

К вопросу об уточнении роли защитника в уголовном процессе

И. В. Макеева

кандидат юридических наук,
доцент кафедры уголовно-правовых дисциплин
Московского психолого-социального университета,
доцент кафедры уголовного права, процесса и криминалистики
Академии труда и социальных отношений.
Адрес: ОАНО ВО «Московский психолого-социальный университет»,
115191, Москва, 4-й Рощинский проезд, 9а;
ОУП ВО «Академия труда и социальных отношений»,
119454, Москва, ул. Лобачевского, 90.
E-mail: makeevainna2011@yandex.ru

Н. В. Буленкова

доцент кафедры уголовного права, процесса и криминалистики
Академии труда и социальных отношений.
Адрес: ОУП ВО «Академия труда и социальных отношений»,
119454, Москва, ул. Лобачевского, 90.
E-mail: bulenkowanatalia@yandex.ru

Е. В. Коновалова

старший преподаватель кафедры уголовного права, процесса и криминалистики
Академии труда и социальных отношений.
Адрес: ОУП ВО «Академия труда и социальных отношений»,
119454, Москва, ул. Лобачевского, 90.
E-mail: elenavkonovalova@yandex.ru

On the Issue of Clarifying the Role of the Defender in the Criminal Process

I. V. Makeeva

PhD in Law, Associate Professor of the Department of Criminal Law
of Moscow Psychologic-Social University,
Associate Professor of the Department of Criminal Law, Process and Criminalistics
of the Academy of Labour and Social Relations.
Address: Moscow Psychologic-Social University,
9a 4th Roshchinsky Passage, Moscow, 115191, Russian Federation;
Academy of Labour and Social Relations, 90 Lobachevskogo Street,
Moscow, 119454, Russian Federation.
E-mail: makeevainna2011@yandex.ru

N. V. Bulenkova

Associate Professor of the Department of Criminal Law, Process and Criminalistics
of the Academy of Labour and Social Relations.
Address: Academy of Labour and Social Relations, 90 Lobachevskogo Street,
Moscow, 119454, Russian Federation.
E-mail: bulenkowanatalia@yandex.ru

E. V. KonovalovaSenior Lecturer of the Department of Criminal Law, Process and Criminalistics
of the Academy of Labour and Social Relations.Address: Academy of Labour and Social Relations, 90 Lobachevskogo Street,
Moscow, 119454, Russian Federation.
E-mail: elenavkonovalova@yandex.ru**Аннотация**

В статье рассмотрена специфическая роль защитника как участника уголовного процесса, особенности его функций и задач. Важность участия профессионального защитника (адвоката) в уголовном судопроизводстве объясняется тем, что именно в данной сфере могут возникать существенные ограничения и нарушения конституционных прав, в том числе права граждан на защиту. Именно с помощью защитника гражданин, подозреваемый или обвиняемый в преступлении, формирует свою позицию по делу и может доказать следствию и суду свою невиновность или добиться смягчения наказания. Функции и задачи защитника есть сложный механизм адвокатской деятельности в уголовном судопроизводстве. Между тем, в отдельных случаях адвокаты сталкиваются со сложностями в уголовном процессе, что объясняется недостаточной регламентацией их участия в деле. В частности, авторы отмечают, что в действующем законодательстве отсутствует понятие адвокатского расследования несмотря на тот факт, что на современном этапе уголовного судопроизводства адвокату позволяется самостоятельно собирать доказательства. При этом правовые возможности на сбор доказательств у адвоката гораздо уже, нежели у представителей правоохранительных органов.

Ключевые слова: право на защиту; адвокатская деятельность; уголовное судопроизводство; профессиональная этика; процессуальные действия, адвокатское расследование, сбор доказательств, компетенция адвоката.

Abstract

The article considers the specific role of the defender as a participant in the criminal process, the features of his functions and tasks. The importance of the participation of a professional defender (lawyer) in criminal proceedings is explained by the fact that it is in this area that significant restrictions and violations of constitutional rights may arise, including the right of citizens to protection. It is with the help of a defender that a citizen suspected or accused of a crime forms his position on the case and can prove his innocence to the investigation and the court or achieve mitigation of punishment. The functions and tasks of a defender are a complex mechanism of advocacy in criminal proceedings. Meanwhile, in some cases, lawyers face difficulties in the criminal process, which is explained by insufficient regulation of their participation in the case. In particular, the authors note that the current legislation does not contain the concept of a lawyer's investigation, despite the fact that at the present stage of criminal proceedings a lawyer is allowed to independently collect evidence. At the same time, the legal possibilities for collecting evidence from a lawyer are much narrower than those of law enforcement officials.

Keywords: investigative defender, right to defense, advocacy, criminal proceedings, professional ethics, procedural actions, lawyer's investigation, evidence collection, lawyer's competence.

Тема участия защитника в уголовном процессе является актуальной, в том числе ввиду недостаточной четкой регламентации его деятельности в действующем законодательстве. Между тем значение участия защитника в уголовном процессе сложно переоценить. Ведь именно при непосредственной помощи защитника подозреваемый или обвиняемый выстраивает свою защиту и может доказать свою невиновность или убедить суд смягчить назначаемое ему уголовное наказание. Участие защитника, его присутствие на следственных действиях оказывает не только правовую, но часто и психологическую

поддержку подозреваемому (обвиняемому). Право каждого на правовую помощь предусмотрено статьей 48 Конституции России.

Как известно из теории уголовного процессуального права, защитник в уголовном процессе есть лицо, деятельность которого направлена на защиту прав подозреваемого и обвиняемого, в том числе оказание им правовой помощи. Для достижения этой основной своей цели защитник реализует предоставленные ему полномочия, в частности, участвует в сборе доказательств, имеет свидания с подозреваемым, в ходе которых оказывает ему юридическую помощь, при-

влекать к участию в деле специалистов, участвует при производстве следственных действий, а также присутствует при предъявлении обвинения.

В качестве защитников в нашей стране выступают адвокаты. Однако процессуальный закон предусмотрел право обвиняемого лица заявить ходатайство о допуске к защите одного из его близких родственного или другого лица наряду с адвокатом, а при рассмотрении дела мировым судьей такое лицо, согласно статье 49 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации (далее – УПК РФ), может допускаться к участию и вместо адвоката¹. В настоящей статье, говоря о защитнике, мы будем иметь в виду адвоката.

Для уяснения роли и значения защитника в уголовном процессе выделим основные характерные для защитника признаки. Прежде всего отметим, что защитник – это самостоятельный участник процесса. Из этого следует, что он независим и свободен в выборе методов и средств защиты, разумеется, в очерченных законом пределах. Единственное лицо, с кем защитник должен согласовать свои процессуальные действия в рамках уголовного дела, – это его подзащитный.

Такой признак, как независимость адвоката, обеспечивается гарантиями, предусмотренными Федеральным законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»². Так, статья 18 этого закона устанавливает запрет на вмешательство в деятельность адвокатов. Нельзя истребовать у них информацию, связанную с оказанием помощи доверителям. Помимо этого, адвокат не может привлекаться к ответственности за выражение им своего мнения в ходе осуществления деятельности. Это правило не распространяется на гражданскую ответственность адвоката перед доверителем.

В отдельных случаях адвокат может подвергаться опасности в связи со своей профессиональной деятельностью. В этой связи законодатель предусмотрел в качестве гарантии нахождение адвокатов, их семей и имущества под за-

щитой государства. Правоохранительные органы должны принимать меры к обеспечению их безопасности.

Еще одним признаком защитника (адвоката) является его профессионализм. Уже сам процесс получения статуса адвоката в определенной мере гарантирует наличие у гражданина профессионализма и оказание им квалифицированной помощи. К лицам, желающим стать адвокатами, предъявляются довольно высокие требования. В частности, упомянутый выше Федеральный закон от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ предусматривает обязательное наличие у лица высшего юридического образования или ученой степени; стаж работы по специальности не менее двух лет или стажировку от года до двух лет в адвокатском образовании; успешное прохождение квалификационного экзамена. Кроме того, у лица не должно быть действующей судимости за умышленное преступление.

Закон накладывает на адвоката обязанность постоянно улучшать свои знания, для чего адвокатские палаты в каждом регионе страны организуют профессиональную переподготовку для адвокатов и их помощников.

Наконец, отдельным элементом, указывающим на необходимость высокого профессионализма, является возмездность адвокатских услуг. По соглашению между адвокатом и доверителем последний должен оплатить его работу. В случаях, когда адвокат назначен органом предварительного следствия или судом, его деятельность оплачивается за счет федерального бюджета. В любом случае возмездность услуг накладывает на адвоката обязанность оказывать услуги профессионально и качественно.

Помимо требования к уровню профессионализма, адвокат должен соответствовать требованиям к качеству его работы. Такое качество определяется прежде всего выполнением адвокатом обязанностей в отношении доверителя. В связи с важной ролью, которую выполняет адвокат в ходе расследования и рассмотрения уголовных дел, законодатель предусмотрел требования к качеству его деятельности.

Так, адвокат ответственен за ненадлежащее выполнение своих обязанностей. Он должен разумно, честно и добросовестно защищать права своего доверителя, пользуясь любыми незапрещенными способами (ст. 7 Федерального закона от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ). Также адвокат обязан соблюдать кодекс профессиональной этики,

¹ Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18 декабря 2001 г. № 174-ФЗ (в редакции от 23.03.2024 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации. – 2001. – № 52 (часть I). – Ст. 4921.

² Федеральный закон от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» (в редакции от 24 июля 2023 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации. – 2002. – № 23. – Ст. 2102.

которым урегулированы общие вопросы, затрагивающие нормы морали, наряду с законодательными нормами регулирующие отношения между доверителем и его адвокатом, а также между адвокатом и должностными лицами, государственными органами, иными лицами по вопросам представления интересов доверителя.

Отдельным важным аспектом требований к качеству работы адвоката является условие о соблюдении конфиденциальности информации, доверенной ему его подзащитным. Это обязательство адвоката не ограничивается во времени [4].

Как отмечает Н. Н. Бойко, в работе адвоката основным принципом является доверие между ним и доверителем. Игнорирование его недопустимо, так как это ставит под сомнение саму основу института адвокатуры. В этой связи адвокат, вступая в дело, принимает правовую и моральную ответственность за сохранность тайны материалов дела и сведений, доверенных ему подзащитным. При этом необходимо отметить, что законодательство не определяет критерии адвокатской тайны, которая имеет производный характер, что может приводить к необоснованному увеличению или ограничению ее границ [1].

Показателями качества деятельности адвоката могут быть (но ими не ограничиваются):

- обоснование позиции по делу нормами действующего законодательства;
- максимальное использование адвокатом незапрещенных средств защиты;
- своевременность его действий при выполнении поручения;
- выполнение процессуальных правил;
- согласование его действий по делу с доверителем, соблюдение конфиденциальности;
- смягчение обвинения, изменение квалификации;
- изменение меры пресечения на более мягкую;
- отмена по его ходатайству незаконных действий и решений дознавателя (следователя) в отношении доверителя и др.

Наконец, можно отметить еще один важный признак, отличающий защитника от других участников уголовного судопроизводства: его участие в процессе не является абсолютно обязательным. Подозреваемый или обвиняемый имеет право на защитника, но может и вовсе отказаться от него. Такой отказ должен быть добровольным. Причиной такого отказа не должно стать отсут-

ствие возможности оплатить услуги адвоката. В таких случаях оплату адвокатских услуг берет на себя государство. Если участие адвоката по просьбе обвиняемого или подозреваемого лица обеспечивается следователем или судом, то расходы на оплату его работы подлежат компенсации из федерального бюджета (ч. 5 ст. 50 УПК РФ).

Таким образом, основными отличительными чертами защитника как участника уголовного процесса являются его независимость, самостоятельность в выборе методов и средств защиты, профессионализм, комплекс специальных обязанностей в отношении подзащитного, а также возможность не принимать участия в защите по инициативе обвиняемого. Эти признаки характеризуют роль адвоката в уголовном процессе. Его участие в производстве по делу является важной гарантией защиты прав подозреваемого (обвиняемого) лица.

К сожалению, в действующем законодательстве отсутствует понятие адвокатского расследования. Отчасти это можно объяснить исторически сложившимися особенностями уголовного судопроизводства. На досудебных стадиях уголовного процесса превалирует розыскной характер производства по делу, тогда как при рассмотрении уголовного дела судом процесс становится состязательным.

Однако, несмотря на отсутствие такого элемента, как адвокатское расследование, адвокат может принимать участие в сборе и проверке доказательств.

Помимо методики сбора доказательств, адвокату необходимо знать и учитывать в своей работе алгоритм действий оперативных сотрудников, следователей, дознавателей. Проверка оперативно-розыскных мероприятий с позиции законности – важная часть работы защитника по делу. В этой связи ему надлежит проверить, были ли воплощены цели и принципы оперативно-розыскной деятельности, надлежащим ли органом они были проведены. Так, например, распространенной практикой является проведение большого количества однородных оперативно-розыскных мероприятий. В таком случае адвокат проверяет наличие оснований для их проведения. Высококвалифицированный защитник способен уже при изучении материалов дела выявить допущенные нарушения.

В ходе изучения материалов по уголовному делу адвокат проверяет:

- наличие полномочий у лица, возбудившего уголовное дело;
- соблюдение правил подследственности;
- наличие в деле всех необходимых постановлений, ознакомление с ними всех участников следственных действий;
- соответствие составленных документов требованиям УПК РФ.

Кроме того, адвокат проверяет соблюдение следователем (дознавателем) уголовно-процессуальных норм в отношении исчисления сроков предварительного следствия и содержания под стражей, а также в отношении производства следственных действий, для которых требуется судебное разрешение. Особое внимание уделяется участию понятых при производстве следственных действий, а также тому, насколько внимательно и качественно было осмотрено место происшествия. Также следует обратить внимание на то, все ли лица были допрошены, все ли версии по делу, включая версии стороны защиты, были проверены следствием.

В тех случаях, когда это необходимо, проверяется, проведена ли экспертиза по делу, нет ли необходимости в дополнительной экспертизе, в вызове и допросе эксперта. Если адвокатом обнаружены какие-либо нарушения, допущенные в ходе предварительного расследования, он должен подать мотивированную жалобу прокурору или начальнику следственного органа, при этом используя право обжалования необоснованных отказов в суд. В практике адвокатской работы защитникам удается добиться признания отдельных доказательств недопустимыми. Как показывает опрос практикующих адвокатов, в большинстве случаев они предпочитают заявлять об обнаруженных процессуальных нарушениях уже в суде, чтобы не дать органам следствия формально исправить допущенные нарушения [3].

Крайне важно для адвоката внимательно изучить решение о привлечении его доверителя в качестве обвиняемого лица по делу. Так, следует проверить, верно ли описано событие преступления, а также действия обвиняемого по каждому эпизоду. Надлежит проверить правильность квалификации действий обвиняемого; обоснована ли его виновность, форма вины и мотивы преступления. Важно проверить: взаимосвязано ли обвинение с деяниями соучастников, нет ли противоречий в содержании выдвинутых против них

обвинений, описаны ли последствия преступления, дана ли характеристика причиненного вреда?

Не менее важен этап изучения адвокатом обвинительного заключения обвиняемого. Адвокат должен убедиться в соответствии заключения нормам статьи 220 УПК РФ. В числе прочего в ходе сопоставления описательной и резолютивной частей адвокат убеждается в отсутствии противоречий. Также следует проверить, приведен ли перечень имеющихся доказательств, в том числе предоставленных стороной защиты, дано ли описание каждого доказательства, есть ли ссылки на соответствующие том и лист дела.

Мы уделяем внимание роли и задачам адвоката именно на досудебных стадиях процесса, так как судебные стадии характеризуются составительным характером. На досудебных же стадиях работа адвоката во многом зависит от следователя (дознавателя). В этой связи в теории уголовного процесса нередко встает вопрос о расширении компетенции адвокатов на указанных стадиях процесса. В частности, Г. И. Сибирицев предлагает расширить регламентацию опроса защитником лиц с их согласия в ходе сбора защитником доказательств. В этой связи представляется целесообразным дополнение пункта 2 части 3 статьи 86, а также статьи 5 УПК РФ определением понятия «опрос лиц с их согласия». Под ним предлагается понимать опрос лица защитником в рамках осуществления им защиты. Сведения, полученные в ходе опроса, подлежат фиксации в протоколе опроса лица с его согласия, при этом не менее проставляются подписи опрашиваемого лица и защитника [5].

В итоге отметим, что в рамках уголовного процесса роль защитника заключается главным образом в защите прав его доверителя, однако этим его роль не ограничивается. Защитник также способствует реализации сущности уголовного процесса. Так, при заявлении защитником ходатайств о проведении следственных действий он способствует формированию комплекса доказательств и их проверке. Защитник наделен существенным перечнем средств и способов для выполнения возложенных на него задач, однако есть факторы, сдерживающие его деятельность. В частности, уголовно-процессуальный закон не регламентирует механизм сбора защитником доказательств и их предоставления лицам, осуществляющим предварительное расследование.

Список литературы

1. *Бойко Н. Н.* Некоторые аспекты профессиональной этики адвоката // Право и государство: теория и практика. – 2023. – № 10 (226). – С. 162–164.
2. *Екимов А. В., Попова Л. И.* Актуальные проблемы доказательственной деятельности защитника на предварительной стадии уголовного процесса // Юридический факт. – 2020. – № 118. – С. 3–5.
3. *Заика С. В.* Способы проверки доказательств адвокатами-защитниками на стадии предварительного следствия // Евразийская адвокатура. – 2021. – № 4 (53). – С. 69–74.
4. *Кириллова Е. В., Галимов Э. Р.* Участие защитника в уголовном процессе // Вестник науки. – 2020. – Т. 3. – № 12 (33). – С. 121–124.
5. *Сибирцев Г. И.* Обеспечение и реализация независимости адвоката-защитника в уголовном процессе : автореферат дисс. ... канд. юрид. наук. – Саратов, 2018.
6. *Федоров А. В., Мищенко А. С.* Правомочия защитника в уголовном процессе: проблема равенства сторон в процессе // Конституция Российской Федерации как гарант прав и свобод человека и гражданина : Материалы IV Всероссийской национальной научно-практической конференции. – Ростов-на-Дону, 2022. – С. 130–133.