Федеральное агентство по образованию

ГОУ ВПО "Хакасский государственный университет

им. Н. Ф. Катанова"

Институт истории и права

030501 (юриспруденция)

**Контрольная работа на тему:**

**Состязательность сторон**

**как один из принципов уголовного процесса**

Выполнил:

студент 3 курса

Проверил:

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Абакан 2010

**Участие защитника в уголовном процессе**

Уголовный процесс (уголовное судопроизводство) – это осуществляемая в установленном законом порядке деятельность по возбуждению, расследованию, рассмотрению и разрешению уголовных дел. Понятие уголовный процесс возник в глубокой древности. На первых этапах уголовный процесс носил частноисковый характер, в средние века уголовное судопроизводство представляло собой инквизиционный (розыскной) процесс. В результате буржуазно-демократической преобразований в Европе возник обвинительный процесс. Характерные черты обвинительного процесса:

* отделение функций судьи от функций обвинения и защиты;
* состязательность, гласность и устность судебного разбирательства;
* оценка доказательств по внутреннему убеждению судьи;
* ведение суда с участием присяжных заседателей.

Обвинительный процесс имеет две разновидности:

* состязательный процесс (в странах англосаксонской правовой системы);
* смешанный процесс (в странах континентальной системы), для которого характерно сочетание состязательного, устного, гласного судебного разбирательства и отдельных элементов розыскного процесса (в основном на досудебных стадиях).

Принятый в 2001 г. Уголовно-процессуальный кодекс РФ внес большой вклад в практическую реализацию судебно-правовой реформы в России. Он решил многие проблемы перевода уголовного процесса на принятые в правовых государствах стандарты. В нем реализованы конституционные требования защиты прав и свобод граждан, самостоятельности судебной власти и независимости судей, обеспечения доступности и прозрачности правосудия. УПК РФ, с одной стороны, выражает преемственность традиций отечественного уголовно-процессуального законодательства, с другой – учитывает достижения юридической науки и международного правового регулирования деятельности по государственному противодействию уголовной преступности. Существенно расширены права участников процесса. Пользоваться помощью адвокатов могут не только обвиняемые, но и потерпевшие, и свидетели.

Важным достоинством УПК РФ является последовательное проведение принципа состязательности сторон на всех стадиях уголовного преследования. УПК реализовал многие из прямых требований Конституции РФ: каждый в праве защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенные законом;[[1]](#footnote-1) каждый задержанный, заключенный под стражу, обвиняемый в совершении преступления имеет право пользоваться помощью адвоката (защитника) с момента соответственно задержания, заключения под стражу или предъявления обвинения.[[2]](#footnote-2)

"Состязательность – демократический принцип судопроизводства, согласно которому разбирательство дела происходит в форме спора сторон в судебном заседании. Участники процесса наделены в нем равными правами; суд обязан принимать все предусмотренные законом меры для всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств дела, установления истины, с тем чтобы вынести законное и обоснованное решение (приговор)".[[3]](#footnote-3) Состязательный процесс – одна из исторических форм уголовного процесса, строится на началах процессуального равенства сторон и разделения функций между обвинителем, защитой и судом. При этом обвинитель несет "бремя доказывания" виновности обвиняемого, а суд выступает как арбитр между сторонами. Решение суда зависит от позиции сторон (например, признание обвиняемым вины исключает судебное следствие и суд постановляет обвинительный приговор; отказ обвинителя от обвинения предрешает оправдание подсудимого). Для состязательного процесса характерны рассмотрение дела судом присяжных и оценка доказательств по внутреннему убеждению судей. Состязательная форма уголовного процесса в настоящее время наиболее ярко выражена в странах англо-саксонской системы права (Великобритании, США, Канаде).

Статья 15 УК РФ закрепляет принцип состязательность сторон. В ней говорится "… 1) Уголовное судопроизводство осуществляется на основе состязательности сторон. 2) Функции обвинения, защиты и разрешения уголовного дела отделены друг от друга и не могут быть возложены на один и тот же орган или одно и то же должностное лицо. 3) Суд не является органом уголовного преследования, не выступает на стороне обвинения или стороне защиты. Суд создает необходимые условия для исполнения сторонами их процессуальных обязанностей и осуществления предоставленных им прав. 4) Стороны обвинения и защиты равноправны перед судом".[[4]](#footnote-4)

Современный комплекс уголовно-процессуальных норм, предоставленных адвокату, не является исчерпывающим, поскольку защитник может использовать не запрещенные законом средства и способы защиты подозреваемого и обвиняемого. Участие адвоката-защитника в уголовном процессе – средство и следствие реализации обвиняемым права на защиту. "Осуществление адвокатом функции защиты прав и свобод личности в уголовном судопроизводстве (реализация гарантированного ст. 48 Конституции РФ права на получение квалифицированной юридической помощи) является одной из форм реализации принципа состязательности уголовного судопроизводства России. Функция защиты адвокатом прав и свобод состоит в осуществлении им процессуальных действий с целью опровержения обвинения, выяснения обстоятельств, исключающих уголовную ответственность и наказание, смягчающих обстоятельств, а также юридической помощи с целью охраны прав и свобод лиц, к которым применяются меры принудительного характера, существенно ограничивающие свободу и личную неприкосновенность. Функция защиты появляется с момента, когда права и свободы человека и гражданина ограничиваются в связи с уголовным преследованием в целях установления его виновности, а также когда в отношении этого лица приняты меры, реально ограничивающие свободу и личную неприкосновенность, включая свободу передвижения".[[5]](#footnote-5) Участие защитника – необходимое условие реализации принципа состязательности. Противопоставление доводов обвинения и защиты при производстве по уголовному делу способствует справедливому разрешению дела. Участие в качестве защитников адвокатов призвано гарантировать качество юридической помощи.

"Судам надлежит обеспечивать выполнение требований закона об участии в уголовном судопроизводстве защитника. Его участие обязательно, если подозреваемый или обвиняемый не отказался от него в порядке, установленном статьей 52 УПК РФ. …обвиняемый (подозреваемый) в любой момент может отказаться от защитника. В таких случаях суду необходимо выяснить причину отказа от защитника и установить, не был ли такой отказ вынужденным, обусловленным, например, соображениями материального порядка. Отказ от защитника может быть принят судом, если будут выяснены причины отказа от защитника, а его участие в судебном заседании фактически обеспечено судом. При принятии отказа от защитника суду надлежит в определении мотивировать свое решение".[[6]](#footnote-6) Обвиняемый может прибегнуть к помощи защитника или отказаться от его помощи в любой момент. "Подозреваемый, обвиняемый вправе в любой момент производства по уголовному делу отказаться от помощи защитника. Такой отказ допускается только по инициативе подозреваемого или обвиняемого. Отказ от защитника заявляется в письменном виде. Если отказ от защитника заявляется во время производства следственного действия, то об этом делается отметка в протоколе данного следственного действия".[[7]](#footnote-7) Такой отказ допускается только по инициативе самого обвиняемого и не препятствует участию в деле государственного обвинителя, а равно защитников других подсудимых. Принуждение обвиняемого к отказу от защитника судебная практика считает нарушением права обвиняемого на защиту и признает основанием для отмены приговора.

Таким образом, основанное на законе участие адвоката в уголовном судопроизводстве, а также предоставленные адвокату-защитнику процессуальные функции и реальные возможности для их реализации являются весьма важной составляющей обеспечения принципа состязательности уголовного судопроизводства. Наличие равноправных сторон и независимости суда как важнейших признаков состязательности позволяет определить состязательное уголовное судопроизводство как тип процесса, в котором спор равных сторон разрешается независимым судом. Наличие равноправных сторон и независимого суда являются родовыми признаками состязательности, а состязательность, как общий принцип судебного познания, признается системообразующим фактором судебного права, как отрасли научных знаний о правосудии.

**Деятельность адвоката**

Адвокатами являются лица, получившие в установленном Федеральным законом "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" порядке статус адвоката и право осуществлять адвокатскую деятельность. Суд может допустить в качестве защитника и лицо, не являющееся адвокатом, – одного из близких родственников, перечень которых указан в п. 4 статьи 5 УПК, а также любое лицо, о допуске которого ходатайствует обвиняемый. Указанные лица допускаются к участию в качестве защитников в суде наряду с адвокатом. При производстве у мирового судьи в качестве защитника может участвовать любое лицо. Об этом судья выносит постановление. Судья должен учесть, в какой мере данное лицо действительно может осуществлять защиту, обладает ли оно для этого необходимыми знаниями. Момент, с которого защитник может быть допущен к участию в деле, для обвиняемого определяется моментом вынесения постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого. Непременным условием участия защитника в деле является своевременное разъяснение обвиняемому его права пригласить защитника по своему выбору или ходатайствовать о его назначении.

"Право подозреваемого на помощь защитника возникает с момента задержания, применения меры пресечения или с момента вручения лицу уведомления о подозрении в соответствии со статьей 223.1 УПК, а в случае возбуждения уголовного дела в отношении конкретного лица – с момента возбуждения уголовного дела. Процессуальное оформление задержания или применения к подозреваемому меры пресечения в виде заключения под стражу не является условием, определяющим момент допуска защитника к участию в деле. Защитник допускается с момента фактического задержания. Момент фактического задержания в соответствии с п. 15 статьи 5 УПК – это момент фактического лишения свободы передвижения лица, подозреваемого в совершении преступления. Право на помощь защитника возникает в момент фактического принуждения, когда лицо лишается свободы передвижения (момент "захвата"), хотя обеспечить это довольно трудно. Разъяснение этого права должно происходить в месте фактического задержания, и если задержанный имеет возможность тут же связаться со своим адвокатом, такая возможность должна быть ему предоставлена. Если же такой возможности нет, то при доставлении задержанного в официальное учреждение ему должно быть без промедления обеспечено право пригласить защитника самому или через родственников либо по его просьбе приглашается защитник по назначению".[[8]](#footnote-8)

Если подозреваемый появляется с момента возбуждения уголовного дела в отношении конкретного лица (п. 1 ст. 46 УПК), защитник участвует в деле с момента совершения любых процессуальных действий, направленных на изобличение этого лица в совершении преступления. Перед первым допросом такому лица в качестве подозреваемого должно предшествовать разъяснение ему права пригласить защитника или просить о его назначении.

При рассмотрении содержания ст. 49 УПК следует учитывать позицию Конституционного Суда, выраженную им в постановлении от 27 июня 2000 г. по делу о проверке конституционности положений ч. 1 ст. 47 и ч. 2 ст. 51 УПК РСФСР в связи с жалобой гражданина В.И. Маслова. Конституционный Суд указал, что в целях реализации конституционного права на помощь адвоката (защитника) "необходимо учитывать не только процессуальные, но и фактические признаки положения лица, в отношении которого осуществляется публичное уголовное преследование".[[9]](#footnote-9)

Следовательно, фактическое положение лица в качестве подозреваемого, а не только процессуально оформленное, является основанием для допуска защитника к участию в деле. В таком случае следователь разъясняет лицу право на помощь защитника (адвоката) перед началом производства следственного действия. Поскольку дела частного обвинения возбуждаются путем подачи заявления потерпевшим или его законным представителем, то с момента принятия мировым судьей заявления к своему производству защитник может быть допущен к участию в деле. Судья обязан известить лицо, в отношении которого подано заявление, о выдвинутом против него обвинении и разъяснить ему право на помощь защитника. Обвиняемый по делу частного обвинения имеет право знакомиться с заявлением потерпевшего, в котором сформулировано обвинение, в присутствии защитника.

Удостоверение адвоката и ордер на исполнение поручения являются документами, подтверждающими профессиональную принадлежность лица и принятие им поручения на ведение дела. По предъявлении этих документов защитник считается участвующим в деле и может осуществлять процессуальную деятельность: участвовать в следственных действиях, заявлять ходатайства и др.

Подозреваемый и обвиняемый имеют право свободного выбора защитника. Если в материалах уголовного дела содержатся сведения, составляющие государственную тайну, это не может служить основанием для отказа в допуске к участию в деле защитника, который не имеет допуска к сведениям, составляющим государственную тайну. В такой ситуации защитник обязан дать подписку о неразглашении таких сведений. Защитник не вправе под указанным предлогом отказаться от защиты.

Один и тот же защитник может осуществлять защиту нескольких обвиняемых при условии, что между их интересами нет противоречий. Если эти противоречия будут выявлены в ходе производства по уголовному делу, защитник должен поставить об этом в известность соответственно лицо, производящее расследование, или судью (суд), а также обвиняемых и заявить ходатайство об освобождении его от защиты одного из обвиняемых. Защита одним защитником нескольких лиц, между интересами которых имеются противоречия, рассматривается как нарушение права на защиту. Незнание защитником языка, на котором ведется судопроизводство, не является препятствием для его участия в деле.

**Права и обязанности защитника в уголовном процессе**

Согласно положениям ст. 53 Уголовно-процессуального кодекса РФ и ст. 6 Федерального закона РФ "Об адвокатуре и адвокатской деятельности" с момента допуска к участию в уголовном деле защитник вправе:

* иметь со своим подзащитным (подозреваемым, обвиняемым) свидания; беспрепятственно встречаться с ним наедине, и в условиях, обеспечивающих конфиденциальность (в том числе в период его содержания под стражей), без ограничения числа таких свиданий и их продолжительности;
* собирать и представлять доказательства, необходимые для оказания юридической помощи; в том числе запрашивать справки, характеристики и иные документы от органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений, а также иных организаций, причем указанные органы и организации обязаны в порядке, установленном законом, выдавать адвокату запрошенные им документы или их заверенные копии;
* привлекать на договорной основе различного рода специалистов для разъяснения вопросов, связанных с оказанием юридической помощи;
* присутствовать при предъявлении своему подзащитному обвинения;
* участвовать в допросе подозреваемого, обвиняемого, а также в иных следственных действиях, производимых с участием подозреваемого, обвиняемого либо по его ходатайству или по ходатайству самого защитника;
* опрашивать лиц, предположительно владеющих информацией, относящейся к делу, по которому защитник оказывает юридическую помощь;
* знакомиться с протоколом задержания, постановлением о применении меры пресечения, протоколами следственных действий, произведенных с участием подозреваемого, обвиняемого, документами, которые предъявлялись либо должны были предъявляться подозреваемому, обвиняемому;
* знакомиться по окончании предварительного расследования со всеми материалами уголовного дела, выписывать из данного уголовного дела любые сведения в любом объеме, снимать за свой счет копии с материалов уголовного дела, в том числе с помощью технических средств; соблюдая при этом государственную и иную охраняемую законом тайну;
* имеет право заявлять различного рода ходатайства и отводы;
* непосредственно участвовать в судебном разбирательстве уголовного дела в судах первой инстанции, второй инстанции и надзорной инстанций, а также в рассмотрении вопросов, связанных с исполнением приговора;
* приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора, суда и участвовать в их рассмотрении судом;
* использовать иные, не запрещенные Уголовно-процессуальным кодексом РФ средства и способы защиты, а также совершать иные действия, не противоречащие положениям законодательства Российской Федерации.

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 и т.п. Следователь может отвести вопросы защитника, но при этом он обязан занести отведенные вопросы в протокол. Защитник (адвокат) не вправе разглашать данные предварительного расследования, ставшие ему известными в связи с осуществлением защиты, если он был об этом заранее предупрежден. За разглашение данных предварительного расследования защитник несет уголовную ответственность. При этом защитник не вправе:[[10]](#footnote-10)

1) принимать от лица, обратившегося к нему за оказанием юридической помощи, поручение, если оно имеет заведомо незаконный характер;

2) принимать от лица, обратившегося к нему за оказанием юридической помощи, поручение в случаях, если он: имеет самостоятельный интерес по предмету соглашения с доверителем, отличный от интереса данного лица; участвовал в деле в качестве судьи, третейского судьи или арбитра, посредника, прокурора, следователя, дознавателя, эксперта, специалиста, переводчика, является по данному делу потерпевшим или свидетелем, а также если он являлся должностным лицом, в компетенции которого находилось принятие решения в интересах данного лица; состоит в родственных или семейных отношениях с должностным лицом, которое принимало или принимает участие в расследовании или рассмотрении дела данного лица; оказывает помощь доверителю, интересы которого противоречат интересам данного лица;

3) занимать по делу позицию вопреки воле доверителя, за исключением случаев, когда адвокат убежден в наличии самооговора доверителя;

4) делать публичные заявления о доказанности вины своего доверителя (обвиняемого, подозреваемого), если тот эту вину отрицает;

5) разглашать сведения, сообщенные ему доверителем в связи с оказанием последнему юридической помощи, без согласия доверителя;

6) отказаться от принятой на себя защиты.

Следует отметить, что негласное сотрудничество адвоката с органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, также запрещается.

Прямые обязанности защитника (адвоката) заключаются в следующем:[[11]](#footnote-11)

* честно, разумно и добросовестно отстаивать права и законные интересы доверителя всеми не запрещенными законодательством РФ средствами;
* 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 России бесплатно в иных случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации;
* совершенствовать свои знания и повышать свою квалификацию;
* соблюдать кодекс профессиональной этики адвоката и исполнять решения органов адвокатской палаты субъекта Российской Федерации и Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации.

За неисполнение, ненадлежащее исполнение своих профессиональных обязанностей адвокат несет ответственность, предусмотренную законом.

**Деятельность адвоката-защитника**

Полномочия адвоката – защитника в уголовном процессе вытекают, в первую очередь, из принципа обеспечения права на защиту. Право на защиту является международным правовым принципом. Он закреплен в статьях 45, 48 Конституции РФ http://jurnal.org/articles/2007/uri5.htm/l\_ftn1/oи статье 16 УПК, а также в Международном пакте о гражданских и политических правах, Конвенции о защите прав человека и основных свобод и ряде других авторитетных международных документов. Содержание данного принципа образуют две взаимосвязанные стороны: право подозреваемого, обвиняемого, подсудимого на защиту и гарантии осуществления данного права. Право подозреваемого, обвиняемого, подсудимого на защиту образует совокупность процессуальных прав, дающих им возможность защищаться от предъявленного обвинения, отстаивать иные права и законные интересы. Защита адвокатом прав и свобод в уголовном судопроизводстве (реализация гарантированного ст. 48 Конституции РФ права на получение квалифицированной юридической помощи) является одной из форм реализации принципа состязательности уголовного судопроизводства и заключается в осуществлении адвокатом конкретных процессуальных действий с целью:

* + опровержения обвинения;
	+ выяснения обстоятельств, исключающих уголовную ответственность и наказание, смягчающих обстоятельств;
	+ оказания юридической помощи с целью охраны прав и свобод лиц, в отношении которых применяются меры принудительного характера, существенно ограничивающие свободу и личную неприкосновенность.

Состязательность сторон в уголовном процессе является важнейшим условием исследования сущности судебного спора, собирания и проверки доказательств, установления истинных обстоятельств дела и, в конечном счете, установления справедливости. Президент РФ в своем ежегодном Послании Федеральному Собранию РФ 5 ноября 2008 г. сказал, "справедливость понимается… как честность судов".[[12]](#footnote-12) При этом сам защитник является активным участником уголовного судопроизводства. По некоторым уголовным делам предусмотрено обязательное участие в процессе защитника, если:

* подозреваемый, обвиняемый не отказался от защитника в порядке, установленном статьей 52 УПК;
* подозреваемый, обвиняемый является несовершеннолетним;
* подозреваемый, обвиняемый в силу физических или психических недостатков не может самостоятельно осуществлять свое право на защиту;
* 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.[[13]](#footnote-13)

На практике, чаще всего, помощью адвоката пользуются подозреваемые и обвиняемые по уголовному делу, права которых предусмотрены статьями 46, 47 УПК РФ. В процессе досудебного производства деятельность адвоката направлена на защиту прав и законных интересов подозреваемого и обвиняемого. В случаях если защитник не приглашен самим подозреваемым, обвиняемым или его законным представителем, а также другими лицами по поручению или с согласия подозреваемого, обвиняемого, то дознаватель, следователь или суд обеспечивает участие защитника в уголовном судопроизводстве. В соответствии со статьей 49 УПК РФ:

1. Защитник – лицо, осуществляющее в установленном настоящим Кодексом порядке защиту прав и интересов подозреваемых и обвиняемых и оказывающее им юридическую помощь при производстве по уголовному делу.

2. 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. При производстве у мирового судьи указанное лицо допускается и вместо адвоката.

3. Защитник участвует в уголовном деле:

* с момента вынесения постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого;
* с момента возбуждения уголовного дела в отношении конкретного лица;
* с момента фактического задержания лица, подозреваемого в совершении преступления, в случае применения к нему пресечения в виде заключения под стражу;
* с момента вручения уведомления о подозрении в совершении преступления;
* с момента объявления лицу, подозреваемому в совершении преступления, 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.

Адвокат не вправе отказаться от принятой на себя защиты подозреваемого, обвиняемого.[[14]](#footnote-14)

В качестве защитников по уголовному делу в процессе досудебного производства допускаются только адвокаты. Адвокат получает полномочия на ведение дела только после того, как получит ордер на исполнение поручения. Согласно действующему законодательству помощью адвоката в уголовном судопроизводстве могут пользоваться: лицо, вызванное на допрос в качестве свидетеля по уголовному делу; лицо, в отношении которого ведется уголовное преследование; потерпевший; частный обвинитель; гражданский истец; гражданский ответчик; лица, фактически задержанные и арестованные по подозрению в совершении преступления; лица, привлеченные в качестве обвиняемого.

Состязательная форма уголовного процесса характеризует также уголовное судопроизводство в целом или его отдельные стадии, равенство процессуальных статусов участвующих в уголовном деле органов и лиц. Функция адвокатской защиты появляется с момента, когда права и свободы человека и гражданина ограничиваются в связи с уголовным преследованием в целях установления его виновности, а также когда в отношении этого лица приняты меры, реально ограничивающие свободу и личную неприкосновенность, включая свободу передвижения. Подобная трактовка момента возникновения функции адвокатской защиты соответствует ст. 48 Конституции РФ.

Полномочия защитника регламентированы ст. 53 УПК РФ: "1. С момента допуска к участию в уголовном деле защитник вправе: 1) иметь с подозреваемым, обвиняемым свидания в соответствии с пунктом 3 части четвертой статьи 46 и пунктом 9 части четвертой статьи 47 УПК; 2) собирать и представлять доказательства, необходимые для оказания юридической помощи, в порядке, установленном частью третьей статьи 86 УПК; 3) привлекать специалиста в соответствии со статьей 58 УПК; 4) присутствовать при предъявлении обвинения; 5) участвовать в допросе подозреваемого, обвиняемого, а также в иных следственных действиях, производимых с участием подозреваемого, обвиняемого либо по его ходатайству или ходатайству самого защитника в порядке, установленном УПК; 6) знакомиться с протоколом задержания, постановлением о применении меры пресечения, протоколами следственных действий, произведенных с участием подозреваемого, обвиняемого, иными документами, которые предъявлялись либо должны были предъявляться подозреваемому, обвиняемому; 7) 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; 8) заявлять ходатайства и отводы; 9) участвовать в судебном разбирательстве уголовного дела в судах первой, второй и надзорной инстанций, а также в рассмотрении вопросов, связанных с исполнением приговора; 10) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора, суда и участвовать в их рассмотрении судом; 11) использовать иные не запрещенные настоящим Кодексом средства и способы защиты".[[15]](#footnote-15)

Российский закон предусматривает участие защитника в уголовном процессе со стадии предварительного расследования – как при проведении дознания, так и при производстве предварительного следствия. При этом на стадии предварительного следствия деятельность защитника должна быть направлена на оказание правовой помощи обвиняемому или подозреваемому, охрану его прав и законных интересов. С момента начала участия в уголовном деле защитник действует на основании ст. 53 Уголовно-процессуального кодекса РФ, которая устанавливает широкий перечень процессуальных прав защитника, предназначенных для обеспечения задач, стоящих перед ним. 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. Защитник не вправе разглашать данные предварительного расследования, ставшие ему известными в связи с осуществлением защиты, если он был об этом заранее предупрежден в порядке, установленном статьей 161 УПК. За разглашение данных предварительного расследования защитник несет ответственность в соответствии со статьей 310 Уголовного кодекса Российской Федерации.

Гарантии конфиденциальности отношений защитника с клиентом являются необходимой составляющей права на получение квалифицированной юридической помощи, как одного из основных прав человека, признаваемых международно-правовыми нормами. К сущностным признакам деятельности защитника относят обеспечение клиенту условий, при которых он может свободно сообщать защитнику сведения, которые не сообщил бы другим лицам, и сохранение защитником, как получателем информации её конфиденциальности, поскольку без конфиденциальности не может быть доверия. Требованием конфиденциальности определяются права и обязанности юриста, имеющие огромное значение для его профессиональной деятельности; юрист должен соблюдать конфиденциальность в отношении всей информации, предоставленной ему клиентом или полученной им относительно его клиента или других лиц в ходе предоставления своих услуг; при этом обязательства, связанные с конфиденциальностью, не ограничены во времени.[[16]](#footnote-16)

Согласно положениям процессуального законодательства Российской Федерации – задержанное или находящееся в заключении лицо имеет право связываться и консультироваться со своим адвокатом. При этом задержанному или находящемуся в заключении лицу предоставляются необходимые время и условия для проведения консультаций со своим адвокатом. Право задержанного или находящегося в заключение лица на его посещение адвокатом, на консультации и на связь с ним, без промедления или цензуры и условиях полной конфиденциальности, не может быть временно отменено или ограничено, кроме исключительных обстоятельств, которые определяются законом или установленными в соответствии с законом правилами, когда по мнению судебного или иного органа, это необходимо для поддержания безопасности и правопорядка. Свидания задержанного или находящегося в заключении лица с его адвокатом могут иметь место в условиях, позволяющих должностному лицу правоохранительных органов видеть их, но не слышать.[[17]](#footnote-17)

Важная роль адвоката в обеспечении состязательности уголовного судопроизводства обусловлена провозглашенным в Федеральном законе от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" его особым процессуальным статусом как независимого профессионального советника по правовым вопросам (советника подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного, потерпевшего, гражданского истца и гражданского ответчика). Более того, УПК РФ наделил адвоката полномочиями на судебном и досудебном производстве по уголовным делам. Существенной особенностью процессуального статуса адвоката в уголовном судопроизводстве является его обязанность использовать предоставленные ему процессуальные права в интересах клиента (доверителя, подзащитного).

Профессиональная деятельность адвоката в качестве защитника в уголовном судопроизводстве (в отличие от деятельности некоторых других процессуальных лиц) является односторонней, поскольку:

* адвокат, в отличие от прокурора (обвинителя), не вправе собирать и представлять доказательства, которые могут осложнить или ухудшить положение его подзащитного;
* адвокат должен, руководствуясь законом, выяснять и устанавливать только такие обстоятельства, которые опровергают версию обвинения в полном объеме или в какой-либо части;
* адвокат ни при каких обстоятельствах не может и не должен признавать доказанным предъявленное подзащитному обвинение, если последний его отрицает;
* адвокат (в отличие, например, от прокурора, следователя и дознавателя) по общему правилу не вправе отказаться от выполнения своих профессиональных обязанностей.

Тактика и методика деятельности адвоката в суде первой инстанции не носят двойственного характера, они двуедины: отстаивая права и охраняемые законом интересы подсудимого с помощью предусмотренных законом методов и средств, защитник тем самым действует и в интересах государства, пропагандирует российское законодательство, оказывает воспитательное воздействие на граждан, а иногда и предупреждает преступность. Адвокат, оказывая подсудимому помощь в осуществлении его процессуальных прав, тем самым содействует правильному и всестороннему рассмотрению дела и вынесению законного, обоснованного и справедливого приговора. Уголовно-правовой кодекс РФ предоставляет защитнику и подсудимому право задавать вопросы последними. К этому моменту показания допрашиваемых лиц становятся более ясными, что позволяет окончательно определить как, круг вопросов, так и тактику допроса. При таком порядке снижается риск получения нежелательных ответов на вопросы. Благоприятствует защите и то, что подсудимый может, с разрешения председательствующего, давать показания в любой момент судебного следствия. В распоряжении защитника находятся различные средства, с помощью которых он спорит с обвинением. Он может, в частности: обращать внимание на недостаточность доказательств, положенных в основу обвинения, указывать на неисследованность версии, опровергающей или ставящей под сомнение версию обвинения; опровергать обвинение путем критики лежащих в его основе доказательств; доказывать факты, несовместимые с теми, которыми обосновано обвинение. При этом защитник не может по просьбе обвиняемого прибегать к незаконным методам защиты, несоответствующим правилам процесса. В деятельности адвоката совершенно исключены подтасовка фактов их искажения, подговор свидетеля или постановка им наводящих вопросов. Важно помнить, что защитник призван защищать и отстаивать не всякие интересы своего подзащитного (обвиняемого, подозреваемого), а только законные и только законными средствами и способами.

В кассационных жалобах и представлениях нередко ставятся вопросы о недопустимости тех или иных доказательств, когда сторонами не оспаривалась их допустимость в суде первой инстанции. Эти доказательства были положены в основу обвинительного или оправдательного приговора, однако только в кассационных жалобах сторонами обжалуется их допустимость. Вопросы допустимости и недопустимости доказательств могут быть поставлены в жалобах и представлениях только тогда, когда эти вопросы исследовались в судебном заседании первой инстанции, и судом первой инстанции по ним уже принималось решение.

Очень важен вопрос определения объекта обжалования, так как направление дел в кассационную инстанцию влияет на сроки их рассмотрения по существу, длительность содержания лиц под стражей, а в итоге кассационное производство по делу прекращается, и жалобы оставляются без рассмотрения. В последующем же, когда по делу проделана огромная работа по проведению судебного заседания, вызову в судебное заседание участников процесса, постановлен приговор, допущенные судом нарушения при проведении предварительного слушания или судебного заседания могут явиться основанием для отмены приговора, и все рассмотрение дела начинается сначала. Нормы о запрете обжалования приговора в порядке надзора в интересах потерпевшего не только ограничивают действие принципа состязательности, но и сводят на нет положения статьи 15 УПК РФ о равноправии стороны обвинения и защиты перед судом, поскольку изначально ограничивает право потерпевшего, равно как и прокурора, на обращение в суд надзорной инстанции.

Участие защитника в кассационной инстанции обусловлено волей подзащитного или его родственников. Вместе с тем, несмотря на то, что закон не обязывает суд второй инстанции обеспечивать осужденного адвокатом, практика пошла по пути удовлетворения ходатайств осужденного о предоставлении ему адвоката по назначению в кассационной инстанции. И это соответствует Конвенции о правах человека, где предусмотрено предоставление бесплатной правовой помощи, когда того требуют интересы правосудия. Кроме того, и в суде кассационной инстанции действует требование закона об обеспечении права выбора защитника.

В суде кассационной инстанции может выступать защитник, как участвовавший, так и не принимавший участия в суде первой инстанции. В этом случае, если защитник не успел в кассационные сроки подать самостоятельную жалобу, он может дополнить или поддержать жалобу прежнего защитника или осужденного. Закон не запрещает участие в кассационной инстанции и нескольких защитников. При наличии противоречий между интересами осужденных защитник одного из них не может выступать при кассационном рассмотрении дела в качестве защитника другого. Положение закона (ч. 7 ст. 49 УПК), что адвокат не вправе отказаться от принятой на себя защиты обвиняемого, распространяется и на рассмотрение дела в кассационной инстанции.

В целях представления дополнительных материалов в суд кассационной инстанции адвокат-защитник вправе запрашивать их в учреждениях, организациях, но лишь по делам, по которым заключены соглашения на ведение дела. Отстаивая права и законные интересы осужденного, защитник не следует слепо за подзащитным, он может занимать самостоятельную позицию, иногда отличную от позиции осужденного. Вместе с тем защитник осужденного должен быть разборчив в применении средств и способов защиты, он не вправе искажать фактические обстоятельства дела.

Таким образом, задача защитника в суде первой инстанции состоит в том, чтобы, защищая права и законные интересы подсудимого, содействовать постановлению законного и обоснованного приговора. Задача защитника в суде второй инстанции состоит в том, чтобы, защищая права и законные интересы осужденного или оправданного, отстоять законный и обоснованный приговор или, наоборот, добиться отмены или изменения незаконного и необоснованного приговора в интересах осужденного или оправданного.

1. Ст. 45 Конституции РФ [↑](#footnote-ref-1)
2. Ст. 48 Конституции РФ [↑](#footnote-ref-2)
3. Додонов В.Н., Ермаков В.Д., Крылова В.А. и др. Большой юридический словарь. – М.: Инфра-М, 2001. – С. 516 [↑](#footnote-ref-3)
4. #  Уголовно-процессуальный кодекс РФ от 18 декабря 2001 г. № 177-ФЗ (с изменениями от 7 апреля 2010 г.)

 [↑](#footnote-ref-4)
5. Галоганов Е.А. Защита адвокатом прав и свобод личности как реализация принципа состязательности современного уголовного судопроизводства // Образование и право – № 12 – декабрь 2009 г. [↑](#footnote-ref-5)
6. Постановление Пленума ВС РФ от 05.03.2004 № 1 "О применении судами норм УПК РФ" – Сборник постановлений Пленумов ВС РФ по уголовным делам. / сост. С.Г. Ласточкина, Н.Н. Хохлова. – 5-е изд., перераб. и доп. – М.: Проспект, 2009. – С. 286-287. [↑](#footnote-ref-6)
7. Ст. 52 УПК РФ от 18 декабря 2001 г. № 177-ФЗ (с изменениями от 7 апреля 2010 г.) [↑](#footnote-ref-7)
8. Башкатов Л.Н., Боровский М.В., Ветрова Г.Н. и др. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу РФ (постатейный). 7-е изд., перераб. и доп. – Проспект, 2010 г. [↑](#footnote-ref-8)
9. Башкатов Л.Н., Боровский М.В., Ветрова Г.Н. и др. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу РФ (постатейный). 7-е изд., перераб. и доп. - Проспект, 2010 г. [↑](#footnote-ref-9)
10. Уголовно-процессуальное право (Уголовный процесс): учебник/ Под. ред. В.И. Шитова. – М, 2006. – С.81 [↑](#footnote-ref-10)
11. Уголовный процесс РФ (краткий курс): учебное пособие / Под ред. И.А. Пикалова – М, 2007. – с. 96-97 [↑](#footnote-ref-11)
12. Послание Президента Российской Федерации Федеральному Собранию Российской Федерации 5 ноября 2008 года / Официальный сервер Президента РФ – www.kremlin.ru [↑](#footnote-ref-12)
13. Ст. 51 УПК РФ от 18 декабря 2001 г. № 177-ФЗ (с изменениями от 7 апреля 2010 г.) [↑](#footnote-ref-13)
14. #  Уголовно-процессуальный кодекс РФ от 18 декабря 2001 г. № 174-ФЗ (с изменениями от 7 апреля 2010 г.)

 [↑](#footnote-ref-14)
15. Уголовно-процессуальный кодекс РФ от 18 декабря 2001 г. № 174-ФЗ (с изменениями от 7 апреля 2010 г.) [↑](#footnote-ref-15)
16. Смирнов, А.В. Уголовный процесс: учебник для вузов / Под общ. ред. А.В. Смирнова. – СПб., 2005. – С. 68 [↑](#footnote-ref-16)
17. Уголовно-процессуальное право РФ: учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская. – М., 2007. – C. 133, 134 [↑](#footnote-ref-17)