



Введя Федеральным законом от 4 марта 2013 г. № 23-ФЗ в УПК РФ ч. 1.1 ст. 144, законодатель, по сути, впервые обозначил адвоката как участника стадии возбуждения уголовного дела. При этом он указал, что возможность пользоваться услугами адвоката должна быть предоставлена всем лицам, участвующим в проверке сообщения о преступлении.

Именно адвокат защитник может подсказать, как правильно и эффективно, не навредив интересам доверителя во время дачи объяснений, воспользоваться своим конституционным правом не свидетельствования против себя и своих близких родственников, или же выбрать тактику отказа от дачи объяснений. Также адвокат может заявить различные ходатайства и жалобы, опрашивать лиц с их согласия, собирать справки и заявлять ходатайства о приобщении их к материалам доследственной проверки. На данном этапе формируется перспектива расследования уголовного дела, выявление и привлечение виновных лиц к ответственности. От действий, в том числе адвоката, зависит не только дальнейшая судьба уголовного дела, но и сам факт его возбуждения. Также является значительной роль адвоката в оказании помощи при написании и оформлении заявления о преступлении, так как на данном этапе важным является юридически правильное изложение обстоятельств случившегося и событий происшествия.

В 2013 году в УПК Российской Федерации были внесены дополнения, согласно которым участие защитника должно обеспечиваться до возбуждения уголовного дела на этапе проверки сообщения о преступлении.

В целом участие адвоката на этапе доследственной проверки призвано способствовать принятию законных и обоснованных решений, а, следовательно, достижению задач стадии возбуждения уголовного дела.

### **Правовые основы участия защитника на стадии предварительного расследования**

Одним из направлений деятельности адвокатуры является участие адвоката в качестве защитника доверителя в уголовном процессе. Правовым основанием участия адвоката в уголовном судопроизводстве являются конституционные

принципы уголовного судопроизводства, нормы Уголовнопроцессуального кодекса Российской Федерации, положения Федерального закона РФ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» и другие федеральные законы, регулирующие адвокатскую деятельность. В соответствии с Конституцией РФ любое лицо, независимо от его процессуального статуса, может пользоваться помощью адвоката, но на практике чаще всего в его помощи нуждаются подозреваемые и обвиняемые по уголовному делу. УПК РФ имеет определенную процедуру вступления адвоката в качестве защитника на этапе предварительного расследования. Такое вступление возможно при предъявлении удостоверения адвоката и ордера. Согласно ч. 3 ст. 49 УПК РФ защитник участвует в уголовном деле:

- 1) с момента вынесения постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого, за исключением случаев, предусмотренных пунктами 2 - 5 ч. 3 ст. 49 УПК РФ;
- 2) с момента возбуждения уголовного дела в отношении конкретного лица;
- 3) с момента фактического задержания лица, подозреваемого в совершении преступления, в случаях:
  - а) предусмотренных статьями 91 и 92 УПК РФ;
  - б) применения к нему в соответствии со статьей 100 УПК РФ меры пресечения в виде заключения под стражу;
- 3.1) с момента вручения уведомления о подозрении в совершении преступления в порядке, установленном статьей 223.1 УПК РФ;
- 4) с момента объявления лицу, подозреваемому в совершении преступления, постановления о назначении судебно-психиатрической экспертизы;
- 5) с момента начала осуществления иных мер процессуального принуждения или иных процессуальных действий, затрагивающих права и свободы лица, подозреваемого в совершении преступления;
- 6) с момента начала осуществления процессуальных действий, затрагивающих права и свободы лица, в отношении которого проводится проверка сообщения о преступлении в порядке, предусмотренном статьей 144 УПК РФ.

Основой осуществления адвокатской деятельности является соглашение между защитником и доверителем об оказании защиты по уголовному делу, с вступлением которого в силу считается, что адвокат принял на себя защиту.

Защитник приглашается подозреваемым, обвиняемым, его законным представителем, а также другими лицами по поручению или с согласия подозреваемого, обвиняемого.

Подозреваемый, обвиняемый имеют право пригласить нескольких защитников. В свою очередь, если защитник одновременно защищает несколько подозреваемых, обвиняемых и интересы одного из них противоречат интересам другого, то он обязан заявить ходатайство об освобождении его от защиты одного из лиц.

Если подозреваемый, обвиняемый не имеют возможности пригласить защитника самостоятельно, они вправе обратиться к следователю, дознавателю, суду с просьбой об обеспечении в деле участия защитника и указанные лица не вправе отказать в удовлетворении такого ходатайства.

Ст. 51 УПК РФ регламентирует случаи обязательного участия защитника в уголовном судопроизводстве. К ним относятся следующие:

- 1) подозреваемый, обвиняемый не отказался от защитника в порядке, установленном ст. 52 УПК РФ;
- 2) подозреваемый, обвиняемый является несовершеннолетним;
- 3) подозреваемый, обвиняемый в силу физических или психических недостатков не может самостоятельно осуществлять свое право на защиту;
  - 3.1) судебное разбирательство проводится в порядке, предусмотренном ч. 5 ст. 247 УПК РФ;
- 4) подозреваемый, обвиняемый не владеет языком, на котором ведется производство по уголовному делу;
- 5) лицо обвиняется в совершении преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы на срок свыше пятнадцати лет, пожизненное лишение свободы или смертная казнь;
- 6) уголовное дело подлежит рассмотрению судом с участием присяжных заседателей;

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

8) подозреваемый заявил ходатайство о производстве по уголовному делу дознания в сокращенной форме в порядке, установленном главой 32.1 УПК РФ. Кроме замены и отказа от адвоката закон также предусматривает обстоятельства, исключающие участие в уголовном деле адвоката-защитника<sup>47</sup>. Выполнять эти процессуальные роли адвокат не вправе в предусмотренных п. 1-3 ч. 3 ст. 72 УПК РФ случаях:

1) если он ранее участвовал в производстве по данному уголовному делу в качестве судьи, прокурора, следователя, дознавателя, секретаря судебного заседания, свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика или понятого;

2) когда он является близким родственником или родственником судьи, прокурора, следователя, дознавателя, секретаря судебного заседания, принимавшего либо принимающего участие в производстве по данному уголовному делу, или лица, интересы которого противоречат интересам участника уголовного судопроизводства, заключившего с ним соглашение об оказании защиты;

3) если он оказывает или ранее оказывал юридическую помощь лицу, интересы которого противоречат интересам защищаемого им подозреваемого, обвиняемого.

При наличии хотя бы одного из вышеуказанных обстоятельств любой участник уголовного судопроизводства может заявить отвод адвокату.

### **Участие защитника в производстве отдельных следственных и процессуальных действий**

Деятельность защитника в уголовном судопроизводстве в основном связана с осуществлением функции защиты обвиняемых (подозреваемых, подсудимых). Его профессиональный опыт и правовые знания позволяют оказать подзащитным наиболее квалифицированную помощь. Один из способов осуществления защитником доказывания в ходе досудебного производства состоит в его участии в следственных действиях.

Цель участия защитника в производстве следственных действий – выявление обстоятельств и доказательств, влияющих на решение вопроса о виновности подзащитного, квалификацию совершенного им деяния, вид и размер ответственности либо освобождения от нее. Это выражает общее направление

доказывания, осуществляемого адвокатом по уголовному делу.

Присутствие адвоката при проведении следственных действий является его правом. Данное право обеспечивается обязанностью следователя своевременно уведомить защитника о времени и месте их производства. Основанием для этого утверждения служат предписания ст. 11 УПК РФ, где предусматривается обязанность следователя и других властных субъектов уголовного судопроизводства не только разъяснить участвующим в деле лицам их права, но и обеспечить возможность осуществления этих прав. Однако в случаях, когда участие защитника в деле является обязательным, он должен присутствовать при производстве следственных действий с участием подозреваемого и обвиняемого, интересы которого он защищает.

Одним из первых следственных действий является допрос подозреваемого (обвиняемого), который, безусловно, имеет важное значение для расследования уголовного дела. В соответствии с п. 5 ч. 1 ст. 53 УПК РФ адвокату-защитнику предоставлено право участвовать в допросе подозреваемого, обвиняемого, а также иных следственных действиях, которые производятся с участием его подзащитного, либо по его ходатайству или ходатайству самого защитника. Важность участия защитника, как в первом, так и в последующих допросах трудно переоценить, в силу того, что именно он может подсказать правильную позицию обвиняемому, проследить за тем, чтобы при производстве допроса на обвиняемого не оказывалось давление со стороны следователя. В этой связи защитник вправе давать своему подзащитному в присутствии следователя краткие консультации, задавать с разрешения следователя вопросы допрашиваемым лицам, делать письменные замечания по поводу правильности и полноты записей в протоколе следственного действия. Следователь может отвести вопросы защитника, но обязан занести отведенные вопросы в протокол.

После предъявления обвинения следователь обязан вручить обвиняемому и его защитнику копию постановления о привлечении данного лица в качестве обвиняемого.

Особо следует сказать о возможностях адвоката-защитника при участии в следственном эксперименте. Защитник может участвовать в следственном эксперименте, который проводится по инициативе следователя, либо сам выступить инициатором его проведения.

В соответствии со ст. 198 УПК РФ при назначении и проведении экспертизы защитник вправе знакомиться с постановлением о назначении судебной экспертизы; заявлять отвод эксперту или ходатайствовать о производстве судебной экспертизы в другом экспертном учреждении; ходатайствовать о привлечении в качестве экспертов указанных им лиц либо о производстве судебной экспертизы в конкретном экспертном учреждении; ходатайствовать о внесении в постановление о назначении судебной экспертизы дополнительных вопросов эксперту; присутствовать с разрешения следователя при производстве судебной экспертизы, давать объяснения эксперту; знакомиться с заключением эксперта или сообщением о невозможности дать заключение, а также с протоколом допроса эксперта.

### **Собирание и представление доказательств, необходимых для оказания юридической помощи**

Адвокатское расследование - это основанный на законе, опирающийся на правовые основы вид деятельности, осуществляемой адвокатом на досудебном производстве по уголовным делам в интересах подзащитного или доверителя в целях выявления, установления и закрепления доказательств и обстоятельств, имеющих значение для защиты прав, свобод, законных интересов подозреваемого, обвиняемого.

П. 2 ч. 1 ст. 53 предусматривает, что защитник вправе собирать и представлять доказательства, необходимые для оказания юридической помощи, в порядке, установленном ч.3 ст.86 УПК РФ.

В соответствии с ч. 3 ст. 86 УПК РФ защитник вправе самостоятельно собирать доказательства путем: 1) получения предметов, документов и иных сведений; 2) опроса лиц с их согласия; 3) истребования справок, характеристик, иных документов от органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и организаций, которые обязаны предоставить запрашиваемые документы или их копии.

Участие адвоката-защитника в доказывании определяется тем, что, во-первых, он оценивает доказательства в целях защиты прав и законных интересов своего подзащитного, а его деятельность носит односторонний характер; во-вторых, результаты этой оценки выражаются в ходатайствах, заявлениях, которые должны убедить следователя, дознавателя, прокурора, суд в правильности и обоснованности своей позиции и только потом данные результаты воплощаются в процессуальные документы (постановления, определения и др.), которые

определяют дальнейшее движение уголовного дела и его исполнение. Помимо всего прочего, в ст. 17 и 88 УПК РФ защитник не фигурирует, как субъект оценки доказательств.

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

Защитник на стадии судебного разбирательства может участвовать в производстве по любому уголовному делу. Участие защитника в суде первой инстанции обязательно в случаях, перечисленных в ст. 51 УПК РФ<sup>74</sup>, и в судебном разбирательстве в отсутствие подсудимого.

Так же как и государственный, частный обвинитель, защитник в судебном разбирательстве является равноправной стороной процесса. Он обязан использовать все законные средства и способы защиты в целях выявления обстоятельств, оправдывающих подсудимого, смягчающих его наказание, и оказывать своему подзащитному необходимую юридическую помощь. Защитник излагает свое мнение по существу обвинения и его доказанности во вступительном заявлении в начале судебного следствия, а также в своем выступлении в судебных прениях.

Закрепленное в ч. 2 ст. 48 Конституции РФ<sup>75</sup> право пользоваться помощью адвоката (защитника), как указано в Постановлении Конституционного Суда РФ от 28 января 1997 г. № 2-П по делу о проверке конституционности ч. 4 ст. 47 УПК РСФСР, является одним из проявлений более общего права - на получение квалифицированной юридической помощи, гарантированного каждому ч. 1 ст. 48 Конституции РФ. Конституционное право граждан на получение квалифицированной юридической помощи и на свободный выбор защитника для получения от него на конфиденциальной, доверительной основе помощи в форме консультаций и конкретных действий по отстаиванию его прав и законных интересов подлежит обеспечению на всех стадиях уголовного судопроизводства и не может быть ограничено ни при каких обстоятельствах.

Согласно ч. 2 ст. 248 и ч. 3 ст. 50 УПК РФ при неявке защитника в судебное заседание и невозможности его замены судебное разбирательство откладывается. Если участвующий в уголовном деле защитник в течение пяти суток не может принять участие в разбирательстве, то суд вправе предложить подсудимому пригласить другого защитника, а в случае его отказа суд вправе принять меры по назначению другого защитника с продолжением судебного заседания в обычном порядке.

Вступившему в процесс новому защитнику предоставляется возможность ознакомиться с делом, встретиться и беседовать с подсудимым, а в случае необходимости в установленном порядке ходатайствовать о повторном исследовании уже рассмотренных судом доказательств.

В соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 72 УПК РФ защитник не вправе участвовать в производстве по делу, если он ранее оказывал юридическую помощь лицу, интересы которого по данному делу противоречат интересам защищаемого им лица.

Если адвокат-защитник нарушает закон, тем более если такие нарушения повлекли отмену приговора, вынесение судом частного определения в адрес соответствующей адвокатской структуры признается основанным на законе и необходимым.

Удаление защитника из зала судебного заседания за нарушение порядка в судебном заседании не лишает его процессуальных полномочий как участника процесса.

### **Участие защитника в суде апелляционной и кассационной инстанции**

Согласно п. 4 ст. 13 Кодекса профессиональной этики адвоката, защитник как доверенное лицо своего подзащитного обязан обжаловать приговор.

Защитнику необходимо проанализировать всю совокупность доказательств, представленных в первой инстанции, в результате чего сформировать позицию и, обнаружив нарушение процессуальных норм либо несогласие с оценкой суда, обжаловать это решение. Активность адвоката-защитника предполагает участие в процессе подготовки апелляционной жалобы, в которой он отражает собственную позицию относительно исследования доказательств, предоставляя следующие данные и аргументы:

- 1) целесообразность перечисленных дополнительных материалов (документов, справок и др.), характеризующих личность осужденного и условия жизни его семьи и близких родственников;
- 2) необходимость и обоснованность повторного анализа доказательств;
- 3) повторное ходатайство об изучении доказательств, отклоненных судом первой инстанции;



4) перечень свидетелей, специалистов, экспертов и других лиц, подлежащих вызову на допрос для подтверждения тех или иных обстоятельств дела, которым была дана неверная оценка судом;

5) необходимость исследования «новых» доказательств, которые не были рассмотрены судом первой инстанции, с обоснованием невозможности их представления ранее по независящим от него причинам.

Изучением доказательств занимается непосредственно суд, а главная задача защитника - инициировать эти действия с помощью подачи заявлений и ходатайств, обосновывая и аргументируя их целесообразность. В первую очередь подлежат проверке именно те доказательства, на которые ссылаются стороны в обоснование своей позиции.

Работу адвоката в кассационной инстанции можно разделить на два этапа:

- 1) подготовка к кассационному рассмотрению дела;
- 2) непосредственное участие адвоката в кассационном заседании.

Подготовка адвоката к участию в кассационном заседании включает:

- 1) изучение материалов уголовного дела;
- 2) беседу с подсудимым;
- 3) составление кассационной жалобы и направление ее в суд;
- 4) ознакомление с другими кассационными жалобами, представлением прокурора (если они поданы) и подачу на них возражений;
- 5) сбор дополнительных материалов;
- 6) подготовку дополнительной жалобы (при необходимости);
- 7) подготовку выступления в суде второй инстанции.

### **Участие защитника в суде надзорной инстанции**

Право обжалования вступивших в законную силу приговора, определения, постановления суда принадлежит осужденному, оправданному, их защитникам или законным представителям, потерпевшему, его представителю. Однако адвокат вправе подать жалобу в порядке надзора на судебное решение только по просьбе

осужденного, оправданного, их законных представителей, а также других лиц по поручению или с согласия осужденного, оправданного, о чем заключается соглашение с адвокатом. На основе этого соглашения адвокатское образование выдает адвокату ордер на ведение дела в надзорном порядке. Жалоба в порядке надзора может быть подана на любое решение суда первой инстанции, на кассационное определение и на определение (постановление) нижестоящей надзорной инстанции. Такие жалобы адвокат направляет непосредственно в суд надзорной инстанции, правомочный пересматривать обжалуемое судебное решение.

После изучения уголовного дела адвокат может встретиться с осужденным, оправданным и обсудить с ним позицию по защите его прав и законных интересов в надзорной инстанции, в том числе основания, по которым будет приноситься жалоба в порядке надзора, аргументы, которые могут быть использованы защитником при обосновании жалобы, дополнительные материалы, просительную часть жалобы.

Неявка адвоката, своевременно извещенного о дате, времени и месте заседания суда надзорной инстанции, не препятствует рассмотрению уголовного дела в его отсутствие.

Если решение суда надзорной инстанции не удовлетворит адвоката и его доверителя, то адвокат вправе обратиться с надзорной жалобой в вышестоящую надзорную инстанцию. Однако для этого необходимо новое соглашение со своим доверителем.