**Система защиты в уголовном процессе**

**Содержание**

Введение

1. Конституционное право на защиту и его регламентация в уголовном процессе

2. Процессуальное положение защитника и особенности собирания им доказательств

2.1 Участие защитника в уголовном процессе

2.2 Полномочия защитника

2.3 Особенности собирания доказательств

3. Особенности допуска в качестве защитника родственников и иных лиц

Заключение

Список использованной литературы

**Введение**

Уголовное судопроизводство является той областью юридической деятельности, в которой права, свободы и законные интересы личности затрагиваются наиболее существенно.

*Актуальность* данной работы объясняется тем, что защита в уголовном процессе - эта одна из основных и самая ответственная функция. От его действий зависит дальнейшая жизнь человека, который волею судьбы оказался под следствием или привлекается в качестве свидетеля. Адвокат, специализирующийся по уголовным

Согласно Конституции РФ каждый имеет право на защиту своих прав в уголовном процессе. Право подозреваемого, обвиняемого, подсудимого на защиту является конституционным принципом, нашедшим закрепление в ст. 45 - 49 Конституции Российской Федерации. Но далеко не всегда эта защита является эффективной. Эффективный защитник – это опытный защитник, в совершенстве владеющий всеми доступными и возможными методами и инструментами для защиты клиента.

В течении весьма непродолжительного времени, русское общество во взглядах на защиту по уголовным делам переживало как минимум три фазы. Первый характеризовался преувеличенными ожиданиями, которые на нее возлагались; в ней склонны были видеть противовес от всех зол, не только судебных, но и за пределами суда коренящихся; на нее указывали как на самую надежную гарантию правосудия, при существовании которой можно было не заботиться, или заботиться несравненно менее, о других условиях правого суда; возражение против защиты объявлялось признаком «несовершенства нашего юридического воспитания», и когда Судебные Уставы ввели представительство в широком размере, то в среду адвокатуры открылся приток выдающихся сил нашего юридического мира; их увлекательные речи приковывали к себе общественное внимание и, можно сказать, общественное сочувствие.

Но пора увлечения миновала. Защита потребовала защитников, которые, по мнению общества, не оправдали его ожиданий и которых оно скоро начало сводить с пьедестала, им же воздвигнутого; в этот второй период защитники стали в глазах многих софистами XIX столетия, глашатаями продажного слова, доводчиками перед судом хорошо оплаченного интереса. Затем вступила на престол третия фаза, когда такое отрицательное отношение к защите проявляет стремление приносить положительные плоды. Если защита появляется перед судом как представитель лжи, в искусные формы истины облеченной, значить она опасна для правосудия, значит ей должны быть положены точные и возможно более тесные пределы. Требование их слышится чаще и чаще, и недовольство защитниками растет более и более.

Между тем, со стороны представителей защиты ставятся противоположные требования большей свободы, дальнейшего расширения процессуальных прав, на стеснения которых они указывают – и часто не без основания – как на препятствие для своей деятельности. В практике их, вместе с теми, укореняются понятия. В практике их, вместе с тем, укореняются понятия и приемы, которые расходятся с ожиданиями общества, и этот разлад более и более усиливается.[[1]](#footnote-1)

Цель данной работы: Изучить систему защиты в Уголовном процессе. Исходя из поставленной цели, ставлю перед собой следующие *задачи:*

1. Изучить регламентацию конституционного права в УПК РФ;
2. Охарактеризовать процессуальное положение защитника и выяснить особенности собирания им доказательств;
3. Проанализировать особенности допуска родственников и иных лиц в качестве защитника.
4. **Конституционное право на защиту и его регламентация в уголовном процессе**

Право подозреваемого, обвиняемого, подсудимого на защиту является конституционным принципом, нашедшим закрепление в ст. 45 - 49 Конституции Российской Федерации.

Смысл этого принципа выражен в ст. 14 Международного пакта о гражданских и политических правах: «Каждый имеет право при рассмотрении любого уголовного обвинения, предъявленного ему на справедливое и публичное разбирательство дела компетентным, независимым и беспристрастным судом, созданным на основании Закона».[[2]](#footnote-2) В ст. 46 Конституции РФ записано: «Каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод».[[3]](#footnote-3) В уголовном процессе этот принцип выражается и гарантируется рядом правил, относящихся к организации и деятельности суда, а также предоставлением только суду права признать обвиняемого виновным.

Ограничение конституционных прав и свобод граждан мерами уголовно-процессуального принуждения требует судебного разрешения (ст. 23, 25 и др. Конституции РФ).[[4]](#footnote-4) Государство обеспечивает потерпевшим доступ к правосудию (ст. 52 Конституции РФ). Это означает, что обращение потерпевшего в суд не должно быть связано какими-либо условиями, кроме указанных в УПК.

С правом на судебную защиту тесно связано правило о том, что никто не может быть лишен права на рассмотрение его дела в том суде и тем судьей, к подсудности которого оно отнесено законом (п.1 ст. 47 Конституции). Это требует четкого определения в законе дел, подсудных каждому суду, недопустимости вышестоящего суда принимать к своему рассмотрению дело, подсудное нижестоящему суду без ходатайства об этом обвиняемого (ст. 35,40 УПК). В предусмотренных федеральным законом случаях обвиняемый имеет право на рассмотрение его дела судом с участием присяжных заседателей (ч.2 ст. 47 Конституции.[[5]](#footnote-5)

Конституция Российской Федерации в качестве одной из важнейших основ конституционного строя провозглашает, что человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина - обязанность государства.

Государственная защита прав и свобод человека и гражданина в Российской Федерации гарантируется. Вместе с тем каждый вправе сам защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом, включая судебную защиту.

Конституция РФ провозгласила Россию правовым государством, тем самым приобщив страну к мировым общечеловеческим и государственно-правовым ценностям. Гражданскому обществу в условиях демократической цивилизации требуется юридическая система, центром и смыслом которой является человек. Права человека в ней должны быть не просто декларациями и заявлениями, а иметь четкий механизм их фактического воплощения в социальную действительность. В системе социально-политических, правовых отношений личность и ее права должны занять приоритетное место. На всех этапах развития человеческого общества неизменной остается функция права как регулятора прав и интересов граждан, в том числе и лиц, подозреваемых или обвиняемых в совершении преступления. Возможность защиты прав и свобод человека во многом зависит от того, как реализуется право на эффективное средство правовой защиты.

Оно закреплено в ст. 13 Конвенции о защите прав человека и основных свобод: “Каждый, чьи права и свободы, признанные в настоящей Конвенции, нарушены, имеет право на эффективное средство правовой защиты в государственном органе, даже если это нарушение было совершено лицами, действовавшими в официальном качестве.” [[6]](#footnote-6)То есть речь идёт о гарантиях правовой защиты и получении необходимой юридической помощи.

Право на защиту, фактически признанное всем демократическим мировым сообществом, в настоящее время рассматривается не просто как принцип, но и приобретает особый статус в правовом регулировании общественных отношений. Именно этим принципом должен определяться характер деятельности должностных лиц, расследующих преступления.

Более того, от реальности воплощения этого принципа зависит положение человека в обществе и государстве.

Конституционное право на защиту предоставляется всем участникам уголовного процесса - подозреваемому, обвиняемому, осужденному, оправданному потерпевшему, свидетелю.

Уголовное право и судопроизводство - это воплощение публичного в праве, когда государство, государственные органы имеют притязания к какому-то субъекту, личности по поводу совершения им преступления. Поэтому особую актуальность конституционное право на защиту получает применительно к подозреваемому, обвиняемому либо подсудимому. Являясь одной из важнейших гарантий обеспечения защиты гражданина от необоснованного привлечения к ответственности, этот принцип выполняет роль своеобразного рычага в формировании нового социального и правового сознания.

Права человека сегодня выступают важнейшим фактором, определяющим назначение, содержание и формы процессуальной деятельности по уголовным делам, они являются критерием цивилизованности уголовного процесса, индикатором, высвечивающим степень его адекватности основным правам и свободам человека и гражданина.

Право подозреваемого и обвиняемого на защиту включает в себя и право иметь защитника, призванного выяснять все обстоятельства, говорящие в их пользу, а также оказывать им необходимую юридическую помощь.[[7]](#footnote-7) Конституция Российской Федерации ч. 1 ст. 48 гарантирует каждому право на получение квалифицированной юридической помощи.

В случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается бесплатно. Права, которыми наделяется защитник для выполнения своих обязанностей, входят в качестве составной части в содержание права на защиту. Их нарушение всегда нарушает и право подзащитных.

Право на защиту неотделимо от гарантий его осуществления. Органы дознания, следователь, прокурор и суд обязаны обеспечить подозреваемому, обвиняемому возможность защищаться установленными законом средствами и способами, а также охрану их личных и имущественных прав.

Без такой обеспеченности права на защиту со стороны органов государства оно превратится в пустую декларацию. Объективность следствия означает необходимость выявлять по каждому делу, наряду с изобличающими подозреваемого и обвиняемого обстоятельствами, оправдывающие и смягчающие их вину обстоятельства, причем независимо от того, выявлены ли они защитой.

Подозреваемый, обвиняемый имеют право избрать себе желаемого защитника, а если защитник не был ими приглашен по соглашению, то заявить просьбу о его назначении, которую органы государства обязаны удовлетворить. Особую актуальность данное конституционное предписание приобретает в сфере уголовно-процессуальных отношений, возникающих в результате особого вида государственно-правовой деятельности правоохранительных органов. Именно в этой сфере властной деятельности государственных органов возникают и проявляются существенные ограничения и даже нарушения конституционного права гражданина и человека на защиту.

Состязательность сторон - обвинения и защиты - характеризуется наиболее острыми проявлениями противоборства, в результате которого могут наступать самые серьезные правовые последствия. Поэтому основные его участники - потерпевший с одной стороны и подозреваемый, обвиняемый - с другой - в первую очередь нуждаются в получении квалифицированной юридической помощи для наиболее полной реализации своих процессуальных прав.

В уголовном процессе функция оказания юридической помощи подозреваемому, обвиняемому возложена на *защитника.* Согласно ст.49 УПК:[[8]](#footnote-8) *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. Процессуальное положение защитника и особенности собирания им доказательств**

**2.1 Участие защитника в уголовном процессе**

В соответствии со ст. 48 Конституции РФ каждому гражданину гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи. Среди участников уголовного процесса на стороне защиты особое место занимают физические лица, обладающие процессуальным статусом подозреваемого, обвиняемого и их защитников, гражданского ответчика.[[9]](#footnote-9) Для обвиняемого (а равно подозреваемого) это право реализуется через предоставление возможности иметь защитника. Защищая интересы обвиняемого, действуя на основании полученных от него полномочий, защитник, вместе с тем, наделяется определенной процессуальной самостоятельностью как участник процесса.

Согласно ст.49 УПК защитник участвует в уголовном деле:

1) с момента вынесения постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого, за исключением случаев, предусмотренных пунктами 2 - 5 настоящей части;

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 настоящего Кодекса;

б) применения к нему в соответствии со статьей 100 настоящего Кодекса меры пресечения в виде заключения под стражу;

3.1) с момента вручения уведомления о подозрении в совершении преступления в порядке, установленном статьей 223.1 настоящего Кодекса;

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.

4. Адвокат допускается к участию в уголовном деле в качестве защитника по предъявлении удостоверения адвоката и ордера.

5. В случае, если защитник участвует в производстве по уголовному делу, в материалах которого содержатся сведения, составляющие государственную тайну, и не имеет соответствующего допуска к указанным сведениям, он обязан дать подписку об их неразглашении.

6. Одно и то же лицо не может быть защитником двух подозреваемых или обвиняемых, если интересы одного из них противоречат интересам другого.

7. Адвокат не вправе отказаться от принятой на себя защиты подозреваемого, обвиняемого.

Итак, защитник допускается к участию в деле с момента предъявления обвинения, а в случае задержания лица, подозреваемого в совершении преступления, или применения к нему меры пресечения в виде заключения под стражу до предъявления обвинения - с момента объявления ему протокола задержания или постановления о применении этой меры пресечения. Закон устанавливает случаи обязательного участия защитника независимо от просьбы подозреваемого, обвиняемого, а в некоторых случаях даже вопреки их желанию (ст. 51УПК).[[10]](#footnote-10)

Обязательное участие защитника предусмотрено для несовершеннолетних, немых, глухих, слепых и других лиц, которые в силу своих физических или психических недостатков не могут сами осуществлять свою защиту, а также лиц, не владеющих языком, на котором ведется судопроизводство; лиц, обвиняемых в совершении преступлений, за которые в качестве меры наказания может быть назначена смертная казнь; лиц, между интересами которых имеются противоречия и если хотя бы одно из них имеет защитника (ст. 51 УПК).

Обвиняемый во всех стадиях процесса является субъектом права на защиту, но объем его процессуальных прав неодинаков. Наиболее широк объем этих прав в судебном разбирательстве, где обвиняемый занимает положение равноправной с обвинением стороны.

Понятие защитника в новом УПК отличается от старого. Там защитник определён как лицо, осуществляющее в установленном настоящим Кодексом порядке защиту прав и интересов подозреваемых и обвиняемых и оказывающее им юридическую помощь при производстве по уголовному делу. Закон делит их на две группы.[[11]](#footnote-11) К первой группе относятся:

а) адвокаты, т.е. лица, состоящие членами коллегии адвокатов. Основной задачей адвокатуры в РФ является оказание юридической помощи гражданам и организациям. Адвокаты осуществляют профессиональную (за отдельную плату) защиту граждан на предварительном следствии и суде.

Полномочия адвоката на участие в конкретном деле подтверждаются ордером юридической консультации или президиума коллегии адвокатов, новый же УПК говорит о допуске адвоката к участию в деле по предъявлении ещё и удостоверения адвоката. Новый УПК исключил участие представители профессиональных союзов и других общественных организаций в качестве защитников, четко указав, что в качестве защитников допускаются адвокаты. Ко второй группе относятся:

1. близкие родственники могут быть допущены в качестве защитников наряду с адвокатом по определению или постановлению суда.

Отказ суда в допуске указанных лиц к делу в качестве защитников будет являться нарушением прав обвиняемого.

1. другие лица, которым подсудимый сочтет возможным доверить защиту своих прав и законных интересов. К таковым относятся, в частности, члены правовых кооперативов, юридических фирм, товариществ, а также служащие некоммерческих организаций[[12]](#footnote-12).

Вторая группа лиц не может участвовать на предварительном следствии, поскольку, как подчеркивает закон, их допуск в процесс осуществляется по постановлению судьи или определению суда[[13]](#footnote-13).

Близкие родственники и законные представители обязаны представить документы, подтверждающие их родство с обвиняемым, или соответствующее решение органа опеки и попечительства. Другие (иные) лица - доверенность обвиняемого. Закон не ограничивает число защитников, осуществляющих по соглашению защиту одного обвиняемого. В пункте 1 статьи 50 нового УПК гарантируется право подозреваемого и обвиняемого на приглашение нескольких защитников. Одно и то же лицо не может быть защитником двух обвиняемых, если интересы одного из них противоречат интересам другого, что закреплено в п.6 ст. 49 УПК.

Осуществление защиты одним лицом двух подсудимых, интересы которых противоречат друг другу, равносильно отсутствию защиты. Приговор, вынесенный при указанных условиях, подлежит, безусловно, отмене. Наличие и характер противоречий между интересами обвиняемых определяется следователем, прокурором, судом, судьей в зависимости от обстоятельств дела, а также самим защитником.

Допущенный к участию в деле защитник, убедившись при согласовании позиций с обвиняемыми или ознакомлении с материалами дела, что интересы одного из его подзащитных противоречат интересам другого, обязан ходатайствовать об освобождении его от защиты одного из обвиняемых. При этом достаточно лишь элементарного, очевидного, а не только существенного противоречия, чтобы начал действовать указанный запрет.

Основанием для запрета является наличие установления реальной коллизии интересов обвиняемых, а не предположение, что коллизия при защите может проявиться в ходе дальнейшего производства по делу.

Одно и то же лицо не может быть защитником и подсудимого, и соучастника, признанного невменяемым, если интересы одного из них противоречат интересам другого

В УПК предусмотрено право подозреваемого на защиту при избрании любой меры пресечения к нему, а не только заключения его под стражу, а также при применении к нему мер уголовно-процессуального принуждения. Право пользоваться услугами защитника теперь появляется у каждого, чьи права и свободы затрагиваются или могут быть существенно затронуты действиями и мерами, связанными с уголовным преследованием.

Предпосылкой для внесения такого изменения в законодательство служит Постановлением Конституционного Суда РФ от 27.06.00 "По делу о проверке конституционности ч. 1 ст. 47 и ч. 2 ст. 51 УПК РСФСР в связи с жалобой В.И.Маслова" ч. 1 ст.47 признана противоречащей Конституции РФ. В связи с этим впредь до введения законодателем нового урегулирования приписывается применять непосредственно положения ст. 48 Конституции РФ в ее истолковании, данном в указанном постановлении. Это как раз и означает, что право пользоваться помощью защитника на досудебных стадиях появляется у каждого, чьи права и свободы существенно затрагиваются или могут быть существенно затронуты действиями и мерами, связанными с уголовным преследованием.

Законодатель учёл это Постановление при создании проекта нового УПК и сейчас ст. 49 нового УПК полностью соответствует Конституции РФ. Подозреваемому в течение 24 часов с момента его задержания или заключения под стражу, следователь, прокурор должны оказать содействие по явке избранного им защитника. В частности, предоставить возможность для беседы с родственниками по разрешению этого вопроса, либо передать им просьбу подозреваемого о заключении соглашения с избранным защитником, либо узнать о возможности участия названного защитника по данному делу и сообщить о результатах подозреваемому. В случае невозможности явки такого защитника в течение 5 дней (уточнение срока внёс новый УПК) они вправе предложить подозреваемому пригласить другого защитника, либо сами вызывают для него защитника через юридическую консультацию.

Заведующий юридической консультацией и руководство президиума коллегии адвокатов обязаны организовать работу адвокатов таким образом, чтобы имелась возможность выделить адвоката для осуществления защиты подозреваемого или обвиняемого в течение 24 ч с момента получения соответствующего уведомления. Если орган дознания (но не лицо, производящее дознание), следователь, прокурор, суд либо судья, в производстве которого находится дело, признают участие защитника в обязательным, то обвиняемому, заявившему о защите своих интересов самостоятельно по причине отсутствия средств, юридическая помощь оказывается за счет государства и поэтому такие расходы по оплате адвокатского труда не должны взыскиваться в регрессном порядке с осужденного.

**2.2 Полномочия защитника**

Полномочия защитника регулируется Статьей 53 УПК. Деятельность защитника способствует достижению цели уголовного процесса, но весьма своеобразными способами и методами. Являясь самостоятельным участником процесса, защитник сам осуществляет выбор средств, методики и тактики защиты. В то же время он сочетает в себе полномочия представителя обвиняемого, с мнением которого связан при совершении наиболее ответственных процессуальных действий и определении позиции по делу, исключающей возможность коллизии по основному вопросу - о доказанности виновности.

Цель деятельности защитника состоит в выявлении обстоятельств, оправдывающих обвиняемого или смягчающих его ответственность, и он может в связи с этим быть безразличным к установлению истины. К примеру, защитник не имеет права выявлять обстоятельства, изобличающие обвиняемого, поддерживать обвинение или соглашаться с последним в случае непризнания вины обвиняемым[[14]](#footnote-14)

Вместе с тем, отстаивая права и интересы обвиняемого, защитник тем самым содействует вынесению справедливого и обоснованного приговора. В силу специфики своей деятельности он осуществляет своеобразный контроль за применением норм права соответствующими управомоченными на то лицами. Он нужен правосудию как одна из гарантий от судебных ошибок. В этом выражается его общесоциальное и публичное значение. Следует, однако, иметь в виду, что ненадлежащее, по мнению следственных органов или суда, исполнение адвокатом своих обязанностей по защите интересов обвиняемого (подсудимого) не является основанием для вынесения частных определений в адрес последнего.[[15]](#footnote-15)

Защитник призван защищать и отстаивать не всякие интересы обвиняемого, а только законные и только законными средствами и способами. Наряду с этим, указание в законе на использование защитником любых других средств и способов защиты, не противоречащих закону (ст. 53 нового УПК), ориентирует его на активную деятельность по защите законных прав и интересов подзащитных.

Защитник обязан своевременно доводить до сведения следователя, прокурора, суда данные об обстоятельствах, говорящих в пользу обвиняемого, о нарушении его прав с тем, чтобы эти нарушения были устранены. Адвокат не вправе занимать по делу правовую позицию, противоречащую интересам клиента.

Имея поручение на ведение дела, защитник обязан встретиться, обсудить и согласовать позицию защиты с обвиняемым[[16]](#footnote-16) . Адвокат вправе отказаться принять защиту при наличии уважительных причин: несогласие с позицией, избранной обвиняемым, или средствами защиты, которыми намерен пользоваться обвиняемый; в силу занятости в других процессах, в случае нахождения в командировке, в отпуске по болезни и др. Ряд обстоятельств, исключающих участие в деле в качестве защитника, указан в законе «Положения об адвокатуре РСФСР». В случае возникновения коллизии в уже намеченной линии защиты и безуспешности согласовать единую позицию адвокату следует разъяснить обвиняемому, что тот имеет право на приглашение другого защитника или отказаться от услуг защитника вовсе. Защитник в суде не связан с позицией, которую он занимал на предварительном расследовании, поскольку в суде происходит самостоятельное исследование доказательств, при котором обвинение может претерпеть те или иные изменения или быть отвергнутым совсем. Исходя из материалов дела, вполне допустимо изменение позиции защитника и в суде второй инстанции, по сравнению с той, которую он занимал в суде первой инстанции.

Адвокат, в отличие от других защитников, не вправе отказаться от принятой на себя защиты: это всегда влечет отмену приговора. Недопустим отказ по мотивам отсутствия возможностей для защиты, обнаружившейся сложности дела. Отказом от защиты и переходом на позиции обвинения является опровержение адвокатом объяснений подзащитного о невиновности последнего. Отказом от защиты следует признать открыто выраженный защитником отказ от оспаривания какого-либо существенного для защиты обстоятельства и отказ от обжалования приговора, когда подзащитный считает его обжалование необходимым. Недопустим отказ от защиты в связи с принятием нового поручения или в связи с тем, что подзащитный не уплатил гонорара.

Отказ адвоката от принятой на себя защиты является существенным нарушением права на защиту и влечет немедленную замену адвоката. Всякий отказ адвоката от принятой им на себя защиты нарушает закон и свидетельствует о невыполнении им своего профессионального долга, что является поводом для возбуждения дисциплинарного производства.[[17]](#footnote-17) Реализация полномочий защитника начинается с момента допуска его к участию в дело. Момент этот определяется принятием следователем, судом, судьей, прокурором ордера или иного документа, подтверждающего полномочия данного защитника. Следователь, проверив полномочия адвоката, принимает решение (как правило, устное) о его допуске к участию в деле.

Осуществление защитником, допущенным к участию в деле, своих прав не может быть поставлено в зависимость от предварительного допроса подозреваемого или обвиняемого либо производства других следственных действий. Желание обвиняемого иметь защитника на момент допроса должно быть исполнено безоговорочно. Это положение распространяется и на любые следственные действия, где по закону разрешено участие защитника. В арсенале средств защитника право на свидание с обвиняемым имеет особое значение в оказании помощи последнему.

Перед первым и любым последующим допросом, а также перед любым следственным действием защитник вправе иметь с подзащитным свидание наедине, конфиденциально, без ограничения его продолжительности.

Нельзя, однако, прерывать уже начавшееся следственное действие для предоставления свидания с целью получения консультаций от защитника.

Обязанность обеспечения надлежащих условий для свидания наедине лежит на следователе.

Отсутствие подписи защитника в постановлении дает основание полагать, что при предъявлении обвинения он не присутствовал. Это обстоятельство служит основанием для возвращения дела на дополнительное расследование[[18]](#footnote-18)

Присутствуя при предъявлении обвинения, защитник, прежде всего, сам обязан уяснить его сущность; проверить, соответствуют ли выводы, изложенные в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого, содержанию этого документа и требованиям закона. Защитник в случае необходимости вправе, наряду со следователем, разъяснить сущность предъявленного обвинения, его последствия. Защитник вправе делать замечания по существу постановления о привлечении в качестве обвиняемого, заявлять ходатайства о внесении изменений в формулировку обвинения, если считает, что она недостаточно обоснованна или составлена с нарушением требований УПК.

Защитник должен принять необходимые меры к тому, чтобы обвиняемому были разъяснены все его права на предварительном следствии и разъяснены так, чтобы обвиняемый уяснил их.

В том случае, если следователь этого не делает, защитник обязан безотлагательно заявить ходатайство о надлежащем выполнении требований ст. 58 и 149 УПК.

Участвуя в допросе обвиняемого и подозреваемого, а также в иных следственных действиях, защитник должен обеспечить выявление всех благоприятных для подзащитного обстоятельств. При этом защитник обязан принять и необходимые меры к охране личности обвиняемого в нравственном и психологическом плане и возражать против таких недопустимых приемов допроса, как угрозы, нереальные обещания и другие виды обмана, резкий тон и т.п.

Ход и порядок допроса определяет следователь. Защитник вправе задавать вопросы через следователя или с его разрешения. Однако это условие носит процедурный характер и означает, что следователь не вправе без всяких причин запретить защитнику задавать вопросы допрашиваемому. Защитник же не вправе задавать наводящие вопросы и не относящиеся к делу.

Участвуя в допросе и производстве того или иного следственного действия, защитник вправе делать письменные замечания по поводу правильности и полноты записей в протоколе этого следственного действия. Причем закон не предусматривает какой-либо реакции на подобное замечания защитника со стороны следователя.

Присутствие защитника при производстве следственных действий, в которых участвуют обвиняемый или подозреваемый, зависит от усмотрения самого защитника, а не следователя. В других следственных действиях участие защитника зависит от результатов разрешения ходатайства об этом. Так, отказ возможен в тех случаях, когда следователь сочтет нецелесообразным присутствие защитника, если тот может оказать нежелательное воздействие на допрашиваемого, например, снизить степень его откровенности в изложении обстоятельств преступления.

Законным будет отказ, если по тактическим соображениям недопустимо преждевременное ознакомление с данными, которые могут быть получены при производстве следственных действий.

Допущенный в уголовное дело защитник еще до окончания расследования вправе знакомиться с рядом процессуальных и иных документов, а именно: с протоколами тех следственных действий, в которых участвовал его подзащитный, а также он сам; с документами, которые предъявлялись или должны были предъявляться подозреваемому или обвиняемому с протоколом задержания и постановления об избрании меры пресечения; с материалами, направляемыми в суд.

В подтверждение законности и обоснованности применения к подзащитному задержания или заключения под стражу в качестве меры пресечения и продления срока содержания под стражей.

До окончания расследования следователь не обязан представлять указанные материалы уголовного дела в подшитом и пронумерованном виде. Уголовное дело предоставляется защитнику для ознакомления в подшитом и пронумерованном виде в полном объеме и с описью листов дела.

При ознакомлении с материалами дела защитник вправе выписывать из него всякие сведения в любом объеме, используя общепринятые способы: переписывать, стенографировать, перепечатывать на машинке, воспользоваться компьютером, осуществлять звукозапись материалов дела путем их оглашения, фотографировать, делать ксерокопии и т.п., лишь бы не затягивался без оснований срок ознакомления с делом.

Если же дело еще не закончено, то применение оргтехники может осуществляться только с разрешения следователя, а в судебном заседании - с разрешения председательствующего.

**2.3 Особенности собирания доказательств**

Нормы уголовно-процессуального права, устанавливающие, что может служить доказательством по делу, круг обстоятельств, подлежащих доказыванию, порядок собирания, проверки и оценки доказательств, называют доказательственным правом.[[19]](#footnote-19) Обязанность доказывания по уголовному делу возложена уголовно-процессуальным законом на органы, осуществляющие уголовное преследование.

Учитывая наличие властных полномочий и возможности их злоупотребления со стороны государственных органов и должностных лиц, осуществляющих производство по уголовному делу, в уголовно-процессуальном законе закреплено два конституционных принципа - законности и состязательности.

Существенным моментом в регламентации принципа законности является включение в его содержание санкции за нарушение норм УПК РФ — признания недопустимыми полученные незаконным путем доказательства; а также установление требований законности, обоснованности и мотивированности к определениям суда, постановлениям судьи, прокурора, следователя, дознавателя (ч. З и 4 ст.7 УПК РФ). Иными словами, данные положения указывают на существование системы гарантий реализации принципа законности, в частности, на досудебном производстве Дополнительной гарантией правомерности процессуальных действий и решений следователя и дознавателя выступает система процессуального контроля и надзора на данном этапе.[[20]](#footnote-20)В УПК содержится поистине революционное новшество, по сравнению со старым УПК, закладывающее принцип состязательности с самого начала расследования уголовных дел.

Часть 2 статьи 53 устанавливает право защитника собирать и представлять доказательства, необходимые для оказания юридической помощи. А часть 3 статьи 86 настоящего кодекса говорит о том, что защитник вправе собирать доказательства путём:

* получения предметов, документов и иных сведений;
* опроса лиц с их согласия;
* истребования справок, характеристик, иных документов от органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и организаций, которые обязаны предоставлять запрашиваемые документы или их копии.

Защитник вправе представлять следователю и суду письменные и вещественные доказательства, оказавшиеся у него, предпринимать активные действия по сбору информации. Защитник может осмотреть место (объект) преступления и составить план или схему, произвести фотосъемку, если такие действия не нарушают чьи-либо интересы. То же относится и к киносъемке, запечатлевающей объект в динамике. Фото- и киносъемку защитник может произвести сам или поручить это действие специалистам. Защитник, как и любой гражданин, может (за пределами процессуальной формы) беседовать с людьми: получить информацию, например, у тех, кто обратился к нему с просьбой принять защиту обвиняемого, о лицах, которые располагают благоприятными для обвиняемого данными, хранят соответствующие документы и т.п.

Представляя материалы, защитник не обязан указывать, от кого они получены, но должен пояснить, для подтверждения каких обстоятельств они необходимы для дела. Материалы, полученные защитником, становятся доказательствами лишь после приобщения их к делу и должны быть проверены путем проведения следователем или судом соответствующего процессуального действия - допроса свидетеля, назначения экспертизы, осмотра предмета, местности или помещения и т.п. Заявление ходатайств, как в устной, так и в письменной форме - одно из эффективных средств защиты. Оно может быть связано с изменением квалификации преступления или меры пресечения, прекращением дела, или производством определенного следственного действия и решением иных вопросов, имеющих значение для дела. Признание судом заявленного адвокатом ходатайства необоснованным не может служить основанием для вынесения частного определения в отношении адвоката [[21]](#footnote-21).

Для повышения эффективности деятельности защитника всякое ходатайство должно быть заявлено на той стадии процесса, на которой появились и стали известны адвокату его основания. Защитник самостоятелен в выборе момента заявления ходатайства: он исходит из материалов, как вновь представляемых, так и имеющихся в деле. При этом он должен представлять себе возможные последствия удовлетворения заявленного ходатайства. Без уверенности в благоприятном или хотя бы в нейтральном исходе заявлять ходатайство защитник не должен. Защитник не вправе заявлять ходатайство, не обсудив его содержание с обвиняемым или не поставив его в известность о характере и содержании просьбы. Этого требуют как этика, так и нормы УПК.

Относительная самостоятельность защитника немыслима в отрыве от интересов подзащитного и ограничена ими. Когда обвиняемый намерен заявить ходатайство, необходимость которого адвокатом не усматривается, последний разъясняет подзащитному его право самостоятельно заявить ходатайство, а в случае необходимости помогает в его оформлении. При этом защитник не должен высказывать следователю или суду свое несогласие с заявленным ходатайством. Такая обязанность на защитника не возложена. Ходатайства могут быть заявлены как в устной, так и письменной форме. Устные заносятся в протокол, а письменные приобщаются к делу. Подготовка письменного ходатайства требует определенного времени для изучения научной литературы, судебной практики и анализа материалов, консультаций со специалистами. УПК не предусматривает специального срока для формулирования ходатайств, и он определяется из общего указания на то, что следователь и суд обязаны обеспечить защитника возможностью заявлять ходатайства. В необходимых случаях по многотомным делам следователь должен определить защитнику и обвиняемому для подготовки ходатайства достаточное время[[22]](#footnote-22).

УПК не предусматривает срока, в течение которого следователь обязан рассмотреть и разрешить заявленное ходатайство. Как правило, ходатайство должно рассматриваться сразу же, а постановление о его результатах должно объявляться, во всяком случае, до составления обвинительного заключения. Прокурор также должен рассмотреть жалобу обвиняемого и защитника на постановление следователя об отказе в удовлетворении ходатайства до утверждения обвинительного заключения и направления дела в суд.

Защитник вправе заявлять отводы в соответствии с основаниями и порядком, предусмотренным в главе 4 УПК.

При заявлении отвода защитник не может ссылаться на сведения, в заведомой ложности которых он субъективно убежден. Поэтому защитник не вправе заявлять и поддерживать отвод, основанный на таких сведениях. Вместе с тем, защитник может привести утверждения, в истинности которых он до конца не убежден. Заявляя отвод от своего имени, адвокат обязан согласовать этот вопрос с подзащитным. Заявлять отвод независимо от желания подзащитного адвокат вправе лишь в случаях, когда обвиняемый не способен к самостоятельной защите из-за несовершеннолетия, психических или физических недостатков.

Защитник вправе приносить жалобы на действия и решения следователя, прокурора, дознавателя и суда. Важным средством обеспечения законности судебного разбирательства является право защитника заявлять возражения против действий председательствующего. Эти возражения заносятся в протокол судебного заседания.

Закон, поддерживая доверительные отношения между клиентом и защитником, обязывает последнего не разглашать сведения, сообщенные ему в связи с осуществлением защиты и оказанием другой юридической помощи, а также не использовать их в своих интересах или интересах третьих лиц. Этот запрет распространяется не только на время участия в конкретном деле, работы адвоката в коллегии, но и прекращения деятельности по защите или увольнения (отчисления) из коллегии.

Адвокат не вправе оказывать конфиденциальное содействие органам, осуществляющим ОРД, а эти органы не должны обращаться к адвокатам за таким содействием[[23]](#footnote-23)

Защитник не подлежит вызову и допросу в качестве свидетеля об обстоятельствах, которые ему стали известны в связи с обращением к нему лиц за оказанием юридической помощи.

В свою очередь адвокат не вправе давать показания о подобных обстоятельствах. Сведения, составляющие предмет адвокатской тайны, не могут служить доказательствами в производстве по уголовным, гражданским и административным делам, по которым адвокат оказывал юридическую помощь.

1. **Особенности допуска в качестве защитника родственников и иных лиц**

В части второй ст. 49 УПК РФ законодатель установил, что в качестве защитников допускаются адвокаты. В соответствии с частью первой ст. 1 Федерального закона "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" квалифицированная юридическая помощь оказывается в рамках адвокатской деятельности, осуществляемой на профессиональной основе лицами, получившими статус адвоката.[[24]](#footnote-24) Данная норма согласуется со ст. 48 Конституции РФ и ст. 49 УПК РФ и особых трудностей на практике не вызывает. [[25]](#footnote-25)

Однако в части второй этой статьи УПК законодатель установил: 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. Таким образом, кроме адвоката, закон допускает в качестве защитника и иных лиц, не являющихся адвокатами.

При этом, согласно части четвертой ст. 49 УПК РФ, адвокат допускается к участию в уголовном деле в качестве защитника по предъявлении удостоверения адвоката и ордера.

А в какой момент производства по уголовному делу допускается защитник - иное лицо (не адвокат)?

Данная процессуальная норма толкуется по-разному. Вплоть до совершенно противоположных точек зрения, в чем можно усмотреть проявление несовершенства правовой нормы.[[26]](#footnote-26)

А любой пробел в законе неизбежно приводит к спорным решениям, принимаемым должностными лицами, осуществляющими производство по уголовному делу. Это, в свою очередь, может привести к нарушению конституционного права граждан на защиту, а значит, к неисполнению государством своей обязанности надлежащего правового регулирования в данной сфере общественных отношений. Эти недостатки можно устранить в порядке изменения закона либо через судебный прецедент, восполняющий пробел в правовом регулировании посредством системного и грамматического толкования действующих уголовно-процессуальных норм в целом и диспозиции части второй ст. 49 УПК РФ в частности.

В настоящее время складывается следующая ситуация. Одни утверждают, что допуск в качестве защитника близкого родственника или иного лица, не являющихся адвокатами, возможен только в судебных стадиях производства по уголовному делу. Поэтому, по их мнению, в законе указано на допуск перечисленных лиц по постановлению или определению суда. Другие считают, что иные лица могут участвовать в качестве защитника обвиняемого (но не подозреваемого!) и на предварительном следствии. Для этого им необходимо получить судебное решение в виде постановления суда (судьи). Соответственно, обвиняемый или, согласно части первой ст. 50 УПК РФ, другие лица, с согласия или по поручению обвиняемого вправе инициировать соответствующее ходатайство.

Судья рассматривает ходатайство о допуске защитника, о чем выносит постановление, на основании которого прокурор, следователь или дознаватель допускают иное лицо в качестве защитника обвиняемого.

Думается, что второе мнение более отвечает решению законодателя. Однако для сближения правовых позиций и единообразия в понимании и применении процессуального закона в этой части необходимо дать дополнительные пояснения, вытекающие из системного толкования процессуальных норм, регламентирующих институт участия защитника в уголовном деле. Одновременно будем исходить из грамматического толкования и буквального смысла текста ст. 49 УПК РФ.

Во-первых, как следует из текста и буквального смысла части второй этой статьи, здесь нет ограничения, налагаемого словом "только". Употребление сторонниками первого мнения частицы или союза "только" не основано на законе, поскольку в его тексте такого слова нет. Поэтому изначально ошибочно мнение, что иные лица допускаются в качестве защитника только в судебных стадиях производства по уголовному делу. Сторонники этой точки зрения, добавляя по своему личному усмотрению слово "только" в текст закона, вопреки ему незаконно налагают на права обвиняемого ограничения, не предусмотренные законом. Для соблюдения принципа законности и обеспечения правопорядка никто не вправе дополнять текст закона какими-либо словами. Тем более если вносимые в текст закона слова несут дополнительную смысловую нагрузку и тем самым позволяют искажать правовую норму.

Во-вторых, связывая свою позицию с указанием в законе на получение постановления (определения) суда, сторонники первого мнения допускают элементарную логическую ошибку (нарушено правило следования). Если необходимо получить постановление судьи, то из этого совершенно не следует, что надо ждать, пока уголовное дело в необозримом будущем будет направлено в суд. Так, для получения постановления судьи об избрании меры пресечения следователь тоже обращается в суд, хотя уголовное дело находится в производстве следователя. Исходя из принципа разумности законотворчества, если бы законодатель так считал, его позиция была бы прямо и недвусмысленно определена в законе. Например, таким образом: "При рассмотрении уголовного дела в суде в качестве защитника наряду с адвокатом могут быть по определению, постановлению суда допущены наряду с адвокатом один из близких родственников или иное лицо, о допуске которого ходатайствует обвиняемый".

Но, как видим, текст части второй ст. 49 УПК РФ дан в иной редакции, не содержащей разграничения для предварительного расследования и судебных стадий разрешения уголовного дела в отношении права и возможности обращения в суд для получения постановления судьи о допуске в качестве защитника иного лица, не адвоката.

В-третьих, часть вторая данной статьи говорит о праве именно обвиняемого, а не подозреваемого. Законодатель разграничил права этих участников уголовного судопроизводства на стадии предварительного расследования. Хотя и в части первой, и в части третьей ст. 49 УПК РФ законодатель говорит о подозреваемом, обвиняемом. Выделяя права обвиняемого, законодатель знает, что данное процессуальное лицо существует только на стадии предварительного расследования. И, соответственно, именно обвиняемому законом предоставлено право пригласить в качестве защитника также и иное лицо - не адвоката. Если бы законодатель предоставлял такое право исключительно подсудимому, то так и было бы указано в законе во избежание споров. А в законе говорится именно об обвиняемом, существующем только в стадии досудебного производства по уголовному делу. Более того, законодатель не предоставляет такого права подозреваемому, специально указывая субъектом этого права именно обвиняемого.

Если следовать логике сторонников первого мнения, то обвиняемый вообще не сможет реализовать право получить постановление судьи о допуске в качестве своего защитника одного из близких родственников либо иного лица, не являющегося адвокатом.

На практике возник еще один вопрос, связанный с употребленным законодателем наречием "наряду". Как понимать словосочетание "наряду с адвокатом"? Некоторые считают, что иное лицо может быть допущено в качестве защитника только вместе с адвокатом. Обратимся к толковым словарям Даля, Ожегова, определяющим смысл наречия "наряду": наравне, одинаково, так же как и, одновременно, в то же время, таким же образом.

Как видим, с точки зрения лингвистики в этих понятиях нет никакого связывающего ограничения. [[27]](#footnote-27)

Тем не менее уже имеется пример, когда в судебной коллегии Московского городского суда восприняли текст данной процессуальной нормы так, что иное лицо может быть допущено в качестве защитника только вместе с адвокатом.

Неправильность такого ограничения содержания процессуальной нормы показана выше. Ошибка возникает по причине произвольного добавления в текст закона определенных слов, которые существенно искажают смысловую нагрузку текста и тем самым меняют значение правовой нормы.

Буквальный смысл части второй ст. 49 УПК РФ может пониматься только так: иное лицо может быть допущено в качестве защитника наравне, одинаково, таким же образом, так же как и... адвокат. При этом в части второй указанной статьи присутствует признак диспозитивности правовой нормы, то есть обвиняемый вправе выбрать и пригласить в качестве защитника любое из лиц, указанных в законе, по своему усмотрению. Это право обвиняемого согласуется с правилами приглашения, назначения и замены защитника по поручению или с согласия обвиняемого, установленными в части первой ст. 50 УПК РФ. Кроме того, исходя из смысла части первой данной статьи, защитник из числа лиц, перечисленных в части второй ст. 49 УПК РФ, может быть приглашен как самим обвиняемым, так и другими лицами, но не произвольно, а по поручению или с согласия обвиняемого.

Тогда в случае, если обвиняемый сам ходатайствует о приглашении конкретного лица (не адвоката) в качестве своего защитника, то судья непосредственно рассматривает это ходатайство обвиняемого. При рассмотрении ходатайства о допуске в качестве защитника иного лица, приглашенного другими лицами, судья обязан выяснить у обвиняемого, давал ли он такое поручение и согласен ли с тем, чтобы данное иное лицо было допущено судьей в качестве защитника обвиняемого.

Закон и здесь не содержит каких-либо указаний, не вводит ограничения на то, кто вправе направить такое ходатайство в суд. Напротив, в законе употребляется выражение "по поручению обвиняемого". Значит, обвиняемый может поручить пригласить защитника, что прямо предусмотрено законом. Право выбора способа приглашения защитника согласуется с положениями части второй ст. 50 УПК РФ, где установлена обязанность дознавателя, следователя, прокурора или суда обеспечить по просьбе обвиняемого участие защитника. В том числе иного лица, а не только адвоката. Что касается защитника - близкого родственника, то законом установлен круг таких лиц.

В пункте 4 ст. 5 УПК РФ перечень близких родственников определен законодательно и никаких трудностей в правоприменении не вызывает. А иные лица? К сожалению, никаких пояснений закон не дает. Нет и ограничений. Тогда какова процедура допуска иного лица в качестве защитника обвиняемого?

Следует напомнить о таких правовых принципах, как недопустимость злоупотребления правом иными лицами и свобода усмотрения судьи. Судья руководствуется только своим правосознанием. Ведь никто, в том числе и закон, не обязывает судью сразу допускать любого гражданина к участию в уголовном деле в качестве защитника. Прежде чем вынести постановление, судья проводит судебное заседание, в котором рассматривается ходатайство о допуске конкретного близкого родственника или иного лица в качестве защитника обвиняемого. И хотя определяющим является волеизъявление обвиняемого, судья в силу требований части первой ст. 11 и части второй ст. 16 УПК РФ обязан предостеречь обвиняемого о последствиях, которые могут наступить в случае осуществления защиты иным лицом, не имеющим достаточной подготовки и навыков ведения такой защиты.

Если же в деле участвует адвокат, то предостережение судьи носит превентивный характер и направлено на то, чтобы обвиняемый осознал свои права и подтвердил в судебном заседании согласие на участие иного лица в качестве защитника.

Полагаю, что при разрешении такого ходатайства судье надлежит руководствоваться общими требованиями, предъявляемыми к постановлению судьи. Согласно части четвертой ст. 7 УПК РФ постановление судьи должно быть законным, обоснованным и мотивированным. Эти требования закона распространяются на все постановления, в том числе выносимые о допуске в качестве защитника иного лица.

Конечно, представляется идеальной ситуация, когда иное лицо является профессиональным юристом или передает судье соответствующее письмо с места работы, рекомендации от профессиональных юристов.

Это позволит ему сделать обоснованный вывод, что данное лицо способно оказать помощь обвиняемому в осуществлении своей защиты в уголовном деле. Однако отсутствие таких документов не является основанием для отказа в допуске иного лица в качестве защитника. Ведь формальное отсутствие юридического образования может компенсироваться другими качествами, необходимыми для оказания помощи обвиняемому.

Возможен и вариант, когда судья отказывает в допуске иного лица в качестве защитника. Такое решение возможно в принципе лишь в случае, когда данное лицо по своим моральным качествам явно не способно, не сможет оказать помощь в защите обвиняемого и даже навредит.

В такой ситуации возможен отказ судьи в допуске такого защитника. Но в любом случае решение судьи об отказе в допуске иного лица должно быть основано не на предположениях, а мотивировано доводами о наличии конкретных обстоятельств, исключающих возможность его допуска в качестве защитника. Обвиняемому в этом случае разъясняется право пригласить другого защитника и право обжаловать постановление судьи.

**Заключение**

Итак, из всего вышеизложенного можно сделать следующие выводы.

Право подозреваемого, обвиняемого, подсудимого на защиту является конституционным принципом, нашедшим закрепление в ст. 45 Конституции Российской Федерации.

Смысл этого принципа выражен в ст. 14 Международного пакта о гражданских и политических правах: «Каждый имеет право при рассмотрении любого уголовного обвинения, предъявленного ему…на справедливое и публичное разбирательство дела компетентным, независимым и беспристрастным судом, созданным на основании Закона». В ст. 46 Конституции РФ записано: «Каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод». В уголовном процессе этот принцип выражается и гарантируется рядом правил, относящихся к организации и деятельности суда, а также предоставлением только суду права признать обвиняемого виновным.

В соответствии со ст. 48 Конституции РФ каждому гражданину гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи. Среди участников уголовного процесса на стороне защиты особое место занимают физические лица, обладающие процессуальным статусом подозреваемого, обвиняемого и их защитников, гражданского ответчика

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. 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.

Деятельность защитника способствует достижению цели уголовного процесса, но весьма своеобразными способами и методами.

Являясь самостоятельным участником процесса, защитник сам осуществляет выбор средств, методики и тактики защиты. В то же время он сочетает в себе полномочия представителя обвиняемого, с мнением которого связан при совершении наиболее ответственных процессуальных действий и определении позиции по делу, исключающей возможность коллизии по основному вопросу - о доказанности виновности.

Цель деятельности защитника состоит в выявлении обстоятельств, оправдывающих обвиняемого или смягчающих его ответственность, и он может в связи с этим быть безразличным к установлению истины.

Часть 2 статьи 53 устанавливает право защитника собирать и представлять доказательства, необходимые для оказания юридической помощи. А часть 3 статьи 86 настоящего кодекса говорит о том, каким путем защитник вправе собирать доказательства.

Вопрос о допуске в качестве защитника родственников и иных лиц имеет весьма спорную природу. В настоящее время складывается следующая ситуация. Одни утверждают, что допуск в качестве защитника близкого родственника или иного лица, не являющихся адвокатами, возможен только в судебных стадиях производства по уголовному делу. Поэтому, по их мнению, в законе указано на допуск перечисленных лиц по постановлению или определению суда.

Другие считают, что иные лица могут участвовать в качестве защитника обвиняемого (но не подозреваемого!) и на предварительном следствии. Для этого им необходимо получить судебное решение в виде постановления суда (судьи). Соответственно, обвиняемый или, согласно части первой ст. 50 УПК РФ, другие лица, с согласия или по поручению обвиняемого вправе инициировать соответствующее ходатайство.

**Список использованной литературы**

Защита в уголовном процессе как служение общественное. И.Я. Фойницкий, Ординарный Профессор С.-Петербургского Университета. По изданию 1885г. // Allpravo.Ru, 2004.

1. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу РСФСР./Отв. ред. В.И.Радченко; под ред. В.Т.Томина. - 5-е изд. перераб. и доп. - М.: "Юрайт-М", 2001. - 815 с.
2. Уголовный процесс: учеб. пособие. / М.Х. Гельдибаев, В.В. Вандышев.- М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2007 –С624с.

Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская.-3-е изд., перераб. и доп. –М.: Юристъ, 2006. – 696с.

Уголовный процесс: Учебное пособие –М.: ФОРУМ: ИНФРА-М, 2003.-304 с.

Химичева Г.П. Досудебное производство по уголовным делам: концепция совершенствования уголовно-процессуальной деятельности. Монография. – М.: Издательство «Экзамен», 2003. С. 72.

1. В. Волков.- Как гарантировать квалифицированную юридическую помощь?- "Российская юстиция", N 9, сентябрь 2000 г
2. Козлов А.М. Конституционное право на защиту в уголовном судопроизводстве: спорные вопросы практики. Журнал российского права, N 5, 2004
3. П. Серков - Имеет ли суд право на право?- "Российская юстиция", N 2, февраль 2002 г.
4. Э.И. Эзрохи - Возможности защиты расширены. - «Гражданин и право», N 5, ноябрь 2000 г.
5. Конституция Российской Федерации
6. Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод// СЗ РФ. 2001. №2. Ст. 163.
7. Уголовно-процессуальный кодекс РФ (УПК РФ) от 18 декабря 2001 г. N 174-ФЗ от 22 декабря 2001 г., N 249
8. Уголовно-процессуальный кодекс РСФСР от 27 октября 1960 г.
9. Бюллетень Верховного Суда РФ 1998. N 3. С. 15
10. Бюллетень. Верховного Суда РФ. 1993. N 6. С. 6
11. Бюллетень Верховного Суда РФ. 1992. N 6. С. 8.
12. Бюллетень Верховного Суда РСФСР. 1980, N 4. С. 11
13. Бюллетень Верховного Суда РСФСР. 1984. N 2. С. 9
14. Федеральный закон от 31.05.2002 N 63-ФЗ "об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации"(принят ГД ФС РФ 26.04.2002)
15. Закон РФ от 12.08.95 "Об оперативно-розыскной деятельности в Российской Федерации" // Собр. законодательства РФ. N 33.

1. Защита в уголовном процессе как служение общественное. И.Я. Фойницкий, Ординарный Профессор С.-Петербургского Университета. По изданию 1885г. // Allpravo.Ru, 2004. [↑](#footnote-ref-1)
2. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская.-3-е изд., перераб. и доп. –М.:Юристъ, 2006. – С131. [↑](#footnote-ref-2)
3. Конституция Российской Федерации [↑](#footnote-ref-3)
4. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская.-3-е изд., перераб. и доп. –М.:Юристъ, 2006. – С131. [↑](#footnote-ref-4)
5. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская.-3-е изд., перераб. и доп. –М.:Юристъ, 2006. – С132. [↑](#footnote-ref-5)
6. Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод // СЗ РФ. 2001. №2. Ст. 163. [↑](#footnote-ref-6)
7. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская.-3-е изд., перераб. и доп. –М.:Юристъ, 2006. – С142. [↑](#footnote-ref-7)
8. Уголовно-процессуальный кодекс РФ (УПК РФ) от 18.12.2001 N 174-ФЗ [↑](#footnote-ref-8)
9. Уголовный процесс: учеб. пособие. / М.Х. Гельдибаев, В.В. Вандышев.- М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2007 –С66 [↑](#footnote-ref-9)
10. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская.-3-е изд., перераб. и доп. –М.:Юристъ, 2006. – С143. [↑](#footnote-ref-10)
11. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу РСФСР./Отв. ред. В.И.Радченко; под ред. В.Т.Томина. - 5-е изд. перераб. и доп. - М.: "Юрайт-М", 2001. - 815 с. [↑](#footnote-ref-11)
12. Бюллетень Верховного Суда РФ 1998. N 3. С. 15 [↑](#footnote-ref-12)
13. Бюллетень. Верховного Суда РФ. 1993. N 6. С. 6 [↑](#footnote-ref-13)
14. Бюллетень Верховного Суда РФ. 1992. N 6. С. 8. [↑](#footnote-ref-14)
15. Э.И. Эзрохи - Возможности защиты расширены. - «Гражданин и право», N 5, ноябрь 2000 г. [↑](#footnote-ref-15)
16. Бюллетень Верховного Суда РСФСР. 1980, N 4. С. 11 [↑](#footnote-ref-16)
17. П. Серков - Имеет ли суд право на право?- "Российская юстиция", N 2, февраль 2002 г. [↑](#footnote-ref-17)
18. Бюллетень Верховного Суда РФ. 1998. N 9. С. 9 [↑](#footnote-ref-18)
19. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская.-3-е изд., перераб. и доп. –М.:Юристъ, 2006. – С160. [↑](#footnote-ref-19)
20. Химичева Г.П. Досудебное производство по уголовным делам: концепция совершенствования уголовно-процессуальной деятельности. Монография. – М.: Издательство «Экзамен», 2003. С. 72. [↑](#footnote-ref-20)
21. Бюллетень Верховного Суда РСФСР. 1984. N 2. С. 9 [↑](#footnote-ref-21)
22. В. Волков, А. Подольный.- Как гарантировать квалифицированную юридическую помощь?- "Российская юстиция", N 9, сентябрь 2000 г. [↑](#footnote-ref-22)
23. Закон РФ от 12.08.95 "Об оперативно-розыскной деятельности в Российской Федерации" // Собр. законодательства РФ. N 33. Ст. 3349 [↑](#footnote-ref-23)
24. Федеральный закон от 31.05.2002 n 63-ФЗ "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации"(принят гд фс рф 26.04.2002) [↑](#footnote-ref-24)
25. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 N 174-ФЗ (принят ГД ФС РФ 22.11.2001) [↑](#footnote-ref-25)
26. Козлов А.М. Конституционное право на защиту в уголовном судопроизводстве: спорные вопросы практики. Журнал российского права, N 5, 2004 [↑](#footnote-ref-26)
27. Козлов А.М. Конституционное право на защиту в уголовном судопроизводстве: спорные вопросы практики. Журнал российского права, N 5, 2004 [↑](#footnote-ref-27)