РОССИЙСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ ДРУЖБЫ НАРОДОВ

**ИНСТИТУТ ДИСТАНТНОГО ОБРАЗОВАНИЯ**

**Факультет:** ЮРИДИЧЕСКИЙ

**Дисциплина:** адвокатура

##### КОНТРОЛЬНАЯ РАБОТА № 3

### Тема: «Участие адвоката в исследовании доказательств»

Студентка: **Криницына Анастасия Александровна, 3 курс.**

**Студенческий билет № 1032006505**

**Шифр ЮЮ\_06\_33с\_012**

г.Березники

2003 г.

##### П Л А Н

1.Участие адвоката в исследовании доказательств в гражданском процессе

1.1. Доказательства в гражданском процессе

1.2. Исследование доказательств

2. Участие адвоката в исследовании доказательств в уголовном процессе

2.1. Доказательства в уголовном процессе

2.2. Исследование доказательств

**Участие адвоката в исследовании доказательств в гражданском процессе.**

В соответствии со ст. 48 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации граждане вправе вести свои дела в суде лично или через представителей. Личное участие в деле гражданина не лишает его права иметь по этому делу представителя.

Представителем может выступать адвокат. Его полномочия подтверждаются ордером.

Представитель, в рассматриваемом случае адвокат, вправе совершать все процессуальные действия, которыми наделено лицо в гражданском процессе.

**Доказательства в гражданском процессе.**

Согласно ст. 55 Гражданского процессуального Кодекса РФ доказательствами по делу являются полученные в предусмотренном законом порядке сведения о фактах, на основе которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон, а также иных обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела.

Эти сведения могут быть получены из объяснений сторон и третьих лиц, показаний свидетелей, письменных и вещественных доказательств, аудио- и видеозаписей, заключений экспертов.

Доказательства, полученные с нарушением закона, не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу решения суда.

Объяснения сторон и третьих лиц – это сведения об известных им обстоятельствах, имеющих значение для правильного рассмотрения дела.

В соответствии со ст. 69 ГПК РФ свидетелем является лицо, которому могут быть известны какие-либо сведения об обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела. Не являются доказательствами сведения, сообщенные свидетелем, если он не может указать источник своей осведомленности.

Лицо, ходатайствующее о вызове свидетеля, обязано указать, какие обстоятельства, имеющие значение для рассмотрения и разрешения дела, может подтвердить свидетель, и сообщить суду его имя, отчество, фамилию и место жительства.

Не подлежат допросу в качестве свидетелей:

1) представители по гражданскому делу или защитники по уголовному делу, делу об административном правонарушении - об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с исполнением обязанностей представителя или защитника;

2) судьи, присяжные, народные или арбитражные заседатели - о вопросах, возникавших в совещательной комнате в связи с обсуждением обстоятельств дела при вынесении решения суда или приговора;

3) священнослужители религиозных организаций, прошедших государственную регистрацию, - об обстоятельствах, которые стали им известны из исповеди.

Вправе отказаться от дачи свидетельских показаний:

1) гражданин против самого себя;

2) супруг против супруга, дети, в том числе усыновленные, против родителей, усыновителей, родители, усыновители против детей, в том числе усыновленных;

3) братья, сестры друг против друга, дедушка, бабушка против внуков и внуки против дедушки, бабушки;

4) депутаты законодательных органов - в отношении сведений, ставших им известными в связи с исполнением депутатских полномочий;

5) Уполномоченный по правам человека в Российской Федерации - в отношении сведений, ставших ему известными в связи с выполнением своих обязанностей.

Письменными доказательствами являются содержащие сведения об обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела, акты, договоры, справки, деловая корреспонденция, иные документы и материалы, выполненные в форме цифровой, графической записи, в том числе полученные посредством факсимильной, электронной или другой связи либо иным позволяющим установить достоверность документа способом. К письменным доказательствам относятся приговоры и решения суда, иные судебные постановления, протоколы совершения процессуальных действий, протоколы судебных заседаний, приложения к протоколам совершения процессуальных действий (схемы, карты, планы, чертежи).

Вещественными доказательствами являются предметы, которые по своему внешнему виду, свойствам, месту нахождения или по иным признакам могут служить средством установления обстоятельств, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела.

Согласно ст. 77 ГПК РФ аудио- и видео записи также являются доказательствами. Лицо, представляющее аудио- и (или) видеозаписи на электронном или ином носителе либо ходатайствующее об их истребовании, обязано указать, когда, кем и в каких условиях осуществлялись записи.

При возникновении в процессе рассмотрения дела вопросов, требующих специальных знаний в различных областях науки, техники, искусства, ремесла может быть проведена экспертиза. После ее проведения эксперт дает заключение в письменном виде. Заключение эксперта также является доказательством.

**Исследование доказательств.**

В Гражданском процессуальном кодексе РФ порядок исследования доказательств регламентирован достаточно полно: определена последовательность объяснений сторон и третьих лиц, очередность и порядок допроса свидетеля, исследование письменных и вещественных доказательств и заключения экспертов. Что же касается внутренней стороны процесса исследования доказательств, то есть содержания этой важнейшей части судебного разбирательства, то предписания закона непосредственно адресованы только судьям, в отношении других участников процесса установлена лишь общая обязанность добросовестного пользования своими процессуальными правами.

Функция судебного представительства, по существу, носит односторонний характер. Адвокат не может быть обязан к всестороннему и полному выяснению всех обстоятельств дела, в том числе и неблагоприятных для клиента. Адвокат оценивает требования и намерения клиента с позиции их законности и нравственной дозволенности. В судебном разбирательстве он направляет свои усилия на ограждение только законных интересов. В этих целях он защищает и утверждает избранную по делу правовую позицию, устанавливает фактические обстоятельства, обосновывающие правоту клиента, и критически исследует доказательственный материал, выдвинутый процессуальным противником. Адвокат должен объективно способствовать выяснению действительных обстоятельств дела, установление которых, по его убеждению, должно привести к вынесению решения в пользу его клиента. Убежденность адвоката в законности и нравственной безупречности вверенных его защите интересов определяет содержание его процессуальной деятельности поверенного в ходе исследования доказательств. Его задача – утверждение перед судом силы и достоверности доказательственных фактов и обусловленных ими обстоятельств, лежащих в основании избранной правовой позиции по делу, содействие формированию судейского убеждения, являющегося основой правильной оценки доказательств.

Адвокат, участвуя в допросе сторон, третьих лиц и свидетелей, должен проявить необходимую выдержку, такт и безусловное уважение к личности допрашиваемого, его чести и достоинства. Недопустимо оскорбление адвокатом свидетеля, нетактичность а отношении свидетеля, ведение допроса в повышенном, эмоциональном тоне. Вопросы должны задаваться в корректной, вежливой манеры. Адвокат не должен пререкаться со свидетелем, вступать с ним в спор в попытке уличить его в недобросовестности и тем более напоминать об ответственности за дачу ложных показаний.

Большую тактичность требует допрос в случаях, когда выясняются сведения, относящиеся к интимным сторонам жизни. Уважение к людям, такт и нравственное чувство должны являться опорой и надежным помощником адвоката в судебном разбирательстве.

Заслуживает внимания вопрос о возможности получения от допрашиваемого лица сведений, уличающих сторону, свидетеля или их близких в совершении противоправных, а то и преступных действиях. Хотя закон не содержит прямого запрета задавать подобные вопросы, адвокат должен подходить к решению этой проблемы с большим тактом, учитывая защитительную направленность своей профессиональной деятельности и ее общественный авторитет.

В деятельности адвоката большую значимость имеют требования нравственной самодисциплины. Адвокат всегда и при всяких условиях остается защитником, независимо от выполняемой функции в процессе. Обвинительные тенденции не могут быть признаны допустимыми как при осуществлении функции судебного представительства по гражданским делам, так и функции защиты в уголовном процессе. Адвокат только защищает и ограждает права и охраняемые законом интересы своего клиента в гражданском процессе, он не вправе добиваться показаний, влекущих самообвинение допрашиваемого лица либо извлечение им своих родственников и близких, так как подобная линия поведения, не вызываемая к тому же необходимостью обоснования и защиты правовой позиции своего доверителя, вообще не соответствует нравственному престижу адвокатской профессии и ее защитительной направленности.

Недопустимы какие-либо переговоры адвоката, участвующего в рассмотрении дела, со свидетелями, еще не допрошенными судом, по вопросам, связанным с материалами дела, а также воздействие на свидетеля во время его допроса, чтобы понудить его дать неправильные показания, запутать его либо создать искаженное представление о характере сообщенных им сведений.

Недопустимо давление на свидетеля, в том числе и путем внушения ему желательного для допрашиваемого ответа. В ходе допроса свидетелю не следует задавать наводящих вопросов, поскольку ответ на подобный вопрос подсказан самой формой, в которой он подставлен. Доказательственное значение такого ответа ничтожно.

Как бы не вел себя свидетель во время допроса, адвокат должен быть неизменно корректен и тактичен. Адвокату, во всяком случае, нельзя позволить себе унизить его до грубости или резких выпадов в отношении допрашиваемого лица.

Особого такта требует оглашение личной переписки граждан в открытом судебном заседании. Согласно закону это возможно только с согласия лиц, между которыми эта переписка происходит. Закон, охраняя тайну переписки, ограждает личную жизнь человека от постороннего вмешательства. Установленное ст. 182 ГПК РФ правило о возможности оглашения в открытом заседании корреспонденции носящей личный характер, лишь при согласии лиц, между которыми велась переписка, основано на положении ч. 2 ст. 23 Конституции Российской Федерации.

Согласие автора корреспонденции и адресата отправления должно быть выражено в утвердительной форме прямо, без каких-либо условий, в письменном виде либо устно.

Отсутствие согласия является препятствием к оглашению и исследованию документа в открытом судебном заседании. В этом случае суд выносит определение о рассмотрении дела в закрытом судебном заседании, на котором присутствуют лица, участвующие в деле, представители, переводчики. В зале судебного заседания могут находится лица, между которыми велась переписка, эксперты, проводящие исследование документа, а также свидетели, допрашиваемые относительно фактов, приведенных в документе. После оглашения документа в закрытом заседании председательствующему следует обратиться ко всем присутствовавшим при оглашении с просьбой воздержаться от дальнейшего распространения сведений личного характера, которые им стали известны в ходе судебного разбирательства. Использование такого источника доказательств требует от адвоката предельной осторожности и тактичности, чтобы не ввести в процесс личные письма, пути получения которых доверителем нравственно небезупречны или сомнительны. Поэтому если клиент не сможет указать легальных путей получения личной переписки, адвокат не вправе рассматривать личные документы в качестве допустимого средства доказывания. Этот критерий должен учитываться адвокатом при решении о возможности представления суду любого письменного либо вещественного доказательства, но особо важное значение он имеет для личной переписки. Уже введенные в процесс и принятые судом в качестве доказательства письма и записи личного характера требует от адвоката уважения к людям и нравственной дисциплины при их исследовании и оценке. В целях защиты интимных интересов человека и от постороннего вмешательства адвокат не должен допускать обсуждения тех частей личных писем или записей, которые не имеют отношения к рассматриваемому судом спору.

Чрезвычайно осторожно следует прибегнуть к такому процессуальному средству оспаривания подлинности письменных доказательств, как заявление о подлоге. Под подложным подразумевается документ явно фальшивый, фальсифицированный. При этом охватываются случаи как «материального», так и «интеллектуального» подлога. Подложный документ ни при каких обстоятельствах не может считаться подлинным, а подлинный не становится подложным даже в случае незаконного обращения с ним.

Адвокат должен постоянно помнить о защитительной направленности своей профессиональной деятельности. Поэтому использовать заявления спора о подлоге возможно только в случаях, когда другими способами невозможно обосновать и защитить правовую позицию клиента.

При исследовании письменных доказательств адвокату необходимо иметь в виду положение ч. 2 ст. 67 Гражданского процессуального кодекса РФ о том, что никакие доказательства не имеют для суда заранее установленной силы. Неправомерно противопоставлять показания свидетелей письменным доказательствам, утверждать большее значение нотариально оформленных актов.

# Участие адвоката в исследовании доказательств в уголовном процессе

Согласно ч. 1 ст. 11 Всеобщей декларации прав человека "каждый человек, обвиняемый в совершении преступления, имеет право считаться невиновным до тех пор, пока его невиновность не будет установлена законным порядком путем гласного судебного разбирательства, при котором ему обеспечиваются все возможности для защиты".

Также cогласно ч. 1 ст. 16 Уголовно-процессуального кодекса РФ подозреваемому и обвиняемому обеспечивается право на защиту, которое они могут осуществлять лично либо с помощью защитника и (или) законного представителя.

В соответствии со ст. 49 УПК РФ защитник - лицо, осуществляющее в установленном УПК порядке защиту прав и интересов подозреваемых и обвиняемых и оказывающее им юридическую помощь при производстве по уголовному делу.

В качестве защитников допускаются адвокаты.

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

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

Согласно ст. 248 Уголовно-процессуального кодекса защитник подсудимого участвует в исследовании доказательств, заявляет ходатайства, излагает суду свое мнение по существу обвинения и его доказанности, об обстоятельствах, смягчающих наказание подсудимого или оправдывающих его, о мере наказания, а также по другим вопросам, возникающим в ходе судебного разбирательства.

**Доказательства в уголовном процессе.**

Согласно ст. 74 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации доказательствами по уголовному делу являются любые сведения, на основе которых суд, прокурор, следователь, дознаватель в порядке, определенном указанном кодексом, устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, подлежащих доказыванию при производстве по уголовному делу, а также иных обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела.

В качестве доказательств допускаются:

1) показания подозреваемого, обвиняемого;

2) показания потерпевшего, свидетеля;

3) заключение и показания эксперта;

4) вещественные доказательства;

5) протоколы следственных и судебных действий;

6) иные документы.

Показаниями подозреваемого являются сведения, сообщенные им на допросе, проведенном в ходе досудебного производства.

Показания обвиняемого являются сведения, сообщенные им на допросе, проведенном в ходе досудебного производства по уголовному делу или в суде в соответствии УПУ РФ.

Признание обвиняемым своей вины в совершении преступления может быть положено в основу обвинения лишь при подтверждении его виновности совокупностью имеющихся по уголовному делу доказательств.

Показания потерпевшего - сведения, сообщенные им на допросе, проведенном в ходе досудебного производства по уголовному делу или в суде в соответствии с требованиями закона.

Потерпевший может быть допрошен о любых обстоятельствах, подлежащих доказыванию при производстве по уголовному делу, в том числе о своих взаимоотношениях с подозреваемым, обвиняемым.

Показаниями свидетеля считаются сведения, сообщенные им на допросе, проведенном в ходе досудебного производства по уголовному делу или в суде.

Свидетель может быть допрошен о любых относящихся к уголовному делу обстоятельствах, в том числе о личности обвиняемого, потерпевшего и своих взаимоотношениях с ними и другими свидетелями.

Заключение эксперта – это представленные в письменном виде содержание исследования и выводы по вопросам, поставленным перед экспертом лицом, ведущим производство по уголовному делу, или сторонами.

Показания эксперта - сведения, сообщенные им на допросе, проведенном после получения его заключения, в целях разъяснения или уточнения данного заключения в соответствии с требованиями УПК РФ.

Руководствуясь ст. 81 Уголовно-процессуального кодекса вещественными доказательствами признаются любые предметы:

1) которые служили орудиями преступления или сохранили на себе следы преступления;

2) на которые были направлены преступные действия;

3) иные предметы и документы, которые могут служить средствами для обнаружения преступления и установления обстоятельств уголовного дела.

Протоколы следственных действий и протоколы судебных заседаний допускаются в качестве доказательств, если они соответствуют требованиям, установленным законодательством.

Иные документы допускаются в качестве доказательств, если изложенные в них сведения имеют значение для установления обстоятельств, указанных в статье 73 УПК РФ:

1) событие преступления (время, место, способ и другие обстоятельства совершения преступления);

2) виновность лица в совершении преступления, форма его вины и мотивы;

3) обстоятельства, характеризующие личность обвиняемого;

4) характер и размер вреда, причиненного преступлением;

5) обстоятельства, исключающие преступность и наказуемость деяния;

6) обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание;

7) обстоятельства, которые могут повлечь за собой освобождение от уголовной ответственности и наказания.

Документы могут содержать сведения, зафиксированные как в письменном, так и в ином виде. К ним могут относиться материалы фото- и киносъемки, аудио- и видеозаписи и иные носители информации, полученные, истребованные или представленные в порядке, установленном УПК.

**Исследование доказательств.**

Статьей 274 Уголовно-процессуального кодекса РФ установлен порядок исследования доказательств.

Очередность исследования доказательств определяется стороной, представляющей доказательства суду.

## Первой представляет доказательства сторона обвинения. После исследования доказательств, представленных стороной обвинения, исследуются доказательства, представленные стороной защиты.

Адвокат принимает участие в исследовании доказательств, высказывает свое мнение по вопросам, возникающим в судебном разбирательстве, излагать суду соображения защиты по существу обвинения, относительно обстоятельств, смягчающих ответственность, о мере наказания и гражданско-правовых последствия преступления.

Защитнику предоставляется право высказать свое мнение о возможности слушания дела в отсутствие не явившихся свидетелей, потерпевших, экспертов, других участников процесса. Выслушав мнения, суд решает вопрос о возможности рассмотрения дела или его отложении.

Если суд решил рассматривать дело в отсутствие свидетелей, он оглашает их показания, данные на предварительном следствии. В некоторых случаях адвокат должен возражать против слушания дела в отсутствие лиц, чьи показания изобличают подсудимого в совершении преступления. Он должен настаивать на вызове и допросе лиц, оправдывающих подсудимого. Следует отметить, что показания не явившихся потерпевших и свидетелей могут быть оглашены лишь при их отсутствии только по причинам, исключающим возможность их явки в суд.

При проведении экспертизы обстоятельств, имеющих значение для дачи заключения, председательствующий предлагает обвинителю, защитнику, подсудимому, а также потерпевшему, гражданскому истцу и ответчику и их представителям представить в письменном виде вопросы эксперту.

Адвокат должен настаивать на вызове эксперта в суд, даже если экспертиза проводилась на предварительном расследовании и заключение благоприятно для подсудимого, - для подтверждения. Заключение эксперта, подтверждающее виновность, но вызывающее сомнения в достоверности, также нуждается в судебной проверке. Иногда защитнику следует проконсультироваться со специалистами по поводу заключения.

После оглашения экспертом заключения ему могут быть заданы вопросы для разъяснения или дополнения данного им заключения.

Вопросы эксперту сначала задают судьи, а затем обвинитель, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители, защитник и подсудимый.

Следует отметить, что отрицание вины подсудимым не позволяет адвокату ставить вопрос о переквалификации, смягчающих обстоятельствах и мере наказания, ибо это являлось бы косвенным признанием вины.

При ответе на вопрос председательствующего, признает ли он себя виновным, подсудимый вправе обосновать свой ответ. Адвокат не должен склонять подсудимого к отрицанию вины, если подсудимый хочет признаться и раскаяться в содеянном, но он не должен настаивать на признание вины, если подсудимый ее отрицает.

Адвокат высказывает свое мнение о порядке исследования доказательств. Лучше сначала исследовать доказательства обвинения, а потом представить свои доказательства – последнее перекрывает первое и, как правило, лучше запоминается.

Следует отметить, что защитник, участвуя во всех судебных действия, требуя оглашения документов, имеющихся в деле, и приобщения к делу представленных им доказательств, не вправе использовать доказательства вопреки воли клиента.

Адвокат в уголовном процессе вправе на стадии судебного следствия задавать вопросы, ставить вопросы перед экспертом, участвовать во всех судебных действиях, представлять суду доказательства, заявлять ходатайства, требовать занесения в протокол всего происходящего в суде. Защите благоприятствует правило, согласно которому подсудимого последним допрашивает защитник, имеющий, таким образом, возможность сгладить ощущение виновности, которое может возникнуть у суда в отношении подсудимого после допроса его прокурором. Но после защитника суд опять может допросить подсудимого. В этом случае у защитника есть право провести допрос повторно, задать дополнительные вопросы.

Защитник первым допрашивает свидетелей, вызванных по ходатайству подсудимого, а потом уже остальных.

Особо следует сказать о допросе защитником потерпевших, в котором адвокату следует проявить такт, деликатность и понимание ущемления прав и ощутимости ущерба потерпевшего. В этих целях следует изучить личность потерпевшего, его поведение во время преступного акта и после его совершения, характер его отношений с подсудимым, так как перечисленное часто дает возможность адвокату ставить вопросы о существенном изменении объема обвинения, о переквалификации или даже о прекращении дела или об освобождении от наказания.

Защитник нравственно обязан сочувствовать потерпевшему, хотя, в исключительных случаях, преступник вызывает большее сочувствие, чем потерпевший. В одних случаях потерпевшие спровоцировали правонарушение – по делам о превышении пределов необходимой обороны, о совершении преступления в состоянии аффекта, вызванного противоправными действиями потерпевшего. В других случаях потерпевшими являются лица неосмотрительные, легкомысленные, безответственные действия которых способствуют возникновению криминогенной ситуации. Пример тому – неосторожность при движении на дорогах.

Демонстративное недоверие к показаниям таких потерпевших, неприязнь к ним вызывает ответную реакцию и ведет к ухудшению положения подзащитного. Бестактный или насмешливый допрос переходит в открытую стычку между защитником и потерпевшим, что вредит защите. Неправильный подход к потерпевшему может отразиться на подзащитном. В том случае, когда адвокат благожелателен к потерпевшему, это помогает потерпевшему проявить объективность, а иногда простить и примириться с подсудимым.

**СПИСОК ИСПОЛЬЗУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ:**

1. Конституция Российской Федерации
2. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 г. № 138-ФЗ
3. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 г. № 174-ФЗ
4. Стешенко Л.А., Шамба Т.М. Адвокатура в Российской Федерации: Учебник для вузов. М.: Издательство НОРМА (Издательская группа НОРМА-ИНФРА·М), 2001