, адвоката по делу, которая состоит в опровержении обвинения, выдвинутого в сторону подозреваемого лица.

Защитник по уголовному делу представляет собой то лицо, которое осуществляет защиту обвиняемого, подозреваемого, оказывая при этом

юридическую помощь. Если он представляет интересы стороны обвинения, то есть потерпевшего, он считается не защитником, а представителем.

Исследуя понятия защиты, стоит остановиться на определениях некоторых авторов. Так, И.А. Насонова, говорит о том, что защита в уголовном судопроизводстве – отстаивание законных прав лица, который является участником такого процесса [37, с. 166-168].

В.А. Лазарева, В.В. Иванов, А.К. Утарбаев неоднократно пишут о «защите прав потерпевшего», «защите интересов потерпевшего» [30, с. 122]. То есть, происходит смешивание представительства и защиты, как двух основных форм деятельности адвоката.

Есть авторы, например, С.А. Мельников, который предполагает, что защитник считается представителем, поскольку он представляет интересы обвиняемого.

Аналогичного мнения придерживается и А.А. Власов, который указывает, что защитник это тот же представитель обвиняемого, подозреваемого по делу [9, с. 62-65].

Стоит отметить, что по действующему уголовно – процессуальному законодательству, права адвоката представлены только защитнику.

Согласно определению понятия «защита», указанному в толковом словаре В. Даля, под защитой следует понимать оборону, охрану, покровительство, а защищать – это значит оберегать, охранять, отстаивать, не давать в обиду.

Таким образом, в юридической литературе под защитой понимают уголовно-процессуальную деятельность, которая включает в себя охрану и защиту обвиняемого или подозреваемого от нарушений и незаконных ограничений прав и свобод, а также в их предупреждении.

Итак, законодательное определение понятия защитник дано в ч. 1 ст. 49 УПК РФ. По общему правилу в качестве защитника допускают адвокатов. Данная формулировка была указана в законе до апреля 2017 года.

Согласно ФЗ «О внесении изменений в Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации» от 17.04.2017 № 73-ФЗ ч. 2 ст. 49 УПК РФ теперь данная норма гласит: «в качестве защитников участвуют адвокаты» [51], то есть с указанного времени защитник «участвует» в уголовном процессе, а не «допускается», как это было ранее.

Полномочия адвоката, который выступает в качестве защитника в уголовном судопроизводстве, подтверждаются удостоверением адвоката и ордером на исполнение поручения, выдаваемым соответствующим адвокатским образованием.

Участие адвоката в уголовном судопроизводстве – это одно из главных направлений деятельности, связанная, в большей степени с осуществлением функции защиты.

Рассматривая деятельность защитника в уголовном процессе, стоит отметить, что, как правило, он осуществляет ее на основе соглашения с обвиняемым, подозреваемым по делу или с его представителем.

Государство обеспечивает бесплатного адвоката-защитника, если подозреваемый (подсудимый или обвиняемый):

- имеет желание воспользоваться адвокатом, но не имеет средств к заключению соглашения с определенным лицом на платной основе;
- отказывается от него, но по закону защитник в его положении обязателен, это регламентировано в уголовно – процессуальном законодательстве.

Рассматривая институт защиты и институт адвокатуры, стоит отметить, что идея закрепления в российской Конституции обозначения адвокатуры как общественного института, обеспечивающего реализацию гарантий, не нашла поддержки у законодателей. Принятие международно-правового акта, обязательного для России и содержащего не только основные принципы адвокатской деятельности, но и определения таких нарушений, как незаконное вмешательство, злоупотребление правом на ограничение и другие,

представляется значительным шагом в обеспечении конституционных и международно-правовых гарантий защиты прав человека.

Идею закрепления в Основном законе страны положений об адвокатуре так и не нашли свое отражение и в феврале 2020 года при обсуждении поправок к Конституции РФ.

Необходимо отметить, что сегодня предлагается дополнить УК РФ статьей 294.1 «Воспрепятствование законной деятельности адвоката». Согласно данной норме уголовная ответственность устанавливается за вмешательство в какой бы то ни было форме в законную деятельность адвоката в целях воспрепятствования осуществлению его профессиональных полномочий, если это деяние повлекло причинение существенного вреда. Такого рода поправки, нацелены на укрепление российской адвокатуры, ее прав и обязанностей, а как следствие - прав граждан.

Предполагается, что по части первой, наказание будет в виде штрафа до 80 тысяч рублей, обязательные работы на срок до 360 часов и так далее. Если препятствовать деятельности адвоката будет группа лиц по предварительному сговору, то в данном случае можно говорить и о лишении свободы до 2 лет.

Также помимо уголовной ответственности, проект нового Кодекса об административных правонарушениях РФ предусматривает санкции за воспрепятствование адвокатской деятельности. И хотя размер штрафа не превышает меру наказания за несвоевременное предоставление информации гражданину, тем не менее, начало положено, и порочная практика в отношении адвокатов стала наказуема.

Сегодня в КоАП РФ предусмотрена только ответственность за игнорирование запросов адвокатов. Подобная норма сохранится и в новом законе, так что отказывать адвокату в предоставлении необходимой информации также будет наказуемо.

Защитник в уголовном процессе участвует с того момента, когда появляется обвиняемый или подозреваемый, или с момента применения мер государственного принуждения, то есть:

- с момента вынесения соответствующего постановления о привлечении лица в роли обвиняемого;
- с момента возбуждения дела в отношении определенного лица;
- с момента фактического задержания подозреваемого, в случаях, которые установлены ст. 91, 92 УПК РФ;
- после применения к подозреваемому меры пресечения в виде заключения под стражу;
- с момента получения уведомления о том, что лицо подозревается в совершении противоправного деяния в порядке, который регламентируется ст. 223 УПК РФ;
- с начала объявления лицу, который подозревается в совершении противоправного деяния, вынесения постановления о назначении судебно-психиатрической экспертизы;
- с момента начала осуществления иных мер процессуального принуждения или иных процессуальных действий, затрагивающих права и свободы лица, подозреваемого в совершении преступления.

Участие защитника в уголовном судопроизводстве обязательно, если:

- подозреваемый, обвиняемый не отказался от защитника в порядке, установленном ст. 52 Уголовно-процессуального кодекса РФ;
- подозреваемый, обвиняемый, не достигли возраста совершеннолетия;
- подозреваемый, обвиняемый в силу физических или психических недостатков не может самостоятельно осуществлять свое право на защиту;
- судебное разбирательство проводится в порядке заочного производства;
- подозреваемый, обвиняемый не владеет языком, на котором ведется производство по уголовному делу;

- 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;
- уголовное дело подлежит рассмотрению судом с участием присяжных заседателей;
- обвиняемый заявил ходатайство о рассмотрении уголовного дела в порядке, установленном гл. 40 Уголовно-процессуального кодекса РФ (сокращенное судебное производство) [48].

Подозреваемый или обвиняемый в ходе рассмотрения уголовного дела может отказаться от своего защитника. Данное действие должно быть закреплено в протоколе процессуального действия. Защитник же самостоятельно от защиты вышеуказанных лиц отказаться не вправе.

Подводя итог вышеизложенному, можно сделать вывод о том, что определение понятия защитника закреплено в ст. 49 УПК РФ. Участие иного лица в уголовном процессе в качестве защитника по нормам российского законодательства допускается. Но для того чтобы урегулировать вопрос защиты и недопущения на роль защитника лица, которое не обладает определенным объемом знаний, не несет юридическую ответственность за качество оказанной юридической помощи, законодателю необходимо внести поправки.

## **1.2 Процессуальный статус защитника**

С момента допуска к участию в уголовном деле защитник наделяется широкими полномочиями для оказания юридической помощи своему подзащитному, которые регламентированы в ст. 53 УПК РФ [48].

Ни при каких обстоятельствах защитник не может действовать во вред своему подзащитному.

В случае отрицания обвиняемым своей вины защитник не имеет права исходить из противоположной позиции и строить свою защиту, признавая



доказанными обстоятельства, изобличающие обвиняемого в совершении преступления.

Таким образом, он должен выработать вместе со своим подзащитным единую стратегию действий и представить доказательства, которые бы опровергали его виновность.

Для этого закон наделяет защитника широкими процессуальными полномочиями.

- Защитник имеет право с подзащитным (подозреваемым, обвиняемым) на свидание. С момента допуска к участию в уголовном деле он вправе иметь с ним свидания наедине и конфиденциально до первого допроса подозреваемого или обвиняемого [29, с. 112-114].
- Защитник имеет право собирать доказательства по уголовному делу.

Исследуя доказательства в уголовном процессе, необходимо говорить об их свойствах, в точности и о допустимости.

Наряду с относимостью закон выделяет допустимость доказательств в деле, это такое свойство, которое характеризует его с точки зрения правомерности и законности получения. Доказательство должно быть получено без нарушения закона и определенными способами.

В Основном законе страны указано, что все доказательства должны быть получены без нарушения действующего законодательства [28].

Помимо понятия допустимость в юридической литературе известно понятие их недопустимости, то есть когда они были получены с нарушением закона, не надлежащим субъектом [25, с. 70-74].

Согласно закону защитник имеет право на то, чтобы опрашивать граждан в ходе досудебного разбирательства. Опрос выступает одним из способов сбора им доказательственной базы (ст. 6 Федерального закона от 31.05.2002 N 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ») [50].

Для того чтобы получать сведения, которые в последствии могут стать доказательствами по делу со стороны защиты адвокат имеет право на

заявление соответствующих ходатайств следователю или дознавателю, например, о проведении какого-то следственного действия, или о наложении ареста на имущество и так далее.

Исследуя проблему участия защитника в доказывании, стоит отметить, что это актуальная проблема, поскольку данный субъект не имеет право фактически участвовать в доказательственной работе, в его правомочие входит лишь представление информации, которая только обладает определенным потенциалом доказательства.

На сегодняшний день он не имеет право осуществлять различные следственные действия. Это является главной обязанностью органов предварительного расследования. Представленные им доказательства по уголовному делу, исходя из системы доказательств, которая регламентируется уголовно – процессуальным законодательством, нужно отнести к прочей документации.

Рассматривая процедуру по сбору доказательств адвокатом, стоит заметить, что в настоящее время она не закреплена законодательным актом. Именно по этой причине в практике довольно часто встречаются случаи отказа в приобщении таковых. Отказ является необоснованным.

Законом закреплён способ сбора доказательств со стороны адвоката, это приобретение предметов. Такие предметы можно обуславливать в качестве вещественных доказательств, но есть некоторые затруднения, а именно он не вправе осуществлять следственные действия, как было сказано уже выше по изъятию и приобщению предметов и документов в роли вещественных доказательств.

Иными словами, приобрести такой предмет он может лишь в добровольном порядке, не имея права на принудительное изъятие. Предмет, который он хочет приобщить к материалам уголовного дела, должен пройти некую процедуру, в частности адвокат обращается к следственному органу с ходатайством с отображением источника приобретения.

Таким образом, можно говорить о том, что на досудебной стадии уголовного судопроизводства защитник имеет право не осуществлять сбор доказательств, а только представлять следователю сведения. Последний имеет право придать ему процессуальную форму.

Сведения, которые представляет защитник, не становятся автоматически доказательствами.

Таким образом, адвокат по своим правам и обязанностям в границах уголовного судопроизводства приравнивается законодателем с правами его участников, которые наделены правом сбора и представления письменной документации и предметов для приобщения их к уголовному делу в качестве доказательств при помощи заявления конкретных ходатайств, согласно ч. 2 ст. 86 УПК РФ [48].

Следовательно, можно говорить о существующей проблеме признания адвоката участником по сбору доказательств по уголовному делу. Определение, которое закреплено в действующем законодательстве о том, что он является субъектом, имеющим право на сбор, не говорит о его равноправном положении и признании в качестве субъекта доказывания [3, с. 14-17].

Изучая проблему участия адвоката в доказывании, установлено, также, что законом не регламентирован механизм изъятия и фиксирования доказательств адвокатом. В свою очередь, наличие обозначенного механизма считается неперенным условием допустимости конкретных доказательств.

Таким образом, к проблемам участия адвоката в процессе доказывания относят ограничение способов сбора доказательств. Адвокат на сегодняшний день находится в неравном положении по получению доказательств и приобщению их к делу по отношению к иным субъектам доказывания [57, с. 69-73].

Поэтому необходимо внести изменения в УПК РФ, а именно регламентировать статус адвоката и его роль в сборе доказательств. В нормативном акте отсутствует порядок собирания и фиксирования

доказательств, полученных адвокатом. Существует неравенство сбора доказательств по сравнению с другими участниками процесса, которые имеют государственно - властные полномочия.

– Защитник имеет право привлекать специалиста.

Специалистом является лицо, которое имеет определенные познания в какой-либо отрасли. Адвокат, как правило, обращается за услугами такого лица, когда ему необходимо оспорить проведенную экспертизу со стороны обвинения, которая подтверждает обстоятельства вины подзащитного.

Также по конкретным, определенным вопросам защитник также вправе обратиться за услугами специалиста, например, разъяснить пункты заключения проведенной экспертизы.

– Защитник обязан присутствовать при предъявлении обвинения.

Лицо, которому предъявляется обвинение, имеет право на то, чтобы при проведении данного процессуального действия, присутствовал адвокат, который должен быть извещен о месте и дате предъявления обвинения.

В момент предъявления обвинения, защитник вправе давать краткие юридические рекомендации своему подзащитному [19, с. 31–37].

– Защитник имеет право присутствовать при допросе подзащитного и на любых следственных действиях, связанных с его участием.

Участие адвоката при проведении любых следственных действий, очень важный этап работы защитника. Именно здесь собираются и исследуются сведения, которые имеют доказательственное значение и могут быть опровергнуты в дальнейшем стороной защиты.

Активное участие защитника при производстве следственных действий считается гарантом соблюдения уголовно-процессуальных норм, оно позволит ему получить необходимые сведения из первого источника, которые в будущем он сможет использовать в качестве доказательств. Адвокат может обратить внимание сотрудника органов предварительного расследования на информацию, которая поможет смягчить уголовное наказание, на сведения,

которые опровергают неправдивую версию следователя или дознавателя, что обеспечит полноту и объективность результатов следственных действий.

В уголовных делах, связанных с государственной тайной, от защитника отбирается подписка о неразглашении.

Сегодня необходимо соотнести самоотвод адвоката и запрет на отказ от защиты.

Необходимо обратить внимание на то, что в сентябре 2020 года Президент Федеральной палаты адвокатов Юрий Пилипенко положительно оценил подготовленный Минюстом России проект закона о внесении изменений в УК РФ и УПК РФ, в которых регламентировано наказание за помехи адвокатам в их работе, и в общем виде закон усиливает позиции защиты в уголовном процессе.

Законопроектом предложено введение адвокатом аудио- и видеозаписи следственного действия. Неважно, какое именно следственное действие осуществляется, защитник вправе вести свою параллельную запись. При этом за органами предварительного расследования закрепляется обязанность вести такую запись при проведении допросов и очных ставок. На сегодняшний день такого правила закон не регламентирует. Сегодня в законе указано, что диктофон может быть включен по инициативе следователя или дознавателя, ходатайству подозреваемого или обвиняемого.

Вышеуказанный законопроект регламентирует, что допрос производится с обязательным проведением аудио- или видеозаписи, материалы которого должны приобщаться к протоколу и храниться при уголовном деле. Аналогичные правила закон вводит и при проведении очных ставок. Таким образом, включить видеокамеру будет иметь право и адвокат.

- Защитник имеет право знакомиться с протоколом задержания, меры пресечения и иными процессуальными документами, к которым имеет отношение подзащитный.

Стоит отметить, что в законе регламентировано право защитника на ознакомление не со всеми материалами дела в ходе досудебного производства,

а например, только с теми, которые содержат в себе сведения об основании возбуждения дела в отношении подзащитного, или с теми, где содержатся личные показания обвиняемого по делу. Все остальные документы до определенного момента адвокату не доступны в изучении.

- Защитник имеет право знакомиться со всеми материалами уголовного дела по окончании расследования.

Законодательством предусмотрено не только совместное изучение, но и раздельное. Они вправе делать конспекты, снимать копии. Ограничения могут касаться только тех документов, которые имеют режим секретности.

Необходимо обратить внимание, что в 2020 году Министерство юстиции России подготовило проект закона о внесении изменений в УК РФ и УПК РФ. Так, одной из поправок является то, что для стороны защиты будет предусмотрена возможность знакомиться с документами, составляемыми по результатам не только следственных, но и иных процессуальных действий. Адвокаты смогут получать заверенные копии и описи материалов дела, в том числе в ходе предварительного расследования. В законопроекте детально прописывается, что защита вправе знакомиться с протоколами процессуальных действий и подавать на них замечания, выписывать из протокола любые сведения и в любом объеме, снимать за свой счет копии, в том числе с помощью технических средств до окончания предварительного расследования. То есть следователь или дознаватель в ходе досудебного разбирательства обязан давать все необходимые документы по просьбе защитника, который в свою очередь может сделать с ним копии или выписки.

- Защитник имеет право заявлять ходатайства и заявления.

Защитник в ходе уголовного судопроизводства имеет право на то, чтобы подать заявление на любой его стадии. Но есть ряд исключений, когда при подаче таких заявлений адвокату следователь отказать не вправе, например, при вызове и допросе свидетеля, который подтверждает невиновность подзащитного.

Защитник в ходе уголовного дела может подавать заявления, например, о прекращении уголовного дела в отношении его подзащитного, или о смене меры пресечения, которая никак не связана с лишением свободы обвиняемого лица.

Исследуя практику подачи ходатайств со стороны защиты, стоит отметить, что основная их масса заявляться в ходе судебного процесса, поскольку именно на данной стадии уголовного судопроизводства, существует большая вероятность удовлетворения заявления [53, с. 87-91].

- Защитник вправе участвовать не только на стадии предварительного расследования, но и на стадии судебного разбирательства первой инстанции, а также при пересмотре дела в порядке кассации, надзора, по вновь открывшимся обстоятельствам и так далее.
- Защитник вправе подавать любые жалобы на решения или действия органов предварительного расследования, а также суда, и участвовать в ходе рассмотрения таких жалоб.

Таким образом, процессуальный статус защитника – это комплекс определенных прав и обязанностей, гарантий. Права защитника закреплены в ст. 53 УПК РФ.

### **1.3 Адвокатская тайна, как гарантия деятельности защитника**

В ст. 8 ФЗ от 31 мая 2002 г. N 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» регламентировано, что адвокат обязан держать в тайне любые сведения, которые стали ему известны в процессе оказания помощи своему подзащитному [50]. В данном законе, а также в Кодексе профессиональной деятельности адвоката регламентированы принципы и правила сохранения адвокатской тайны.

Согласно нормам действующего законодательства к сведениям, которые составляют адвокатскую тайну, относят:

- сведения о доверителе;

- доказательства и документы, которые были собраны по делу защитником;
- содержание данных доверителю правовых советов;
- условия заключенного соглашения;
- все адвокатское производство по делу;
- любые другие сведения, связанные с оказанием адвокатом юридической помощи.

Под тайной адвоката понимают гарантию анонимности отношений, которые существуют между самим защитником и его доверителем.

В рамках уголовного судопроизводства защитник осуществляет защиту прав и интересов подзащитного, оказывает ему юридическую помощь по находящемуся в производстве уголовному делу. В результате профессиональной деятельности он располагает определенными сведениями, которые составляют адвокатскую тайну.

Конституция Российской Федерации гарантирует каждому право на получение квалифицированной юридической помощи [28].

Стоит отметить, что адвокат представляет интересы подозреваемого обвиняемого на основании ордера. Он утверждается федеральным органом юстиции. В иных случаях адвокат представляет доверителя на основании доверенности.

Никто не вправе требовать от адвоката и его доверителя предъявления соглашения об оказании юридической помощи для вступления адвоката в дело.

Профессиональным долгом любого адвоката является неразглашение любой информации, которая стала ему известна в процессе оказания юридической помощи подзащитному.

Конфиденциальность сведений, известных ему в связи с оказанием юридической помощи, одна из составляющих конституционного права граждан на получение квалифицированной юридической помощи.



Итак, адвокатской тайной являются любые сведения, связанные с оказанием адвокатом юридической помощи своему доверителю.

Адвокатская тайна распространяется 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.

Для сохранения такой 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, о чем они дают подписку о неразглашении.

Защитник – адвокат не может быть вызван и допрошен в качестве свидетеля об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с обращением к нему за юридической помощью или в связи с ее оказанием.

Исследуя проблему адвокатской тайны, следует отметить научную статью Н.А. Жирновой «Адвокатская тайна как вид профессиональной тайны:

проблемы обеспечения режима конфиденциальности». Данная статья посвящена проблемам, которые существуют на сегодняшний день в области адвокатской тайны. В статье указано, что адвокатская тайна представляет собой вид информации с определенным, ограниченным доступом. Н.А. Жирнова сопоставляет данные сведения со сведениями в области налоговой или банковской тайны [16, с. 17-20].

Образование определенных механизмов охраны такой тайны связано в первую очередь с созданием стандартов справедливого проведения суда и правильной правовой процедуры для того, чтобы обеспечить деятельность защитников, в области вмешательства публичной власти в данную деятельность.

В статье А.В. Морозова «Стандарты обеспечения адвокатской тайны» осуществляется попытка раскрыть природу адвокатской тайны в виде гарантии конституционного права на защиту, а также установить формы институционального обеспечения этой правовой прерогативы [35, с. 10-15].

Адвокат не вправе давать свидетельские показания об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с исполнением профессиональных обязанностей.

Проведение оперативно-розыскных мероприятий и следственных действий в отношении адвоката (в том числе в жилых и служебных помещениях, используемых им для осуществления адвокатской деятельности) допускается только на основании судебного решения.

Полученные в ходе оперативно-розыскных мероприятий или следственных действий (в том числе после приостановления или прекращения статуса адвоката) сведения, предметы и документы могут быть использованы в качестве доказательств обвинения только в тех случаях, когда они не входят в производство адвоката по делам его доверителей. Указанные ограничения не распространяются на орудия преступления, а также на предметы, которые запрещены к обращению или оборот которых ограничен в соответствии с законами России.

Защитник – 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.

Адвокат не может быть освобожден от обязанности хранить тайну никем, кроме доверителя [4, с. 112-115].

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 для своей защиты по возбужденному против него дисциплинарному производству или уголовному делу.

Рассматривая проблему адвокатской тайны необходимо обратить внимание на то, что сегодня адвокат вправе направлять в органы государственной власти, а также местного самоуправления, общественные объединения и иные организации адвокатский запрос [5, с. 112-115].

При адвокатском запросе по установленной форме происходит доступ третьих лиц к адвокатской тайне, и он становится возможен даже без судебного контроля, то есть не судья решает, можно ли третьим лицам получить доступ к тайнам доверителя. Может сложиться ситуация, когда постепенно адвокатская тайна перестанет быть тайной, а адвокат будет не способен оказать квалифицированную юридическую помощь, что не соответствует положениям ст. 48 Конституции РФ.

Необходимо отметить, что в мае 2020 года обсуждалось создание Комплексной информационной системы адвокатуры. Она должна будет соединена с информационными системами судебной власти, а также с государственными органами. Защитники будут иметь право на обмен документами в электронном виде с органами предварительного расследования

и с судом, они смогут осуществлять запросы для сбора сведений. Такая система позволит усилить гарантии защиты прав и законных интересов человека. Такая электронная система обеспечит конфиденциальное общение адвокатов с подзащитными.

Таким образом, с помощью применения данной системы будет осуществлено обеспечение безопасности определенных сведений, которые вызывают интерес у сотрудников правоохранительных органов.

Коллективная безопасность будет заключаться в том, что будет установлено безопасное взаимодействие защитника и его подзащитного, который находится в следственном изоляторе.

Необходимо обратить внимание на то, что в 2020 году в России, в большинстве регионов, в СИЗО был введен режим особых условий, то есть возможность встречи с адвокатом была ограничена.

Многие суды активно развивали судебные процессы в режиме онлайн, так как заседания могут быть проведены на любой стадии в электронном режиме. И в данном случае отмечается проблема, согласно которой защитник не может лично встретиться и пообщаться со своим подзащитным [31, с. 203-210].

Также стоит отметить, что сегодня необходимо на международном уровне рассмотреть вопрос о принятии Европейской конвенции о профессии адвоката, которая обяжет страны соблюдать права и гарантии представителей этой профессии. Она должна будет предусмотреть такие гарантии, как доступ адвоката к доверителю и конфиденциальность беседы с ним, защита адвокатской тайны и защита от незаконного преследования.

Сегодня стоит говорить о том, что правоохранительные органы осуществляют такие действия, которые влекут за собой нарушения адвокатской тайны. Так, с помощью их действий осуществляется обыск в офисе защитника, или в его доме, после которого изымаются документы и их носители – компьютеры. Опасность таких действий заключается в том, что они могут прихватить с собой нечаянно документы, которые затрагивают его

доверителя. Данная проблема должна решаться с помощью введения делопроизводства адвокатом отдельно от всех документов, связанных с его подзащитным. А вся важную информацию необходимо хранить в зашифрованном формате на компьютере. Но далеко не всегда на практике так происходит.

Для сохранности сведений, которые составляют адвокатскую тайну, необходимо ввести адвокатское производство по каждому из дел отдельно. Сегодня адвокатским сообществом даны рекомендации по поводу оформления адвокатских производств, указаны конкретные представители палат по вопросам нарушения такой тайны. Так, при любом случае нарушения тайны адвоката правоохранительные органы обязаны предпринять меры реагирования, сегодня введен «горячий номер» телефона для того, чтобы уведомить палату адвокатов обо всех случаях проведения обысков в офисе и дома у защитника.

Помимо обыска адвокатская тайна может быть нарушена и другими способами, например, с помощью прослушивания телефонных переговоров адвоката с другими лицами, просмотра отправленных защитником сообщений и так далее. Данные мероприятия возможны при расследовании уголовно – наказуемого деяния, совершенных против власти, терроризме.

Снизить риск вторжения органов власти в частную жизнь адвоката, в адвокатскую тайну, может использование сообщений, ключи от которых отсутствуют у сотрудников правоохранительных органов. Необходимо все особо важные вопросы обсуждать в ходе личной встречи: на ней же можно передавать документы.

Адвокатская тайна может быть нарушена и при подаче адвокатских запросов. Так, согласно утвержденной Министерством юстиции РФ в 2016 году новой форме запроса в нем нужно указать данные о лице, которому защитник оказывает юридическую помощь, номер дела, то есть всю ту информацию, которая считается профессиональной тайной адвоката. Фактически к ней получают доступ представителя государственной власти.

Про разглашение сведений можно говорить и в том случае, когда между защитником и его подзащитным (представителем) осуществляются финансовые операции в безналичной форме, то есть банкам известно о движении денежных средств между ними. В таких организациях, конечно, действует банковская тайна, но не исключены моменты, когда их же сотрудники за определенную сумму передают финансовую информацию посторонним лицам. Поэтому необходимо при совершении денежных переводов скрывать их назначение.

Подводя итог вышеизложенному, стоит отметить, что определение понятия защитника закреплено в ст. 49 УПК РФ, а под его процессуальным статусом понимают комплекс определенных прав и обязанностей, гарантий. Права защитника закреплены в ст. 53 УПК РФ. Доверие к защитнику не может быть без уверенности в сохранении адвокатской тайны, поэтому ее соблюдение является безусловным приоритетом деятельности адвоката, а срок хранения тайны не ограничен во времени. Рассматривая проблему адвокатской тайны, стоит отметить случай, когда его подзащитный не дал свое согласие на раскрытие определенных сведений. В таком случае защитник не может огласить сведения, которые стали ему известны, но его молчание в некоторых случаях может привести к тяжким последствиям. Например, защитник в ходе оказания юридической помощи может получить сведения о готовящемся преступлении, в таком случае его действия не регламентированы действующим законодательством.

## **Глава 2 Участие защитника в досудебном производстве**

### **2.1 Участие защитника на стадии возбуждения уголовного дела**

Возбуждение уголовного дела – это самостоятельная стадия уголовного процесса, которая включает в себя возникновение уголовно-процессуальных отношений, облакаемых в определенную форму в соответствии с законодательством [15, с. 63-66].

Согласно ст. 49 УПК РФ защитник вправе вступить в уголовное дело после вынесения в отношении своего подзащитного постановления о возбуждении уголовного дела. Это говорит о том, что адвокат в роли защитника имеет право вступить в дело только после того, как дело будет возбуждено.

Но в п.6 ч. 3 ст. 49 УПК РФ регламентируется возможность допуска защитника и до возбуждения уголовного дела. Так, там указано, что защитник может вступить в уголовный процесс с момента осуществления процессуальных действий, которые затрагивают права и свободы лица, в отношении которого проводится проверка сообщения о преступлении [48].

Согласно п. 6 ч. 3 ст. 49 УПК РФ защитник участвует в уголовном деле с момента осуществления процессуальных действий, которые затрагивают права и свободы человека, в отношении которого проводится проверка сообщения о преступлении в порядке, который регламентирован в ст. 144 УПК РФ.

Это основание обязательного участия защитника относительно новое, оно было введено в 2014 году.

Защитник в роли участника проверки по сообщению о совершенном преступлении появился лишь в 2013 году. В практической деятельности он и ранее не был лишен такой возможности, согласно Закону об адвокатуре он был вправе осуществлять консультацию, составление документов, но в уголовно-процессуальном законе такое право не регламентировалось.

Участие защитника при проверочных действиях считается необходимым с целью избежание злоупотреблений со стороны следователей и дознавателей, а также при выявлении незаконного отказа в возбуждении дела в возможности обжалования такого решения.

Таким образом, после введения изменений, стоит говорить, что уголовно-процессуальный закон закрепил возможность допуска именно защитника, не адвоката лица, в отношении которого ведется проверка сообщения о преступлении, то есть того, кто еще не считается подозреваемым или обвиняемым.

Более логичным в данном случае выступает положение, которое содержится в ст. 144 УПК РФ. В данной статье указывается адвокат, не защитник по уголовному делу.

Рассматривая участие защитника в уголовном судопроизводстве Н.П. Ведищев указывает на то, что при проверке сообщения о преступлении невозможно говорить о возбужденном деле, так как здесь имеются только сведения, которые говорят о совершенном противоправном деянии [7].

Также стоит отметить противоречия, которые содержатся в ст. 144 и ст. 49 УПК РФ. Ст. 144 УПК РФ содержит указание на то, что человек имеет право на услуги адвоката, полномочия которого в полной мере не определены УПК РФ. Ст. 49 УПК РФ указывает на защитника, полномочия которого определены действующим уголовно-процессуальным законом.

Исходя из вышеизложенного, А.Ю. Амасьянц предлагает формулировку «услуги адвоката» изменить на «помощь защитника» [1, с. 91-94].

Согласно п. 5 ч. 2 главы 2 ФЗ от 31 мая 2002 г. N 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» оказывая помощь лицу, адвокат участвует в роли представителя или защитника [50].

Согласно Постановлению Конституционного Суда РФ от 27.06.2000 г. воспользоваться помощью со стороны адвоката может абсолютно каждый гражданин, который является участником уголовного судопроизводства, в независимости, к какой стороне относиться [41].



Согласно ч. 1 ст. 49 УПК РФ защитник – это лицо, которое осуществляет защиту прав и интересов подозреваемых и обвиняемых. Согласно ч. 1.1 ст. 144 УПК РФ лица, которые участвуют в производстве процессуальных действий при проверке сообщения об уголовно-наказуемом деянии вправе пользоваться услугами адвоката, но процессуального статуса еще не имеют [48].

Необходимо обратить внимание, что на сегодняшний день ст. 144 УПК РФ не регламентирует, какими функциями может обладать адвокат.

Как верно отмечает И.И. Иванов, говоря о том, что сегодня сторона обвинения обладает разными эффективными процессуальными средствами сбора сведений на этапе проверки сообщения о преступлении [20, с. 107-108].

Таким образом, действующая статья 49 УПК РФ включает в себя некоторые противоречия, говоря о защитнике, который участвует в деле, и в данной же норме указывает, на «в отношении которого проводится проверка сообщения о преступлении». Такая проверка – это совокупность действий, после которых будет принято решение в порядке ст. 145 УПК РФ.

В ст. 49 УПК РФ указано, что защитник участвует в уголовном деле при определенных юридических фактах, которые считаются основаниями вступления защитника как лица, с процессуальным статусом в уголовное дело.

Введенный п. 6 ч. 3 ст. 49 УПК РФ никак не согласуется с другими положениями, поскольку указывает на участие защитника не при наличии возбужденного уголовного дела, а еще на стадии рассмотрения сообщения о преступлении.

Невозможно сопоставлять защитника, как участника уголовного судопроизводства, с защитником, который указан в ч. 2 ст. 48 Конституции РФ.

Лицо, в отношении которого проводится проверка сообщения о преступлении, не всегда отождествляется с теми, кто указан в вышеуказанной норме Конституции РФ.

Указанные неточности в п. 6 ч. 3 ст. 49 УПК РФ недопустимы. Но в целом идея допуска адвоката еще на стадии проверки сообщения о

преступлении призвана обеспечивать защиту прав участников уголовного судопроизводства.

Сегодня представляет целесообразным внести в действующее уголовно-процессуальное законодательство изменения, а именно в ст. 49 УПК РФ внести поправку, согласно которой защитник – это лицо, которое осуществляет не только защиту прав и интересов подозреваемых и обвиняемых, но и лиц, в отношении которых проводится проверка сообщения о преступлении.

Логично будет также внести изменения в ч. 3 ст. 49 УПК РФ, заменив «защитник участвует в уголовном деле» на «защитник участвует в уголовном судопроизводстве».

Таким образом, участие защитника возможно и до возбуждения уголовного дела, на стадии проведения проверки. Так, явиться к дознавателю или следователю для дачи объяснений подозреваемое лицо может в сопровождении своего защитника.

Для того чтобы осуществить качественную и профессиональную защиту обвиняемого или подозреваемого по уголовному делу необходимо, чтобы защитник был сразу задействован в такой защите, так как именно в течение первых трех дней следствие собирает доказательства, которые достаточны для того, чтобы предъявить обвинение и назначить меру пресечения, которая как правило выражается в виде заключения под стражу.

Необходимо помнить о праве, которое представлено Конституцией РФ о том, что никто не обязан свидетельствовать против себя, своих близких родственников.

Законом могут быть установлены другие случаи освобождения от обязанности давать свидетельские показания.

Рассматривая участие защитника до возбуждения уголовного дела, то есть на стадии рассмотрения материала проверки, стоит отметить, что он должен ознакомиться с такими материалами, выработать единую стратегию совместно со своим подзащитным, осуществить консультацию обвиняемому

или подозреваемому по делу по вопросам возбуждения дела, а также квалификации его деяния.

Защитник до возбуждения дела может участвовать в процессе получения от подозреваемого объяснений, касаясь преступления, он также может заявить ходатайства, собирать справки и характеристики для приобщения к материалам проверки.

Стоит отметить, что проверка проводится (до стадии возбуждения уголовного дела) на основании поступивших в правоохранительные органы сведений о совершении преступления. Соответственно, на этапе проверки уголовное дело еще не возбуждено.

Поэтому, участник проверки пока не является ни подозреваемым, ни, тем более обвиняемым, а значит, предоставлять защитника в ходе проверки не обязаны.

На стадии возбуждения дела участие защитника является необходимым, поскольку именно он может установить обстоятельства по делу, осуществить оценку перспектив уголовного дела, риски привлечения подзащитного к уголовной ответственности, а также подготовить и представить все доказательства со стороны защиты, осуществлять взаимодействие с органами государственной власти.

Современное законодательство позволяет пользоваться помощью адвоката во всех случаях, когда права и свободы гражданина существенно затрагиваются или могут быть затронуты действиями или мерами, связанными с уголовным преследованием [36, с. 180-183].

На стадии возбуждения уголовного дела с помощью защитника можно выработать правильную тактику поведения, что поможет избежать ошибок, способных негативно сказаться на дальнейшем ходе процесса. Защитник, обладающий высокой квалификацией, может повлиять на ход процесса и добиться прекращения производства, ведь именно в этот период формируются все материалы, и происходит сбор доказательной базы.

Согласно положениям УПК РФ, помощь защитника по уголовным делам на стадии возбуждения уголовного дела заключается в следующем: он изучает постановление о возбуждении дела, которое было вынесено следователем в отношении его подзащитного, и при выявлении малейших процессуальных нарушений, обжалует его.

Для того чтобы подать жалобу, адвокату требуется найти не только недостаточность оснований, но и любую процессуальную неточность. Как, правило, адвокат, имеющий большой опыт работы всегда способен установить в совершенных действиях сотрудников правоохранительных органов нарушения, которые и становятся поводом для того, чтобы обжаловать вынесенное решение.

Процедура обжалования постановления о возбуждении уголовного дела для достижения положительного результата должна соблюдать все установленные требования [52, с. 107-110].

К наиболее частым нарушениям процессуальных норм можно отнести несвоевременную отправку копии постановления к прокурору. Также к нарушениям следует относить порядок задержания подзащитного, который противоречит действующему законодательству.

Так, в уголовно-процессуальном нормативно-правовом акте указано, что не позднее трех часов, после того, как подозреваемый будет доставлен в отделение, должен быть составлен протокол задержания.

Еще одним нарушением является несвоевременное сообщение прокурору о факте задержания подозреваемого.

Законодательство предписывает, что сотрудники следственных органов должны сообщить о задержании в течение 12 часов.

Таким образом, защитник может осуществлять защиту еще до возбуждения уголовного дела. В ходе возбужденного дела защитник необходим, поскольку именно он может указать на обстоятельства, собрать и представить сведения, которые впоследствии станут доказательствами со стороны защиты, а также он осуществляет взаимодействие со следствием

Возможность допуска адвоката к участию в доказывании в уголовном судопроизводстве на стадии возбуждения уголовного дела регламентирована ч. 2 ст. 48 Конституции РФ и ст. 49 УПК РФ.

Сегодня представляет целесообразным внести в действующее уголовно-процессуальное законодательство изменения, а именно в ст. 49 УПК РФ внести поправку, согласно которой защитник – это лицо, которое осуществляет не только защиту прав и интересов подозреваемых и обвиняемых, но и лиц, в отношении которых проводится проверка сообщения о преступлении.

## **2.2 Проблемы участия защитника при производстве отдельных следственных и процессуальных действий на стадии предварительного расследования**

При производстве отдельных следственных и иных процессуальных действиях участие защитника необходимо, поскольку именно на стадии предварительного расследования формируется доказательственная база.

Участие защитника при производстве вышеуказанных действий регламентировано п. 5 ч. 1 ст. 53 УПК РФ, согласно которой он вправе участвовать в допросе подозреваемого и обвиняемого, и в иных следственных действиях, которые осуществляются с подзащитным, или по заявлению ходатайства со стороны защитника или самого подзащитного [48].

Основная цель участия защитника при проведении следственных действий заключается в том, чтобы обеспечить всесторонность такого действия исходя из норм действующего законодательства.

В диссертации Е.И. Миловой «Участие адвоката - защитника в собирании доказательств на предварительном следствии» указано, что участие защитника целесообразно при проведении следственных действий, так как это способствует сбору сведений для составления в дальнейшем его речи в

прениях сторон, установлению доверительных отношений с подзащитным для того, чтобы оказать ему не только юридическую, но и моральную помощь.

Е.И. Милова указывает, что участие защитника в следственных действиях – это не прямая его обязанность, это его право. Если защитник отказывается от участия в таком действии, это не говорит о том, что он отказывается от защиты. В диссертации рекомендовано участие защитника при назначении экспертизы, особенно на этапе формирования вопросов к эксперту [34].

Особо следует разобраться с участием в следственных и иных процессуальных действиях, проводимых по инициативе или по решению лиц, осуществляющих уголовное преследование, которое может осуществляться в следующих формах:

- участия в следственных и иных процессуальных действиях, в которых участие защитника является обязательным для лиц, осуществляющих уголовное преследования (п. 4 и п. 5 ч. 1 ст. 53);
- заявление ходатайств о приобщении к делу в качестве доказательств материалов;
- заявление ходатайств, связанных с назначением и проведением экспертизы;
- заявление ходатайств об участии в следственных действиях, в которых подзащитный не участвует.

Довольно часто встречаются случаи, когда адвокат, неоднократно уведомленный о месте и времени проведения следственного действия следователем, не обеспечил свою явку. Ранее это делалось для того, чтобы в будущем признать проведение следственного действия незаконным.

Недопустимость такого поведения регламентирована п. 18 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 30.06.2015 N 29 «О практике применения судами законодательства, обеспечивающего право на защиту в уголовном судопроизводстве», в соответствии с которым суд может не признать право обвиняемого на защиту нарушенным в тех случаях, когда отказ

в удовлетворении ходатайства либо иное ограничение в реализации отдельных правомочий обвиняемого или его защитника обусловлены явно недобросовестным использованием ими этих правомочий в ущерб интересам других участников процесса, поскольку в силу требований части 3 статьи 17 Конституции Российской Федерации осуществление прав и свобод человека не должно нарушать права и свободы других лиц [28].

На практике встречаются случаи, когда адвокаты целенаправленно препятствовали проведению следственных действий для того, чтобы затянуть расследование по уголовному делу. Как правило, они рассчитывают на нарушение сроков расследование, в результате которых происходит приостановление или прекращение дела.

Следовательно, важным видится дополнение, включенное законодателем в ч. 2.1 ст. 159 УПК РФ о том, что неявка адвоката, который надлежащим образом извещен о проведении следственных действий в отношении подзащитного, не является препятствием к их производству, которая была введена в 2017 году.

Такая норма направлена на то, чтобы не допускались попытки недобросовестных адвокатов нивелировать допустимость проведенных следственных действий.

Активное участие адвоката при производстве следственных действий считается гарантом соблюдения уголовно-процессуальных норм, оно позволит ему получить необходимые сведения из первого источника, которые в будущем он сможет использовать в качестве доказательств.

Адвокат может обратить внимание сотрудника органов предварительного расследования на информацию, которая поможет смягчить уголовное наказание, на сведения, которые опровергают неправдивую версию следователя или дознавателя, что обеспечит полноту и объективность результатов следственных действий.

Итак, согласно УПК РФ, лицо имеет право на свидание со своим адвокатом, перед тем, как будет проведен допрос. В процессе свидания

защитник, как правило, совместно с обвиняемым или подозреваемым выстраивает определенную стратегию, линию защиты.

Сотрудники правоохранительных органов не имеют право на то, чтобы сократить время свидания, так как в случае нарушения данного положения, сторона защиты и сторона обвинения будут находиться в неравном положении, что противоречит действующему уголовно-процессуальному законодательству.

Адвокат вправе 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.

Он имеет право знакомиться:

- с протоколом задержания,
- с постановлением о применении меры пресечения,
- с 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.

В ходе проведения допроса защитник может задавать вопросы своему подзащитному, а также делать замечания о достоверности сведений, которые вносятся следователем в протокол допроса.

На допросе защитник может задавать такие вопросы, которые были заранее подготовлены и его подзащитный знает на них ответы, которые также были заранее спланированы.



Защитник может заявлять о перерыве, представлении времени для того, чтобы побыть с обвиняемым вдвоем. Данные действия производятся для того, чтобы скорректировать позицию подзащитного по делу [54, с. 157-160].

Перед тем, как подписать протокол допроса необходимо защитнику проверить все сведения, которые были занесены. В ходе этой процедуры он может выявить неточности, и сделать соответствующие письменные замечания [55, с. 246-248].

Стоит отметить, что следователь может отвести вопросы защитника, но обязан занести отведенные вопросы в протокол. В УПК РФ не указаны основания для отвода вопросов следователем, что считается пробелом в законодательстве.

По аналогии со ст. 275 УПК РФ, в которой предусматривается, что во время допроса подсудимого «Председательствующий отклоняет наводящие вопросы и вопросы, не имеющие отношения к делу», необходимо указать, что следователь может отвести наводящие вопросы и вопросы, не имеющие отношения к делу». Это будет способствовать более эффективному предварительному расследованию.

Рассматривая роль защитника при проведении следственного эксперимента, стоит отметить, что он призван восстановить всю «картину» совершения преступления либо его отдельные обстоятельства. Защитник в ходе проведения следственного эксперимента:

- предварительно осматривает место, где планируется поводить эксперимент;
- может настаивать на проведении видеосъемки;
- анализирует и сопоставляет сведения, полученные в ходе эксперимента, с имеющимися в деле материалами.

Рассматривая процедуру предъявления для опознания, стоит отметить, что перед ней проводится допрос, который позволяет выяснить обстоятельства, при которых опознающий видел человека или вещь, какие особенности он запомнил.

Исходя из ответов, следствием принимается решение, есть ли необходимость в проведении следственного действия - предъявления для опознания.

Защитник, участвующий в данном следственном действии, должен следить за тем, чтобы предъявление для опознания осуществлялась в соответствии с нормами действующего законодательства: не были заданы наводящие вопросы, не оглашались сведения, которые были получены при проведении допроса и так далее.

Рассматривая участие защитника при проведении обыска, он обязан следить за каждым действием следователя, осматривать найденные предметы, высказывать замечания, которые в обязательном порядке должны быть прикреплены к протоколу о проведении следственного действия. Он обязан изучить данный протокол для того, чтобы убедиться в достоверности и обоснованности сведений, указанных в нем [44, с. 69-73].

Защитник при проведении обыска может проконтролировать соблюдение всех конституционных прав лица, в отношении которого производится обыск (выемка), соблюдение правил составления протокола обыска (выемки), соблюдение оперативными сотрудниками уголовно-процессуального законодательства, независимость и незаинтересованность понятых, а также соблюдение неприкосновенности частной жизни субъекта.

Процедура обыска и выемки характеризуется массой нюансов, учесть которые под силу только опытному уголовному адвокату. Поскольку протокол и найденные предметы являются полноценными доказательствами, которые в будущем могут быть использованы против лица.

Стоит отметить, что в январе 2020 года Конституционный Суд РФ вынес определение об отказе в проверке на соответствие Конституции Российской Федерации процессуальной нормы о производстве обыска (ч. 11 ст. 182 Уголовно-процессуального кодекса) (Определение Конституционного Суда РФ от 14 января 2020 г. № 4-О) [39].

Так, ранее следователь не разрешил адвокату учредителя организации присутствовать во время обыска в помещении организации.

Суды общей юрисдикции, рассмотрев жалобу адвоката в порядке ст. 125 УПК РФ, сочли ее необоснованной, а действия следователя законными, потому что: не допуск адвоката, прибывшего после начала обыска к месту его проведения, не противоречит нормам УПК РФ, ходатайства о допуске к участию адвоката в этом обыске перед его началом в рассматриваемой ситуации не поступали, к тому же у следователя имелись основания полагать, что адвокат может препятствовать проведению обыска. Но Конституционный Суд РФ решил иначе, он подчеркнул, что УПК РФ не наделяет следователя возможностью отказа адвокату в допуске к участию в обыске на территории представляемого им лица, если он прибыл после начала следственного действия [39].

Защитник во время проведения обыска может дать консультацию, установить правомерность действий сотрудников правоохранительных органов и пояснить их необходимость гражданину.

Все документы, которые касаются обыска, защитник проверяет на подлинность и правильность оформления. Также он может потребовать предъявления служебных удостоверений. На протяжении всей процедуры защитник постоянно следит за тем, чтобы не были нарушены права обыскиваемого лица.

В случае выявления грубых ошибок или неправомерных действий со стороны сотрудников следственных органов, защитник фиксирует этот факт, чтобы в дальнейшем обратиться с жалобой в соответствующие инстанции.

Таким образом, участие защитника при обыске гарантирует защиту от незаконных действий следователя или оперативных сотрудников. Так, встречаются случаи, когда сотрудники полиции пытаются проверить помимо офисного имущества также личные вещи сотрудников, находящиеся в дамских сумочках и мужских портфелях. Благодаря вмешательству адвоката данные незаконные действия прекращаются, поскольку производство личного

обыска без судебного решения запрещено уголовно-процессуальным кодексом РФ.

В ходе обыска защитник может не только проконтролировать законность действий сотрудников правоохранительных органов, но и внести соответствующие замечания в протокол, которые позволят в дальнейшем использовать протокол в интересах подзащитного.

Например, в ходе обыска в квартире подзащитного по делу о наркотиках, адвокатом может быть внесено замечание о том, что все изъятые в ходе обыска наркотические средства были выданы добровольно. Это позволит в дальнейшем ссылаться на протокол обыска, как на доказательства сотрудничества со следствием, что является смягчающим вину обстоятельством согласно статьи 64 УПК РФ.

Судебная экспертиза является одним из главных доказательств по уголовному делу. Участие защитника на данном этапе необходимо для того, чтобы трактовать заключение эксперта в пользу обвиняемого или подозреваемого [21, с. 46-50].

Согласно ст. 198 УПК РФ защитнику на данном этапе присуши следующие полномочия:

- исследовать постановление о назначении экспертизы;
- он вправе ходатайствовать о смене учреждения, в котором планируется провести исследование, или эксперта;
- заявлять ходатайство о привлечении к экспертизе указанного им специалиста или учреждения;
- заявлять о том, чтобы в соответствующее постановление были внесены вопросы, которые нужны для защиты его подзащитного;
- присутствовать при проведении экспертизы и давать разъяснения эксперту;
- знакомиться с итоговым заключением экспертизы;
- заявлять ходатайство о проведении повторной экспертизы.

Защитник, который присутствует при проведении судебной экспертизы, имеет право давать по ходу разъяснения, что способствует в будущем получению объективных сведений, которые он вправе использовать в пользу обвиняемого.

В настоящее время на практике встречаются случаи, когда совместно с постановлением о назначении экспертизы, выдается защитнику сразу и само заключение, то есть экспертиза уже проведена, защитник может только ознакомиться с текстом. В данном случае следует говорить о нарушении его прав, причиной таких нарушений выступает формулировка закона, а именно ст. 198 УПК РФ.

Исследуя ст. 198 УПК РФ, можно сделать вывод о том, что название не содержит упоминание о таком участнике уголовного процесса, как защитник.

Поэтому необходимо назначение ст. 198 УПК РФ изложить в следующей редакции:

«Статья 198. Права подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля, защитника при назначении и производстве судебной экспертизы», а ч. 1 ст. 198 УПК РФ изложить в следующей редакции:

«1. При назначении и производстве судебной экспертизы подозреваемый, обвиняемый, потерпевший, свидетель, защитник вправе... далее - по тексту».

Внесение изменений в ч. 1 вышеуказанной статьи обусловлено тем, что в ней на сегодняшний день регламентируется только защитник обвиняемого, тем самым не определяется положение защитника подозреваемого в ходе судебной экспертизы.

Рассматривая действия защитника, стоит отметить, что ему нужно определить участие понятых в следственных действиях, как правило, защитник вправе выписать их данные и побеседовать с ними в дальнейшем. Такое действие обусловлено тем, то на практике встречается, когда понятые, обозначенные в протоколе, вовсе не участвовали в следственном действии.

Защитнику необходимо побеседовать с понятыми, так как данные лица не заинтересованы в результатах расследования, и если ему удастся найти контакт с ними, то можно получить дополнительного свидетеля со стороны защиты. Иногда встречаются случаи, когда понятые признаются в том, что следователь указал, где необходимо расписаться в протоколе, изначально его не изучив.

Стоит отметить, что на сегодняшний день одной из актуальных проблем участия адвоката при проведении следственных действий является его пассивность.

Причинами такой ситуации считаются его формальное участие, он не задает вопросы, не заявляет ходатайства, он не заинтересован в исходе дела в пользу своего подзащитного. Также причиной может выступать проблема большого количества уголовных дел, которые ведутся у защитника параллельно.

Некоторые защитники полагают, что на стадии предварительного расследования они должны наблюдать за происходящими событиями, что действительное состязание состоится только в суде.

Необходимо помнить, что на предварительном расследовании формируется большое количество доказательств, от которых в дальнейшем зависит судьба обвиняемого или подозреваемого.

Причиной пассивности адвокатов может являться проблема нехватки практических навыков, низкий уровень ответственности защитников за выполняемую работу.

Отсутствие активных действий, направленных на защиту со стороны адвоката, является основанием для отмены приговора.

Такой вывод сделала коллегия судей ВС РФ в составе Кассационного уголовного суда в постановлении от 13 июня 2019 года по делу № 607/9498/16. Так, согласно решению суда было установлено, что по звукозаписи судебных заседаний можно понять, что защитник Федчишин лишь формально присутствовал в судебных заседаниях. Он не заявлял никаких заявлений или

ходатайств, направленных на защиту лица, соглашался со всеми ходатайствами стороны обвинения, в связи, с чем судебное рассмотрение было неполным, односторонним и предвзятым, что привело к нарушению принципа состязательности. Также защитник не встречался с подзащитным в течение досудебного следствия и судебного разбирательства дела, не согласовывал с ним линию защиты от обвинения, не принимал никаких мер, направленных на защиту обвиняемого, не заявлял ни одного ходатайства во время досудебного и судебного следствия, фактически не осуществлял защиту [40].

Также необходимо отметить, что пассивность защитника может быть связана с низкой оплатой его труда, поэтому поднятие суммы оплаты адвоката по назначению будет побуждать многих защитников избирать для себя уголовную специализацию.

Также необходимо отметить вопрос по установлению критериев оценки деятельности защитников в ходе досудебного производства. Такая оценка качества его работы, например, по количеству составления правовых документов, в точности жалоб, ходатайств, заявлений и так далее предполагает применения формального критерия, в данном случае невозможно утверждать о качестве предоставленной услуги, выраженной в виде юридической помощи. Его использование удобно в том случае, что оно позволяет увидеть в действительности работу защитника по уголовному делу.

Но не стоит забывать о том, что такой формальный подход может привести в конечном итоге к тому, что защитники будут составлять правовые документы, задавать вопросы только лишь для того, чтобы такая форма активности нашла свое отражение в соответствующем протоколе, несколько не заботясь о содержании. Поэтому нужно осуществлять оценку не только с точки зрения количества, но и в первую очередь с точки зрения качества.

При эффективной защите адвокат будет использовать все предоставленные законом возможности. Все вышеуказанные критерии играют большую роль в оценке деятельности адвоката подозреваемого или обвиняемого в ходе досудебного производства.

Таким образом, действия защитника на стадии досудебного производства могут повлиять на конечный исход дела, поскольку сбор доказательств осуществляется на стадии предварительного расследования. Приведенные защитником доказательства могут повлиять на выбор меры пресечения, на то, что суд может назначить условный срок уголовного наказания.

Защитник, участвующий в производстве следственного действия, в рамках оказания юридической помощи своему подзащитному вправе давать ему в присутствии следователя краткие консультации, задавать с разрешения следователя вопросы допрашиваемым лицам, делать письменные замечания по поводу правильности и полноты записей в протоколе данного следственного действия.

Следователь может отвести вопросы защитника, но обязан занести отведенные вопросы в протокол.

Сегодня необходимо выделять актуальную проблему пассивности защитника при проведении им следственных и процессуальных действий на стадии предварительного расследования.

### **2.3 Проблемы собирания и представления защитником доказательств на стадии предварительного расследования**

Согласно Конституции РФ и УПК РФ для реализации поставленных задач в сфере доказывания стороны обвинения и защиты имеют равные права. Поэтому защитник должен быть полноправным субъектом доказывания. Он не только имеет право, но и обязан собирать доказательства по уголовному делу, так как, если стороны обвинения сформулируют такие доказательства для суда, которые будут выгодны только им, и им же не будет представлена равносильная деятельность защитника, которая обеспечивает интересы обвиняемого, подозреваемого, то невозможно говорить об осуществлении принципа состязательности и равноправия сторон.



Необходимо обратить внимание на то, что согласно нормам Конституции РФ обязанность по доказыванию должна возлагаться на сторону обвинения. На защитника не может быть возложена обязанность по доказыванию. Но при этом, фактическое бремя доказывания должен нести любой участник уголовного процесса, который утверждает какой-то факт. Такое бремя доказывания может переходить от одной стороны на другую в ходе процесса несколько раз.

Следовательно, защитник не считается субъектом обязанности доказывания, являясь при этом, как и другой участник процесса, субъектом доказывания [12, с. 191-195].

Доказательства должны собирать и формировать лица, которые ответственны за проведения уголовного процесса в определенных стадиях судопроизводства, то есть на предварительном расследовании – следователь, дознаватель, в судебном процессе – суд.

Применительно к иным участникам процесса, в том числе и защитника, данное понятие употребляется только технически, так как в УПК РФ пришлось бы указывать фразы о документах, сведениях, которые могут иметь доказательственное значение.

У защитника отсутствуют полномочия по приданию сведениям, свойства допустимости, тогда как доказательства – это всегда единство двух свойств: допустимости и относимости.

Рассматривая допустимость в качестве одного из свойств доказательств, необходимо отметить, что оно определено законным способом получения, а также субъектом, которое имеет на это право.

Право на сбор доказательств по уголовному делу впервые было представлено ему с момента вступления в силу норм УПК РФ. И до настоящего времени сбор доказательств защитником является дискуссионным вопросом. Многие теоретики сегодня не признают за защитником права на сбор доказательств по делу, несмотря на то, то такое право представлено в Основном законе страны.

Проблема собирания доказательств в уголовном процессе адвокатом-защитником на стадии предварительного расследования и судебного следствия обсуждается отечественными юристами довольно давно.

Как правильно отметила, Л.А. Позднякова, в УПК РФ указано право защитника собирать доказательства по уголовному делу, но в действительности законодатель такое право не обеспечил.

На любой стадии уголовного процесса защитник в первую очередь осуществляет предварительную беседу со своим подзащитным. В случае если предварительная беседа не будет проведена защитником, это может негативно сказаться на исходе дела. Такая беседа включает в себя:

- установление у обвиняемого или подозреваемого таких обстоятельств, которые не были отражены в имеющихся, собранных материалах дела,
- согласование позиции с подзащитным по уголовному делу;
- осуществление подготовки обвиняемого или подозреваемого к даче показаний;
- разъяснение подзащитному его прав и обязанностей.

В процессе осуществления беседы с подзащитным адвокат обязан разъяснить ему права и форму его поведения в суде, поскольку встречаются случаи, когда обвиняемые вели себя некорректно и оскорбительно по отношению ко всем участникам уголовного судопроизводства.

В ходе ознакомления с материалами дела защитник должен сопоставлять даты и время, указанные на протоколах проведения следственных действий. Если даты и время у нескольких протоколов совпадет, либо между протоколами будет отсутствовать промежуток времени, можно будет говорить об их незаконности.

Адвокат может получить информацию, которая в последствие станет доказательством из пояснений, которые дает его подзащитный, из копий различных протоколов следственных действий, которые проводятся по данному уголовному делу.

Защитник также вправе получить сведения, которые в будущем станут доказательством (по его ходатайству) из объяснений, которые дала потерпевшая сторона, свидетели по делу, а также лиц, которые также обвиняются по тому же уголовному делу (в случае совершения преступления группой лиц) и так далее.

Одним из способов сбора доказательств защитником выступает опрос граждан, согласно ст. 6 Федерального закона от 31.05.2002 N 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» [50].

Адвокат может ходатайствовать о проведении следственных действий, о наложении ареста на имущества, все эти действия могут помочь в дальнейшем подзащитному. Таким образом, сбор сведений из вышеуказанных источников могут помочь защитнику по уголовному делу. Но каждый из источников информации в редком случае дает полную и достоверную информацию [2, с. 178-183]. Поэтому у него может быть искаженная информация.

Так, причины искажения могут быть различными. Обвиняемые, нередко путаются в своих показаниях, поскольку в момент совершения преступления, например, находились в состоянии алкогольного опьянения, или в отношении них были применены незаконные методы воздействия работниками полиции в момент получения первоначальных показаний.

Некоторые обвиняемые не вполне могут понимать содержание подписываемых ими документов, в частности протоколов следственных действий. Следовательно, сведения, которые были получены защитником от своего подзащитного, нуждаются в перепроверке из иных источников.

При получении сведений со стороны обвинения необходимо помнить, что они считаются процессуальными противниками защитника, и сведения, которые поступают от них, могут умышленно искажаться, а иногда и вовсе быть скрыты.

Рассматривая деятельность защитника в уголовном процессе, стоит отметить, что в настоящее время он не вправе фактически участвовать в

доказательственной работе, в его правомочие входит лишь предоставление информации, которая только обладает определенным потенциалом доказательства.

Он не имеет право осуществлять различные следственные действия, поскольку это является прерогативой органов предварительного расследования.

Защитник имеет право обжаловать решение, вынесенное органами предварительного расследования об отказе в проведении судебной экспертизы, если об этом было заявлено защитником.

Исследуя судебную практику, стоит отметить, что большая часть таких жалоб не удовлетворяется. Так, Ленинградский районный суд г. Калининграда указал на то, что оценкой доказательств по делу должен заниматься следователь или дознаватель. И все вопросы, которые затрагивают сбор доказательств, а не сведений, относятся к прерогативе следователя. Не назначение судебной экспертизы последним, по мнению судьи, не привело ни к какому нарушению прав обвиняемого [42].

То есть, пока суд будет выносить подобного рода решения и поддерживать тем самым органы предварительного расследования, в том, что сбор и оценка доказательств – это полномочия, которыми обладает следователь, жалобы соответственно удовлетворяться не будут [11, с. 463].

Сегодня закон указывает, что следователь вправе назначить проведение экспертизы по ходатайству со стороны защиты только в том случае, если решит, что есть обстоятельства, об установлении которых заявляет сторона защиты, имеют значение для дела. Но поскольку следователю не всегда «выгодно» проведения подобного рода экспертизы, он соответственно не удовлетворяет такие ходатайства.

Примером отказа также является постановление Судебной коллегии по уголовным делам Ростовского областного суда, которая указала, что требования защитника об обязательстве следователя собирать по делу

доказательства, которые, по его мнению, являются необходимыми, не основаны на законе [25].

Согласно закону способом сбора доказательств адвокатом является приобретение предметов, которые могут выступать в роли вещественных доказательств только после их приобщения в качестве таковых, то есть после обращения к следственному органу с ходатайством с указанием источника приобретения. Иными словами, приобрести предмет адвокат может только в добровольном порядке, не имея права на принудительное изъятие.

На сегодняшний день права, принадлежащие защитнику в уголовном процессе, отождествляются с правами его участников, которые имеют права на сбор и представление документов и предметов для приобщения к материалам дела в качестве доказательств.

На досудебной стадии уголовного судопроизводства он имеет право не осуществлять сбор доказательств, а только представлять следователю сведения, которые не становятся автоматически доказательствами.

Для реализации принципа равенства между стороной обвинения и стороной защиты необходимо в законе регламентировать обязанность органов предварительного расследования приобщить к материалам дела предоставленный адвокатом протокол опроса лица.

Другими словами, ставится вопрос о придании такому документу силы доказательств. Такие изменения в законодательстве будут служить соответствию принципа равенства между стороной обвинения и стороной защиты.

Исходя из предложения, внести в нормативный акт изменения об обязанности приобщить протокол опроса лица с его согласия, необходимо также законодательно урегулировать право адвоката составлять протокол опроса лица с его согласия [10, с. 20-24].

Стоит отметить, что на сегодняшний день существует проект ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты РФ в части

обеспечения права адвоката на сбор сведений, необходимых для оказания юридической помощи».

Данный проект предлагает внести изменения в ст. 140 УК РФ и в КоАП РФ, которые будут регламентировать ответственность и за отказ в предоставлении сведений по адвокатскому запросу.

Вполне справедливо было бы регламентировать административную ответственность за невыполнение требований адвоката в получении необходимых ему сведений, аналогично ст. 17.7 КоАП РФ. Таким образом, решение проблемы участия защитника в процессе доказывания по уголовному делу будет способствовать фактической реализации принципа состязательности и равноправия сторон в уголовном судопроизводстве.

Подводя итог вышеизложенному, можно сделать вывод о том, что к актуальным проблемам участия адвоката в процессе доказывания следует относить то, что он находится в неравном положении по сбору доказательств по сравнению с другими участниками процесса, которые имеют государственно – властные полномочия.

Поэтому в целях реализации принципа состязательности и равенства сторон процесса необходимо наделить защитника правом собирать и представлять доказательства наравне со стороной обвинения.

Вышеуказанные проблемы сбора и представления защитником доказательств на стадии предварительного расследования говорят о необходимости внесения изменений в действующее уголовно-процессуальное законодательство.

Так в нормы УПК РФ необходимо внести следующие изменения.

1. Определить статус защитника и его роли в сборе доказательств.

В нормах отсутствует порядок сбора и закрепления доказательств, которые были получены защитником, это свидетельствует о фактическом неравенстве в возможностях сбора доказательств с иными участниками уголовного процесса, которые обладают государственно – властными полномочиями. Исходя из этого, необходимо указать в законе, что защитник

собирает и представляет информацию, которая обладает доказательственным значением.

2. Необходимо наделить граждан, которые вправе знакомиться с постановлением о назначении судебной экспертизы, также знакомиться и с материалами, на основании которых лицом, которое осуществляет расследование, был сделан вывод о необходимости применения специальных знаний и тех материалов, которые в последствии будет использовать эксперт.

С одной стороны, данное изменение должно повысить степень реализации права на защиту, с другой стороны – защитник и его подзащитный получают возможность знакомиться не только с материалами уголовного дела и формулировать вывод о правомерности применения специальных знаний в виде экспертизы и полноте вопросов, но и смогут также использовать возможности экспертов других организаций с помощью проведения своей собственной экспертизы.

## **Глава 3 Актуальные проблемы участия защитника в суде и пути их решения**

### **3.1 Участие защитника в суде первой инстанции**

Защитник может участвовать в судебном процессе по любому уголовному делу. Его участие в обязательном порядке регламентировано ст. 51 УПК РФ [48].

На данной стадии уголовного процесса возможен допуск лица в качестве защитника не только адвоката, но и иного лица, который является близким родственником обвиняемого, или считается его законным представителем.

Необходимо отметить, что защитник в уголовном судопроизводстве является равноправной стороной процесса, так же как и государственный обвинитель.

Он должен использовать все законные средства и способы защиты для того чтобы установить обстоятельства, которые оправдывают подсудимого или смягчают его уголовное наказание.

Участие защитника в суде первой инстанции – это осуществление защиты подсудимого в суде, это отстаивание позиции его подзащитного.

Необходимо отметить, что на данной стадии уголовного процесса, защитник вправе:

- заявлять ходатайства;
- излагать позицию по делу по существу предъявленного обвинения своему подзащитному
- излагать обстоятельства, которые либо смягчают уголовное наказание подзащитного и так далее [8, с. 42-47].

Если защитник не явился на судебное разбирательство и его невозможно заменить, то оно откладывается.

Стоит отметить, что особая роль в уголовном судопроизводстве отводится защитнику в ходе проведения допросов участниках процесса.



В процессе судебного следствия защитник должен активно участвовать в изучении обстоятельств, а также доказательств, которые смягчают уголовную ответственность обвиняемого или вовсе оправдывают его. К таким доказательствам следует относить:

- показания свидетелей,
- заключение экспертов,
- вещественные доказательства,
- документы и так далее.

В случае если в уголовном деле имеются данные, которые доказывают невиновность или смягчают вину подзащитного, защитник должен показать наличие таких данных, раскрыть их доказательственное значение [11, с. 462-464].

В ходе судебного процесса защитник должен активно участвовать в процессе доказывания, так он должен представить суду все собранные доказательства по делу, которые доказывают его невиновность и непричастность к совершенному деянию, или которые смягчают уголовное наказание.

Доказательствами по делу могут выступать различные справки, характеристики с места работы, учебы, места жительства, то есть это все те сведения, которые характеризуют его с положительной стороны.

Подготовка защитника к проведению предварительного слушания включает в себя его участие в ходе доказывания по делу.

Защитник, который участвует в судебном разбирательстве, должен изучить доказательства, которые поступили со стороны обвинения, он должен исследовать их на предмет относимости и допустимости [12, с. 191-195].

После этого сторона защиты представляет свои доказательства.

В процессе судебного следствия позиция защитника всегда должна быть активной. Ему нужно участвовать в изучении доказательств по уголовному делу. Необходимо обратить внимание на обеспечение непосредственности исследования доказательств.

В ходе судебного процесса защитник обязан добиваться от суда допроса потерпевшей стороны и свидетеля:

- если в досудебном производстве они давали показания, которые уличают подзащитного в совершении противоправного деяния, если их достоверность вызывает у защитника сомнения, и он с помощью проведения допроса полагает, что такие показания можно опровергнуть в суде;
- если свидетель может дать показания, которые оправдывают или смягчают вину подсудимого.

При допросе потерпевшего или свидетеля защитник должен задавать только такие вопросы, которые будут идти в пользу его подзащитного.

Успешный проведенный допрос в пользу подсудимого должен строиться из знания права, логики мышления, психологического подхода защитника и его ораторского мастерства [14, с. 285-289].

Перед тем, как провести допрос защитник должен поставить перед собой определенные задачи и цели, которые он должен достигнуть после проведения такого действия.

Так, целью проведения допроса для него должно явиться получение полных и объективных показаний допрашиваемого. А также установление несоответствия между показаниями нескольких свидетелей между собой или между показаниями свидетеля и потерпевшего.

Защитник должен получить от показаний допрашиваемого только те сведения, которые оправдывает действия его подзащитного, или которые смягчают его уголовную ответственность.

При допросе свидетеля и потерпевшей стороны задачей защитника так же является отбор материалов для составления в дальнейшем защитительной речи.

В процессе проведения допроса защитник должен установить психологический контакт с допрашиваемым.

Стоит отметить, что суд, вынося итоговое решение, основывается на своем внутреннем убеждении, которое зависит от нескольких обстоятельств.

Так, например, лживые и запутанные показания свидетеля могут повлиять на убеждения суда в сторону подсудимого. Следовательно, при верной тактике защитника свидетелю может быть выражено недоверия со стороны суда. Установленные противоречия в показаниях свидетеля лучше огласить в ходе прения сторон.

После процесса доказывания в уголовном судопроизводстве осуществляется прение сторон.

В ч. 1 ст. 292 УПК РФ закреплено, что прение сторон включает в себя речь обвинителя и защитника [48].

В процессе выступления на прении сторон защитник должен оценивать доказательства, которые были изучены в ходе судебного разбирательства, и предложить суду принять определенное решение по делу.

При этом необходимо отметить, что во всех без исключения случаях защитник в ходе прений, выступает последним, так как именно это и обеспечивает возможность полного опровержения доводов, которые привела сторона обвинения.

На сегодняшний день уголовным законодательством предусмотрен определенный порядок принятия решения судом при согласии обвиняемого с обвинением, которое ему предъявлено.

Подсудимый вправе, если потерпевший и государственный обвинитель согласны, указать о своем согласии с обвинением, предъявленным ему, и ходатайствовать о том, чтобы его дело было рассмотрено без проведения судебного разбирательства.

Такая процедура предусмотрена по уголовным делам, где наказание не превышает десяти лет лишения свободы [38, с. 32-36].

В таком случае суд может вынести приговор без судебного разбирательства, если установить, что подсудимый осознает последствия такого ходатайства.

Но в случае, если суд установит, что указанные требования не были соблюдены подсудимым, тогда будет принято решение о назначении разбирательства в общем порядке.

Заявление о вынесении решения без проведения суда, в связи с согласием с обвинением, подсудимый должен заявлять лишь в присутствии своего защитника.

Он имеет право заявлять ходатайство:

- в процессе ознакомления с материалами дела, о чем делается определенная запись в протоколе ознакомления;
- в ходе предварительного слушания, когда оно обязательное согласно ст. 229 УПК РФ.

Судебное заседание по заявлению обвиняемого о постановлении приговора без суда, в связи с согласием с предъявленным ему обвинением осуществляется с участием его самого и защитника.

Суд не осуществляет изучение и оценку доказательств, которые были собраны ранее по делу. В данном случае могут быть рассмотрены:

- обстоятельства, которые характеризуют личность подсудимого;
- обстоятельства, смягчающие и отягчающие уголовное наказание.

В случае если суд установит, что обвинение, с которым согласился подсудимый, обосновано, он выносит решение и назначает ему наказание, которое не может превышать  $2/3$  максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, которое указано за совершенное преступное деяние.

Во всех остальных случаях, когда подсудимый не согласен с обвинением, которое ему предъявлено, рассмотрение дела происходит в общем порядке.

Рассматривая защитительную речь, стоит отметить, то согласно Толковому словарю С.И. Ожегова речь – это способность говорить; разговор, беседа; публичное выступление. В свою очередь защита согласно тому же словарю – это защищающая сторона в судебном процессе.

Следовательно, речь защитника – это его публичное выступление, которая произносится в зале суда, и обращенная к нему, для того, чтобы не только юридически, но и с психологической точки зрения осуществить воздействие на суд. В ходе такой речи защитник обязан указывать на такие сведения и выводы, которые идут в пользу подзащитного.

Сегодня прямо выделить три защитительные позиции.

Так, первая основана на том, что защитник акцентирует все внимание суда на то, чтобы своему подзащитному смягчить уголовное наказание. Такую позицию занимает адвокат, если у него и у подсудимого отсутствуют основания для оспаривания квалификации совершенного преступления. Главное место в данном случае отводится характеристике личности подсудимого, а также обстоятельствам, которые смягчают его наказание.

Защитник в ходе оглашения своей речи обязан оспаривать все приведенные со стороны государственного обвинителя отягчающие обстоятельства, конкретные положения обвинения.

В заключении защитник должен сформулировать просьбу к суду, которая должна включать в себя назначение определенного вида уголовного наказания.

Помимо вышеуказанной речи защитник также может построить ее не только на смягчении уголовного наказания, но и акцентировать внимание на изменении квалификации преступления.

Данная речь будет подготовлена в случае, если его подзащитный признает свою вину в совершенном противоправном деянии, но защита не согласна с квалификацией [9, с. 29-34].

В заключительной части своей речи адвокат должен не только приводить характеристики подсудимого, но и указать суду еще раз на обстоятельства, которые смягчают его уголовную ответственность.

Еще одна позиция защитника – это оправдание подсудимого.

Такая позиция характерна только в том случае, если не было установлено событие противоправного деяния, либо в нем отсутствует состав.

Необходимо обратить внимание на то, что защитник должен в своей защитительной речи просить суд оправдать подсудимого, если последний отрицает событие преступления или утверждает, что не участвовал в совершенном деянии.

Цель, которую придерживается защитник, можно расценивать двояко. Так, необходимо обосновать свою позицию по уголовному делу, с другой же стороны – нужно убедить состав суда в правильности своих доводов.

Главными показателями успешной речи адвоката считается его кратное изложение и содержательность.

Речь адвоката строиться на анализе приведенных доказательств. Так любое доказательство по делу должно оцениваться отдельно, а после и в совокупности с иными.

При анализе показаний свидетелей, важным моментом является то, с чьей стороны он выступал: со стороны защиты или обвинения. Необходимо защитнику убедить состав суда в том, что нужно ли доверять таким показаниям или нет.

В отношении показаний потерпевшего адвокату подсудимого нужно проявлять такт и сдержанность.

После того, как провозглашен приговор, защитник обязан осуществить встречу с подзащитным для того, чтобы обсудить необходимость дальнейшего обжалования вынесенного решения. Если лицо не хочет в последствие обжаловать приговор, то деятельность защитника по делу заканчивается.

Таким образом, защитник в уголовном процессе суда первой инстанции:

- участвует в исследовании доказательств;
- заявляет ходатайства;
- излагает суду свое мнение по существу обвинения и его доказанности; об обстоятельствах, смягчающих уголовное наказание подсудимого или оправдывающих его; о мере наказания, а также по другим вопросам, возникающим в ходе судебного разбирательства.

### **3.2 Особенности участия защитника в суде с участием присяжных заседателей**

Федеральный закон от 23.06.2016 N 190-ФЗ, принятие которого в 2016 году было направлено на расширение возможностей использования института присяжных заседателей, актуализирует проблему рассмотрения участия защитника в уголовных делах такого производства с тем, чтобы его деятельность была направлена на обеспечение защиты прав и интересов подзащитного с учетом принципа состязательности уголовного процесса [51].

В структуре Уголовно-процессуального кодекса РФ глава 42 посвящена особенностям регулирования производства по уголовным делам, рассматриваемым судом с участием присяжных заседателей.

Обязательность участия защитника при рассмотрении уголовного дела судом с участием присяжных заседателей прямо устанавливается в п. 6 ст. 51 УПК РФ, а Пленум Верховного Суда РФ в своем Постановлении от 22 ноября 2005 г. N 23 уточняет, что присутствие защитника обеспечивается с того момента, как только хотя бы один из обвиняемых заявляет ходатайство о рассмотрении уголовного дела судом присяжных [54].

Рассматривая подготовку к судебному заседанию с участием присяжных заседателей, можно отметить основные формы его деятельности.

Так, защитник вправе участвовать в процессе назначения предварительного слушания, на данном этапе он имеет право консультировать обвиняемого по вопросу выбора рассмотрения уголовного дела с участием присяжных заседателей.

Также защитник вправе участвовать в процессе предварительного слушания, а в последствие он имеет право на обжалование решений, которые были вынесены на этом этапе.

Он может знакомиться с материалами уголовного дела дополнительно, в случае, если он уже знакомился с ними ранее, и также первоначально, если

он только вступает в уголовное дело. Ранее защиту осуществляло другое лицо [76, с. 216-219].

На предварительном слушании присяжные заседатели отсутствуют, принимается решение об их участии в судебном процессе. Предварительное слушание – важный этап, поскольку на нем суд оценивает доказательства с точки зрения их допустимости. И если суд признает какие – то доказательства со стороны защиты недопустимыми, они не будут изучены и исследованы в процессе судебного производства с участием присяжных заседателей.

Именно поэтому Пленум Верховного Суда РФ в своем постановлении от 22.11.2005 № 23 «О применении судами норм Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации, регулирующих судопроизводство с участием присяжных заседателей» указал на то, что суды должны выполнять требования об обязательном участии защитника по уголовным делам, которые подлежат рассмотрению с участием присяжным заседателей [44].

Если по уголовному делу проходят сразу несколько обвиняемых, и один из них не согласен с тем, чтобы дела было рассмотрено присяжными, следователь обязан выделить уголовное дело в отдельное производство.

Рассматривая участие защитника в процессе предварительного слушания, он имеет право ходатайствовать об исключении недопустимых доказательств по делу. А также на принесение возражений против необоснованных заявлений государственного обвинителя об исключении доказательств, которые могут смягчить уголовное наказание его подзащитному.

То есть полномочия защитника заключаются в том, чтобы не донести до присяжных заседателей информацию, которая будет негативно влиять подзащитного.

Все вышеуказанные действия осуществляются в отсутствии присяжных заседателей. Это делается для того, чтобы они могли воспринимать только действительную информацию [22].



Сегодня существует неопределенность правового регулирования в области оснований для признания доказательств недопустимыми, поэтому необходимо на законодательном уровне урегулировать перечень нарушений закона, как оснований для признания доказательств недопустимыми.

Стоит отметить, что неопределенность вышеуказанных оснований на практике приводит в основном к тому, что при рассмотрении дел с участием присяжных заседателей, соответствующие заявления о признании доказательств недопустимыми защитника, остаются без удовлетворения.

Изучая участие защитника в суде с присяжными заседателями, ему необходимо учитывать тот факт, что рассматривать и выносить вердикт будут лица не профессиональные в данной области [58, с. 216-219].

Еще одной проблемой участия защитника в суде с присяжными является то, то они, как показывает практика, не всегда должное внимание уделяют процессу формирования состава присяжных.

Ведь в некоторых случаях, присяжный заседатель, например, знает о совершенном уголовном деянии, и негативно настроен по отношению к подсудимому. В данном случае правильным было бы со стороны защиты, отвести присяжного.

Согласно закону и сторона обвинения и сторона защиты имеют право на отвод присяжных, при этом, не указывая мотивировку своего решения. Суд должен в обязательном порядке удовлетворить такое заявление.

Поэтому защитник должен тщательно отнестись к процедуре формирования состава присяжных. Если он считает, что кто-то из приведенного списка неспособен выполнить обязанности, возложенные на него в качестве присяжного, он по согласованию со своим подзащитным имеет право на отвод два раза.

Например, стоит предположить, что от участия в судебном разбирательстве должны освободиться такие присяжные, которые знают обстоятельства дела, слышали по телевидению, радио, от знакомых. Поэтому

защитнику необходимо задавать соответствующие им вопросы для уяснения того, знают ли они про данное преступление.

До приведения присяжных к присяге, сторона защиты имеет право ходатайствовать о необъективности всего состава.

В данном случае заявление защитника должно быть мотивированным и обоснованным.

Например, умышленное исключение их числа присяжных заседателей, лиц определенной национальности, если характер уголовного дела таков, то национальность может повлиять на мнение присяжных. Или, рассматривая дела об изнасиловании, при большинстве в составе присяжных женщин, стоит защитнику также заявить о роспуске целого состава присяжных заседателей [13, с. 52-60].

Необходимо отметить, что судебное разбирательство с участием присяжных начинается с вступительных заявлений со стороны обвинения и защиты. Ранее в СССР правом на такое заявление обладал только государственный обвинитель, что лишало защиту возможности указать на свою позицию по делу.

В начале судебного процесса защитник выступает перед присяжными заседателями, что является довольно эффективным процессуальным средством убеждения присяжных.

В ходе осуществления защиты подсудимого, защитник должен заранее продумать порядок изучения представленных им доказательств по делу. Так, как правило, лицо, которое не признает свою вину, лучше допрашивать уже после исследования доказательств обвинения.

Верный порядок исследования доказательств по уголовному делу в суде с участием присяжных заседателей способствует у последних формированию верного внутреннего убеждения, позволяет правильно организовать процесс, при наиболее меньших затратах времени и сил суда, сторон по делу.

Рассматривая уголовные дела, где подсудимых сразу несколько, защитнику необходимо начать допрос с того лица, который по его мнению наиболее толковый среди остальных.

Важно отметить, что на судебном процессе с участием присяжных, запрещено изучать сведения о подсудимом такие как, существование судимости, присутствие алкогольной и иной зависимости. Данные действия осуществляются для того чтобы предупредить возникновение у присяжных уклон в сторону обвинения.

Но иногда ограничения в исследовании сведений о подсудимом, могут препятствовать присяжным заседателям, вынести справедливое решение по уголовному делу, например, если лицо, исходя из таких фактов, может заслуживать снисхождения при признании его виновным лицом.

При рассмотрении уголовного дела с участием присяжных заседателей, стоит отметить принцип непосредственности и устности, которые имеют большое значение, так как присяжные не знакомятся с материалами дела, которые имеются. Они лишь видят и слышат то, что происходит в зале суда, и то, что представляют обе стороны в процессе.

Важно отметить, то в процессе суда с участием присяжных, защитник должен уделить особое внимание тактике ведения допроса участников процесса.

Система «придирчивых» вопросов со стороны защиты в отношении любого участника судопроизводства, побуждает в присяжных предубеждение не против допрашиваемого, а против самого защитника, который упорно задает вопросы.

Стремление стороны защиты запутать свидетеля может показаться присяжным заседателям тем, что его показания в первоначальном виде и есть истина по делу, которая опасна для стороны защиты [38, с. 32-36].

В процессе всего судебного разбирательства большое значение имеет убедительная и точная речь защитника, которая очень влияет на позицию защиты. Речь должна быть грамотной и аргументированной.

Главная цель, которую преследует защитник на протяжении всего процесса, заключается в том, что он с помощью судебной речи и реплик, должен убедить не только суд, но и присяжных заседателей в правильности своей позиции.

Присяжные заседатели, как известно, и сам суд, с осторожностью и с недоверием относятся к защитнику, нежели к стороне обвинения.

Такое положение обосновывается тем, что, как правило, присяжные заседатели при рассмотрении дела в суде отождествляют себя с потерпевшей стороной, а не с подсудимым.

В основном присяжные заседатели не обладают высокой правовой культурой и не думают о том, что защитник в первую очередь занимается тем, что устанавливает обстоятельства по делу, которые оправдывают его подсудимого.

Такое представление обстоятельств по делу они отождествляют с тем, что защитник выгораживает своего подсудимого.

Задача защитника заключается в том, что он должен указать суду и присяжным заседателям на те факты, которые указывают на невиновность его подсудимого [24, с. 70-74].

Защитник, выступая на прениях сторон, с речью, должен переубедить присяжных заседателей в том, то лицо не виновно, так как выступает он уже после государственного обвинителя.

Защитительная речь имеет определенные особенности при производстве по уголовному делу с участием присяжных заседателей.

Защитнику необходимо помнить, что в суде с участием присяжных заседателей, решение в отношении его подсудимого будет вынесено непрофессионалами, не судьей, а обычными гражданами. Поэтому при построении своей речи он должен сосредоточиться на характеристике личности подсудимого.

Именно поэтому защитник, представляя доказательства смягчения наказания в отношении подсудимого, может использовать различные фотографии, схемы, то есть все то, что присяжные могут наглядно увидеть.

Оглашая свою речь защитник должен установить визуальный контакт с присяжными заседателями, нужно контролировать свои эмоции, мимику и жесты. Защитительная речь должна быть построена на аналогии и других ярких примерах, она должна быть уверенной [17, с. 42-49].

Таким образом, присутствие защитника в процессе рассмотрения уголовного дела в суде присяжных обосновано и необходимо в том смысле, что именно процессуальные действия защитника не только обеспечат реализацию прав, свобод и интересов подзащитного, но и максимально будут способствовать формированию лояльного отношения к обвиняемому со стороны присяжных заседателей.

Именно дипломатичность, поставленность речи и реплик защитника могут настроить присяжных заседателей и председательствующего судью на вынесение правильного и объективного вердикта, что с точки зрения справедливости уголовного судопроизводства будет являться гарантией защиты прав всех участников процесса.

Сегодня существует неопределенность правового регулирования в области оснований для признания доказательств недопустимыми, которая приводит к тому, что при рассмотрении дел с участием присяжных заседателей, соответствующие заявления о признании доказательств недопустимыми защитника, остаются без удовлетворения.

Поэтому необходимо на законодательном уровне урегулировать перечень нарушений закона, как оснований для признания доказательств недопустимыми.

### **3.3 Участие защитника в проверочных стадиях уголовного судопроизводства**

В соответствии с п. 1 ст. 2 Протокола № 7 к Европейской конвенции, каждый человек, осужденный судом за совершение преступления, имеет право на то, чтобы его приговор или наказание были пересмотрены вышестоящей судебной инстанцией [45].

При этом право пользоваться квалифицированной юридической помощью предоставляется на всех стадиях производства по уголовному делу, в том числе на стадии апелляционного обжалования.

Согласно ст. 389.1 УПК РФ право апелляционного обжалования решения суда принадлежит осужденному лицу, оправданному лицу, защитникам, государственному обвинителю, потерпевшему, частному обвинителю, и другим лицам в части, в которой обжалуемое решение затрагивает их права и интересы.

В апелляционном порядке обжалуются решения суда, которые не вступили в законную силу.

Конституция РФ закрепляет, что каждый человек вправе, чтобы вышестоящий суд пересмотрел вынесенный в отношении него приговор. Такое право закреплено и в международных нормах: Международный пакт о гражданских и политических правах.

Стоит отметить, что обжалование вынесенного приговора в апелляционном порядке направлено на:

- исправление ошибок, которые были допущены ранее нижестоящим судом, который вынес приговор;
- возможность реализации положений Основного закона страны, которые регламентируют обязанность обеспечения права и свобод граждан правосудием;
- осуществление гарантии права лица защищать свои собственные интересы и свободы всеми незапрещенными законом способами.

Согласно ст. 13 Кодекса профессиональной этики адвоката защитник должен обжаловать вынесенный приговор в нескольких случаях:

- если об этом просит сам осужденный;
- если имеются основания для того, чтобы приговор был отменен или изменен;
- если суд не разделил позицию защитника и назначил его подзащитному, как правило, несовершеннолетнему, более тяжкое уголовное наказание или наказание за более тяжкое противоправное деяние, чем просил защитник в ходе судебного процесса [26].

Законом предусмотрено, что защитник и его подзащитный вправе обжаловать вынесенный приговор в суде апелляционной инстанции. Это является для них еще одной возможностью, для того, чтобы предоставить суду более емкого мотивированного выражения своей позиции по делу [37].

Таким образом, жалоба на вынесенный приговор – это несогласие защитника и осужденного с таким решением суда [46, с. 106-109].

Защитник в суде апелляционной инстанции считается также активной стороной, как и в суде первой инстанции.

На сегодняшний день судебная практика показывает значимость его активных действий, которые могут привести к тому, что суд пересмотрит решение, вынесенное ранее нижестоящим судом.

Примером может выступать жалоба адвоката, которая была подана в защиту подсудимого, который совершил преступления по ч. 2 ст. 159, ч. 3 ст. 159 УК РФ по делу № 22-1457/17, которая и стала основанием для вынесения Краснодарским краевым судом апелляционного постановления от 28.02.2017 г.

Так, судом апелляционной инстанции было вынесено решение об отмене меры пресечения в виде заключения под стражу.

Защитник в своей жалобе указал, что следствие не привело доказательств, которые бы подтверждали, что его подзащитный осуществляет

преступную деятельность, или может скрыться от органов предварительного расследования.

Все вышеуказанные доводы защитника и позволили отменить постановление о применении к лицу меры пресечения. Судом был так же учтен еще и возраст обвиняемого, наличие детей, которые не были приняты во внимание нижестоящим судом [32].

Исследуя участие защитника в процессе подачи им соответствующей жалобы, стоит отметить, что она подается через тот суд, который вынес решение в течение 10 суток с момента постановления приговора в отношении подзащитного.

Требования, которым должна придерживаться жалоба содержатся в ст. 389.6 УПК РФ.

Необходимо отметить, что процесс подготовки апелляционной жалобы требует учета тактических приемов, которые использует защитник. Текст жалобы необходимо изложить понятно, доступно и включать в себя лишь нужную информацию.

В жалобе необходимо указывать «сильные» доводы, которые указываются в начале и в конце текста и доводы, которые имеют оценочную характеристику. Именно сильные доводы, которые подтверждены судебными решениями, должны составить основу жалобы.

Рассмотрение дела в апелляционной инстанции – это значит проверка законности, обоснованности и справедливости вынесенного приговора.

Действующим законодательством предусмотрена возможность отзыва апелляционной жалобы защитником. Поэтому целесообразно указать в ч. 3 ст. 389.8 УПК РФ требование, по которому защитник при отзыве жалобы должен будет представить суду заявление подзащитного о том, что он согласен с данным отзывом и указанием на то, что ему понятны последствия отзыва.

Переходя к стадии исследования новых доказательств, которые не были изучены в первой инстанции или были исследованы, но не отражены в



решении суда, стоит напомнить, что законодатель предусмотрел непосредственность исследования доказательств, поэтому представление защитой важных доказательств может повлиять на выводы апелляции.

Прения сторон – составная часть апелляционного обжалования приговора. Однако лишь в некоторых случаях удастся привести основные тезисы и дополнительные аргументы. При этом обязательны ссылки на их местонахождение в материалах уголовного дела.

Сегодня в ст. 389.14 УПК РФ ничего не говорится о репликах сторон, которые могут быть в суде апелляционной инстанции. На основании этого, необходимо внести изменение в действующее законодательство, а именно дополнить вышеуказанную статью ч. 2, а ныне существующая часть именованная 3, где будет регламентировано право сторон на реплику.

Рассматривая роль защитника в суде апелляционной инстанции можно выделить некоторые типичные ошибки, которые он совершает:

- формальное перечисление оснований в жалобе без аргументации, которая позволит отменить или изменить вынесенный приговор суда в отношении подзащитного;
- в жалобе защитник не указывает и не разграничивает между собой аргументы, которые обосновывают наличие оснований отмены или изменения приговора;
- защитник осуществляет подмену одного основания отмены или изменения приговора иным, что затрудняет проверку жалобы;
- обжалование приговоров, постановленных судом с участием присяжных заседателей и постановленных в особом порядке, по основанию, предусмотренному ст. 389.16 УПК РФ.

Необходимо отметить, что исполняя требование закона о необходимости указания в жалобе основания отмены или изменения вынесенного ранее приговора, защитник должен указывать основания согласно с фактическими обстоятельствами производства по делу.

Производство в суде кассационной и надзорной инстанции регламентируется соответственно главами 47.1 и 48.1 УПК РФ. Таким образом, в случае если защитник и его подзащитный будут не согласны с решением, который вынес суд апелляционной инстанции, они имеют право на подачу жалобы в суд второй инстанции.

Действующим уголовно-процессуальным законодательством не урегулирован процесс участия защитника в кассационном и надзорном порядке, если последний не имеет такого поручения от осужденного.

На данных стадиях вправе участвовать прежний защитник или новый, приглашенный осужденным. Приглашенный обязан будет ознакомиться со всеми материалами дела, которые имеются.

Таким образом, участие защитника в кассационном порядке обусловлено волей самого осужденного.

Рассматривая надзорное производство, необходимо отметить, что оно происходит лишь по протесту прокурора или председателя суда.

В случае если со стороны прокурора или суда будет отказ от принесения протеста, защитник имеет право на то, чтобы повторно обратиться к ним с жалобой, в которой нужно будет указать все нарушения, которые были ранее допущены судом.

Если с решением, которое будет принято в порядке надзорного производства, защитник не согласится, он вправе еще раз подать жалобу в рамках надзорного производства [23, с. 52-57].

Говоря о кассационном порядке рассмотрения жалобы, стоит отметить, что здесь суд поверяет вынесенные приговора по их форме, содержанию, соответствию материалам дела. Главным документом, согласно которому суд кассационной инстанции, осуществляет проверку законности, справедливости выводов суда первой инстанции, правильности изучения и оценки доказательств по делу считается протокол судебного заседания, а также материалы дела, жалобы и соответственно представления участников уголовного судопроизводства.

Говоря о протоколе судебного заседания в суде кассационной и надзорной инстанции, защитник должен самостоятельно изучить его и при обнаружении несоответствий принести на него замечания.

Участвуя в суде кассационной и надзорной инстанции, полномочия защитника заключаются не только в приведении аргументов своей позиции, он также вправе на заявление ходатайства, на отвод судей, на оглашение своего мнения по сделанным заявлениям, знакомство и изучение с дополнительными доказательствами по делу.

Подводя итог вышеизложенному, стоит отметить, что защитник в суде апелляционной инстанции считается активной стороной, как и в суде первой инстанции. На сегодняшний день судебная практика показывает значимость его активных действий, которые могут привести к тому, что суд пересмотрит решение, вынесенное ранее нижестоящим судом.

Сегодня в ст. 389.14 УПК РФ ничего не говорится о репликах сторон, которые могут быть в суде апелляционной инстанции. На основании этого, необходимо внести изменение в действующее законодательство, а именно дополнить вышеуказанную статью ч. 2, а ныне существующая часть именованная 3, где будет регламентировано право сторон на реплику.

Производство в суде кассационной и надзорной инстанции регламентируется соответственно главами 47.1 и 48.1 УПК РФ. Таким образом, в случае если защитник и его подзащитный будут не согласны с решением, который вынес суд апелляционной инстанции, они имеют право на пересмотр вступивших в законную силу приговоров.

## Заключение

Подводя итог вышеизложенному стоит сделать вывод о том, что защитник – самостоятельный участник уголовного процесса, который выполняет уголовно-процессуальные функции защиты лица и охраны его законных интересов, оказывает юридическую помощь.

С момента допуска к участию в уголовном деле защитник наделяется широкими полномочиями для оказания юридической помощи своему подзащитному, которые регламентированы в ст. 53 УПК РФ.

В ст. 8 ФЗ от 31 мая 2002 г. N 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» закреплено, что адвокат должен держать в тайне сведения о доверителе, ставшие ему известными в ходе оказания юридической помощи. Именно он и Кодекс профессиональной деятельности адвоката закрепляют основные принципы и правила сохранения профессиональной адвокатской тайны.

Сегодня допуск защитника возможен и до возбуждения уголовного дела, при проведении проверки сообщения о преступлении.

Так как согласно закону защитник может участвовать в уголовном деле с момента начала реализации процессуальных действий, затрагивающих права и свободы того лица, в отношении которого проводится проверка сообщения о преступлении.

Рассматривая участие защитника на стадии возбуждения уголовного дела стоит отметить, что сегодня в связи с имеющимися пробелами в нормах действующего законодательства необходимо внести в ст. 49 УПК РФ поправку, согласно которой защитник – это лицо, которое осуществляет не только защиту прав и интересов подозреваемых и обвиняемых, но и лиц, в отношении которых проводится проверка сообщения о преступлении.

Также необходимо внести изменения в ч. 3 ст. 49 УПК РФ, заменив «защитник участвует в уголовном деле» на «защитник участвует в уголовном судопроизводстве».

Таким образом, участие защитника возможно и до возбуждения уголовного дела, на стадии проведения проверки.

На стадии возбуждения уголовного дела участие защитника крайне необходимо, так как он определяет юридически значимые обстоятельства, подготавливает доказательственную базу на первоначальных этапах, взаимодействует с правоохранительными органами.

При производстве отдельных следственных и иных процессуальных действиях участие защитника необходимо, поскольку именно на стадии предварительного расследования формируется доказательственная база.

Участие защитника при производстве вышеуказанных действий регламентировано п. 5 ч. 1 ст. 53 УПК РФ.

Стоит отметить, что следователь может отвести вопросы защитника во время проведения допроса, но обязан занести отведенные вопросы в протокол. Сегодня в УПК РФ не указаны основания для отвода вопросов следователем, что считается пробелом в законодательстве.

По аналогии со ст. 275 УПК РФ, в которой предусматривается, что во время допроса подсудимого «Председательствующий отклоняет наводящие вопросы и вопросы, не имеющие отношения к делу», необходимо указать, что следователь может отвести наводящие вопросы и вопросы, не имеющие отношения к делу». Это будет способствовать более эффективному предварительному расследованию.

В настоящее время часто встречается момент, когда защитник получает совместно с постановлением о назначении экспертизы заключение эксперта, в связи с этим права защитника нарушаются. При этом причина нарушений видится в том, что в самом названии ст. 198 УПК РФ отсутствует указание на защитника как на лицо, которое имеет права, указанные в ст. 198 УПК РФ. Поэтому содержание расходится с названием нормы.

Поэтому необходимо назначение ст. 198 УПК РФ изложить в следующей редакции:

«Статья 198. Права подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля, защитника при назначении и производстве судебной экспертизы», а ч. 1 ст. 198 УПК РФ изложить в следующей редакции:

«1. При назначении и производстве судебной экспертизы подозреваемый, обвиняемый, потерпевший, свидетель, защитник вправе... далее — по тексту».

Необходимость редактирования не только названия статьи, но и первой части вызвана тем, что в действующей редакции в части 1 ст. 198 УПК РФ говорится только о защитнике обвиняемого. Упущено право подозреваемого, потерпевшего и свидетеля иметь защитника.

Рассматривая деятельность защитника в уголовном процессе, стоит отметить, что в настоящее время он не вправе фактически участвовать в доказательственной работе, в его правомочие входит лишь предоставление информации, которая только обладает определенным потенциалом доказательства. Он не имеет право осуществлять различные следственные действия, поскольку это является прерогативой органов предварительного расследования.

Защитник находится в неравном положении по сбору доказательств по сравнению с другими участниками процесса, которые имеют государственно – властные полномочия. На сегодняшний день, выявленные проблемы правоприменения, которые связаны с деятельностью защитника по доказыванию в уголовном процессе говорят о необходимости внесения изменений в действующее законодательство.

Так в УПК РФ необходимо внести следующие изменения:

1. Определить статус защитника и его роли собирании доказательств,

В нормах отсутствует порядок сбора и закрепления доказательств, которые были получены защитником, это свидетельствует о фактическом неравенстве в возможностях сбора доказательства с иными участниками уголовного процесса, которые обладают государственно – властными полномочиями. Исходя из этого, необходимо указать в законе, что защитник

собирает и представляет информацию, которая обладает доказательственным значением.

2. Необходимо наделить граждан, которые вправе знакомиться с постановлением о назначении судебной экспертизы, также знакомиться и с материалами, на основании которых лицом, которое осуществляет расследование, был сделан вывод о необходимости применения специальных знаний и тех материалов, которые в последствии будет использовать эксперт.

С одной стороны, данное изменение должно повысить степень реализации права на защиту, с другой стороны – защитник сможет формулировать вывод о правомерности применения специальных знаний в виде экспертизы и полноте вопросов, но и смогут также использовать возможности экспертов других организаций с помощью проведения своей собственной экспертизы.

Обязательность участия защитника при рассмотрении уголовного дела судом с участием присяжных заседателей прямо устанавливается в п. 6 ст. 51 УПК РФ.

Сегодня существует неопределенность правового регулирования в области оснований для признания доказательств недопустимыми, которая приводит к тому, что при рассмотрении дел с участием присяжных заседателей, соответствующие заявления о признании доказательств недопустимыми защитника, остаются без удовлетворения.

Поэтому необходимо на законодательном уровне урегулировать перечень нарушений закона, как оснований для признания доказательств недопустимыми.

Согласно ст. 389.1 УПК РФ право апелляционного обжалования решения суда принадлежит осужденному лицу, оправданному лицу, защитникам, государственному обвинителю, потерпевшему, частному обвинителю, и другим лицам в части, в которой обжалуемое решение затрагивает их права и интересы.

Действующим законодательством предусмотрена возможность отзыва апелляционной жалобы защитником. Сегодня целесообразно указать в ч. 3 ст. 389.8 УПК РФ требование, по которому защитник при отзыве жалобы должен будет представить суду заявление подзащитного о том, что он согласен с данным отзывом и указанием на то, что ему понятны последствия отзыва.

Сегодня в ст. 389.14 УПК РФ отсутствует упоминание о репликах сторон, которые могут быть сделаны в суде апелляционной инстанции. Поэтому необходимо внести изменение в действующее законодательство, а именно дополнить вышеуказанную статью ч. 2, а ныне существующая часть именованная 3, где будет регламентировано право сторон на реплику.

Производство в суде кассационной и надзорной инстанции регламентируется соответственно главами 47.1 и 48.1 УПК РФ.



## Список используемой литературы и используемых источников

1. Амастьянц А.Э. Некоторые проблемы обеспечения права на защиту на стадии рассмотрения сообщения о преступлении // Современное право, 2014. № 1. С. 91-94.
2. Баева К.М. «Собирание» доказательств адвокатом-защитником: основные проблемы и пути их разрешения // Судебная власть и уголовный процесс. 2018. № 2. С. 178-183.
3. Беляева Е.С., Ципелева А.В. Проблема участия «Иного» лица в качестве защитника в уголовном судопроизводстве // Отечественная юриспруденция. 2020. № 3 (42). С. 42-43.
4. Бородкина Т.Н. Предоставление защитником по уголовному делу доказательств или сведений? // Вестник Московского университета МВД России. 2019. № 5. С. 14-17.
5. Бирюкова И.А. Адвокатская тайна в уголовном судопроизводстве // Legal Concept. 2017. № 3. С. 112-115.
6. Буфетова М.Ш. К вопросу о доказательственной деятельности защитника в российском уголовном судопроизводстве // Вестник Восточно-Сибирского института МВД России. 2018. № 2 (85). С. 64-70.
7. Ведищев Н.П. Новый закон — новые проблемы у адвокатов // Адвокат, 2013. № 9. СПС «КонсультантПлюс».
8. Владимиров В.А. Значение адвоката в уголовном процессе // Отечественная юриспруденция. 2018. № 2 (27). С. 42-47.
9. Власов А.А., Молохов А.В. К вопросу о взаимоотношениях адвокатов и следователей в уголовном судопроизводстве (на примере г. Санкт-Петербурга) // Евразийская адвокатура. 2018. № 2 (33). С. 62-65.
10. Водяник Е.А. Опрос защитником лица с его согласия // Адвокат. 2013. № 11. С. 20-24.
11. Вьюник Л. Г. Процессуальные проблемы участия защитника в суде // Молодой ученый. — 2015. — № 19 (99). — С. 462-464.

12. Давыдова Н.Н. Актуальные вопросы осуществления защиты в уголовном процессе России // Вестник СГЮА. 2017. № 3 (116). С. 191-195.
13. Дашкина Н.Ф., Маликов М.Ф. Исследование доказательств судебными присяжными // StudNet. 2020. № 12. С. 52-60.
14. Дорошева А.А. Некоторые проблемы участия адвоката-защитника по уголовным делам // Судебная власть и уголовный процесс. 2018. № 2. С. 285-289.
15. Ершова И.М. Участие адвоката-защитника в уголовно-процессуальном доказывании на стадии возбуждения уголовного дела // Научный журнал. 2020. № 1 (46). С. 63-66.
16. Жирнова Н.А. Адвокатская тайна как вид профессиональной тайны: проблемы обеспечения режима конфиденциальности / Н.А. Жирнова // Информационное право. 2019. № 1. С. 17-20.
17. Журавлева А.И. Роль адвоката в прениях сторон в суде присяжных // Вопросы теории и практики российской правовой науки. Сборник статей XIII Международной научно-практической конференции. Под редакцией Г.В. Синцова. 2019. С. 42-49.
18. Заборовский В.В. К вопросу о дефиниции понятия «Адвокат» // Проблемы законности. 2016. № 132. С. 75-82.
19. Заборовский В.В. Некоторые проблемные вопросы определения структуры правового статуса адвоката // Евразийская адвокатура. 2016. № 6(25). С. 31-37.
20. Иванов И.И. Участие адвоката-защитника в уголовно-процессуальном доказывании: проблемы, тенденции, перспективы // Уголовное право, уголовный закон: теория и практика: сб. науч. ст. СПб., 2017. С. 107-108.
21. Ишмаева Т.П. Процессуальная сущность судебной экспертизы // Правопорядок: история, теория, практика. 2017. № 3 (14). С. 46-50.
22. Калинин Л.Д., Соткова В.В., Фирсов С.Н. Ходатайства адвоката-защитника о признании доказательств недопустимыми при производстве в

суде с участием присяжных заседателей // Пробелы в российском законодательстве. 2017. № 6. С. 297-301.

23. Картавцева С.В., Скоробогатова О.В. Правовая позиция адвоката-защитника в уголовном судопроизводстве // Вестник Амурского государственного университета. Серия: Гуманитарные науки. 2017. № 78. С. 52-57.

24. Карханина А.А. Статус адвоката в уголовном процессе современной России // Вопросы науки и образования. 2018. № 2 (14). С. 70-74.

25. Кассационное определение судебной коллегии по уголовным делам Ростовского областного суда от 4 июля 2012 года по делу № 22-4381 «Постановление Батайского городского суда Ростовской области от 25 апреля 2012 года, вынесенное по результатам рассмотрения в порядке ст. 125 УПК РФ жалобы оставить без изменения, а кассационную жалобу - без удовлетворения» [Электронный ресурс] // <https://rospravosudie.com/court-rostovskij-oblastnoj-sud-rostovskaya-oblast-s/act-105417888/> Дата обращения 29.09.2015.

26. Кодекс профессиональной этики адвоката (принят Первым Всероссийским съездом адвокатов 31.01.2003 в ред. от 20.04.2017) - [Электронный ресурс]. – Электр. дан. – Заглавие с экрана. – Электр. дан. – Заглавие с экрана. URL: [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_178838/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_178838/) (дата обращения 05.01.2021).

27. Конвенция о защите прав человека и основных свобод (Заключена в г. Риме 04.11.1950) (с изм. от 13.05.2004) (вместе с «Протоколом [N 1]» (Подписан в г. Париже 20.03.1952), «Протоколом N 4 об обеспечении некоторых прав и свобод помимо тех, которые уже включены в Конвенцию и первый Протокол к ней» (Подписан в г. Страсбурге 16.09.1963), «Протоколом N 7» (Подписан в г. Страсбурге 22.11.1984)) // СПС КонсультантПлюс.

28. Конституция РФ (принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г.) // Российская газета от 25 декабря 1993 г. N 237.

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

30. Лазарева В.А. Защита прав личности в уголовном процессе России : учебное пособие для бакалавриата и магистратуры / В.А. Лазарева, В.В. Иванов, А.К. Утарбаев. - 3-е изд., перераб. и доп. - Москва : Издательство Юрайт, 2017. 233 с.

31. Манова Н.С. Адвокатская тайна в уголовном судопроизводстве: проблемы обеспечения и реализации // Вестник Университета имени О.Е. Кутафина. 2018. № 2 (42). С. 203-210.

32. Мардоян В.С. Адвокат-защитник как субъект доказывания в суде апелляционной инстанции // Теория и практика общественного развития. 2017. № 6. С. 106-109.

33. Международный пакт о гражданских и политических правах (Принят 16.12.1966 Резолюцией 2200 (XXI) на 1496-ом пленарном заседании Генеральной Ассамблеи ООН) // СПС КонсультантПлюс.

34. Меретуков Г.М. Деятельность адвоката – защитника: обзор некоторых исследований // Право и практика. 2017. № 2. С. 32-36.

35. Морозов А.В. Стандарты обеспечения адвокатской тайны / А.В. Морозов // Адвокатская практика. 2020. № 2. С. 10-15.

36. Надысева Э.Х. Адвокат и его процессуальный статус при оказании юридической помощи участникам доследственной проверки: проблемы теории практики // Проблемы экономики и юридической практики. 2018. № 6. С. 180-183.

37. Насонова И.А. Уголовно - процессуальное понятие защиты // Пробелы в российском законодательстве. 2016. № 3. С. 166-168.

38. Оленев А.Б. К вопросу о некоторых процессуальных особенностях участия адвоката в ходе осуществления защиты в суде с участием присяжных заседателей // Евразийская адвокатура. 2016. № 3 (22). С. 32-36.

39. Определение Конституционного Суда РФ от 14 января 2020 г. № 4-О // СПС КонсультантПлюс

40. Постановление ВС РФ от 13 июня 2019 г. // Архив ВС РФ за 2019 год. – Дело № 607/9498/16.

41. Постановление Конституционного Суда РФ от 27 июня 2000 г. N 11-П «По делу о проверке конституционности положений части первой статьи 47 и части второй статьи 51 Уголовно-процессуального кодекса РСФСР в связи с жалобой гражданина В.И. Маслова» // Российская газета от 4 июля 2000 г. № 128.

42. Постановление Ленинградского суда г. Калининграда от 16 марта 2010 года по делу № 3/7–77/2010 «Отказать в жалобе защитника в порядке ст. 125 УПК РФ на постановление следователя о полном отказе в удовлетворении ходатайства» [Электронный ресурс] // <https://rospravosudie.com/court-leningradskij-rajonnyj-sud-g-kaliningrada-kaliningradskaya-oblast-s/act-104497020/> Дата обращения 01.02.2021.

43. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 30.06.2015 N 29 «О практике применения судами законодательства, обеспечивающего право на защиту в уголовном судопроизводстве» // СПС КонсультантПлюс.

44. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 22 ноября 2005 г. N 23 «О применении судами норм Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации, регулирующих судопроизводство с участием присяжных заседателей» // Российская газета от 2 декабря 2005 г. N 272.

45. Протокол N 7 к Конвенции о защите прав человека и основных свобод (подписан в г. Страсбурге 22.11.1984) // СПС КонсультантПлюс

46. Решение по делу № 22К-1457/2017 [Электронный ресурс] : апелляционное постановление Краснодарского краевого суда от 28 февр. 2017 г. URL: <https://rospravosudie.com/court-krasnodarskij-kraevoj-sud-krasnodarskij-kraj-s/act553908952> (дата обращения: 02.02.2020).

47. Сухова О.А. Право осужденного на апелляционное обжалование приговора, постановленного на основе вердикта присяжных заседателей, и роль адвоката-защитника в его реализации // Евразийская адвокатура. 2017. № 4 (29). С. 33-40.

48. Сухова О.А. Прения сторон в суде присяжных и особенности участия в них адвоката-защитника // XLVI Огарёвские чтения. Материалы научной конференции. В 3-х частях. Ответственный за выпуск П.В. Сенин. 2018. С. 240-251.

49. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18 декабря 2001 г. N 174-ФЗ // Собрание законодательства РФ от 24 декабря 2001 г. N 52 (часть I) ст. 4921.

50. Уголовный процесс. Общая часть: учебник / И.В. Данько и др. – Минск: Академия МВД, 2017. 478 с.

51. Федеральный закон от 31 мая 2002 г. N 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» (ред. от 11.08.2020) // Российская газета от 5 июня 2002 г. N 100.

52. Федеральный закон «О внесении изменений в Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации в связи с расширением применения института присяжных заседателей» от 23.06.2016 N 190-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации от 27 июня 2016 г. N 26 (часть I) ст. 3859.

53. Федеральный закон «О внесении изменений в Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации» от 17.04.2017 N 73-ФЗ // СПС КонсультантПлюс.

54. Федулова И.И. Актуальные проблемы стадии возбуждения уголовного дела // Эпоха науки. 2017. № 11. С. 107-110.

55. Фирсов С.Н., Лобанова Т.В. Участие адвоката-защитника в уголовном процессе по назначению в свете реализации права на получение квалифицированной юридической помощи // Социально-политические науки. 2017. № 2. С. 87-91.

56. Хайдаров А.А. Нарушение установленного порядка допроса адвоката должно приводить к признанию протокола его допроса недопустимым доказательством // Судебная власть и уголовный процесс. 2018. № 2. С. 246-248.

57. Хмельницкая О.Ю. Участие адвоката-защитника в предварительном расследовании - гарантия презумпции невиновности? // Проблемы экономики и юридической практики. 2016. № 4. С. 157-160.

58. Шигуров А.В., Шигурова Е.И. Проблемы правового регулирования формы ходатайств адвоката-защитника о назначении предварительного слушания в суде с участием присяжных заседателей // Пробелы в российском законодательстве. 2017. № 4. С. 216-219.

59. Шувалов М.Н., Чувствина М.И. Статус адвоката в ходе предварительного расследования // ЮП. 2017. № 4 (83). С. 69-73.

60. Defence counsel in criminal proceedings // [<http://multilang.etalonline.by/en/Term/Index?name>].

61. Effective Criminal Defence in Europe // [[http://www.unodc.org/documents/congress/backgroundnformation/NGO/Open\\_society\\_foundation/Europe\\_ECDE\\_executiev\\_summary](http://www.unodc.org/documents/congress/backgroundnformation/NGO/Open_society_foundation/Europe_ECDE_executiev_summary)].

62. Procedural Bases of Activity of the Lawyer on Preliminary Investigation on Criminal Case // [[http://idosi.org/mejsr/mejsr12\(9\)12/12.pdf](http://idosi.org/mejsr/mejsr12(9)12/12.pdf)].

63. The problems of professional defense in criminal proceedings // [<http://www.iolr.org/wp-content/uploads/2012/10/Isayeva-R.V.pdf>].

64. Smith & Hogan, Criminal law, ninth edition. Butterworths London, Edinburg, Dublin, 2009.