

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

ИНСТИТУТ ПРАВА

Кафедра «Уголовный процесс и криминалистика»

030900.62 «Юриспруденция»

(код и наименование направления подготовки, специальности)

Уголовно-правовой

(наименование профиля, специализации)

БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА

на тему «Адвокат и его полномочия в уголовном судопроизводстве»

Студент

Э.М. Троицкая

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Руководитель

Т.В. Мычак

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Допустить к защите

Заведующий кафедрой
уголовного процесса и
криминалистики

к.ю.н. С.И. Вершинина

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

(личная подпись)

« _____ » _____ 20 _____ г.

Тольятти 2016

Содержание

Введение	3
Глава 1. Правовое положение адвоката в уголовном судопроизводстве	5
1.1. Правовые аспекты адвокатской деятельности	5
1.2. Полномочия адвоката в уголовном процессе.....	14
Глава 2. Участие адвоката в уголовном судопроизводстве	20
2.1. Участие адвоката на стадии предварительного следствия	20
2.2. Участие адвоката в суде по уголовному делу.....	28
2.3. Дисциплинарная ответственность адвоката.....	31
Заключение	36
Список литературы	39

Введение

Защитник в уголовном судопроизводстве — лицо, осуществляющее защиту интересов обвиняемого или подозреваемого в ходе предварительного расследования или судебного разбирательства.

Адвокат в уголовном процессе согласно УПК РФ именуется защитником, он вправе осуществлять защиту лиц подозреваемых и обвиняемых в преступлениях.

Актуальность темы исследования заключается в том, что адвокат в уголовном судопроизводстве является важным и основным элементом уголовного процесса, без участия которого невозможно обеспечение защиты подозреваемому и обвиняемому. Вступая в дело, адвокат с учетом опыта и судебной практики должен предполагать исход дела и правильно выработать позицию. Процессуальная борьба зависит от компетентности и подкованности адвоката, желания вести противостояние и испытывать шансы. Иногда, даже при наличии у следствия доказательств виновности (записи с камеры видеонаблюдения события преступления, отпечатки пальцев с места преступления и т.п.), при бездарном проведении расследования и грубейших ошибках в проведении следственных действий такие доказательства могут быть разрушены, если адвокатом будет грамотно построена линия защиты.

Проблемы, которые рассмотрены в данной исследовательской работе связаны прежде всего с низким уровнем ответственности адвокатов, малограмотностью защитников представляющих интересы подопечных, неправильным применением законодательства и низким уровнем настроя на положительный исход дела.

Не смотря на то, что государством предусмотрено бесплатное право на защиту подозреваемого (обвиняемого), адвокат защищающий интересы подопечного в момент дежурства, мало вникает в суть процесса, нежели

адвокат, который работает по договору.

На мой взгляд, меры дисциплинарной ответственности, такие как, замечание и предупреждение, недостаточно эффективны и не способствуют как исправлению адвокатов-нарушителей, так и профилактике нарушений со стороны адвокатов страны.

Объектом исследования являются общественные отношения, складывающиеся при защите адвокатом своего клиента.

Предметом исследования данной работы является профессиональная деятельность адвоката, которая включает в себя участие защитника в уголовном процессе.

Цель работы – исследовать и проанализировать правовые аспекты деятельности адвоката, его полномочия и участие в уголовном судопроизводстве.

Для достижения указанной цели необходимо решить следующие задачи:

1. Рассмотреть правовую характеристику адвоката в уголовном судопроизводстве.
2. Изучить нормативно-правовую базу деятельности адвоката в уголовном судопроизводстве.
3. Исследовать права и обязанности защитника в уголовном процессе.
4. Проанализировать участие защитника в уголовном судопроизводстве.
5. Дать характеристику ответственности адвоката.

Методы исследования – диалектика, анализ, синтез, формально-юридический и сравнительно правовой.

Структура работы обусловлена целью и задачами исследования и включает в себя введение, две главы, включающих пять параграфов, заключение и список использованной литературы.

Глава 1. Правовое положение адвоката в уголовном судопроизводстве

1.1. Правовые аспекты адвокатской деятельности

История развития адвокатуры апеллирует интересными фактами, неоднозначным мнением и отношением народа, власти. Всем известно, что истина рождается в споре.

Судебная реформа Александра II 1864 года положило начало развитию адвокатуры. Февральская революция 1917 года вселила большие надежды на развитие частной независимой адвокатской деятельности, появились первые женщины-адвокаты. Однако октябрьская революция и пролетарская диктатура уничтожила «буржуазную» адвокатуру. Многие специалисты были расстреляны, сосланы в лагеря. Тот, кто уцелел – эмигрировал. Появились трибуналы, где роль защитника мог выполнять любой желающий¹.

Сегодня предназначение профессии адвоката мало чем отличается от древних времён — она необходима, прежде всего, для отстаивания интересов граждан и организаций в суде.

Адвокатская деятельность в настоящее время является очень востребованной. Адвокат должен грамотно разбираться в законах, уметь чётко и эффективно выстраивать линию защиты своего клиента, быть независимым и неподкупным. Деятельность адвоката бывает сложная и многогранная, при рассмотрении любого судебного дела требуется умение выделять ряд процессов, необходимых для установления истины.

Адвокат — это человек, профессиональная деятельность которого заключается в оказании юридической помощи гражданам и организациям. Адвокат должен выявлять и устранять нарушения законов, защищать права и

¹ П.В. Бахарев. Основы адвокатуры. Учебно-методический комплекс. М:ЕАОИ.2008 год, С. 49

законные интересы своих подзащитных, выполняя тем самым нравственный долг перед обществом.

Адвокат должен быть независимым в своих оценках, при этом, не забывая, что цель не должна оправдывать средства. По закону адвокат не может занимать должности в государственных учреждениях и предприятиях. Это связано с тем, что работа на государственной службе может снизить качество оказания юридической помощи и утрату своей независимости².

Нормативно-правовая база в деятельности адвоката, является неотъемлемой частью его работы, так как адвокат должен отлично знать судебно-процессуальный кодекс, систему законодательства, чтобы грамотно отстаивать интересы своих клиентов.

Система законодательства об адвокатуре и адвокатской деятельности строится в соответствии с юридической силой нормативных правовых актов, компетенцией издающего их органа в системе субъектов нормотворчества, что отражает национально-государственное устройство Российской Федерации, в соответствии с которым ведется федеральное законодательство и законодательство субъектов РФ.

Правовую основу, фундамент всего действующего законодательства о Российской адвокатуре составляет Конституция РФ, которая является главным источником законодательства, актом прямого действия и применения на всей территории РФ. Ее нормы обладают высшей юридической силой и регулируют наиболее важные, общественные отношения.

Закрепленный в ч. 1 ст. 19 Конституции РФ принцип равноправия, которым должна руководствоваться адвокатура, подразумевает одинаковый подход при решении вопроса о правах и свободах, обязанностях и ответственности всех людей.

² П.В. Бахарев. Основы адвокатуры. Учебно-методический комплекс. М:ЕАОИ.2008 год, С. 54

Закрепленные в Конституции основные права и свободы граждан невозможна без реализации гарантий их государственной защиты, которые, в свою очередь, заключаются в получении квалифицированной правовой помощи, в том числе и бесплатной. Оказание квалифицированной юридической помощи гражданам и организациям как раз и является основной задачей адвокатуры³.

Особым видом квалифицированной юридической помощи является помощь, оказываемая в рамках уголовного судопроизводства. С момента задержания данных лиц, а именно заключения под стражу или предъявления обвинения. В соответствии с ч. 2 ст. 48 Конституции РФ начальный момент, с которого возможно участие в деле адвоката, процессуальные границы такого участия закреплены в УПК.

Наибольшей юридической силой в системе рассматриваемого законодательства обладают федеральные конституционные законы и федеральные законы. Причем главным и преимущественным нормативным правовым актом в этой сфере является Закон об адвокатуре, который содержит правовые нормы, регламентирующие организационную структуру адвокатуры и адвокатской деятельности в Российской Федерации, статус адвоката, его права и обязанности.

Подзаконные акты – это правотворческие акты компетентных органов, которые основаны на юридической силе законов и не могут противоречить им. По своему содержанию подзаконные акты являются актами органов исполнительной власти, а именно:

— акты Президента РФ в виде указов и распоряжений. В ст. 90 Конституции РФ подчеркивается, что указы и распоряжения не должны противоречить Конституции РФ и федеральным законам;

³ Давлетов А.А. Адвокат-представитель в уголовном процессе // Бизнес, Менеджмент и Право. 2015г. С. 65

— нормативные правовые акты Правительства РФ — это подзаконные нормативные акты, принимаемые на основании и во исполнение Конституции РФ, федеральных законов, нормативных указов Президента РФ, которые издаются для урегулирования более подробных вопросов деятельности адвокатуры. Постановления и распоряжения обязательны для исполнения на территории всей Российской Федерации;

— нормативные правовые акты органов исполнительной власти РФ — это документы общего действия, которые распространяются лишь на ограниченную сферу общественных отношений, в данном случае адвокатуру, в виде приказов, постановлений, инструкций;

— судебные акты в виде постановлений, определений, обзора судебной практики, решений о приемлемости, постановлений по существу дела;

— внутриорганизационные подзаконные акты⁴.

Среди федеральных законов, регулирующих адвокатскую деятельность, имеется Закон об адвокатуре, принятие которого послужило становлению нового этапа в развитии российской адвокатуры.

В ст. 4 Закона об адвокатуре регламентировано, что законодательство об адвокатской деятельности и адвокатуре основывается на Конституции РФ и состоит из данного Закона, других федеральных законов, принимаемых в соответствии с федеральными законами нормативных правовых актов Правительства РФ и федеральных органов исполнительной власти, регулирующих указанную деятельность, а также из принимаемых в пределах полномочий, установленных данным Законом, законов и иных нормативных правовых актов субъектов РФ.

В Законе об адвокатуре закреплены:

— правовое определение адвокатской деятельности и адвокатуры;

⁴ Сапов Е.Ю. Адвокат как представитель в уголовном процессе: функции и полномочия. Самара, 2012, С. 143

- характеристика органов адвокатского самоуправления и их основных функций;
- право адвоката на выбор формы организации: осуществление своей профессиональной деятельности индивидуально, открывая адвокатский кабинет, либо в составе некоммерческих организаций (адвокатских бюро, коллегий адвокатов);
- гарантии независимости, а также адвокатской деятельности;
- общие условия приобретения, приостановления и прекращения статуса адвоката;
- страхование риска своей профессиональной имущественной ответственности;
- право на получение бесплатной юридической помощи;
- право адвоката при оказании юридической помощи, возможность самостоятельно собирать необходимые сведения и предметы, которые могут быть признаны доказательствами.

Положение и организационные основы деятельности адвоката уголовного судопроизводства закреплены в Федеральном конституционном законе «О конституционном суде Российской Федерации», УК РФ и УПК РФ.

Часть 1 ст. 45 УПК РФ содержит, что представителями потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя могут быть адвокаты; адвокат — это лицо, осуществляющее в установленном УПК России порядке защиту прав и интересов, подозреваемых и обвиняемых и оказывающее им юридическую помощь при производстве по уголовному делу (ч. 1 и 2 ст. 49 УПК). Причем в качестве защитников допускаются, только адвокаты. Статья 53 УПК устанавливает права и обязанности адвоката. Статья 56 УПК России содержит, что свидетель может являться на допрос с адвокатом, а ч. 5 ст. 189 УПК определяет полномочия и функции адвоката при проведении допроса свидетеля: «Если свидетель явился на допрос с адвокатом, приглашенным им

для оказания юридической помощи, то адвокат присутствует при допросе и пользуется правами, предусмотренными частью второй статьи 53 УПК РФ⁵.

По окончании допроса адвокат вправе делать заявления о нарушениях прав и законных интересов свидетеля. Указанные заявления подлежат занесению в протокол допроса.

В ч. 3 ст. 59 АПК РФ закреплено, что представителями граждан, в том числе индивидуальных предпринимателей, и организаций могут выступать в арбитражном суде адвокаты и иные оказывающие юридическую помощь лица. Согласно ч. 3 ст. 61 полномочия адвоката на ведение дела в арбитражном суде удостоверяются в соответствии с федеральным законом, а именно доверенностью в нотариально удостоверенной форме.

Также адвокатская деятельность регламентируется Налоговым кодексом, а именно порядок налогообложения адвокатских образований, в частности п. 4 ст. 82 закрепляет, что при осуществлении налогового контроля не допускаются сбор, хранение, использование и распространение информации о налогоплательщике (плательщике сбора, налоговом агенте), полученной в нарушение положений Конституции РФ, НК, федеральных законов, а также в нарушение принципа сохранности информации, составляющей профессиональную тайну иных лиц, в частности адвокатскую тайну, аудиторскую тайну. В ст. 90 НК РФ также закреплено, что адвокаты, которые получили информацию, необходимую для проведения налогового контроля, в связи с исполнением ими своих профессиональных обязанностей, и подобные сведения относятся к профессиональной тайне этих лиц, не могут допрашиваться в качестве свидетелей.

Следовательно, адвокаты, осуществляющие свою профессиональную деятельность индивидуально, обязаны самостоятельно определять налоговую базу по налогу на доходы физических лиц за истекший налоговый период, представлять в налоговый орган по месту своего учета, т.е. месту жительства,

⁵ Коряковцев В.В., Питулько К.В. Руководство адвоката по уголовным делам. Спб.: Питер Пресс, 2014. С. 348

декларацию по налогу на доходы в срок не позднее 30 апреля года, следующего за истекшим налоговым периодом.

Помимо перечисленных нормативно-правовых актов, адвокаты, которые осуществляют свою профессиональную деятельность единолично, то есть индивидуально, на основании ст. 229 Налогового кодекса РФ, обязаны предоставлять налоговые вычеты налоговым органам по месту жительства, и что не маловажно, по окончании налогового периода путем подачи пакета документов и письменного заявления, которые установлены налоговой инспекцией при их подаче, подтверждающих право защитника на получение установленных законодательством налоговых вычетов.

Адвокаты, которые осуществляют адвокатскую деятельность в адвокатском кабинете, приравниваются в отношении порядка ведения учета хозяйственных операций к гражданам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица.

В соответствии с Федеральным законом от 24.07.2009 №212-ФЗ "О страховых взносах в Пенсионный фонд Российской Федерации, Фонд социального страхования Российской Федерации, Федеральный фонд обязательного медицинского страхования и территориальные фонды обязательного медицинского страхования" адвокаты относятся к плательщикам страховых взносов. Также адвокаты уплачивают страховые взносы в Пенсионный фонд РФ и фонды обязательного медицинского страхования в размере, определяемом исходя из стоимости страхового года. Плательщики страховых взносов обязаны своевременно и в полном объеме уплачивать страховые взносы.

В случае неуплаты или неполной уплаты страховых взносов в установленный срок производится взыскание недоимки по страховым взносам в порядке, предусмотренном данным Законом⁶.

⁶ Рыжаков А.П. Защитник в уголовном процессе. М., 2011г., С.176.

Подзаконные акты принимаются на основании и во исполнение законов.

К постановлениям Правительства РФ, которые регулируют адвокатскую деятельность и являются средством реализации Закона об адвокатуре, относятся:

— Постановление № 400 от 04.07.2003 «О размере оплаты труда адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия или суда», согласно которому при определении размера оплаты труда адвоката учитывается сложность уголовного дела.

В свою очередь при определении сложности уголовного дела определяется подсудность (уголовные дела, рассматриваемые ВС России, верховными судами республик в составе Российской Федерации и приравненными к ним судами в качестве суда первой инстанции), число и тяжесть вменяемых преступлений, количество подозреваемых, обвиняемых (подсудимых), объем материалов дела, необходимость выезда адвоката в процессе ведения дела в другой населенный пункт и другие обстоятельства. В районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях, а также в других местностях с тяжелыми климатическими условиями, в которых законодательством России установлены процентные надбавки и (или) районные коэффициенты к заработной плате, оплата труда адвоката происходит с учетом надбавок и указанных коэффициентов.

— Постановление № 445 от 23.07.2005 «О порядке оказания адвокатами юридической помощи военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, по вопросам, связанным с прохождением военной службы, а также по иным основаниям, установленным федеральными законами».

В частности, юридическая помощь оказывается военнослужащим адвокатами, осуществляющими адвокатскую деятельность в гарнизонах, где военнослужащие проходят военную службу; юридическая помощь

оказывается военнослужащим, находящимся в отпуске, адвокатами, осуществляющими адвокатскую деятельность в гарнизонах, в военных комендатурах, в которых военнослужащий встал на учет; юридическая помощь оказывается военнослужащим, проходящим военную службу по призыву за пределами территории РФ, российскими адвокатами там, где они имеются;

— Постановление от 16.02.2005 № 82 «Об утверждении Положения о порядке передачи информации в федеральную службу по финансовому мониторингу адвокатами, нотариусами и лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность в сфере оказания юридических или бухгалтерских услуг», принятое в соответствии с Федеральным законом от 07.08.2001 № 115-ФЗ "О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма».

— Постановление минюста России № 20 от 05.02.2008 «Об утверждении административного регламента исполнения территориальными органами федеральной регистрационной службы государственной функции по ведению реестра адвокатов субъекта российской федерации и выдаче адвокатам удостоверений», который разработан в целях повышения качества исполнения и доступности результатов исполнения государственной функции по ведению реестров адвокатов субъектов РФ и выдаче адвокатам удостоверений, создания комфортных условий для участников отношений, возникающих при ведении регионального реестра, и определяет сроки и последовательность действий (административных процедур) при осуществлении государственной функции⁷.

Таким образом, можно сделать вывод, что деятельность адвоката основывается на законах, нормативно-правовых актов, иных подзаконных актов, регламентирующих его деятельность.

⁷ Воскобойников Н.О. Институт представительства в уголовном судопроизводстве России. Калининград, 2012г., С. 132

1.2 Полномочия адвоката в уголовном процессе

На основании статьи 53 УПК РФ, адвокат в уголовном процессе наделяется статусом защитника с момента допуска в дело. Закон наделяет его определенными правами.

Права адвоката:

1. Адвокат имеет право с подзащитным (подозреваемым, обвиняемым) на свидание. Закон разрешает адвокату свидание с подзащитным неограниченное по продолжительности времени.

2. Адвокат имеет право собирать доказательства по уголовному делу.

Статья 73 УПК РФ устанавливает круг обстоятельств, которые необходимо доказать по расследуемому уголовному делу.

Это – место и время совершения преступления, вина, личность преступника, а так же смягчающие и отягчающие обстоятельства.

Часть 1 ст. 74 УПК указывает на основании, каких сведений обвинение устанавливает наличие либо отсутствие преступления.

Главный критерий принятия законного процессуального решения-это допустимость доказательства, то есть доказательства по уголовному делу должны быть получены «субъектом», имеющим на это процессуальное право, с соблюдением законных источников получения доказательств и фиксации⁸. Статья 50 Конституции РФ не допускает получение, использование доказательств с нарушением закона.

Пункт 1 части 1 статьи 51 УПК РФ устанавливает случаи, когда участие адвоката является обязательным, а статьи 75 и 77 УПК РФ содержат дополнительные гарантии прав в участии адвоката в уголовном судопроизводстве.

⁸ Рагулин А.В. Общие положения учения о профессиональной защите по уголовным делам. М.: Юрлитинформ, 2008г., С. 225.

Однако, наряду с допустимыми доказательствами, доказательства могут быть признаны и недопустимыми, в том случае, если например, нарушен порядок сбора доказательств и так далее.

К числу сбора доказательств относится право адвоката на предварительном следствии опрашивать граждан, имеющих отношение к делу, закрепленное статьей 6 Закона об адвокатуре. Кроме этого защитник может ходатайствовать перед обвинением о проведении тех или иных следственных действий, производства выемки или изъятия доказательств, налагать арест на имущество и другие процессуальные действия, способные помочь подзащитному по юридическому соглашению.

3. Адвокат имеет право привлекать специалиста.

В соответствии с частью 1 статьи 58 УПК специалистом может быть лицо, обладающее конкретными знаниями. По расследуемому уголовному делу это может быть эксперт.

Привлечение к делу специалиста важное действие, когда адвокату необходимо оспорить ту или иную экспертизу, ранее проведенную обвинением, с результатами которой не согласен подзащитный и защита. По отдельным вопросам адвокату может потребоваться только консультация специалиста, заключением которого так же можно оспорить предыдущие выводы проведенной следователем экспертизы⁹.

4. Адвокат обязан присутствовать при предъявлении обвинения.

Согласно части 2 статьи 172 УПК адвокат извещается о дне предъявлении обвинения.

В момент предъявления подзащитному обвинения, адвокат дает обвиняемому краткие юридические рекомендации и удерживает от нежелательных действий, которые могут нежелательным образом сказаться на судьбе клиента в будущем.

⁹ Давлетов А.А. Адвокат-представитель в уголовном процессе // Бизнес, Менеджмент и Право. 2015г., С. 105.

5. Адвокат имеет право присутствовать при допросе подзащитного и любых следственных действий, связанных с его участием.

Участие адвоката в следственных действиях особенно в допросах очень важный этап осуществления защиты. Перед первым допросом, адвокат, участвующий в качестве защитника на предварительном следствии имеет право не менее 2-х часов свидания с подзащитным для выработки «рабочей позиции» по делу. В процессе допроса давать юридические консультации подзащитному и с разрешения следователя задавать вопросы всем участникам следственных действий¹⁰.

В конце следственных действий в протоколе делать замечания о нарушениях или об отсутствии. В уголовных делах, связанных с государственной тайной, от адвоката на основании части 49, части 3 статьи 53 УПК отбирается подписка о неразглашении.

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

На практике адвокату в соответствии с нормами УПК предусмотрено вручение копия некоторых процессуальных документов.

Законом адвокату разрешено знакомиться только с частью материалов уголовного дела, а именно с теми, которые касаются основания возбуждения уголовного дела, задержания и его личные показания подозреваемого или обвиняемого. Остальные документы, так называемые – «материалы обвинения», до определенного времени адвокату и подзащитному для ознакомления не предъявляются.

7. Адвокат вправе знакомиться со всеми материалами уголовного дела.

¹⁰ Давлетов А.А. Адвокат-представитель в уголовном процессе // Бизнес, Менеджмент и Право. 2015г., С. 106.

После проведения всех следственных действий, адвокат-защитник в силу статьи 217 УПК, с подзащитным приступает к ознакомлению со всеми материалами уголовного дела.

Закон предусматривает как совместное, так и отдельное ознакомление с делом при необходимости стороны снимают копии документов, конспектируют любые не запрещенные законом сведения. Ограничения могут касаться запрета на снятие копий с документов, имеющих режим секретности.

8. Адвокат имеет право заявлять ходатайства и заявления.

Все ходатайства и заявления адвокатом выносятся в порядке статьи 125 УПК РФ.

Заявления, либо ходатайства, которые предъявляет адвокат в действующем уголовном деле, имеют место быть на любой стадии расследования уголовного дела, причем, существуют заявления, по которым защитнику не вправе отказать, к ним относятся:

- вызов и допрос свидетелей, так как данное действие может подтвердить алиби подзащитного;

- назначение экспертизы, которое иногда имеет существенное значение для следствия.

Адвокат обязан ходатайствовать, если к тому есть основания: о прекращении уголовного дела; замена ареста, иной мерой пресечения не связанной с лишением свободы¹¹.

9. Адвокат имеет право участвовать в уголовном разбирательстве во всех судах при рассмотрении дела с его подзащитным и на исполнении приговора.

Участие адвоката в кассационном или надзорном производстве так же значимо, как и разбирательство в суде первой инстанции.

¹¹ Коряковцев В.В., Питулько К.В. Руководство адвоката по уголовным делам. Спб.: Питер Пресс, 2014. С. 173

По определению или соответствующему постановлению суда в качестве защитника могут быть допущены, наряду с адвокатом, один из близких родственников обвиняемого или иное лицо, о допуске которого ходатайствует обвиняемый (подозреваемый)¹².

Помимо прав, закон наделяет адвоката определенными обязанностями, а именно:

1) честно, разумно и добросовестно отстаивать права и законные интересы доверителя всеми не запрещенными законодательством Российской Федерации средствами;

2) исполнять требования закона об обязательном участии адвоката в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия, прокурора или суда, а также оказывать юридическую помощь гражданам Российской Федерации бесплатно в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом;

3) постоянно совершенствовать свои знания и повышать свою квалификацию;

4) соблюдать кодекс профессиональной этики адвоката и исполнять решения органов адвокатской палаты субъекта Российской Федерации, Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации, принятые в пределах их компетенции;

5) ежемесячно отчислять за счет получаемого вознаграждения средства на общие нужды адвокатской палаты в порядке и в размерах, которые определяются собранием (конференцией) адвокатов адвокатской палаты соответствующего субъекта Российской Федерации (далее - собрание (конференция) адвокатов), а также отчислять средства на содержание соответствующего адвокатского кабинета, соответствующей коллегии

¹² Будников В. Юридическая сила доказательств в уголовном судопроизводстве // Российская юстиция. 2003г., С. 32

адвокатов или соответствующего адвокатского бюро в порядке и в размерах, которые установлены адвокатским образованием;

б) осуществлять страхование риска своей профессиональной имущественной ответственности¹³.

Исходя из положений Федерального закона "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации", а именно, в соответствии с подпунктом 1 п. 2 ст. 17 за неисполнение либо ненадлежащее исполнение адвокатом своих профессиональных обязанностей перед доверителем предусмотрено прекращение статуса адвоката.

Также, согласно ст. 31 данного Федерального закона Совет Адвокатской палаты рассматривает жалобы на действия или бездействие адвоката с учетом заключения квалификационной комиссии. Одной из задач последней является рассмотрение указанных жалоб и дача заключений о наличии или об отсутствии в действиях (бездействии) адвоката нарушения норм Кодекса профессиональной этики адвоката, о неисполнении или ненадлежащем исполнении им своих обязанностей.

Полномочия адвоката в уголовном процессе регламентируются действующим уголовно-процессуальным законодательством, однако, как показывает практика, существует проблема недостаточной регламентации данного вопроса в нормативно-правовых актах.

Следовательно, можно сделать вывод о том, что за неисполнение либо ненадлежащее исполнение своих профессиональных обязанностей адвокат несет установленную законом ответственность.

¹³ Давлетов А.А. Адвокат-представитель в уголовном процессе // Бизнес, Менеджмент и Право. 2015 г., С. 14-15

Глава 2 Участие адвоката в уголовном судопроизводстве

2.1 Участие адвоката на стадии предварительного следствия

На стадии предварительного расследования в качестве защитников допускаются адвокаты. По определению или постановлению суда в качестве защитника могут быть допущены наряду с адвокатом один из близких родственников обвиняемого или иное лицо, о допуске которого ходатайствует обвиняемый.

Опираясь на практику, часто бывает, что подозреваемый, на которого оказывают давление со стороны следственных органов, испытывая страх и внутреннее переживание, оговаривает себя в процессе допроса, вследствие чего полностью или частично признает свою мнимую вину.

Профессия адвокат в первую очередь существует для того, чтобы защитить ту или иную личность, в уголовном процессе он является ключевой и особо важной единицей, с которой подозреваемый может справиться с волнением, понять и осознать ситуацию, уяснить и правильно применить свои права, которыми гражданин наделен, получить квалифицированную консультацию и говорить правду, а не оговаривать себя. В ситуации, если защитник вовремя действует и применяет нужные методы, ни процессуальной, ни нравственной проблемы не возникает. Проблема появляется тогда, когда подзащитный настаивает на заведомо ложных показаниях и пытается склонить адвоката поддержать его позицию, подвести под нее определенную, в том числе правовую и доказательственную, базу¹⁴.

Вправе ли адвокат поддерживать подзащитного, дающего заведомо ложные показания? Не только вправе, но и обязан. Подпункт 7 п.3 ст.6

¹⁴ Сапов Е.Ю. Адвокат как представитель в уголовном процессе: функции и полномочия. Самара, 2012г., С. 256

Закона об адвокатуре запрещает адвокату совершать только действия, противоречащие законодательству РФ. Дача же подозреваемым и обвиняемым заведомо ложных показаний не противоречит законодательству. Уголовно-процессуальный закон не обязывает этих участников процесса говорить правду, поэтому поддержание адвокатом их позиции нарушением законодательства не является.

Адвокат обладает важнейшим правом, обеспечивающим не только отстаивание им той или иной позиции подзащитного, но и аргументацию, обоснование этой позиции – правом собирать и представлять доказательства, необходимые для оказания юридической помощи, в порядке, установленном законодательством. В том числе адвокат может привлекать специалиста в соответствии со ст.58 УПК РФ.

Специалисты подчеркивают, что в настоящее время защитник наряду со следователем наделен правом привлекать специалиста к участию в следственных действиях для осуществления последним функций, возложенных на него законом (оказание содействия в обнаружении, закреплении и изъятии предметов и документов, применении технических средств и др.) Практическая реализация права на приглашение специалиста особенно эффективна в том случае, когда специалист приглашен стороной обвинения. Прокурор, следователь, дознаватель, иные должностные лица не вправе запретить участие в следственных действиях специалиста, приглашенного защитником, за исключением случаев, прямо предусмотренных уголовно-процессуальным законодательством (ст.62 УПК РФ)¹⁵.

Важным процессуальным правом адвоката в стадии предварительного расследования является право присутствовать при предъявлении обвинения. Именно в этой стадии адвокат выясняет сущность выдвигаемого против подзащитного обвинения.

¹⁵ Леви А.А., Игнатъева М.В., Капица Е.И. Особенности предварительного расследования преступлений, осуществляемого с участием адвоката. М., Юрлитинформ, 2003. С. 84.

Участвуя в следственных действиях, адвокат пользуется процессуальными правами, предоставляемыми законодательством и может заявлять ходатайства и отводы, приносить жалобы, делать замечания на протоколы следственных действий, задавать вопросы и т.д.

Наибольшее внимание адвокат уделяет, прежде всего процессуальным документам, закрепляющим содержание и результаты следственных действий, например протоколами тех следственных действий, которые производились с участием его подзащитного (допросы, очные ставки, обыски и др.).

Адвокат не просто уясняет для себя содержание этих документов, но и разъясняет их сущность и значение подзащитному, а также строго следит за соблюдением соответствия этих документов требованиям закона по форме, содержанию. В необходимых случаях защитник имеет процессуальную возможность реагировать на несоответствие документов требованиям закона¹⁶.

По окончании предварительного расследования адвокат вправе знакомиться со всеми материалами уголовного дела, выписывать из уголовного дела сведения в любом объеме, снимать за свой счет копии с материалов уголовного дела, в том числе с помощью технических средств.

Гарантией права адвоката снимать за свой счет копии материалов уголовного дела являются корреспондирующая этому праву обязанность следователя (дознавателя, прокурора, суда) предоставить защитнику возможность пользоваться в помещении следственного подразделения (суда, прокуратуры и др.) копировальной, портативной множительной техникой.

В ходе предварительного расследования адвокат вправе заявлять необходимые, по его мнению, ходатайства и отводы.

¹⁶ Мельников С.А. Представительство в современном российском уголовном процессе: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Ижевск, 2002. С. 27

Порядку заявления и разрешения ходатайств и жалоб посвящен разд. V УПК РФ, причем необоснованное отклонение судом ходатайства адвоката неоднократно влекло отмену приговора.

Адвокат может использовать и иные не запрещенные УПК РФ способы и средства защиты.

Непременной составляющей права на защиту является обеспечение заинтересованным лицам возможности представить суду доказательства в обоснование своей позиции, а также высказать свое мнение относительно позиции, занимаемой противоположной стороной, и приводимых ею доводов; без ознакомления с вынесением в отношении заинтересованного участника процесса решением и его обоснованием он не в состоянии не только должным образом аргументировать свою жалобу в суд, но и правильно определить, будет ли обращение в суд отвечать его интересам». Конституционный Суд РФ обязал органы, осуществляющие предварительное расследование, обеспечивая обвиняемому право на обжалование в суд постановления о продлении срока содержания под стражей, ознакомить его с содержанием данного постановления¹⁷.

Кроме предоставления процессуальных прав на адвоката законом возложены и определенные обязанности. В частности, он не вправе разглашать данные предварительного расследования, ставшие ему известными в связи с осуществлением защиты, если он был об этом заранее предупрежден в порядке, установленном ст.161 УПК РФ, и за разглашение данных предварительного расследования защитник несет уголовную ответственность (ст.310 УК РФ).

Не может рассматриваться как разглашение данных предварительного расследования обращение защитника в судебные, следственные органы, органы дознания и прокуратуру с жалобами, заявлениями и ходатайствами, в

¹⁷ Попов В.С. Участие адвоката-защитника в процессе доказывания на стадии предварительного расследования и в суде первой инстанции: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Челябинск, 2005. С. 26

которых со ссылками на материалы уголовного дела указывается на допущенные нарушения закона или излагаются соответствующие просьбы (об изменении меры пресечения, о прекращении уголовного дела и т.д.). Также не квалифицируется как несоблюдение вышеуказанного требования и обсуждения полученной в ходе расследования информации между адвокатами, работающими по одному делу, в целях выработки единой позиции защиты.

Важнейшие для осуществления защиты прав подозреваемого, обвиняемого права предоставлены адвокату на стадии предварительного расследования в сфере доказывания.

В соответствии со ст.73 УПК РФ доказывание по уголовному делу состоит в собирании, проверке и оценке доказательств в целях установления следующих предусмотренных законом обстоятельств:

- события преступления (времени, места, способа и другие обстоятельства совершения преступления);
- виновности лица в совершении преступления, формы его вины и мотивов;
- обстоятельств, характеризующих личность обвиняемого;
- характера и размера вреда, причиненного преступлением;
- обстоятельств, исключающих преступность и наказуемость деяния;
- обстоятельств, смягчающих и отягчающих наказание;
- обстоятельств, которые могут повлечь освобождение от уголовной ответственности и наказания;
- обстоятельств, подтверждающих, что имущество, подлежащее конфискации в соответствии со ст.104 УК РФ, получено в результате совершения преступления или является доходами от этого имущества либо использовалось или предназначалось для использования в качестве орудия преступления либо для финансирования терроризма, организованной группы,

незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации)¹⁸.

Подлежат выявлению также обстоятельства, способствовавшие совершению преступления.

Собирание доказательств осуществляется в ходе уголовного судопроизводства дознавателем, следователем, прокурором и судом путем производства следственных и иных процессуальных действий.

Однако адвокат, осуществляя защиту интересов подозреваемого, обвиняемого, а также потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика, также вправе собирать и представлять письменные документы и предметы для приобщения их к уголовному делу в качестве доказательств.

Адвокат является активным субъектом доказывания, однако его право (не обязанность) по собиранию доказательств используется им достаточно гибко.

Таким образом, адвокат не связан жесткими правилами относительно места поиска доказательств, источников их получения, он вправе искать и получать в свое распоряжение доказательства любыми способами и путями, за исключением запрещенных законом.

После выявления (обнаружения) доказательства по делу адвокат должен принять меры к его сохранности, поскольку доказательства следует представлять следователю (дознавателю) либо в суд в неизменном виде. Умышленное изменение сущности доказательств, направленное на противодействие расследованию, влечет уголовную ответственность за фальсификацию доказательств по ст. 303 УК РФ¹⁹.

Опрос лиц, которые могут предоставить адвокату те или иные сведения, проводится им исключительно с добровольного согласия этих лиц.

¹⁸ Давлетов А.А. Адвокат-представитель в уголовном процессе, 2015 г, С. 106.

¹⁹ Власов А.А. Судебная адвокатура: Учебное пособие для магистров / Под общей ред. Г.Б. Мирзоева. М.: Юрайт, 2012. С. 179.

Получив требуемые сведения, адвокат не обязан сообщать их кому-либо. Однако если сочтет это целесообразным, защитник вправе сообщить полученную информацию лицу, производящему следствие (дознание, судебное разбирательство), одновременно заявив ходатайство о допросе опрошенного лица.

Направляемые адвокатом запросы в различные организации также выступают способом получения доказательственной информации. Соответствующие органы и организации обязаны в порядке, установленном законодательством, выдавать адвокату запрошенные им документы или их заверенные копии (ч.3 ст.6 Закона об адвокатуре). Путем запросов адвокатом могут быть, например, истребованы сведения относительно места жительства, учебы, работы граждан; места нахождения, даты регистрации; сведения о деятельности, составе учредителей и участников юридических лиц; о состоянии здоровья и перенесенных заболеваниях, нахождении на учете в психоневрологических диспансерах граждан; а также иные различные справки, архивные материалы и проч.

Адвокат может (если сочтет необходимым) ходатайствовать о приобщении по запросам документов к материалам уголовного дела.

Ходатайствуя о приобщении доказательств к материалам уголовного дела, адвокат должен раскрыть источник их получения, объяснить их происхождение, а следователь (дознатель, суд), в свою очередь, проверить эту информацию, в частности путем составления их с другими доказательствами, имеющимися в уголовном деле, а также получения иных доказательств, подтверждающих или опровергающих проверяемое доказательство.

Собранные указанными способами доказательства впоследствии подлежат оценке судом с точки зрения относимости, допустимости, достоверности, а все собранные доказательства в совокупности – достаточности для разрешения уголовного дела. Поэтому квалифицированный адвокат должен оценить собранные им доказательства

исходя из этих критериев, чтобы избежать признания судом, прокурором, следователем, дознавателем данные доказательства недопустимыми²⁰.

Исходя из материала рассмотренного мною ранее, анализ полномочий адвоката в стадии предварительного расследования уголовного дела позволяет заключить, что их совокупность направлена:

- на обеспечение осведомленности подозреваемого, обвиняемого, защитника о содержании выдвинутого обвинения;
- своевременное и полное ознакомление адвоката с применяемыми органами предварительного следствия в рамках конкретного расследования процессуальными мерами по доказыванию вины подозреваемого, обвиняемого;
- обеспечить адвокату возможности контроля за соблюдением органами предварительного следствия требований закона при осуществлении их деятельности;
- обеспечение адвокату процессуальной возможности эффективно отстаивать позицию, противоположную позиции стороны обвинения, т.е. доказывать невиновность подзащитного (невиновность полную или по отдельным пунктам обвинения), настаивать на переквалификации обвинения, выявлять обстоятельства, смягчающие вину и прочее.

Таким образом, изучив и проанализировав можно сделать следующий вывод. В зависимости от позиции защиты по конкретному делу, что делает адвоката активной фигурой уже в стадии предварительного расследования и предопределяет важность его полномочий как субъекта доказывания зависит дальнейший результат уголовного дела.

²⁰ Власов А.А. Судебная адвокатура: Учебное пособие для магистров / Под общей ред. Г.Б. Мирзоева. М.: Юрайт, 2012. С. 180.

2.2. Участие адвоката в суде по уголовному делу

Защита интересов подопечного в уголовном процессе – очень ответственный профессиональный момент у адвоката, так как зависит от многих условий, а в решении судьбы подзащитного – решающий. Виновность и меру ответственности окончательно устанавливает только суд.

Согласно ст. 248 УПК РФ, защитник участвует в исследовании доказательств, заявляет ходатайства, излагает суду своё мнение по существу обвинения и его доказанности, об обстоятельствах, смягчающих наказание подсудимого или оправдывающих его, о мере наказания, а также по другим вопросам, возникающим в ходе судебного разбирательства. Если же защитник не является в зал судебного заседания, разбирательство по уголовному делу может быть отложено, в том случае, если невозможно заменить защитника. Что же касается замены защитника, то в таком случае суд дает новому защитнику время для того, чтобы ознакомиться с материалами уголовного дела и подготовиться к судебному разбирательству.

При замене защитника ранее совершенные процессуальные действия не повторяются. Однако некоторые судебные действия могут быть повторены на основании ходатайства защитника.

Важным аспектом на данной стадии производства по уголовному делу является допрос сторонами уголовного дела участников разбирательства, последовательность допроса того или иного участника судебного разбирательства определяется так, что первой задает вопросы та сторона, по ходатайству которой был вызван данный участник уголовного судопроизводства²¹.

Таким образом, на основании ст. 275 УПК РФ право первым допрашивать подсудимого у защитника. При наличии обстоятельств, фактов, которые доказывают невиновность, или же могут смягчить вину

²¹ Селина Е.В. Адвокат в уголовном процессе: моногр. М.: Юрлитинформ, 2014г., С. 28

подсудимого, защитник должен раскрыть данные факты, доказать их достоверность и приобщить в материалам уголовного дела, для того, чтобы в полной мере реализовать функцию защиты.

В судебном заседании защитник вправе:

1. Представлять доказательства, полученные от своего подзащитного, его родственников и близких, а также от иных лиц.
2. Представлять для приобщения к уголовному делу в качестве доказательств справки, характеристики и иные подобные материалы, которые он получил путем запроса через юридическую консультацию.
3. Участвовать в доказательственном процессе в ходе участия в следственных действиях путем постановки вопросов, допрашиваемым и привлечения внимания следователя к деталям, имеющим особое значение для защиты обвиняемого или подозреваемого (подсудимого).
4. Участвовать в доказательственной деятельности и путем заявления ходатайств о проведении определенных следственных действий.

Важной частью судебного разбирательства являются прения сторон, порядок осуществления которых раскрывается в ст. 292 УПК РФ. Таким образом, защитник выступает последним, что дает ему возможность опровергнуть высказанные обвинителем доводы, а также оценить рассмотрении в ходе суда доказательства²².

После вынесения приговора по уголовному делу, защитник встречается со своим подзащитным, с целью решения вопроса о необходимости подачи кассационной жалобы на объявленный приговор. Если подзащитный не хочет подавать кассационную жалобу, то на данном этапе участие защитника в уголовном процессе заканчивается, но если подзащитный высказывает желание о подачи данной жалобы, то наступает следующая стадия производства по уголовному делу, то есть производство в

²² Селина Е.В. Адвокат в уголовном процессе: моногр. М.: Юрлитинформ, 2014г., С. 168

кассационной и надзорной инстанции, которую мы рассмотрим в следующем пункте данной главы.

Производство в суде кассационной и надзорной инстанции регламентируются главами 47.1 и 48.1 УПК РФ. Таким образом, как уже говорилось в предыдущем пункте данной главы, если осужденный или его защитник не согласны с приговором суда первой инстанции, то сторона защиты в течение 10 суток со дня объявления приговора по уголовному делу имеет право обратиться в суд второй инстанции.

Уголовно-процессуальное законодательство не признает обязанностью адвоката участие в кассационном и надзорном производстве, если тот не имеет поручения от своего подзащитного. Так, на данных стадиях может участвовать как адвокат, ранее представлявший права и законные интересы осужденного; так и новый приглашенный адвокат, однако, в данном случае, сложность участия защитника в кассационном и надзорном производстве заключается в том, что ему придется ознакомиться с материалами уголовного дела и разобраться в ходе судебного разбирательства.

Если сторона защиты не согласна с решением суда, то подается жалоба или представление через тот суд, который вынес приговор. Суд же, в свою очередь, обязан сообщить все участникам данного судебного разбирательства, интересы которого могут быть затронуты. Также, суд отправляет участникам копии жалоб, чтобы те могли подать возражение на такие жалобы²³.

Нельзя подать жалобу непосредственно в суд второй инстанции, т.к. это не сократит сроки ее рассмотрения, наоборот, здесь понадобится время, для возвращения данной жалобы, или представления в суд первой инстанции.

Достаточно важной частью всего производства по уголовному делу является участие защитника при кассационном производстве, так как если в данном случае жалоба будет признана обоснованной – суд изменяет

²³ Сапов Е.Ю. Адвокат как представитель в уголовном процессе: функции и полномочия. Самара, 2012, С. 108

приговор суда, а том случае, когда жалоба не будет удовлетворена – защитник имеет право на оспаривание приговора в порядке надзорного производства. Но, надзорное производство по уголовному делу может осуществляться лишь по протесу прокурора или председателя суда, кому непосредственно направляет свои жалобы защитник.

При отказе от принесения протеса прокурора или председателя суда, защитник может повторно обращаться к данным лицам с такой жалобой, но необходимо, в такой жалобе, указать и обосновать все допущенные в ходе судебного разбирательства нарушения. В том случае, если решение, принятое в ходе надзорного производства, вызывает несогласие со стороны защиты – защитник может повторно подать жалобу в рамках надзорного производства²⁴.

Таким образом, мы пришли к выводу, что в зависимости от целей и задач, стоящих перед той или иной стадией процесса, адвокат определяет комплекс мер на каждом этапе, призванных выполнить важнейшую цель его деятельности, а именно, защиту прав и законных интересов своего подзащитного.

2.3. Дисциплинарная ответственность адвоката

В соответствии с Кодексом профессиональной этики адвоката мерами дисциплинарной ответственности адвоката являются:

- 1) замечание;
- 2) предупреждение;
- 3) прекращение статуса адвоката.

Во время работы по подготовке изменений и дополнений в Кодексе профессиональной этики для их последующего утверждения VI Всероссийским съездом адвокатов 22 апреля 2013 года от адвокатов поступали предложения по дополнению списка мер дисциплинарной

²⁴ Селина Е.В. Адвокат в уголовном процессе: моногр. М.: Юрлитинформ, 2014г. С. 102

ответственности таким видом наказания, как приостановление статуса адвоката на определенный срок.

В связи с тем, что данный вопрос остается в «подвешенном состоянии», считаю, что Совету Федеральной палаты адвокатов необходимо вернуться к обсуждению таких предложений и их одобрению для последующего внесения в повестку дня очередного Всероссийского съезда адвокатов, так как, на мой взгляд, такие ныне действующие меры дисциплинарной ответственности, как замечание и предупреждение, недостаточно эффективны и не способствуют как исправлению адвокатов-нарушителей, так и профилактике нарушений со стороны адвокатов страны. Предусмотренная Законом "Учреждение судебных установлений" мера наказания в виде запрещения отправлять обязанности поверенного в течение определенного советом срока, но не более одного года, являлась весьма эффективным средством борьбы с нарушениями со стороны адвокатов.

В соответствии со ст. 17 Кодекса профессиональной этики адвоката информация об адвокате и адвокатском образовании допустима, если она не содержит:

- 1) оценочных характеристик адвоката;
- 2) отзывов других лиц о работе адвоката;
- 3) сравнений с другими адвокатами и критики других адвокатов;

4) заявлений, намеков, двусмысленностей, которые могут ввести в заблуждение потенциальных доверителей или вызывать у них безосновательные надежды. Кроме того, пунктом 2 этой статьи предусмотрено, что, если адвокату (адвокатскому образованию) стало известно о распространении без его ведома информации о его деятельности, которая не отвечает настоящим требованиям, он обязан сообщить об этом Совету²⁵.

К сожалению, вышеуказанная статья Кодекса профессиональной этики

²⁵ Васяев А.А. Представление доказательств без их собирания - право защитника // Современное право. 2011г, С. 303

адвоката пока остается никого ни к чему не обязывающей декларацией. Во-первых, потому что в средствах массовой информации нередко можно увидеть информацию, прямо нарушающую требования ст. 17 Кодекса профессиональной этики адвоката, и, во-вторых, адвокаты, размещающие такую "информацию", никакой ответственности за такое, на мой взгляд, вопиющее нарушение не несут. Представляется, что обнаружение факта такой недопустимой рекламы должно являться основанием для возбуждения дисциплинарного производства и привлечения виновных к ответственности.

Кодекс профессиональной этики адвоката устанавливает обязательные для каждого адвоката правила поведения при осуществлении адвокатской деятельности. Эти правила изложены в целом конкретно, и механизм ответственности за их нарушение достаточно понятен.

Вместе с тем, хотя в п. 4 ст. 9 данного кодекса и говорится, что осуществление адвокатом иной деятельности не должно порочить честь и достоинство адвоката или наносить ущерб авторитету адвокатуры, но при отсутствии конкретизации того, что под таким порочением и/или нанесением ущерба следует понимать, а также последствий такого поведения для самого адвоката, в результате мы имеем декларацию, рассчитанную разве что на благоразумие адвокатов. Авторитету адвокатуры и престижу адвокатской профессии не помешает, если само адвокатское сообщество примет на себя обязательства, соответствующие чести и достоинству адвоката, но выходящие за рамки собственно профессиональной деятельности.

Перечисляя проблемы, относящиеся к оказанию квалифицированной юридической помощи, авторы Государственной программы утверждают, что "большая часть указанных выше проблем не только не решается в рамках действующего Закона об адвокатуре, но и является следствием применения его устаревших и неэффективных положений"²⁶.

Говоря же о реформировании адвокатуры, законодатель приходит к

²⁶ Маслова М.В. Содержательный аспект позиции защитника по уголовному делу. Современное право. 2015г., С. 114

выводу, что «общей целью реформирования адвокатуры в нашей стране должно стать создание корпорации профессиональных юридических консультантов, обладающих существенно более высоким статусом, чем сегодняшние адвокаты, удовлетворяющих для его приобретения и удержания высоким этическим и профессиональным требованиям и дорожащих этим статусом. Иными словами, суть реформирования института адвокатуры состоит в повышении ответственности и компетентности адвокатов в обмен на предоставление им гарантированной экономически привлекательной части рынка юридических услуг».

Если рассматривая более углубленно данный вопрос, то 15 апреля 2014 г. Государственная программа "Юстиция" была утверждена уже Постановлением Правительства РФ № 312. В данной редакции Государственной программы, задачи подпрограммы 1 изложены иначе, чем это было в Государственной программе 2013 года, а именно:

«Задачи подпрограммы - упорядочение системы оказания квалифицированной юридической помощи и реформирование института адвокатуры; повышение статуса адвокатов в профессиональном юридическом сообществе путем создания механизма регулярного профессионального совершенствования и подтверждения квалификации, а также введения в действие эффективного механизма исключения из профессии; развитие и поддержание конкуренции на рынке профессиональных юридических услуг путем ограничения доступа на рынок для недобросовестных участников».

Сравнение двух вышеизложенных проблем показывает то, что в 2014 году риторика авторов Государственной программы в отношении адвокатуры и адвокатов несколько смягчилась, но выводы, в частности об отсутствии в настоящее время у адвокатского сообщества эффективного механизма исключения из профессии, остались²⁷.

²⁷ Маслова М.В. Содержательный аспект позиции защитника по уголовному делу. Современное право. 2015г., С. 116

Кроме того, Государственная программа в редакции 2014 года предусматривала, что в прошедшем 2015 году Минюст РФ должен был подготовить проект федерального закона о профессиональной юридической помощи в Российской Федерации, «направленный на оптимизацию процедуры допуска к профессии адвоката и стандартизацию рынка профессиональной юридической помощи».

Соответственно, хочется, надеется, что кроме ФЗ РФ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» будет принят еще один федеральный закон, так или иначе регулирующий адвокатскую деятельность.

Заключение

Российское уголовно-процессуальное законодательство содержит нормы, посвященные участию адвокатов (защитников и представителей) в уголовном судопроизводстве, их правовому положению и полномочиям, в процессе осуществления защиты.

Целями адвоката и его адвокатской деятельности являются защита прав граждан, которым необходима правовая помощь.

Защита, которую осуществляет адвокат – ответственный процесс, в ходе которого отчасти решается судьба человека. Несомненно, важным этапом, предваряющим судебные слушания, являются следственные мероприятия. Доказательная база, собранная следственными органами, будет использоваться для обвинения, в то время как материалы, подготовленные адвокатом – для защиты. Именно от них и зависит исход уголовного дела, ведь помощь в суде – это, по сути, обоснование правомерности своих доказательств и беспочвенности аргументов со стороны обвинения.

На основании ст. 3 Федерального закона РФ от 31 мая 2002 г. N 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», адвокатурой признается профессиональное сообщество адвокатов, являющееся институтом гражданского общества, не входящее в систему органов государственной власти и органов местного самоуправления.

Проблема, поставленная в данной работе, связана с малограмотностью защитников предоставляющих интересы подопечных, а также, на мой взгляд, неправильное применение законодательства, низкий уровень настроения на высокий результат будет решена тогда, когда законодатель примет ряд строгих мер связанных с проверкой знаний и практики в деятельности адвокатов, где будет установлен стандарт результативности их работы за квартал и год. А в отношении ответственности деятельности защитников, проблема будет решена законодателем ровно тогда, когда предусмотренная Законом «Учреждение судебных установлений» мера наказания в виде

запрещения отправлять обязанности поверенного в течение определенного советом срока, но не более одного года, будет являться весьма эффективным средством борьбы с нарушениями со стороны адвокатов.

Деятельность адвоката направлена не только на опровержение обвинения, а способствует достижению основной цели уголовного процесса – установления истины по делу, доказанности виновности, что возможно осуществлять любыми законными методами. Являясь самостоятельным участником уголовного процесса, адвокат сам осуществляет выбор средств, защиты своего подзащитного (обвиняемого, подозреваемого).

Защитник (адвокат), нужен не только подзащитному, но и правосудию в целом, как реализация одной из конституционных гарантий на защиту от судебных ошибок — именно в этом выражается его общесоциальное и публичное значение.

Также адвокат является самостоятельным участником процесса и правомочен сам выбирать средства и способы защиты обвиняемого, все же процессуальное положение защитника определяется позицией обвиняемого, и позиция защитника не может противоречить позиции обвиняемого, за исключением случаев, когда это может благоприятно повлиять на положение обвиняемого.

Формулировка и изложение (реализация) позиции защитника по уголовному делу включает ряд последовательных стадий (причем в предусмотренных законом случаях позиция может формулироваться и обосновываться в письменной форме):

- 1) формулировку и оглашение позиции защиты по уголовному делу в начале судебного заседания;
- 2) доказывание позиции защиты в ходе судебного следствия на стадии судебного разбирательства;
- 3) обоснование и закрепление позиции в судебных прениях и репликах сторон, когда сторона защиты имеет возможность, подводя итог судебного разбирательства, сформулировать итоговую версию позиции защиты по фактическим обстоятельствам уголовного дела и предложить суду разрешить дело в

соответствии со своими целями.

Таким образом, в результате проведенного исследования можно сделать следующий вывод: адвокатской деятельностью признается квалифицированная юридическая помощь, оказываемая на профессиональной основе лицами, получившими статус адвоката в порядке, установленном Федеральным законом об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации, физическим и юридическим лицам (доверителям) в целях защиты их прав, свобод и интересов, а также обеспечения доступа к правосудию.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

Нормативно-правовые акты

1. Конституция Российской Федерации, 1993 г.
2. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 13.07.2015, с изм. от 16.07.2015) (с изм. и доп., вступ. в силу с 25.07.2015)//
Собрание
3. Кодекс профессиональной этики адвоката (принят Первым Всероссийским съездом адвокатов 31 января 2003 г.) в ред. от 22 апреля 2013 г.
4. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 N 174-ФЗ (ред. от 13.07.2015) (с изм. и доп., вступ. в силу с 15.09.2015) //
Российская газета. – 2001. - N 249.
5. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 № 95-ФЗ (ред. от 02.11.2013).
6. Налоговый кодекс Российской Федерации (часть вторая): от 05.08.2000 № 117-ФЗ.
7. Федеральный закон от 31.05.2002 N 63-ФЗ (ред. от 13.07.2015) "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации".
8. Федеральный закон от 24.07.2009 N 212-ФЗ (ред. от 29.12.2015) "О страховых взносах в Пенсионный фонд Российской Федерации, Фонд социального страхования Российской Федерации, Федеральный фонд обязательного медицинского страхования".
9. Постановление Конституционного Суда РФ от 28 января 1997 г. N 2-П "По делу о проверке конституционности части четвертой статьи 47 Уголовно-процессуального кодекса РСФСР в связи с жалобами граждан Б.В.Антипова, Р.Л.Гитиса и С.В.Абрамова".

10. Постановление Правительства РФ от 15.04.2014 N 312 "Об утверждении государственной программы Российской Федерации "Юстиция".

Научная и учебная литература

11. Бардин Л.Н. Ответственность адвоката, М. 2014г.
12. Будников В. Юридическая сила доказательств в уголовном судопроизводстве. Российская юстиция. 2003г.
13. Васяев А.А. Представление доказательств без их собирания - право защитника // Современное право. 2011г.
14. Власов А.А. Судебная адвокатура: Учебное пособие для магистров / Под общей ред. Г.Б. Мирзоева. М.: Юрайт, 2012г.
15. Воскобойников Н.О. Институт представительства в уголовном судопроизводстве России. Калининград, 2012г.
16. Гончаров В.В. Роль ответственности в формировании и функционировании государственного аппарата // Российский следователь. 2010г.
17. Григорьев В. Н., Победкин А. В., Яшин В. Н. Уголовный процесс. М., 2008г.
18. Енаева Л. К. Уголовный процесс. М., 2007г.
19. Давлетов А.А. Адвокат-консультант в уголовном процессе. М. 2014 г..
20. Давлетов А.А. Адвокат-представитель в уголовном процессе. М. 2015г.
21. Карякин Е.А. К вопросу о судебных доказательствах в состязательном уголовном судопроизводстве // Российская юстиция. 2006.г.
22. Карякин Е.А. О судебных доказательствах в состязательном уголовном судопроизводстве // М. Судья. 2007г.
23. Коряковцев В.В., Питулько К.В. Руководство адвоката по уголовным делам. Спб.: Питер Пресс, 2014г.
24. Крымов А.А. Правовые презумпции в уголовном процессе. М., 1999г.

25. Леви А.А., Игнатьева М.В., Капица Е.И. Особенности предварительного расследования преступлений, осуществляемого с участием адвоката. М., Юрлитинформ, 2009г.
26. Левченко О.В. Общеизвестные факты в уголовно-процессуальном доказывании // Правоведение. 1996г.
27. Маслова М.В. Содержательный аспект позиции защитника по уголовному делу. Современное право. 2015г.
28. Мельников С.А. Представительство в современном российском уголовном процессе. Ижевск, 2012г.
29. Попов В.С. Участие адвоката-защитника в процессе доказывания на стадии предварительного расследования и в суде первой инстанции. Челябинск, 2011г.
30. Рагулин А.В. Общие положения учения о профессиональной защите по уголовным делам. М.: Юрлитинформ, 2008г.
31. Россинский С. Б. Уголовный процесс России. М., 2008г.
32. Рыжаков А.П. Защитник в уголовном процессе. М., 2011г.
33. Сапов Е.Ю. Адвокат как представитель в уголовном процессе: функции и полномочия. Самара, 2012г.
34. Селина Е.В. Адвокат в уголовном процессе: моногр. М.: Юрлитинформ, 2014г.
35. Чеботарева И.Н. Адвокат-защитник как субъект доказывания по уголовным делам // Адвокатская практика. 2010г.