

Министерство образования и науки Российской Федерации
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего профессионального образования
«Южно-Уральский государственный университет»
(национальный исследовательский университет)
Факультет «Юридический»
Кафедра «Уголовного процесса и криминалистики»

ДОПУСТИТЬ К ЗАЩИТЕ
Заведующий кафедрой
д.ю.н., профессор
С.М. Даровских
17.06. 2016 г.

«Деятельность адвоката-защитника на стадии предварительного
расследования: проблемы, пути совершенствования»

ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА
ФГБОУ ВПО «ЮУрГУ» (НИУ) – 030900.2016.414. ВКР

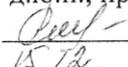
Руководитель работы
к.ю.н., доцент кафедры
Дмитриева А.А.
17 июня 2016 г.

Автор работы
студент группы Ю-414
Ласьков П.Н.
17 июня 2016 г.

Нормоконтролер, лаборант
Гончаренко В.В.
17.06 2016 г.

Челябинск, 2016

Министерство образования и науки Российской Федерации
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего профессионального образования
«Южно-Уральский государственный университет»
(национальный исследовательский университет)
Факультет «Юридический»
Кафедра «Уголовного процесса и криминалистики»
Направление 030900.62 «Юриспруденция»

УТВЕРЖДАЮ
Заведующая кафедрой
д.ю.н., профессор
 С.М. Даровских
15.12. 2015 г.

З А Д А Н И Е
на выпускную квалификационную работу студента
Ласькова Павла Николаевича
Ю-414

1. Тема работы: «Деятельность адвоката-защитника на стадии предварительного расследования: проблемы, пути совершенствования», утверждена приказом по университету: от «15» апреля 2016г. № 661
2. Срок сдачи законченной работы «17» июня 2016г.
3. Исходные данные к работе: Уголовно-процессуальное законодательство, учебники, статьи, монографии, материалы судебной практики.
4. Перечень вопросов, подлежащих разработке:
Изучить понятие процессуального положения адвоката-защитника на стадии предварительного расследования;
Изучить права, обязанности и функции адвоката-защитника;
Рассмотреть деятельность адвоката защитника на стадии предварительного расследования;
5. Дата выдачи задания «15» декабря 2015г.

Руководитель, к.ю.н., доцент кафедры



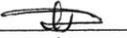
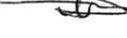
Дмитриева А.А.

Задание принял к исполнению



Ласьков П.Н.

КАЛЕНДАРНЫЙ ПЛАН

Наименование этапов выпускной квалификационной работы	Срок выполнения этапов работы	Отметка о выполнении Руководителя
Введение	Январь 2016	
Глава первая	Февраль 2016	
Глава вторая	Март 2016	
Заключение	Апрель 2016	
Библиографический список	Май 2016	

Заведующий кафедрой, д.ю.н., профессор

 — Даровских С.М.

Руководитель работы, к.ю.н., доцент кафедры

 — Дмитриева А.А.

Студент

 — Ласьков П.Н.

АННОТАЦИЯ

Ласьков, П. Н.
Выпускная квалификационная работа
«Деятельность адвоката-защитника на
стадии предварительного расследования:
проблемы, пути совершенствования»
ЮУрГУ, Ю-414, 80 с., библиогр. список -
54 наим.

Актуальность изучения темы объясняется тем, что участие адвоката-защитника на стадии предварительного расследования предопределена тем, что стадия предварительного расследования является наиболее важной. На данной стадии осуществляется сбор доказательной базы, закладывается фундамент будущего судебного разбирательства. Адвокат же является основным участником в уголовном деле на стадии предварительного расследования со стороны защиты, не считая самого подозреваемого (обвиняемого).

Цель работы – исследовать основные аспекты участия адвоката-защитника на предварительном следствии с точки зрения современного уголовно-процессуального права Российской Федерации.

Объектом исследования представленной дипломной работы являются уголовно-процессуальные отношения связанные с участием адвоката-защитника на стадии предварительного расследования.

Предметом исследования данной дипломной работы являются нормы, регулирующие основные аспекты участия адвоката-защитника в уголовном деле на стадии предварительного следствия, как одного из основных направлений его профессиональной деятельности.

ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ.....	6
ГЛАВА I ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПОЛОЖЕНИЕ АДВОКАТА-ЗАЩИТНИКА В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ	
1.1 Понятие процессуального положения адвоката-защитника в уголовном судопроизводстве, полномочия адвоката участвующего в уголовном судопроизводстве.....	9
1.2 Права, обязанности и функции адвоката-защитника в уголовном судопроизводстве.....	16
1.3 Вступление адвоката в уголовное судопроизводства отказ от участия адвоката.....	23
ГЛАВА II ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ АДВОКАТА - ЗАЩИТНИКА НА СТАДИИ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ	
2.1 Участие адвоката-защитника в следственных действиях.....	34
2.2 Участие адвоката-защитника при предъявлении обвинения.....	59
2.3 Обжалование действий (бездействий) и решений дознавателя, следователя и прокурора, а так же судебных решений, принятых в ходе досудебного производства по уголовному делу.....	62
2.4 Ознакомление с материалами уголовного дела.....	66
ЗАКЛЮЧЕНИЕ.....	72
БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК.....	75

ВВЕДЕНИЕ

Согласно ст. 2 Конституции РФ человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина – обязанность государства.

В соответствии со ст. 18 Конституции РФ: «права и свободы человека и гражданина являются непосредственно действующими. Они определяют смысл, содержание и применение законов, деятельность законодательной и исполнительной власти, местного самоуправления и обеспечиваются правосудием».

В настоящее время идет развитие Российского государства, как правового. Этот процесс представляет собой совершенствование правовой системы как в целом, так и в части института права на защиту, путем реформирования всех сфер государственной и общественной жизни.

В процессе реформирования и построения в России правового государства – государства, в котором человек провозглашен высшей ценностью, так же как и его права и свободы, проблемы участия адвоката в уголовном судопроизводстве и качественного осуществления защитником соответствующей процессуальной деятельности приобрели наибольшую актуальность.

Участие в уголовном деле адвоката – защитника является необходимым условием полного соблюдения прав и законных интересов граждан.

Именно адвокаты, являясь представителями высокогуманной профессии юриста, призваны оказывать квалифицированную юридическую помощь.

Актуальность изучения темы объясняется тем, что участие адвоката-защитника на стадии предварительного расследования предопределена тем, что стадия предварительного расследования является наиболее важной. На

предварительном следствии осуществляется сбор доказательной базы. На стадии предварительного следствия закладывается фундамент будущего судебного разбирательства. И в современных условиях адвокат является основным участником в уголовном деле на стадии предварительного следствия со стороны защиты, не считая самого подозреваемого (обвиняемого).

Адвокат-защитник обязан действовать честно и добросовестно, руководствуясь Конституцией Российской Федерации, законом и кодексом профессиональной этики адвоката.

Цель работы – исследовать основные аспекты участия адвоката-защитника на предварительном следствии с точки зрения современного процессуального права Российской Федерации.

Для достижения поставленной цели в работе решаются следующие частные задачи:

- 1) рассмотреть правовые основы участия адвоката-защитника в уголовном судопроизводстве;
- 2) рассмотреть деятельность адвоката-защитника на стадии предварительного расследования;
- 3) проанализировать конституционно-правовое закрепление и регулирование права граждан на защиту.

Объектом исследования представленной дипломной работы является адвокат как профессиональный квалифицированный защитник и его профессиональная деятельность с точки зрения современного российского законодательства. Предметом исследования данной дипломной работы являются основные аспекты участия адвоката-защитника в уголовном деле на стадии предварительного следствия, как одного из основных направлений его профессиональной деятельности.

Основными методами исследования являются комплекс научных и специальных методов познания: системно-структурный, анализа и синтеза,

сравнительно-правовой, формально-логический, статистические и некоторые другие.

Процессуальная фигура адвоката, а также различные элементы его правового статуса и определяющие его деятельность уголовно-процессуальные нормы и принципы в различное время являлись предметом исследования таких выдающихся ученых, как: В.Д.Адаменко, Я.С.Аврах, А.Д.Бойков, С.М.Даровских, О.А.Зайцев, Л.П.Ижнина, А.В.Кудрявцева, В.М.Корнуков, В.Д.Лаптеакру, А.А.Леви, И.А.Либус, И.Д.Перлов, З.В.Макарова, Ю.И. Великосельский и многих других. Уголовно-процессуальная деятельность адвоката являлась объектом исследования М.О.Баева, О.Б.Батуриной, В.Н.Буробина, О.В.Вишневской, А.Г.Волковой, Ю.П.Гармаев, А.А.Героева, Ю.В.Кореневского, Г.П. Падвы, Н.В.Радутной, К.Е.Ривкина, И.И.Схаляхо, и многих других.

Теоретической основой исследования являются труды Смирнова А.В., Калиновского К.Б., Гриненко А.В., А.А. Хайдарова, Ковтуна А.В. и других.

Нормативную базу исследования составляют Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации, федеральные законы, иные нормативно-правовые акты, регулирующие объект исследования.

Эмпирическую основу составили опубликованные либо размещенные в электронных справочно-правовых системах судебные акты Верховного Суда РФ, Конституционного Суда РФ, практика судов общей юрисдикции РФ.

Структура работы включает введение, две главы, заключение и библиографический список.

ГЛАВА I ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПОЛОЖЕНИЕ АДВОКАТА-ЗАЩИТНИКА В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ

1.1 Понятие процессуального положения адвоката-защитника в уголовном судопроизводстве, полномочия адвоката участвующего в уголовном судопроизводстве

Согласно п. 1 ст. 2 Федерального закона от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»: «...Адвокат является независимым профессиональным советником по правовым вопросам...».

М.Ю. Медведев говорит: «защиту гражданина в уголовном производстве должен осуществлять только квалифицированный, профессиональный защитник – адвокат»¹.

Г.М. Резник полагает, что «гражданское общество остро нуждается в знатоках права – людях, которые, не находясь на службе у государства, оказывали бы профессиональную юридическую помощь членам этого общества, осуществляли от имени гражданского общества публичный правовой контроль за властью»². Российское правовое государство в действующем законодательстве уделило особое внимание обеспечению защиты законных прав и интересов граждан, а также законодатель отвел главную роль адвокатуре в этом вопросе. В.М. Савицкий еще в 2001 году писал, что: «...Правовое государство воцарится в России лишь тогда, когда в единую и не поддающуюся разрыву цепь будут связаны такие ценнейшие феномены, как человек – его права – закон – адвокатура – суд»³.

¹ Медведев, М. Ю. Процессуальное положение и практика деятельности непрофессионального защитника в уголовном судопроизводстве. – М.: МГУ, 2006. – С. 20

² Резник, Г.М. Неопределенностью закона кто-то обязательно воспользуется, чтобы извратить его действительный смысл. / Г.М. Резник // Адвокат. 2004.- №11. - С. 11

³ Савицкий, В.М. Точка зрения. - М.: Просвещение, 2001. - С.12

Адвокат может оказывать юридическую помощь в уголовном судопроизводстве, как на стороне защиты, то есть в качестве адвоката-защитника, так и на стороне обвинения, то есть может быть представителем потерпевшего по делу.

Вступив в уголовное дело, адвокат-защитник становится участником уголовного судопроизводства, а, следовательно, адвокат-защитник, являясь участником уголовного судопроизводства, обладает определенным процессуальным положением, то есть статусом.

Процессуально-правовое положение - это права, обязанности и функции адвоката-защитника.

Процессуально-правовое положение адвоката-защитника регулируется Конституцией РФ, Федеральным законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», уголовно-процессуальным кодексом РФ.

А.А. Воронов отметил, что: «Адвокат осуществляет функции публично-правовые, поэтому в интересах общества и государства необходимо обеспечить ему возможность осуществлять эти функции независимо, с достоинством, а не загонять в угол, пользуясь несовершенством действующего законодательства»¹.

Федеральный закон от 31 мая 2002 года № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» отнес оказание адвокатом юридической помощи в качестве защитника в уголовном судопроизводстве, как одно из основных направлений деятельности.

Практика показывает, что оказание адвокатом юридической помощи в качестве защитника в уголовном судопроизводстве является одним из значимых видов юридической помощи гражданам, привлекаемым к уголовной ответственности.

¹ Воронов, А.А. Преступления и наказания адвокатов / А.А. Воронов // Адвокат. 2010. - №11. - С. 45

М.В. Ходилина в своей диссертации пишет: «В настоящее время актуальность сохраняет необходимость дальнейшего совершенствования и развития законодательства Российской Федерации в сфере возможности получения гражданами квалифицированной юридической помощи с целью защиты своих прав и законных интересов, а также роль в этом адвокатуры»¹.

Процессуальное, или правовое положение адвоката-защитника включает в себя не только права и обязанности адвоката-защитника, процессуальную правоспособность и дееспособность, но и гарантии независимости адвоката.

Действующее законодательство так же предусматривает и ответственность адвоката при оказании помощи своему доверителю, что гарантирует надлежащую реализацию не только прав, но и обязанностей адвоката. Представляется, что в силу того, что положения п. 5 ч. 3 ст. 6 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» содержат в себе больший объем прав, чем ст. 46, 53 и 92 УПК РФ, а также поскольку ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» был принят позднее УПК РФ, и его предназначение состоит в специальном регулировании правового положения адвоката-защитника, нормы ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» имеют приоритет над нормами УПК РФ, позволяющими ограничивать количество и продолжительность свидания адвоката-защитника с его подзащитным. При разрешении коллизии между ст. 46, 53 и 92 УПК РФ и п. 5 ч. 3 ст. 6 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» приоритет, в силу правовой позиции, сформулированной в Определении Конституционного Суда РФ от 8 ноября 2005 г. № 439-О² и Определении от

¹ Ходилина, М. В. Проблемы формирования и реализации адвокатской деятельности. – М.: МГУ, 2006. – С. 5

² Определение Конституционного Суда РФ «По жалобе граждан С.В. Бородин, В.Н. Буробина, А.В. Быковского и других на нарушение их конституционных прав статьями 7, 29, 182 и 183 уголовно-процессуального кодекса российской федерации» от 8 ноября 2005 г. № 439-О.

21 октября 2008 г. № 673-О-О¹, должен отдаваться п. 5 ч. 3 ст. 6 ФЗ «Об адвокатской деятельности...», вследствие чего ограничение свиданий адвоката-защитника с подозреваемым по их числу и продолжительности, а также ограничение продолжительности свидания подозреваемого и его защитника на основании ч. 2 ст. 92 УПК РФ является не соответствующим Конституции РФ².

Согласно ст. 3 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»: «Адвокатура является профессиональным сообществом адвокатов и как институт гражданского общества не входит в систему органов государственной власти и органов местного самоуправления.

Адвокатура действует на основе принципов законности, независимости, самоуправления, корпоративности, а также принципа равноправия адвокатов...».

Надо отметить то обстоятельство, что в уголовном судопроизводстве адвокат-защитник является не просто представителем подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, а он, являясь участником уголовного судопроизводства, является самостоятельной стороной уголовного процесса.

В. Л. Кудрявцев отметил: «Процессуальное положение защитника как самостоятельного участника процесса определяли С.П. Бекешко, Б.А. Галкин, И.Д. Перлов и многие другие. Обосновывали они свою позицию следующими аргументами:

- 1) защитник наделен законом внушительным объемом прав, обязанностей, позволяющих эффективно осуществлять защиту;
- 2) защитник вправе представлять доказательства;

¹ Определение Конституционного Суда РФ «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы граждан Крюкова Виктора Федоровича и Забелина Николая Григорьевича на нарушение их конституционных прав положениями статей 7, 29, 176, 177 и 450 уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации» от 21 октября 2008 г. № 673-О-О.

² Рагулин, А.В. Право адвоката-защитника на беспрепятственные встречи с доверителем: вопросы теории и практики. / А.В. Рагулин // Евразийская адвокатура. – 2009. - №28. – С.9

3) защитник обладает полным процессуальным равноправием с другими участниками процесса по представлению доказательств и участию в их исследовании, заявлению ходатайств на судебном следствии;

4) в выборе тактических процессуальных средств и методов защиты адвокат самостоятелен, независим от воли подзащитного и исходит из конкретных обстоятельств дела и закона. Данная позиция вписывается в определение процессуального положения адвоката через его права и обязанности, установленные законом, и потому ее надлежит признать правильной.»¹. Кроме того, надо полагать, что процессуальное положение адвоката-защитника в уголовном судопроизводстве, как самостоятельного участника процесса, следует и из принципа состязательности сторон уголовного процесса. Конституционный Суд РФ дает следующую трактовку состязательности в Постановлении от 28 ноября 1996 г.: «Этот конституционный принцип предполагает такое построение судопроизводства, при котором функция правосудия (разрешения дела) осуществляется только судом, отделена от функций, спорящих перед судом сторон. При этом суд обязан обеспечивать справедливое и беспристрастное разрешение спора, предоставляя сторонам равные возможности для отстаивания своих позиций, и потому не может принимать на себя их процессуальные (целевые) функции. В уголовном судопроизводстве состязательность означает строгое отграничение функций суда по рассмотрению и разрешению дела от функций обвинения и защиты, каждая из которых возложена на определенных участников процесса»².

¹ Кудрявцев, В. Л. Процессуальное положение адвоката в российском уголовном судопроизводстве. – М.: БЕК, 2009. - С.21-54.

² Постановление Конституционного суда РФ «По делу о проверке конституционности статьи 418 Уголовно - процессуального кодекса РСФСР в связи с запросом Каратузского районного суда Красноярского края» от 28 ноября 1996 г. №19-П // Бюллетень Конституционного суда РФ. – 2007. - №4.

Адвокат при осуществлении защиты интересов своего подзащитного, самостоятельно выбирает способы и тактику защиты, согласовав позицию линии защиты со своим подзащитным.

Позиция защитника по уголовному делу – это точка зрения, мнение защитника, выражающее его отношение к предъявленному обвинению, объективно обусловленное материалами уголовного дела, доказательствами, как стороны защиты, так и стороны обвинения; субъективно обусловленное процессуальной функцией защитника, конкретной правовой целью, к достижению которой стремится защитник в конкретном уголовном процессе.

В содержание позиции защитника включаются:

1) заявляемые защитником фактические обстоятельства уголовного дела;

2) предлагаемая защитником правовая оценка этих обстоятельств и выдвигаемые стороной правовые требования;

3) перечень доказательств, которыми защитник намерен обосновать все это перед судом»¹.

Согласно ст. 6 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ»: «Полномочия адвоката, участвующего в качестве представителя доверителя в конституционном, гражданском и административном судопроизводстве, а также в качестве представителя или защитника доверителя в уголовном судопроизводстве и производстве по делам об административных правонарушениях, регламентируются соответствующим процессуальным законодательством Российской Федерации». Порядок и момент вступления адвоката в уголовный процесс регламентирован ч. 3 ст. 49 УПК РФ.

С момента допуска к участию в уголовном деле защитник вправе:

– иметь свидания с подозреваемым (обвиняемым);

¹ Путихина, Н. В. Сущность и содержание понятия «позиция адвоката-защитника» по уголовному делу. / Н.В. Путихин // Вестник ВГГУ. Серия «Право». – 2009. – Вып. 3. - № 24. – С. 14

- собирать и представлять доказательства, необходимые для оказания юридической помощи;
- привлекать специалиста в соответствии со статьей 58 УПК РФ;
- присутствовать при предъявлении обвинения;
- участвовать в допросе подозреваемого, обвиняемого, а также в иных следственных действиях, производимых с участием подозреваемого, обвиняемого либо по его ходатайству или ходатайству самого защитника в порядке, установленном УПК РФ;
- знакомиться с протоколом задержания, постановлением о применении меры пресечения, протоколами следственных действий, произведенных с участием подозреваемого, обвиняемого, иными документами, которые предъявлялись либо должны были предъявляться подозреваемому, обвиняемому;
- знакомиться по окончании предварительного расследования со всеми материалами уголовного дела, выписывать из уголовного дела любые сведения в любом объеме, снимать за свой счет копии с материалов уголовного дела, в том числе с помощью технических средств;
- заявлять ходатайства и отводы;
- участвовать в судебном разбирательстве уголовного дела в судах первой, второй и надзорной инстанции, а также в рассмотрении вопросов, связанных с исполнением приговора;
- приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора, суда и участвовать в их рассмотрении судом в порядке, предусмотренном ст. 125 УПК РФ;
- использовать иные не запрещенные УПК РФ средства и способы защиты. Защитник, участвующий в производстве следственного действия, в рамках оказания юридической помощи своему подзащитному вправе давать ему в присутствии следователя краткие консультации, задавать с разрешения следователя вопросы допрашиваемым лицам, делать письменные замечания

по поводу правильности и полноты записей в протоколе данного следственного действия. Следователь может отвести вопросы защитника, но обязан занести отведенные вопросы в протокол.

1.2 Права, обязанности и функции адвоката-защитника в уголовном судопроизводстве

Права адвоката четко изложены в ст. 6 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ».

Адвокат вправе: собирать сведения, необходимые для оказания юридической помощи, в том числе запрашивать справки, характеристики и иные документы от органов государственной власти, органов местного самоуправления, а также общественных объединений и иных организаций. Указанные органы и организации в порядке, установленном законодательством, обязаны выдать адвокату запрошенные им документы или их заверенные копии не позднее чем в месячный срок со дня получения запроса адвоката; опрашивать с их согласия лиц, предположительно владеющих информацией, относящейся к делу, по которому адвокат оказывает юридическую помощь; собирать и представлять предметы и документы, которые могут быть признаны вещественными и иными доказательствами, в порядке, установленном законодательством Российской Федерации; привлекать на договорной основе специалистов для разъяснения вопросов, связанных с оказанием юридической помощи; беспрепятственно встречаться со своим доверителем наедине, в условиях, обеспечивающих конфиденциальность (в том числе в период его содержания под стражей), без ограничения числа свиданий и их продолжительности; фиксировать (в том числе с помощью технических средств) информацию, содержащуюся в материалах дела, по которому адвокат оказывает юридическую помощь, соблюдая при этом государственную и иную охраняемую законом тайну;

совершать иные действия, не противоречащие законодательству Российской Федерации.

Закон содержит широкий перечень прав адвоката, однако не отличается последовательностью в их изложении. Так, в ст. 6 о правах и обязанностях адвоката понятие прав подменено полномочиями, и читателю предоставляется возможность самостоятельно судить об их тождестве либо скрытых нюансах. Начинается эта статья частью первой: "Полномочия адвоката, участвующего в качестве представителя доверителя в конституционном, гражданском и административном судопроизводстве, а также в качестве представителя или защитника доверителя в уголовном судопроизводстве и производстве по делам об административных правонарушениях, регламентируются соответствующим процессуальным законодательством Российской Федерации". Так должно быть и так есть. Но далее в той же статье речь идет именно о процессуальных полномочиях, что не только приводит к дублированию различных правовых актов, но и создает трудности правоприменителю явной неидентичностью текстов¹.

Проведя сравнительный анализ уголовно-процессуального кодекса РФ и федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» можно сказать о различном подходе законодателя к определению объема прав адвоката, участвующего в уголовном деле. Если в законе об адвокатуре дан общий статус адвоката, то в УПК этот статус зависит от процессуального положения доверителя. Максимальный объем процессуальных прав имеет адвокат-защитник подозреваемого, обвиняемого.

При этом следует иметь в виду, что законоположения об отличии производности прав адвоката от прав представляемого им лица нельзя толковать буквально, поскольку их объем может зависеть от воли этого лица, а также невозможности передачи некоторых прав (например, права

¹ Бойков, А. Д. Сущность и правовое содержание статуса адвоката. – М.: МГУ, 2005. – С.98

потерпевшего) на дачу показаний. И совершенно не определен статус адвоката при его участии в производстве обыска у лица, которое пригласило его для оказания юридической помощи. Наиболее наглядно различия в полномочиях адвоката с учетом процессуального положения доверителя проявляются при собирании доказательств в ходе уголовного судопроизводства. Авторы данной статьи считают, что адвокат-защитник не является равным дознавателю, следователю и суду субъектом собирания доказательств в уголовном судопроизводстве. Законодатель допустил терминологическую неточность, когда указал на его право собирать доказательства. Защитник не собирает доказательства в процессуальном смысле этого слова, а обнаруживает сведения, оправдывающие обвиняемого или смягчающие его ответственность.

Такие сведения могут быть облечены в необходимую процессуальную форму только органом уголовного преследования (в досудебном производстве) или судом на основании соответствующего ходатайства защитника...».

Основной целью адвоката-защитника в уголовном процессе является выявление обстоятельств, которые оправдывают подозреваемого (обвиняемого). А так же обстоятельств, смягчающих ответственность лица, привлеченного к уголовной ответственности.

Ю. В. Иванова считает, что право защитника собирать доказательства является самым дискутируемым в науке уголовного процесса. Практика применения п. 2 ч. 1 ст. 53 и ч. 3 ст. 86 УПК РФ противоречива — за время действия данных норм уголовно-процессуального закона также не позволяет выработать единую позицию в этом вопросе.

Право защитника собирать доказательства в своей основе имеет постулаты о состязательности и равенстве прав сторон в уголовном судопроизводстве, на реализацию которых и должно быть направлено создание правового режима для осуществления защитником доказывания по

уголовному делу. При этом идея наделения данного участника уголовного судопроизводства полномочиями по собиранию доказательств последовательно прослеживается в тексте УПК РФ. Регламентируя процессуальный статус адвоката-защитника, закон в общем виде указывает на его право собирать и представлять доказательства, необходимые для оказания юридической помощи (п. 2 ч. 1 ст. 53 УПК РФ)¹.

По сути, адвокат-защитник не наделен такими полномочиями.

В ч.ч. 4, 5 ст. 6 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» даны исчерпывающие обстоятельства, при которых адвокат не в праве осуществлять свою деятельность.

Исходя из данной нормы права, адвокат-защитник не может действовать вопреки интересам своего подзащитного. То есть защитник не имеет права использовать предоставленные законодателем процессуальные права с целью выявления виновных обстоятельств в отношении своего подзащитного, изобличать подозреваемого (обвиняемого, подсудимого). Не имеет право поддерживать либо соглашаться с обвинением, если его подзащитный не согласен с обвинением и не признает вину.

Защита на стадии предварительного расследования - это обусловленная наличием обвинения, основанная на знании адвокатом-защитником норм права, особенностей их применения по конкретным категориям дел, а также основанная на профессиональном опыте адвоката-защитника и его деловых способностях, система не противоречащих закону, разнообразных, не сводимых к одному из видов, свободно выбираемых и творчески применяемых защитником на протяжении всего предварительного расследования средств, приемов, возможностей, действий, связанных с деятельностью по оспариванию либо опровержению подозрения или обвинения и выяснению обстоятельств, оправдывающих обвиняемого или

¹ Иванова, Ю. В. Характеристика права адвоката-защитника собирать доказательства в уголовном процессе. – М.: Право, 2014. – С. 85-115

подозреваемого, или смягчающих их ответственность либо освобождающих их от таковой, по охране личных и имущественных прав и законных интересов подозреваемого или обвиняемого, а также по устранению или смягчению ограничений, порождаемых принудительными мерами уголовного и уголовно - процессуального характера.¹

Личная защита обвиняемого, подозреваемого первична по отношению к защите при помощи защитника. Второй вид защиты не может существовать самостоятельно, обособленно от первого вида.

Право на защиту на стадии предварительного расследования - это комплекс всех предоставленных законом обвиняемому, подозреваемому процессуальных прав, реализация которых позволила бы им самим эффективно защищаться, пользоваться помощью защитника и широкий круг прав самого защитника, позволяющих ему активно бороться за права и законные интересы подзащитного

Для оказания квалифицированной юридической помощи законодательство, предоставляет адвокату возможность сбора необходимых сведений и доказательств.

В ст. 6.1 Федерального закона сказано: «Адвокат вправе направлять в органы государственной власти, органы местного самоуправления, общественные объединения и иные организации в порядке, установленном Федеральным законом, официальное обращение по входящим в компетенцию указанных органов и организаций вопросам о предоставлении справок, характеристик и иных документов, необходимых для оказания квалифицированной юридической помощи».

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 53 УПК РФ с момента допуска к участию в уголовном деле защитник вправе собирать и представлять доказательства, в порядке, установленном ч. 3 ст. 86 УПК РФ. УПК РФ наделяет адвоката

¹ Насонова, И. А. Участие адвоката-защитника на стадии предварительного расследования. – Волгоград: ВолГУ, 1998. – С. 246.

правом собирать доказательства путем истребования справок, характеристик, иных документов от органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и организаций, которые обязаны предоставлять запрашиваемые документы или их копии (п. 3 ч. 3 ст. 86 УПК РФ).

Использование адвокатских запросов с целью получения необходимых сведений, является одним из способов получения информации, имеющей доказательственное значение.

Таким образом, адвокат вправе собирать сведения и доказательства, необходимые для оказания профессиональной юридической помощи, т.е. осуществлять свое право на адвокатский запрос.

Обязанности адвоката изложены в ст. 7 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ».

Адвокат обязан: честно, разумно и добросовестно отстаивать права и законные интересы доверителя всеми не запрещенными законодательством Российской Федерации средствами; исполнять требования закона об обязательном участии адвоката в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия или суда, а также оказывать юридическую помощь гражданам Российской Федерации бесплатно в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом; постоянно совершенствовать свои знания и повышать свою квалификацию; соблюдать Кодекс профессиональной этики адвоката и исполнять решения органов адвокатской палаты субъекта Российской Федерации, Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации, принятые в пределах их компетенции; ежемесячно отчислять за счет получаемого вознаграждения средства на общие нужды адвокатской палаты в порядке и в размерах, которые определяются конференцией адвокатов Адвокатской палаты г. Москвы, а также отчислять средства на содержание соответствующего адвокатского

кабинета, соответствующей коллегии адвокатов или соответствующего адвокатского бюро в порядке и в размерах, которые установлены адвокатским образованием. За неисполнение либо ненадлежащее исполнение своих профессиональных обязанностей адвокат несет ответственность, предусмотренную Федеральным законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации».

Вмешательство в адвокатскую деятельность, осуществляемую в соответствии с законодательством, либо препятствование этой деятельности каким бы то ни было образом запрещены.

Адвоката нельзя привлечь к какой-либо ответственности (в том числе после приостановления или прекращения статуса адвоката) за выраженное им при осуществлении адвокатской деятельности мнение, если только вступившим в законную силу приговором суда не будет установлена виновность адвоката в преступном действии (бездействии). Указанные ограничения не распространяются на гражданско-правовую ответственность адвоката перед доверителем в соответствии с Федеральным законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации».

Деятельность адвоката-защитника по реализации функции охраны прав и законных интересов обвиняемого, подозреваемого несет в себе некоторые элементы представительства. При этом такие элементы присутствуют как при осуществлении защиты от обвинения (например, представление доказательств), так и при оказании юридической помощи (например, составление по просьбе осужденного кассационной жалобы). Следует подчеркнуть, что основной функцией является охрана прав и законных интересов обвиняемого (подозреваемого). Данная функция реализуется посредством подфункций: защиты от обвинения и оказания юридической помощи.

1.3 Вступление адвоката в уголовное судопроизводство, отказ от участия адвоката

Ст. 48 Конституции РФ гласит: «Каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи. В случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается бесплатно. Каждый задержанный, заключенный под стражу, обвиняемый в совершении преступления имеет право пользоваться помощью адвоката (защитника) с момента соответственно задержания, заключения под стражу или предъявления обвинения». Согласно данному конституционному положению право на получение квалифицированной юридической помощи гарантируется каждому, то есть любой гражданин Российской Федерации, а так же «иностранцы граждане и лица без гражданства пользуются в Российской Федерации правами и несут обязанности наравне с гражданами Российской Федерации, кроме случаев, установленных федеральным законом или международным договором Российской Федерации». (п. 3 ст. 62 Конституции РФ). Действительно, те конкретные права подозреваемого и обвиняемого, которые закреплены в законе, в конечном счёте, призваны служить осуществлению возможности лица защищаться от уголовного преследования. Можно сказать, что совокупность предоставляемых подозреваемому и обвиняемому процессуальных прав и средств составляют институт права на защиту в уголовном судопроизводстве¹.

Закрепленное в Конституции РФ право на оказание квалифицированной юридической помощи и право на адвоката-защитника должно неукоснительно соблюдаться всеми представителями государственных органов и гражданами.

¹ Зимарин, А.Ю. О необходимости права на защиту на стадии предварительного расследования. – М.: Астра, 2007. - С. 56-78

Участники уголовного судопроизводства, будучи физическими лицами, безусловно, являются личностями в правовом аспекте. Все они наделены уголовно- процессуальными правами и обязанностями, которые должны быть гарантированы¹.

Право на квалифицированную юридическую помощь и право на адвоката, которое закреплено в Конституции РФ, является не просто декларативным правом, записанным в Конституции, а в современном обществе является его неотъемлемой частью.

Оценить роль адвоката-защитника на предварительном следствии очень сложно, тем более органы, ведущие предварительное расследование любыми способами стараются вести следствие без участия адвоката. По крайней мере, до того момента, когда участие адвоката-защитника обязательно.

В порядке ст. 51 УПК РФ адвокат-защитник назначается лицом, ведущим предварительное следствие. Для вступления адвоката-защитника в уголовное дело не требуется вынесения процессуального документа. Должно быть вынесено постановление (определение) о назначении лицу, подозреваемому в совершении преступления, либо привлекаемому в качестве лица, совершившего преступление, о назначении последнему адвоката в порядке ст. 51 УПК РФ.

На основании постановления (определения) о назначении адвоката, адвокатское образование направляет в следственный орган адвоката-защитника, которому выдается ордер на ведение дела, то есть на представление интересов подзащитного. Адвокат при наличии ордера, выданного соответствующим адвокатским образованием и удостоверения адвоката, принимает на себя защиту интересов лица, который привлекается к уголовной ответственности.

¹ Дудоров, Т. Д. Реализация права на доступ к правосудию в стадии предварительного расследования – Воронеж: 1С, 2014. – С. 56 – 59

Согласно ч. 1 ст. 25 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» адвокат осуществляет свою деятельность по соглашению с доверителем. При этом, соглашение о представлении интересов лица, привлекаемого к уголовной ответственности, может заключить не только само лицо, привлекаемое к уголовной ответственности, а такое соглашение может заключить и родственник лица, привлекаемого к уголовной ответственности, и любое другое лицо, с согласия лица, нуждающегося в защите по уголовному делу, чтобы интересы лица, привлекаемого к уголовной ответственности, представлял квалифицированный адвокат-защитник.

Функция защиты в уголовном судопроизводстве представляет собой уголовно-процессуальную деятельность, ответную, прямо противоположную уголовному преследованию. По действующему УПК она выражается в полном или частичном опровержении (оспаривании) актов уголовного преследования. Таким образом, действующий УПК существенным образом изменил структуру деятельности участников уголовного судопроизводства, изменив начальный момент возникновения функции защиты и расширив основания для признания лица подозреваемым.

Функция защиты включает в себя и доказывание, которое по своей юридической природе существенно отличается от уголовно-процессуального доказывания, осуществляемого органами уголовного преследования, во-первых, тем, что оно не подчинено цели установления объективной истины по уголовному делу (для стороны защиты достаточно обосновать тезис «мы доказали, что обвинение не доказано»), а, во-вторых, протекает в следующих специфических формах: внепроцессуальное (за пределами процессуальной формы) собирание и представление оправдательных доказательств для приобщения к материалам дела; заявление ходатайств о производстве следственных действий для установления обстоятельств, имеющих значение для дела; личное непосредственное участие адвоката-защитника в

производстве следственных действий в целях собирания оправдательных доказательств, а также обжалование решений органа расследования и прокурора об отказе в удовлетворении таких ходатайств; привлечение специалистов к своему участию в уголовно-процессуальном доказывании. Эта деятельность может быть обозначена самостоятельным понятием доказывания, осуществляемого стороной защиты, или адвокатским доказыванием. Проблемы эффективности осуществления функции защиты на предварительном следствии и адвокатского доказывания не автономны; они всецело зависят от общих проблем организации следственной деятельности и роли состязательных начал в ней.

Участие защитника в уголовно-процессуальном доказывании представляет собой юридическую обязанность и нравственный долг данного участника уголовного судопроизводства перед своим клиентом подзащитным.¹

После предъявления ордера и удостоверения адвоката, дознаватель (следователь) обязан незамедлительно допустить к участию в уголовном деле адвоката на любой стадии предварительного следствия.

Адвокат-защитник прежде всего, имеет право на общение со своим подзащитным наедине. Ограничивать время, которое требуется адвокату-защитнику, для общения со своим подзащитным не может ни кто.

Адвокат-защитник имеет право на общение со своим доверителем до начала следственных действий. Такое право предоставлено законом подозреваемому и обвиняемому, иными словами законом предоставлена возможность лицу, подозреваемому (привлекаемому) в совершении преступления, пользоваться помощью защитника заранее, что особенно важно при подготовке к первому допросу.

¹ Героев, А.Д. Участие адвоката - защитника в доказывании на предварительном следствии. – СПб.: Астра, 2015. – С.156-189

На основании заявления (ходатайства) адвоката лицо, проводящее предварительное расследование по делу, обязано создать адвокату-защитнику и его подзащитному условия для общения наедине для обсуждения вопросов, возникших у подзащитного или адвоката-защитника по уголовному делу.

Если же подзащитному уже избрана мера пресечения по уголовному делу в виде содержания под стражей (арест), то свидания адвоката-защитника осуществляются в соответствии со ст.18 Федерального закона «О содержании под стражей подозреваемых в совершении преступлений».

Вышеуказанный закон закрепил, что «свидания подозреваемого или обвиняемого с его защитником могут иметь место в условиях, позволяющих сотруднику правоохранительных органов видеть их, но не слышать. Количество и продолжительность таких свиданий ограничены быть не могут».

Информация, которая стала известна адвокату-защитнику во время общения со своим подзащитным, не подлежит разглашению. Адвокат-защитник не может быть допрошен по вышеуказанным обстоятельствам.

В силу презумпции невиновности подозреваемый, обвиняемый, подсудимый не обязаны доказывать свою невиновность, а не устраненные сомнения в виновности толкуются в их пользу (ст. 45 Конституции РФ). Бремя доказывания обвинения и опровержения доводов, в защиту подозреваемого, обвиняемого или подсудимого лежит на стороне обвинения (ч. 2 ст. 14 УПК РФ).

Основная задача адвоката-защитника на предварительном следствии и в дознании – это сбор, выявление и представление дознавателю, следователю, прокурору, суду доказательств и доводов, обосновывающих невиновность подзащитного, а так же обстоятельств, смягчающих его вину. Право на защиту, то есть на квалифицированную юридическую помощь предусмотрено не только действующим российским законодательством, но и

закреплено в международных документах, которые были ратифицированы Российской Федерацией. Так, право на адвоката как часть общего права на справедливое судебное разбирательство предусмотрено конвенцией о защите прав человека и основных свобод от 04 ноября 1950 года¹. В конвенции указано, что каждый имеет право защищать себя лично или через посредство выбранного им самим защитника. В случае если средств на защитника не имеется, конвенция предусматривает возможность пользоваться услугами назначенного защитника бесплатно, в случаях, если этого требуют интересы правосудия. С момента приобретения гражданином определенного процессуального статуса, он имеет право на вступление адвоката-защитника в уголовное судопроизводство для защиты.

В соответствии с ч. 3 ст. 49 УПК РФ: «Защитник допускается к участию в уголовном деле с момента вынесения постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого, с момента возбуждения уголовного дела в отношении конкретного с момента фактического задержания лица, подозреваемого в совершении преступления, в случаях: предусмотренных статьями 91 и 92 УПК РФ; применения к нему в соответствии со статьей 100 УПК РФ меры пресечения в виде заключения под стражу, с момента вручения уведомления о подозрении в совершении преступления, с момента объявления лицу, подозреваемому в совершении преступления, постановления о назначении судебно-психиатрической экспертизы, с момента начала осуществления иных мер процессуального принуждения или иных процессуальных действий, затрагивающих права и свободы лица, подозреваемого в совершении преступления, с момента начала осуществления процессуальных действий, затрагивающих права и свободы лица, в отношении которого проводится проверка сообщения о преступлении в порядке, предусмотренном статьей 144 УПК РФ.

¹ Конвенция о защите прав человека и основных свобод ETS N 005 (Рим, 4 ноября 1950 г.) (с изменениями и дополнениями) [Электронный ресурс] // Система Гарант: [сайт]. URL: <http://base.garant.ru/2540800/#ixzz4BrKsX4Ww>

Процесс реформирования института защиты в современных условиях предполагает своей целью достижение наибольшей законности и справедливости.

Демократизм, гуманизм и справедливость современного российского уголовно-процессуального права проявляется в том, что уголовно-процессуальный закон в интересах всемерной охраны, наиболее полной защиты и реализации субъективных процессуальных прав человека и гражданина, причастных к совершенному преступлению или обвиняемых в совершении его, исходя из возрастных, личностных и иных критериев граждан, закрепляет обязательное участие адвоката в уголовном судопроизводстве.

Обязательное участие адвоката по уголовным делам осуществляется в соответствии со статьей 51 УПК РФ.

Согласно конституционному предписанию «каждый задержанный, заключенный под стражу, обвиняемый в совершении преступления имеет право пользоваться помощью адвоката (защитника) соответственно с момента задержания, заключения под стражу или предъявления обвинения».

Помощь адвоката-защитника в уголовном процессе практически неопределима, поскольку только высококвалифицированный профессиональный адвокат-защитник может помочь обвиняемому оправдаться (реабилитироваться) или смягчить уголовное наказание.

Участие адвоката в следственных действиях связывается не только с осуществлением им функции защиты. Можно предположить направленность воли законодателя на то, чтобы присутствие адвоката при производстве следственных действий выступало дополнительной гарантией соблюдения прав и законных интересов участников уголовно-процессуальных отношений: свидетеля, лица, у которого проводится обыск, подозреваемого или обвиняемого, а сам адвокат выполняет функцию защитника или представителя указанных лиц. Поэтому участие адвоката-защитника (это,

естественно, не панацея) будет являться дополнительной гарантией соблюдения прав участвующих лиц, а в некоторых случаях предотвращению нарушения их прав и законных интересов.

Право адвоката-защитника участвовать в производстве следственных действий имеет общий характер и не знает исключений, обусловленных видом и характером данного действия¹.

Допуск адвоката к участию в уголовном деле на стадии предварительного следствия в качестве защитника осуществляется по предъявлении удостоверения адвоката и ордера на исполнение поручения, выдаваемого соответствующим адвокатским образованием.

Желание лица иметь защитника - определяющий фактор при решении вопроса об участии защитника в деле и его конкретной кандидатуре. Это объясняется, прежде всего, необходимостью обеспечить доверие обвиняемого к своему защитнику. Это право действует на всех стадиях процесса и является составной частью права на защиту.²

Право на приглашение адвоката-защитника закреплено в ст. 50 УПК РФ и должно быть разъяснено лицом или органом, в производстве которого находится уголовное дело сразу после задержания лица по подозрению в совершении преступления (ст. 49 УПК РФ), а так же, согласно ст. 96 УПК РФ, не позднее 12 часов с момента задержания подозреваемого необходимо известить близких родственников, а при их отсутствии – других родственников, либо предоставить возможность самому подозреваемому уведомить своих близких, либо родственников о задержании.

Уголовно-процессуальный закон предоставляет подозреваемому, обвиняемому, подсудимому право пригласить нескольких защитников.

¹ Участие адвоката - защитника в доказывании на предварительном следствии [Электронный ресурс] // LOW: [сайт]. [2016]. URL. <http://lawtheses.com/uchastie-advokata-zaschitnika-v-dokazyvanii-na-predvaritelnom-sledstvii#ixzz4BrMXpeNt>

² Грудицина, Л. Адвокатская деятельность и адвокатура в России. - М.: ЭКСМО, 2008. – С. 89-115

В случае, если лицо, задержанное по подозрению в совершении преступления, является гражданином или подданным другого государства, то в указанный срок уведомляется посольство или консульство этого государства.

В случае задержания лица, являющегося военнослужащим, о задержании уведомляется командование воинской части.

Факт уведомления о произведенном задержании лица по подозрению в совершении преступления должен быть зафиксирован соответствующим документом.

Участие в деле адвоката в уголовном судопроизводстве по просьбе подозреваемого, обвиняемого, подсудимого обеспечивают дознаватель, следователь и суд.

При этом, в случае, когда подозреваемый, обвиняемый, либо подсудимый не имеют возможности заключить с адвокатом соглашение, назначение дознавателем, следователем, судом защитника для участия в уголовном деле обязательно для него, а расходы на оплату труда адвоката компенсируются за счет средств федерального бюджета. Для допуска адвоката к участию в уголовном судопроизводстве не требуется никакого процессуального документа, адвокат вступает в дело на основании ордера, и явка адвоката к лицу, осуществляющему следственные действия, расценивается как вступление адвоката в уголовное судопроизводство.

Таким образом, с момента получения адвокатом ордера на представление интересов подозреваемого, обвиняемого, подсудимого адвокат получает полномочия на ведение дела. Адвокат с этого момента становится защитником лица, в отношении которого ведется уголовное преследование независимо от того, по соглашению он действует или по назначению.

Именно с этого момента адвокат имеет право на свидание со своим подзащитным, он вправе знакомиться с соответствующими материалами

уголовного дела, присутствовать на допросах, и любых иных следственных действиях, заявлять ходатайства, обсуждать позицию защиты по делу.

В соответствии со ст. 52 УПК РФ: Подозреваемый, обвиняемый вправе в любой момент производства по уголовному делу отказаться от помощи защитника. Такой отказ допускается только по инициативе подозреваемого или обвиняемого. Отказ от защитника должно быть заявлено в письменном виде. Если отказ от защитника заявлено во время производства следственного действия, то об этом делается отметка в протоколе данного следственного действия. Отказ от защитника не обязателен для дознавателя, следователя и суда. Отказ от защитника не лишает подозреваемого, обвиняемого права в дальнейшем ходатайствовать о допуске защитника к участию в производстве по уголовному делу. Допуск защитника не влечет за собой повторения процессуальных действий, которые к этому моменту уже были произведены».

Таким образом, право иметь адвоката-защитника - это субъективное право подозреваемого, обвиняемого, подсудимого.

Подозреваемый, обвиняемый, подсудимый может отказаться от защитника на любой стадии рассмотрения уголовного дела, даже если участие защитника обязательно. Однако, отказ от защитника не является обязательным для суда, следователя и дознавателя.

Так, например, если подозреваемый, обвиняемый, либо подсудимый является несовершеннолетним, либо не владеет языком, на котором ведется судопроизводство, либо лицо, имеет физические или психические недостатки, в силу которых оно не может самостоятельно осуществлять свое право на защиту и других случаях, установленных в законе, суд, следователь и дознаватель могут и не принять такой отказ. В этом случае защита этих лиц будет осуществляться защитниками, назначенными в порядке ст. 51 УПК РФ.

Отказ от адвоката-защитника возможен только по инициативе подозреваемого, обвиняемого, либо подсудимого. Отказ должен быть

добровольным, исходить только от лица, привлеченного к уголовной ответственности, отказ не должен быть связан с материальным положением лица, привлеченного к уголовной ответственности. Отказ от защитника должен быть заявлен в письменном виде с соответствующим внесением в протокол соответствующего процессуального действия (например, в протоколе задержания, протоколе разъяснения права иметь защитника и т.п.). При этом отказ от защитника должен быть заявлен в присутствии адвоката-защитника, только в этом случае согласно сложившейся судебной практике по уголовным делам, заявление об отказе от адвоката-защитника можно признать заявленным добровольно.

ГЛАВА II ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ АДВОКАТА - ЗАЩИТНИКА НА СТАДИИ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ

2.1 Участие адвоката-защитника в следственных действиях

С момента допуска к участию в уголовном деле адвоката-защитника на стадии предварительного расследования, адвокат-защитник вправе использовать все предоставленные ему законом средства и способы защиты в целях выявления обстоятельств, опровергающих обвинения или смягчающих ответственность подозреваемого (обвиняемого), и оказать ему необходимую квалифицированную юридическую помощь, используя совокупность прав без каких-либо ограничений и условий, которые могут нарушить или стеснить функцию защиты.

Адвокат-защитник, участвующий в допросе подозреваемого, обвиняемого, может посоветовать своему подзащитному не отвечать на вопросы лица, ведущего предварительное следствие, то есть воспользоваться правом, предоставленным ему Конституцией РФ.

Ст. 51 Конституции РФ гласит: 1. Никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом. 2. Федеральным законом могут устанавливаться иные случаи освобождения от обязанности давать свидетельские показания.

Адвокат может посоветовать своему подзащитному не отвечать на отдельные вопросы, или вопросы, которые не совсем понятны допрашиваемому, а так же прервать допрос для беседы с адвокатом. Поскольку в практике нередко случается, что на подозреваемого (обвиняемого), оказывается давление со стороны следственных органов, в связи с чем подозреваемый на первом допросе оговаривает себя, признав полностью или частично свою вину, иногда даже в преступлении, которого

он не совершал. После беседы с адвокатом-защитником подозреваемый, обвиняемый, получивший квалифицированную консультацию по делу, начинает понимать и осознавать ситуацию, в которой оказался. После того, как подозреваемому, обвиняемому разъяснены его процессуальные права, он начинает говорить правду, отрицая тем самым признанную ранее вину.

В данном случае главной задачей адвоката-защитника является донести до своего доверителя смысл презумпции невиновности, что его вину должны доказывать правоохранительные органы, что кардинальное изменение отношения к своей вине не ведут ни к процессуальным, ни к нравственным проблемам.

И наоборот, ситуация в линии защиты становится проблемной, если подзащитный настаивает на признании вины при заведомо ложных показаниях и намерен в дальнейшем придерживаться этой позиции. Более того, чтобы эта позиция устояла, подозреваемому нужна помощь адвоката, а, следовательно, он будет пытаться склонить адвоката поддержать его позицию, чтобы с его помощью подвести под нее правовую и доказательственную базу.

Адвокат-защитник обязан поддерживать и отстаивать позицию своего подзащитного, независимо от того дает ли подозреваемый (обвиняемый) заведомо ложные показания. И только в том случае, когда адвокат убежден, что его подзащитный себя оговаривает, то есть имеет место самооговор подзащитного: в этом случае адвокат может занять позицию вопреки воле своего подзащитного.

По смыслу п.п. 7 п. 3 ст. 6 Закона об адвокатуре: «Адвокат вправе совершать иные действия, не противоречащие законодательству Российской Федерации». Из смысла данной нормы права следует, что адвокат-защитник не только вправе, но и обязан поддерживать своего подзащитного, дающего заведомо ложные показания. Как ранее уже было сказано, что кардинальное изменение подозреваемого (обвиняемого) к признанию, либо отрицанию

своей вины, не влечет для него никаких последствий. Это связано с тем, что дача подозреваемым (обвиняемым) заведомо ложных показаний не является противоречащим закону. УПК РФ не обязывает лицо, подозреваемое, либо обвиняемое в совершении преступления говорить правду, так же для этих участников процесса не предусмотрена уголовная ответственность за дачу ложных и заведомо ложных показаний.

Следовательно, и поддержание адвокатом-защитником позиции своего подзащитного не является нарушением законодательства.

Участие адвоката-защитника в таких следственных действиях, как осмотр, следственный эксперимент, опознание, допрос и т. п. обеспечивает контроль соблюдения лицом, ведущим предварительное расследование, процессуальных и тактических правил, направленных на получение результатов проводимых следственных действий.

Применяя специальные тактические приемы, например при допросе подозреваемого, обвиняемого, либо на очной ставке использовать вопросы, связанные с детализацией каких-либо действий опрашиваемых, напоминаний, активизации ассоциативных связей.

При этом адвокат должен оценивать психофизиологические свойства допрашиваемого и в зависимости от этого выбрать темп, в котором будет задавать вопросы, повторять и уточнять уже заданные вопросы¹, адвокат-защитник в ходе проведения следственных действий, может выявить обстоятельства, которые впоследствии сможет использовать для исключения или смягчения ответственности своего подзащитного.

Адвокат-защитник, участвуя в предварительном следствии на стадии проведения следственного действия в виде допроса, имеет право задавать вопросы допрашиваемому.

¹ Конин, В. В. Тактика профессиональной защиты подсудимого в суде первой инстанции [Электронный ресурс] // Сайт Константина Калиновского [сайт]. [2016]. URL. <http://lawtheses.com/uchastie-advokata-zaschitnika-v-dokazyvanii-na-predvaritelnom-sledstvii#ixzz4BrMXpeNt>

При проведении следственных действий (допроса, очной ставки, следственного эксперимента, проверки показаний на месте) имеет право требовать применения научно-технических средств для фиксации хода и итогов следственного действия.

Адвокат-защитник имеет право вносить в протокол следственного действия замечания, ходатайствовать о внесении в протокол следственного действия тех или иных сведений.

Так же имеет право требовать дополнения протокола следственного действия. Например, адвокат-защитник вступил в дело по назначению (в порядке ст. 51 УПК РФ). Когда приходит адвокат к дознавателю, либо следователю и предъявляет свое право на защиту, ему предоставляется возможность общения с подозреваемым. После общения с подозреваемым, начинается допрос в качестве подозреваемого. Ведется протокол. В протокол вносятся: сведения о лице, ведущем допрос – дознаватель (следователь), сведения о подозреваемом и данные адвоката-защитника. Но бывает так, что перед появлением адвоката, с подозреваемым проводились («работали») оперуполномоченные в рамках оперативно-розыскных мероприятий, в ходе которых подозреваемый признал вину.

При необходимости проведения следственных действий органами предварительного следствия, для проведения которых предусмотрен судебный порядок разрешения, адвокат-защитник до начала следственного действия имеет право ознакомиться с судебным решением и потребовать ознакомит с ним своего доверителя. Адвокат имеет право снять ксерокопию судебного решения. В случае, если такой судебный акт отсутствует, адвокат-защитник имеет право возражать против производства данного следственного действия, имеет право незамедлительно обратиться с жалобой в прокуратуру и в суд. К участию в следственных действиях адвокат-защитник должен подготовиться, то есть очертить круг вопросов, на которые должны быть разрешены. В некоторых случаях, возможно, необходимо

позаботиться заблаговременно. То есть адвокат-защитник должен решить - необходимо ли участие в следственном действии законных представителей подозреваемого, обвиняемого, специалиста, переводчика, с тем, чтобы заявить соответствующие ходатайства. Если есть в этом необходимость, то необходимо заранее уведомить законных представителей, переводчика, либо специалиста, о времени и дате проведения следственных действий, чтобы те могли присутствовать при проведении следственных действий.

Подготовка адвоката-защитника к участию в следственных действиях заключается и в том, что ему необходимо заранее обдумать и сформулировать вопросы, которые намерен задать участникам следственных действий.

Полагаю это обязательным в таком следственном действии, как допрос подозреваемого или обвиняемого.

В случае, если обвиняемый отказался от дачи показаний, воспользовавшись своим правом, предусмотренным ст. 51 Конституции РФ, то по тому же обвинению повторно он не может быть допрошен. Повторный допрос обвиняемого может быть только по просьбе самого обвиняемого.

Согласно ст. 173 УПК РФ: «1. Следователь допрашивает обвиняемого немедленно после предъявления ему обвинения... 4. Повторный допрос обвиняемого по тому же обвинению в случае его отказа от дачи показаний на первом допросе может проводиться только по просьбе самого обвиняемого».

В данном случае адвокат-защитник является гарантом права обвиняемого, предусмотренного данной нормой, и через него обвиняемый может передать такую просьбу дознавателю или следователю.

Тактика заявления ходатайств - эта система действий защитника и приемов их выполнения, наиболее целесообразных в конкретной ситуации и побуждающих лиц, которые осуществляют уголовно-процессуальную деятельность, к совершению процессуальных действий, принятию решений, направленных на обеспечение прав и законных интересов подозреваемого

(обвиняемого), установление обстоятельств, смягчающих ответственность либо оправдывающих его.¹

Анализ ч. 2 ст. 50 Конституции РФ и ч. 3 ст. 69 УПК позволяет адвокату настаивать на недопустимости использования обвинительного доказательства при обнаружении любого отступления от процессуальных действий.

Одним из способов защиты с целью реализации права на защиту, у адвоката-защитника наряду с лицом, ведущим предварительное расследование, есть право привлекать специалиста к участию в следственных действиях. Согласно ст. 58 УПК РФ: «1. Специалист - лицо, обладающее специальными знаниями, привлекаемое к участию в процессуальных действиях в порядке, установленном настоящим Кодексом, для содействия в обнаружении, закреплении и изъятии предметов и документов, применении технических средств в исследовании материалов уголовного дела, для постановки вопросов эксперту, а также для разъяснения сторонам и суду вопросов, входящих в его профессиональную компетенцию...».

Практическая реализации права на приглашение специалиста особенно эффективна в том случае, когда специалист приглашен стороной обвинения. Согласно ст. 62 УПК РФ, прокурор, следователь, дознаватель, иные должностные лица не вправе запретить участие в следственных действиях специалиста, приглашенного защитником, за исключением случаев, прямо предусмотренных уголовно-процессуальным законодательством.

Если у защитника отсутствуют оправдательные доказательства, свидетельствующие о невиновности или меньшей виновности подзащитного в предъявленном ему обвинении, то это не означает, что виновность его подзащитного в данном случае будет доказана и адвокат-защитник не

¹ Калужная, В. А. Процессуальные и тактические проблемы участия защитника в следственных действиях [Электронный ресурс] // Научная библиотека диссертаций и авторефератов [сайт]. [2016]. URL. <http://www.dissercat.com>

выполнил свои обязанности по участию в доказывании. В подобном случае защитник просто обязан использовать презумпцию невиновности, когда тезис «не виновен» доказывается путем указания на необоснованность тезиса «виновен», выдвинутого обвинением, в частности, путем критики лежащих в основе обвинения доказательств, указанием на версии, опровергающие версию обвинения полностью или частично, или указанием на недостаточность доказательств, лежащих в основе обвинения, поскольку из презумпции невиновности (ст. 49 Конституции РФ и ст. 14 УПК) вытекает, что: а) обвиняемый считается невиновным, пока его виновность в совершении преступления не будет доказана в предусмотренном настоящим Кодексом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда; б) обвиняемый не обязан доказывать свою невиновность; в) бремя доказывания обвинения и опровержения доводов обвиняемого лежит на стороне обвинения; г) все сомнения в виновности обвиняемого, которые не могут быть устранены в порядке, установленном настоящим Кодексом, толкуются в пользу обвиняемого; д) обвинительный приговор не может быть основан на предположениях. Здесь, полагаю, обязательным сказать и о «асимметрии правил допустимости доказательств, когда правила о недопустимости доказательств относятся только к обвинительным доказательствам, оправдательные же доказательства, полученные с нарушением закона, может использовать сторона защиты».¹

Одним из следственных действий на предварительном следствии является следственный эксперимент. Согласно ст. 181 УПК РФ: «В целях проверки и уточнения данных, имеющих значение для уголовного дела, следователь вправе произвести следственный эксперимент путем

¹ Кудрявцев, В.Л. Проблемы двойного стандарта при определении допустимости доказательств в российской уголовно-процессуальной науке [Электронный ресурс] // Международная ассоциация содействия правосудию [сайт]. [2016]. URL. <http://www.iuaj.net/node/578>

воспроизведения действий, а также обстановки или иных обстоятельств определенного события. При этом проверяется возможность восприятия каких-либо фактов, совершения определенных действий, наступления какого-либо события, а также выявляются последовательность происшедшего события и механизм образования следов. Производство следственного эксперимента допускается, если не создается опасность для здоровья участвующих в нем лиц».

Смысл данной нормы права можно толковать следующим образом: «следственный эксперимент может быть произведен только в целях проверки и уточнения уже имеющихся у следователя тех или иных данных, которые стали известны последнему из конкретных источников доказательств, находящихся в материалах уголовного дела. Из чего выходит, что следователь из конкретных источников доказательств должен располагать сведениями о том, какими конкретными действиями, в какой обстановке и при каких обстоятельствах было совершено преступление, а именно, следователь до проведения следственного эксперимента должен располагать сведениями о месте, времени, способе совершения преступления. То есть, следователь, исходя из нормы закона, путем проведения следственного эксперимента, должен проверить уже собранные по делу доказательства».

Полагаю, что односторонний подход, что при проведении следственного эксперимента, обвинение закрепит свою позицию, является несостоятельным, поскольку следственный эксперимент может быть использован адвокатом-защитником для проверки других версий по делу и получения новых доказательств по делу.

Следственный эксперимент - это самостоятельное следственное действие, а, следовательно, и самостоятельный источник доказательств. Поэтому, если исходить из смысла ст. 74 УПК РФ, которая под доказательством подразумевает любые сведения, на основе которых суд, прокурор, следователь, дознаватель в порядке, определенном УПК РФ,

устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, подлежащих доказыванию при производстве по уголовному делу, а также иных обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела, то получается, что установление таких обстоятельств является общей целью всех следственных действий, в том числе и следственного эксперимента. А, если, исходить еще и из того, что общее определение доказательства, содержащееся в указанной ст. 74 УПК РФ, применимо в своей основе ко всем без исключения следственным действиям, то смысловая нагрузка на то определение, которое дано в норме закона относительно конкретного следственного действия, значительно больше последнего, поскольку помимо этого определение включает в себя и признаки общего понятия доказательства, содержащегося в ст. 74 УПК РФ. Поэтому не будет являться нарушением закона, если следственный эксперимент будет проведен не с целью проверки и уточнения уже собранных по делу доказательств, а с иной целью, которая будет служить установлению любого иного обстоятельства, имеющего значение для уголовного дела, в том числе и для опровержения возникших подозрений в отношении конкретного лица в совершении преступления или опровержения уже предъявленного обвинения¹.

О том, что следственный эксперимент может быть использован адвокатом-защитником для проверки других версий по делу и получить новые доказательства по делу полагал и М.М. Гродзинский, который писал: «В числе других методов доказывания криминалистика знает также следственный эксперимент»².

Результаты следственного эксперимента заносятся в протокол. И, как и другие доказательства по делу, следственный эксперимент должен отвечать требованиям закона об относимости, допустимости и достоверности доказательств.

¹ Гринченко, А.В. Адвокатура в Российской Федерации. - М.: ТК Велби, 2003. – С. 246 - 265

² Гродзинский, М.М. Улики в советском уголовном процессе. – М., 1944. С. 90.

И как тщательно не готовилось бы проведение следственного эксперимента – эксперимент является искусственным воспроизведением обстоятельств произошедшего события.

«Как бы следователь не старался максимально приблизить условия и обстановку проведения следственного эксперимента к реальным условиям и обстановке ранее произошедшего события, следственный эксперимент всегда будет являться искусственным воспроизведением обстоятельств этого события, поскольку нельзя с максимальной точностью воспроизвести те действия лица, которые были им предприняты ранее»¹.

Если сторона защиты поставила перед собой цель посредством проведения следственного эксперимента, который после его завершения и процессуального оформления будет являться доказательством по делу, проверить показания подозреваемого или обвиняемого, т.е. посредством одного доказательства проверить другое, то следует помнить о том, что следственный эксперимент возымеет положительный результат только в том случае, если подозреваемый или обвиняемый в своих показаниях подробно опишет обстоятельства и условия, в которых произошло то или иное событие, а именно укажет его конкретное место, время, погодные условия, освещение, обстановку, предметы, которые были на этом месте. При этом сторона защиты должна помнить и о том, что показания подозреваемого или обвиняемого в этой части в обязательном порядке будут проверяться следователем перед проведением следственного эксперимента путем сравнительного анализа посредством изучения других материалов уголовного дела, например, протокол осмотра места происшествия, протокол обыска, показаний иных лиц (потерпевших, свидетелей) и пр., так как данные протоколы также будут являться для следователя источником информации об

¹ Селиванова, Н.А. Руководство для следователей. - М., 1998. – С. 89 - 105

условиях и обстановке проверяемого факта, тех или иных проверяемых определенных действий¹.

Еще одним следственным действием является проведение проверки показаний на месте. Согласно ч. 1 ст. 194 УПК РФ: «В целях установления новых обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела, показания, ранее данные подозреваемым или обвиняемым, а также потерпевшим или свидетелем, могут быть проверены или уточнены на месте, связанном с исследуемым событием».

В следственном эксперименте и проверке показаний на месте имеются общие особенности, как, например, то, что проводятся они, как правило, на месте происшествия. Порядок проведения также схож: обязательное участие не менее двух понятых, а также участие иных фигурантов уголовного дела (свидетелей/очевидцев происшествия, потерпевшего, подозреваемого/обвиняемого), но не обязательно всех сразу.

Закон запрещает проведение проверки показаний на месте, если имеется опасность для здоровья участвующих в нем лиц. Также не должно допускаться унижение чести и достоинства участника следственного действия. Основаниями для проведения проверки являются данные, благодаря которым можно предполагать, что в ходе данного следственного действия будет получена информация ранее не известная органам предварительного следствия.

В ходе следственного действия, ранее допрошенный участник проверки показаний на месте указывает на предметы, следы, документы, воспроизводит обстановку на месте происшествия, демонстрирует определенные действия.

Адвокат-защитник, участвующий в проведении проверки, должен проконтролировать, чтобы его подзащитному не задавались наводящие

¹ Данилов, Е.П. Справочник адвоката: Защита в суде. Адвокатская и судебная практика. Комментарий законодательства. Образцы документов. Справочные материалы. - М.: Право и Закон, 2004. – С. 515-539

вопросы, чтобы не было никакого иного вмешательства в ходе проведения проверки, чтобы были соблюдены все процессуальные требования. Еще одно следственное действие - предъявление для опознания. Опознание - следственное действие, состоящее в предъявлении в ходе дознания или предварительного следствия свидетелю (потерпевшему, подозреваемому, обвиняемому) в установленном законом порядке человека или какого-либо объекта с целью установления их тождества или различия с тем, что опознающий наблюдал в связи с расследуемым событием, и о чем он ранее дал показания¹.

В силу ст. 193 УПК РФ: «1. Следователь может предъявить для опознания лицо или предмет свидетелю, потерпевшему, подозреваемому или обвиняемому. Для опознания может быть предъявлен и труп...».

Ст. 193 УПК РФ не только закрепляет опознание, как следственное действие, но и определяет порядок предъявления для опознания.

В соответствии с требованиями данной нормы права, лица, которые будут участвовать в опознании (опознающие) предварительно должны быть допрошены об обстоятельствах, связанных с приметами и особенностями объекта опознания, об информации при которых опознающий видел, наблюдал объект (соответствующее лицо или предмет). Опознание производится в присутствии не менее двух понятых, которым разъясняются их права и обязанности, в протоколе понятые должны удостоверить своими подписями результаты опознания. Обоснование цели предъявления для опознания определяется необходимостью установления тождества между мысленным образом ранее воспринятого объекта, запечатленным в памяти опознающего, и одним из предъявляемых объектов. Предъявление для опознания объекта с целью установления его групповой принадлежности (сходства) не оправдано. Объекты опознания должны определяться на

¹ Пикалов, И. А. Уголовный процесс Российской Федерации. – М. Правовая литература, 2005. – С.154 - 168

основе закрепленных в законе способов и процессуального порядка производства предъявления для опознания, которые обеспечивают объективность и достоверность опознавательного акта. К объектам, предъявляемым для опознания, правомерно относить человека, его фото-видеоизображение, труп, предмет¹.

Участвующий при опознании адвокат-защитник следит за точным выполнением всех правил опознания. Дознаватель, следователь должен четко определить объекты опознания, допросить опознающего об их признаках, создать надлежащие условия предъявления для опознания, а в дальнейшем точно зафиксировать ответы опознающего. Несоблюдение этих правил вызовет у защитника резкие возражения, и он будет добиваться их устранения.

При опознании лица, адвокат-защитник должен быть внимательным к особенностям и приметам описания в протоколе допроса опознающего, по которым, при проведении опознания, был опознан опознаваемый, а так же на последовательность описания примет и особенностей в показаниях опознающего. Важно и то, сколько раз последний до опознания был допрошен следователем об обстоятельствах, при которых он видел опознаваемого. Следить за тем, нет ли в показаниях опознающего противоречий по содержанию обстоятельств и примет относительно описания внешних данных опознаваемого. В случае установления таких обстоятельств, показания опознающего являются основанием для признания проведенного опознания недопустимым доказательством по делу.

Так, например, вышеуказанные правила не всегда выполняются лицами, ведущими предварительное расследование. Как говорилось выше - опознающий до опознания допрашивается об обстоятельствах, имеющих значение для опознания. При допросе опознающий может назвать только

¹ Моисеев, Н. А. Криминалистическое обеспечение предъявления личности для опознания при расследовании преступлений. – М.: Юридическая литература, 2011. – С. 89

приблизительно: возраст преступника, его одежду и цвет одежды, цвет волос. Бывает, что для опознания недостаточно сведений об опознаваемом лице.

Так же может быть с нарушением проведено и опознание лица по фотографии, если, например, в протоколе не будут указаны сведения о лицах, запечатленных на фотографиях, если, например, имелась возможность предъявления лица для опознания, но для опознания предъявлена фотография. Обо всех обстоятельствах должно быть указано в протоколе, а, если – нет, то это является существенным нарушением при проведении опознания, как следственного действия, так же как и то, что в протоколе отсутствуют сведения о понятых, либо отсутствуют их подписи.

Согласно ст. 182 УПК РФ, основанием производства обыска является наличие достаточных данных полагать, что в каком-либо месте или у какого-либо лица могут находиться орудия, оборудование или иные средства совершения преступления, предметы, документы и ценности, которые могут иметь значение для уголовного дела.

«Обыск - это следственное действие, содержанием которого является принудительное обследование помещений и сооружений, участков местности, отдельных граждан в целях отыскания и изъятия предметов, имеющих значение для дела, а также обнаружения разыскиваемых лиц»¹. Весь ход производства обыска фиксируется протоколом соответствующего следственного действия по правилам ст. 166 УПК РФ.

Протокол обыска должен совершенно точно отражать порядок проведения обыска, а именно: где производится обыск, лица, присутствующие при проведении обыска, в том числе понятые, лицо, в помещении которого производится обыск, адвокат последнего, если присутствовал; должно быть указано, с какого помещения начался обыск, и далее по порядку с описанием обстановки помещений.

¹ Ратинов, А.Р. Обыск и выемка. - М.: Просвещение, 1961. – С. 7

В выемке и обыске защитник участвует редко, так как они часто проводятся, когда защитника в деле еще нет, либо подозреваемый в них не участвует.

Однако с разрешения следователя защитник может присутствовать и при обыске, проводимом без участия его подзащитного (ч.11 ст.182 УПК РФ). Изредка защитник принимает участие и в выемке документов, осуществляемой по его ходатайству.

Так как обыск является следственным действием, особенно остро затрагивающим права личности, необходимо очень строго придерживаться процессуальных правил и криминалистических рекомендаций его проведения.

Все поступающие при этом замечания и заявления защитника должны приниматься во внимание и при его требованиях заноситься в протокол.

Особое внимание при этом должно быть обращено на достаточно четкое и полное описание всех изымаемых предметов и документов, хотя это иногда и может отнять очень много времени¹.

Обыск может быть произведен в случае, когда у лица, проводящего предварительное расследование, в материалах уголовного дела имеется достаточно оснований.

Основания должны быть фактическими и процессуально обоснованными, то есть необходимо, чтобы следствие располагало данными о том, что у конкретного лица в конкретном месте находятся или могут находиться ценности, добытые преступным путем, орудие преступления, иные предметы и ценности, имеющие отношение к данному делу.

Для проведения обыска необходимо мотивированное постановление о производстве обыска по конкретному головному делу, которое должно быть

¹ Кердокайте, Н. И. Обеспечение подозреваемому права на защиту при расследовании преступлений . – М.: Юридическая литература, 2012. – С. 56 - 79

согласовано прокурором. А для производства обыска в жилище, необходимо решение суда.

Несмотря на то, что участие в судебном заседании самих граждан, в отношении которых планируется производить обыск, прямо в законе не предусматривается, УПК РФ содержит целый ряд корреспондирующих статей, которые позволяют лицу, подвергнутому обыску, а также его защитнику, довести до суда свою позицию относительно законности проведенного обыска.

Для обеспечения реализации данного права следователь в силу требований ч. 1 ст. 11 УПК РФ обязан при производстве обыска разъяснить заинтересованным лицам их права, в том числе право заявить ходатайство об участии в судебном заседании по проверке законности проведенного обыска. Он также обязан обеспечить возможность их осуществления и указать суд, в котором будет проводиться судебное заседание. В частности, в своих решениях Конституционный Суд РФ неоднократно отмечал, что право каждого обращаться в государственные органы и право защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом, предполагают не только право подать в государственный орган соответствующее ходатайство, но и право получить на это обращение адекватный ответ. Применительно к уголовному судопроизводству это означает необходимость принятия предусмотренного законом процессуального решения, которое в силу ч. 4 ст. 7 УПК РФ должно быть законным, обоснованным и мотивированным. Иное означало бы нарушение не только процессуальных, но и конституционных прав участников уголовного судопроизводства. Конституционный Суд РФ также указал, что предоставление лицу, у которого был произведен обыск, возможности участвовать в судебном заседании, обуславливается, в частности, самим характером осуществляемого судебного контроля, предполагающего проверку соблюдения следователем требований закона не

только в части установления оснований для производства обыска, но и в части порядка его проведения¹.

Одним из следственных действий, где адвокат-защитник может оказать наибольшее содействие в обеспечении законных прав и интересов своего подзащитного, это назначение и производство экспертизы.

При назначении и производстве по уголовному делу судебной экспертизы адвокат-защитник обязан помочь подозреваемому, обвиняемому в реализации предоставленных прав (заявить отвод эксперту или ходатайствовать о производстве судебной экспертизы в другом экспертном учреждении, ходатайствовать о привлечении в качестве экспертов указанных им лиц и др.). Защитнику следует тщательно ознакомиться с заключением эксперта и оценить его доказательственное значение. Защитник вправе присутствовать при допросе эксперта, ходатайствовать о назначении дополнительной или повторной судебной экспертизы.

Действующий закон, в статьях 53 и 198 УПК РФ, предусматривает права подозреваемого (обвиняемого) и его защитника при назначении и производстве судебной экспертизы, в частности: знакомиться с постановлением о назначении экспертизы, заявлять отвод эксперту, ходатайствовать о производстве экспертизы в другом учреждении, другим экспертом, о внесении в постановление о назначении экспертизы дополнительных вопросов эксперту, с разрешения следователя присутствовать при производстве экспертизы, давать объяснения эксперту, знакомиться с заключением эксперта, а также с протоколом допроса эксперта и предъявления подозреваемому (обвиняемому) экспертного заключения. УПК РФ предоставляет равный объем прав подозреваемому наряду с обвиняемым, в частности при назначении и производстве экспертизы (ст.198 УПК РФ), а также защитнику не только в отношении участия в экспертизе

¹ Листопадов, М.В. Участие адвоката в суде при решении вопроса о законности обыска. – Уфа: Уфа, 2015. – С.48-59

при защите прав подозреваемого, но и в отношении вступления в уголовное дело, так как одним из моментов вступления защитника в уголовное дело является момент объявления лицу, подозреваемому в совершении преступления, постановления о назначении судебно-психиатрической экспертизы (п.4 ч.3 ст.49 УПК РФ). Таким образом, особенно важным как для подзащитного, так и для объективности следствия в целом, является участие защитника при назначении, а иногда и проведении экспертизы. Например, защитник может обнаружить, что производство экспертизы поручено лицу, принимавшему участие в осмотре места происшествия в качестве специалиста, что является основанием для его отвода (ч.2 ст.62 УПК РФ). Эту юридическую тонкость подозреваемый может не знать¹.

Важное значение для эффективной защиты имеет право свидания с подозреваемым, обвиняемым до проведения следственного действия с целью согласования позиции защиты. Во время свидания с доверителем защитник может узнать то, чего нет в материалах уголовного дела, что облегчает подготовку к производству следственных действий, позволяет заявлять ходатайства об истребовании сведений, необходимых для защиты.

Многие специалисты полагают, что деятельность адвоката-защитника, которую он осуществляет в соответствии с требованиями действующего уголовно-процессуального законодательства нельзя назвать собиранием доказательств.

Сами по себе данные, полученные защитником, не могут являться доказательствами. Ввести их в материалы уголовного производства в качестве доказательств адвокат-защитник должен путем представления следователю, органу дознания, прокурору или суду соответствующих предметов и документов.

¹ Кердокайте, Н. И. Обеспечение подозреваемому права на защиту при расследовании преступлений . – М.: Юридическая литература, 2012. – С. 79 - 85

Защитник не формирует судебные доказательства в полном смысле этого значения, поскольку собранные им сведения не носят обязательного характера для суда.

Термин «доказательства» применительно к деятельности защитника по их сбору, как это закреплено частью 3 статьи 86 УПК РФ, подразумевает под собой любые данные, которые может собрать защитник для установления наличия или отсутствия обстоятельств, подлежащих доказыванию при производстве по уголовному делу с позиции защиты, которые могут трансформироваться в процессуально значимые доказательства в ходе их проверки и оценки уполномоченными органами¹.

В связи с чем Т.Г. Дабижа полагает, что дополнительной процессуальной гарантией послужит введение административной ответственности за не предоставление органами государственной власти, органами местного самоуправления, общественными объединениями и организациями информации, документов или их копий по запросу адвоката.

В то же время в рассматриваемую норму необходимо включить регламентацию срока исполнения запроса адвоката, который должен составлять 10 суток, а не «месячный срок», как указано в статье 6.1 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ».

Подчеркнем, что законодатель предусмотрел обязательность исполнения всеми учреждениями, предприятиями, организациями, должностными лицами и гражданами требований, поручений и запросов прокурора, руководителя следственного органа, органа дознания и дознавателя (ч. 4 ст. 21 УПК РФ, ст. 7 Федерального закона «О Следственном комитете Российской Федерации» от 28 декабря 2010 г. № 403-ФЗ)² и

¹ Битокова, М. Х. Уголовный процесс; криминалистика и судебная экспертиза; оперативно-розыскная деятельность, диссертация. – М.: МГУ, 2008. – С.45-76

² Федеральный Закон «О следственном комитете Российской Федерации» 28. декабря 2010 N 403 - ФЗ [Электронный ресурс] // Консультант плюс: [сайт]. [2015].URL. http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_108565/

установил административную ответственность за их неисполнение (ст. 17.7 КоАП РФ)¹.

Актуальным является участие защитника в таких формах собирания доказательств на предварительном расследовании, как выявление доказательств и заявление ходатайства о дополнении материалов уголовного дела этими доказательствами. Тактика заявления ходатайств - эта система действий защитника и приемов их выполнения, наиболее целесообразных в конкретной ситуации и побуждающих лиц, которые осуществляют уголовно-процессуальную деятельность, к совершению процессуальных действий, принятию решений, направленных на обеспечение прав и законных интересов подозреваемого (обвиняемого), установление обстоятельств, смягчающих ответственность либо оправдывающих его.

Анализ ч. 2 ст. 50 Конституции РФ и ч. 3 ст.69 УПК позволяет адвокату настаивать на недопустимости использования обвинительного доказательства при обнаружении любого отступления от процессуальных правил его получения и фиксации. Если при этом недопустимое доказательство послужило основанием для заключения подозреваемого (обвиняемого) под стражу, адвокат должен обратиться в суд с жалобой на незаконность и необоснованность ареста².

Адвокат Р.М. Гулиев и аспирант Д.К. Хохлов вообще считают, что: «Впрочем, и ходатайство не имеет для указанных лиц обязательственной силы. Кроме этого, учитывая, что прокурор, следователь, дознаватель отнесены УПК РФ к стороне обвинения, т.е. к стороне, которая противостоит стороне защиты в уголовном процессе, ожидания от них решений в пользу противной стороны сводятся к нулю. Более того, ныне действующий уголовный закон не содержит принципов установления объективной истины

¹ Кодекс об административных правонарушениях Российской Федерации от 30. декабря 2001 N 195-ФЗ [Электронный ресурс] // Консультант плюс: [сайт]. URL. http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34661/

² Калюжная, В. А. Процессуальные и тактические проблемы участия защитника в следственных действиях. – М.: Право, 2012. - С.145-151

по делу, а также всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств дела. Это, в свою очередь, негативно повлияло на обеспечение законности в уголовном судопроизводстве на его досудебных стадиях...»¹.

Поскольку сведения, имеющие значение для уголовного дела, могут быть обнаружены и получены в ходе не только производства процессуальных действий дознавателя, следователя и суда, но и деятельности адвоката-защитника, то для использования в уголовном судопроизводстве их необходимо представить и процессуально закрепить в материалах уголовного дела. Причем процессуальное закрепление сведений, представленных адвокатом-защитником, является исключительной компетенцией лица, в производстве которого находится уголовное дело. Если адвокат-защитник обнаружил сведения, имеющие отношение к уголовному делу, но не получил их, он заявляет ходатайство дознавателю, следователю либо суду о проведении следственных действий, направленных на их получение и закрепление в материалах уголовного дела².

В соответствии с действующим уголовно-процессуальным кодексом, адвокат-защитник при заявлении ходатайства о допросе свидетелей, о приобщении доказательств к материалам уголовного дела, должен раскрыть информацию об их происхождении, об источнике получения доказательств, поскольку согласно ст. 87 УПК РФ: «Проверка доказательств производится дознавателем, следователем, прокурором, судом путем сопоставления их с другими доказательствами, имеющимися в уголовном деле, а также установления их источников, получения иных доказательств, подтверждающих или опровергающих проверяемое доказательство».

Другими словами, доказательства, собранные адвокатом-защитником по делу подлежат проверке путем составления их с другими

¹ Гулиев Р. М. Реальные возможности сторон защиты по получению оправдательных доказательств в стадии предварительного расследования. – Воронеж: ВГУ, 2014. – С. 29

² Семенцов В. А Процессуальное положение адвоката в уголовном судопроизводстве. – Краснодар: КГУ, 2013. – С. 34

доказательствами, имеющимися в уголовном деле, а также путем получения иных доказательств, подтверждающих или опровергающих доказательство, представленное адвокатом-защитником в интересах своего подзащитного.

Под средствами участия защитника в процессе доказывания можно понимать формы уголовно-процессуальной деятельности по получению и представлению доказательственной информации следователю и суду, закрепленные в определенных уголовно-процессуальных категориях и применяемые в целях выявления обстоятельств, смягчающих ответственность или оправдывающих подозреваемого, обвиняемого. Под способами участия защитника в процессе доказывания следует считать совокупность приемов и правил, применяемых защитником для получения и представления доказательственной информации по делу, учитывающих ситуацию защиты, применяемых в целях эффективного влияния на принятие решений следователем и судом в процессе доказывания.

Под участием защитника в процессе доказывания следует понимать совокупность средств, предоставленных защитнику уголовно-процессуальным законом в виде полномочий по получению и представлению доказательственной информации, направленной на установление смягчающих и оправдывающих обстоятельств, а также совокупность правил и приемов, применяемых в целях эффективного влияния с помощью этой информации на принятие решения следователем и судом¹.

Кроме того, эти доказательства впоследствии подлежат оценке судом с точки зрения относимости, допустимости, достоверности, а все собранные доказательства в совокупности – достаточности для разрешения уголовного дела. Согласно ст. 88 УПК РФ, каждое доказательство подлежит оценке с точки зрения относимости, допустимости, достоверности, а все собранные доказательства в совокупности - достаточности для разрешения уголовного

¹ Попов В. С. Участие адвоката-защитника в процессе доказывания на стадии предварительного расследования и в суде первой инстанции. – СПб.: Астра, 2008. – С. 246

дела. В случаях, указанных в части второй статьи 75 УПК РФ, суд, прокурор, следователь, дознаватель признает доказательство недопустимым. Прокурор, следователь, дознаватель вправе признать доказательство недопустимым по ходатайству подозреваемого, обвиняемого или по собственной инициативе. Доказательство, признанное недопустимым, не подлежит включению в обвинительное заключение, обвинительный акт или обвинительное постановление. Суд вправе признать доказательство недопустимым по ходатайству сторон или по собственной инициативе в порядке, установленном статьями 234 и 235 УПК РФ».

Следовательно, адвокат-защитник заблаговременно, до заявления ходатайства о приобщении доказательств, обязан изначально сам оценить собранные доказательства, сопоставив по критериям оценки, во избежание того, что при оценке доказательств прокурором, следователем, дознавателем данные доказательства не выдержат проверки, либо будут признаны недопустимыми при рассмотрении дела в суде.

Деятельность защитника, осуществляемую в соответствии с ч. 3 ст. 86 УПК нельзя понимать как собирание доказательств, поскольку защитник не является субъектом доказывания, следовательно, он не вправе собирать доказательства как таковые, ввиду невозможности придания полученным сведениям надлежащей процессуальной формы.

Защитник может лишь участвовать в собирании доказательств, представляя полученные им сведения лицу, производящему расследование уголовного дела.

Указанные в ч. 3 ст. 86 УПК опрос, истребование справок, характеристик, иных документов, а также получение защитником предметов, документов или иных сведений являются лишь способом получения защитником сведений, которые могут стать доказательствами после того, как они будут введены в процессуальную сферу субъектом доказывания (дознавателем, следователем, судом).

Основными средствами участия защитника в собирании доказательств являются представление предметов и документов, заявление ходатайств о производстве тех или иных процессуальных действий дознавателем, следователем, судом, направленных на получение доказательств, а также их проверку и оценку.

Активная деятельность защитника, участвующего в собирании доказательств путем заявления ходатайств, представления предметов и документов, оказывает существенное влияние на усмотрение следователя при определении необходимости проведения следственных действий, истребования дополнительных документов и при принятии процессуальных решений по уголовному делу¹.

Права адвоката-защитника в собирании доказательств на стадии предварительного расследования по действующему уголовно-процессуальному законодательству РФ минимальны. В результате этого достижение реальной состязательности в суде становится весьма затруднительным. Изменить такое положение можно лишь путем предоставления адвокату-защитнику более широких возможностей по собиранию доказательств на стадии предварительного расследования и обеспечения законом гарантий их реализации.

Необходимо расширить познавательные возможности адвоката-защитника путем совершенствования существующих форм его участия в собирании доказательств, а также предоставления ему законом права осуществлять самостоятельную деятельность по собиранию необходимой для защиты информации... В уголовно-процессуальном законе необходимо предусмотреть исчерпывающий перечень способов получения защитником интересующих его и необходимых для осуществления эффективной защиты сведений по уголовным делам и их

¹ Ямбаева, Д. М. Участие защитника в собирании доказательств на стадии предварительного расследования. – М. МГУ, 2011. – С.63

источников. В этот перечень предлагается включить следующие действия: опрос граждан, отождествление личности, осмотр, эксперимент, обращение в экспертные учреждения за дачей заключения, запрос справок, характеристик и иных документов из различных предприятий, учреждений и организаций¹.

Таким образом, практика показывает, что в своей основе нормы ст. 86 УПК РФ носят декларативный характер. Анализ деятельности адвоката-защитника на стадии предварительного следствия, показывает, что в практике адвокаты «натываются на активное противодействие со стороны органов предварительного расследования. По-прежнему отечественная система предварительного расследования в основном характеризуется розыскными элементами, а добросовестная работа адвоката-защитника на стадии предварительного расследования во многом зависит от добросовестности следователя»². Несмотря на провозглашение ст. 15 УПК РФ принципа состязательности сторон, мы не можем говорить о реализации данного принципа на стадии предварительного следствия, хотя и можно отметить наличие элементов состязательности на данной стадии. Однако, как показано выше, зачастую указанные элементы напрямую связаны с волеизъявлением следователя, т. е. противной по делу стороны, что на практике фактически загоняет адвоката в тупик, выход из которого возможен только в судебных стадиях процесса. Так, по результатам проведенного нами опроса, свыше 60% респондентов полагают, что принцип состязательности не действует на стадии предварительного расследования, около 30% опрошенных адвокатов высказали мысль о действии отдельных элементов принципа состязательности на стадии предварительного расследования. Выход из сложившейся ситуации нам видится в последовательном наделении адвоката-защитника равными со следователем процессуальными правами и

¹ Ясельская, В. В. Деятельность адвоката-защитника по собиранию доказательств на стадии предварительного расследования. – Томск: ТомГУ, 2010. – С. 23

² Каракозов, А.В. Участие адвоката на стадии предварительного расследования. - М.: 2015. - С. 258

обязанностями в рамках основной идеи функционирования адвоката в процессе - осуществления защиты доверителя. Подобные меры, на наш взгляд, способствовали бы формированию подлинно состязательной модели судопроизводства, курс на строительство которой был провозглашен законодателем¹.

2.2 Участие адвоката-защитника при предъявлении обвинения

Предъявление обвинения является сложным процессуальным действием. На данном этапе предварительного расследования участие адвоката-защитника согласно действующему процессуальному законодательству является обязательным.

И именно на этой стадии следственных действий адвокат-защитник получает основную и главную информацию о сущности выдвигаемого против его подзащитного обвинения.

Поскольку участие адвоката-защитника на данном следственном действии является обязательным, а отказ от защитника может быть принят лицом, поводящим предварительное следствие, только на основании заявления подозреваемого, присутствие на предъявлении обвинения является не только важным процессуальным правом адвоката, но и самым важным моментом, как для защитника, так и для адвоката для того, что бы наиболее точно и ясно для себя и для своего подзащитного определиться с линией защиты.

Не смотря на то, что это не последняя стадия следствия, что в силу презумпции невиновности, обвиняемый (в дальнейшем подсудимый), не обязан доказывать свою невиновность, а вину его должны доказать дознаватель (следователь), обвиняемый может не только отказаться от дачи показаний, но и изменить кардинально, данные ранее пояснения.

¹ Там же. - С. 260

На данной стадии следственных действий адвокат-защитник имеет право ознакомиться с постановлением о привлечении его подзащитного в качестве обвиняемого.

В процессе ознакомления и после ознакомления с постановлением о привлечении подзащитного в качестве обвиняемого адвокат-защитник имеет право делать выписки из данного процессуального документа, либо получить копию постановления.

После вынесения постановления о привлечении в качестве обвиняемого, дознаватель, следователь обязан допросить подозреваемого, перешедшего в ранг обвиняемого, в качестве обвиняемого.

То есть статус лица, привлеченного к уголовной ответственности на данной стадии предварительного следствия, изменяется, он становится не подозреваемым, а обвиняемым.

Роль адвоката-защитника и на этой стадии предварительного следствия является наиболее важной.

Поскольку после ознакомления адвоката с постановлением о привлечении в качестве обвиняемого, адвокат имеет право на общение со своим подзащитным.

В практике принято считать, что это не только право, но и обязанность адвоката-защитника до допроса встретиться со своим подзащитным, хотя бы для того, чтобы успокоить его.

При общении со своим подзащитным, адвокат разъясняет ему, привлеченному уже в качестве обвиняемого, значение и сущность, а также правовые последствия лица, привлеченного к уголовной ответственности в качестве обвиняемого, то есть его правовой статус на данной стадии предварительного следствия.

Из вышесказанного, само собой разумеющимся является то, что адвокат-защитник разъясняет своему подзащитному его права и обязанности уже в статусе обвиняемого, обсуждает с ним линию защиты, то есть линию

поведения на данном этапе следственных действий, а так же правовую позицию.

Другими словами можно сказать, что защите необходимо смоделировать поведение обвиняемого на предстоящем допросе.

Возможно, именно на этом этапе будет выработана основная позиция по делу и линия защиты.

Адвокат-защитник имеет право присутствовать при допросе его подзащитного в качестве обвиняемого.

Адвокат в ходе ведения допроса в качестве обвиняемого, пользуется всеми правами, предоставленными ему уголовно-процессуальным кодексом: имеет право заявлять отводы, имеет право заявлять ходатайства на любой стадии допроса, задавать вопросы своему подзащитному, делать замечания по ходу проведения допроса с занесением этих замечаний в протокол.

Так же имеет право приносить жалобы в порядке, предусмотренном уголовно-процессуальным законодательством.

Наряду с вышеуказанными действиями, в задачу адвоката входит обеспечение допроса в соответствии с законом.

Адвокат-защитник, присутствуя на следственных действиях, обеспечивает, чтобы к его подзащитному в ходе проведения следственных действий не были применены физическое или психическое давление, чтобы к его подзащитному не применялись угрозы, грубость и насилие.

А, кроме того, обеспечивая своему подзащитному нормальные психологические условия для дачи показаний в качестве обвиняемого, адвокат-защитник, участвуя в допросе, должен выявлять такие обстоятельства и доказательства, которые могли бы оправдать его подзащитного, либо, как минимум, смягчить его вину.

Как уже ранее было сказано, что на любой стадии допроса, обвиняемый имеет право заявить ходатайство о своем желании пообщаться наедине с

адвокатом, так же, как защитник имеет право прервать допрос для общения со своим подзащитным.

После допроса в качестве обвиняемого, обвиняемый и адвокат подписывают протокол допроса в качестве обвиняемого. При подписании протокола, каждый из них имеет право сделать письменные замечания относительно сведений, объема, правильности и полноты данных обвиняемым показаний.

2.3 Обжалование действий (бездействий) и решений дознавателя, следователя и прокурора, а так же судебных решений, принятых в ходе досудебного производства по уголовному делу

Право обжалования решений и действий (бездействий), дознавателя, следователя и прокурора, а так же судебных решений, принятых в ходе досудебного производства по уголовному делу гарантировано Конституцией РФ.

Порядок обжалования решений и действий (бездействий), дознавателя, следователя и прокурора, а так же судебных решений, принятых в ходе досудебного производства по уголовному делу регламентируется главой 16 УПК РФ, которая содержит общие для всех правила обжалования. Правила конкретизированы в нормах, регулирующих производство на разных стадиях уголовного судопроизводства, и в которых указаны лица, имеющие право на подачу жалобы, определены требования к содержанию и форме жалобы, а также указаны основания и сроки для подачи жалобы. Также в нормах права перечислены (указаны) решения, которые могут быть приняты по той или иной жалобе. Жалоба – это обращение к соответствующему должностному лицу, либо вышестоящему лицу, ведущему досудебное уголовное

производство, а так же в суд в связи с нарушением прав и законных интересов субъекта уголовного дела или иного лица, чьи права и интересы нарушены, принятым решением или действием должностного лица.

Под обжалованием в уголовном судопроизводстве следует понимать деятельность участников уголовного процесса и иных лиц, вовлеченных в сферу уголовного судопроизводства, по подаче жалобы на действия (бездействие) и решения органов и должностных лиц, осуществляющих уголовное преследование, или суда, а также деятельность руководителя следственного органа, прокурора и суда по рассмотрению и разрешению поданной жалобы. Институт обжалования действий (бездействия) и решений органов и должностных лиц, осуществляющих уголовное судопроизводство, - это совокупность уголовно-процессуальных норм, регламентирующих деятельность участников уголовного процесса и иных лиц, вовлеченных в сферу уголовного судопроизводства, в ходе подачи жалобы, деятельность руководителя следственного органа, прокурора и суда по их рассмотрению и разрешению, а также правоотношения, возникающие между субъектами подачи жалоб и указанными должностными лицами и органами¹.

На действия (бездействия) и решения, принятые в досудебном уголовном судопроизводстве жалобы подаются в прокуратуру или в районные суды.

В ходе досудебного производства по делу адвокат –защитник имеет право обратиться с жалобой на действия (бездействия) и решения, принятые в досудебном уголовном судопроизводстве. Адвокат может обращаться с жалобой, как от своего имени, так и от имени своего подзащитного

¹ Сидоров, В. В. Обжалование процессуальных действий и решений органов, осуществляющих уголовное преследование, как гарантия обеспечения прав участников уголовного судопроизводства. / В.В. Сидоров // Вестник ВГГУ. Серия «Право». – 2009. – Вып. 3. - № 24. – С. 36

(доверителя, то есть от имени либо в интересах лица, чьи интересы он представляет).

В случае, когда жалоба подана от имени и в интересах подзащитного, адвокат-защитник имеет право принимать участие при судебном рассмотрении жалобы, поданной в порядке ст. 125 УПК РФ.

Лицо, чьи права и законные интересы нарушены в ходе досудебного производства, либо его адвокат-защитник имеет право обратиться с жалобой на незаконные действия (бездействие), решение на любой стадии уголовного судопроизводства.

Надо особо отметить, что не подлежат обжалованию в порядке ст. 125 УПК РФ решения и действия (бездействие) должностных лиц, полномочия которых не связаны с осуществлением уголовного преследования в досудебном производстве по уголовному делу (например, прокурора, поддерживающего государственное обвинение в суде, начальника следственного изолятора). Не подлежат рассмотрению судом жалобы на решения и действия (бездействие) должностных лиц органов прокуратуры, связанные с рассмотрением надзорных жалоб на вступившие в законную силу судебные решения.

Очень хорошей, с точки зрения защиты, в норме права, является то, что не подлежат обжалованию в порядке ст. 125 УПК РФ решение прокурора о возвращении уголовного дела следователю для производства дополнительного следствия, изменения объема обвинения либо квалификации действий обвиняемых или пересоставления обвинительного заключения и устранения выявленных недостатков, и не потому, что эти полномочия являются исключительной прерогативой прокурора, а суд не может взять на себя несвойственную функцию уголовного преследования, а потому, что это направлено на защиту права обвиняемого, по крайней мере этот момент можно использовать адвокатом-защитником и самим обвиняемым для в пользу обвиняемого.

В соответствии со ст. 124 УПК РФ прокурор, руководитель следственного органа рассматривает жалобу в течение 3 суток со дня ее получения. В исключительных случаях, когда для проверки жалобы необходимо истребовать дополнительные материалы либо принять иные меры, допускается рассмотрение жалобы в срок до 10 суток, о чем извещается заявитель.

По результатам рассмотрения жалобы прокурор, руководитель следственного органа выносит постановление о полном или частичном удовлетворении жалобы либо об отказе в ее удовлетворении.

Уголовно-процессуальный закон предусмотрел право на обжалование и принесения представления на судебные решения, принимаемые в ходе досудебного производства. Так, например, на постановление суда об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу, адвокатом-защитником может быть подана апелляционная жалоба, а прокурором - представление.

Чаще всего именно постановление об избрании меры пресечения в виде заключения под стражей и обжалуются в апелляционном порядке, поскольку, адвокат-защитник, присутствуя при рассмотрении ходатайства дознавателя (следователя) в суде об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу, участвует в процессе практически «в слепую».

Процедура рассмотрения заявленного ходатайства о применении меры пресечения в виде заключения под стражу с точки зрения способа реализации судом своих полномочий, который позиционируется как правосудие в широком понимании данного термина, предполагает решение данного вопроса в условиях состязательности и при обеспечении участникам судопроизводства возможности обосновать перед судом свою позицию. Можно сделать вывод что отсутствие в УПК РФ регламентации права подозреваемого, обвиняемого, его защитника на ознакомление с материалами, представленными в обоснование ходатайства об избрании в

качестве меры пресечения заключения под стражу влечет за собой существенное снижение уровня гарантированности прав и свобод граждан и нарушение принципа равноправия сторон, с учетом того, что сторона обвинения со всеми предоставляемыми материалами знакома¹.

Таким образом, сторона защиты и сторона обвинения в данном случае оказываются не в равных правах, то есть, нет равноправия сторон, следовательно, и отсутствует принцип состязательности.

2.4 Ознакомление с материалами уголовного дела

В силу ст. 217 УПК РФ: «1. После выполнения требования статьи 216 УПК РФ следователь предъявляет обвиняемому и его защитнику подшитые и пронумерованные материалы уголовного дела...».

Надо отметить, что материалы уголовного дела по окончании предварительного следствия должны быть предъявлены для ознакомления пронумерованными.

А.В. Рагулин полагает, что «Обозначение в законе требования о необходимости нумерации материалов дела, как следует из проанализированных научных и учебно-методических работ, состоит в том, чтобы не допустить возможность последующей произвольной замены номеров у листов дела, а также замены одних материалов дела другими»².

Однако законодательно не закреплена обязанность дознавателя, следователя нумеровать листы дела чернилами. Поэтому адвокат и его подзащитный получает для ознакомления материалы уголовного дела

¹ Луценко, П. А. Судебный контроль в досудебных стадиях уголовного процесса РФ. – М.: МГУ, 2014. – С. 78

² Рагулин, А. В. Право адвоката-защитника на ознакомление с материалами уголовного дела после завершения предварительного расследования: проблемные вопросы регламентации и практической реализации. / А. В. Рагулин // Вестник МаГУ. Серия «Юриспруденция». – 2010. – Вып. 4. - № 11. – С. 47

пронумерованные карандашом. В данном случае карандаш можно стереть, проставить другой номер, заменить в материалах дела один документ другим. А.А. Васяев справедливо полагает, что «нумерация материалов уголовного дела является частью обязательной формы процессуального документа, которая не должна видоизменяться с момента ознакомления с ним участников процесса»¹. При ознакомлении с материалами дела адвокат и его подзащитный получают информацию, которую впоследствии могут использовать в процессе защиты. Адвокат может обнаружить неточности в заполнении процессуальных документов. И на основании полученной информации может написать ходатайство о проведении дополнительных следственных действий. Вот тогда то и возможна ситуация с подменой процессуального документа, либо иных письменных доказательств.

Нормы уголовно-процессуального законодательства об ознакомлении с материалами уголовного дела детализируют конституционное право на свободу получения информации (ч. 4 ст. 29 Конституции Российской Федерации), регулируют отношения в сфере информационного обеспечения участников уголовного судопроизводства, служащих интересам доказывания².

Но не только адвокат заинтересован доказать невиновность или смягчить наказание своему подзащитному, а противная сторона (дознатель, следователь) желает доказать вину обвиняемого.

Таким образом, по смыслу статьи 217 УПК РФ после окончания предварительного расследования дознаватель (следователь) обязан ознакомить обвиняемого и его защитника со всеми материалами уголовного дела. Данная стадия следственного действия является одной из важнейших как для обвиняемого, так и для адвоката-защитника. При ознакомлении с

¹ Васяев, А.А. Нумерация материалов уголовного дела: значение, способ, нормативная регламентация. А.А. Васяев // Адвокат, 2009. - № 8. - С. 42 - 43

² Матвеев, А. В. Ознакомление с материалами уголовного дела в уголовном судопроизводстве России. - М.: Юридическая литература, 2015. – С. 134

материалами дела адвокат-защитник изучает (знакомится) со всеми собранными доказательствами в отношении своего подзащитного. На данной стадии предварительного следствия на основании оценки изученных материалов дела в совокупности адвокат-защитник имеет возможность уточнить свою линию и позицию защиты. На стадии ознакомления с материалами дела обвиняемый и его защитник знакомятся не только с материалами следственных действий, которые проводились в отношении обвиняемого, но и с материалами дела, которые проводились в отношении других лиц, например: соучастников по делу, свидетелей, потерпевших. Ознакомившись с материалами дела, адвокат может сопоставить показания свидетелей, потерпевших и соучастников преступления в их соотношении с показаниями его подзащитного, после чего скорректировать позицию защиты. В.Г. Ульянов пишет: В процессе ознакомления с материалами уголовного дела у защитника складывается представление о качестве проведенного расследования, о степени доказанности того или иного обстоятельства дела, о пробелах следствия. С учетом этого он начинает конструировать тактику защиты, прогнозируя развитие событий в суде и поведение государственного обвинителя в возможных ситуациях¹.

При ознакомлении с материалами дела адвокат имеет право заявлять ходатайство по вопросам необходимым для обеспечения защиты своего доверителя. Прежде чем заявить ходатайство адвокат-защитник обговаривает необходимость и целесообразность заявления данного ходатайства со своим подзащитным. Ходатайства заявляются адвокатом, защитником и обвиняемым одновременно либо раздельно друг от друга. Ходатайства могут быть устными и письменными. Устные ходатайства должны быть занесены в протокол следственного действия. Письменное ходатайство приобщается к материалам уголовного дела. На устное либо письменное ходатайство лицо

¹ Ульянов, В.Г. Государственное обвинение в российском уголовном судопроизводстве: процессуальные и тактические аспекты. - М.: Олма-Пресс, 2002. - С. 114.

ведущее следствие обязано дать письменный ответ. Если дознаватель (следователь) отказывает в удовлетворении ходатайства, отказ так же должен быть изложен в письменной форме и быть мотивированным.

Адвокат имеет право при ознакомлении с материалами уголовного дела выписывать из этих материалов любые сведения, имеет право снимать копии, делать фотокопии с помощью технических средств. На стадии ознакомления с материалами дела адвокат имеет право представлять дополнительные доказательства а так же имеет право обжаловать действия (бездействия) дознавателя (следователя).

Формулировка закона позволяет сделать вывод, что предусмотренные законом участники уголовного процесса вправе не только ксерокопировать листы дела, но и копировать материалы киносъемки, аудио- и видеозаписи, иные носители информации, приобщенные к делу в соответствии со статьей 84 УПК РФ. Однако УПК РФ прямо не закрепляет подобного права, так же как не дает определения материалам уголовного дела. Как следствие, на практике участники уголовного процесса ограничены в этом праве либо его реализация зависит от усмотрения должностных лиц¹. То есть для ознакомления обвиняемому и его защитнику представляются вещественные доказательства, а так же фотографии, аудио и видео записи, материалы киносъемок со следственных действий, с места происшествия.

Обвиняемый и его защитник с материалами уголовного дела по окончании предварительного следствия имеют право знакомиться совместно либо раздельно, о чем они пишут заявление дознавателю (следователю). Ни обвиняемый, ни его защитник не могут быть ограничены во времени, которое им необходимо для ознакомления с материалами уголовного дела. (ч. 3 ст.

¹ Андреева, О.И. Проблемы определения типа и методов правового регулирования деятельности государственных органов и должностных лиц, а также личности в уголовном процессе / О.И. Андреева // Проблемы теории и практики прокурорского надзора и правоохранительной деятельности в свете нового российского законодательства: Материалы научно-практической конференции. - Томск: НТЛ, 2004. - С. 6-7

217 УПК РФ). Однако, если обвиняемый и его защитник, приступившие к ознакомлению, явно затягивают этот процесс, то на основании судебного решения, принимаемого в порядке, регламентированном статьей 125 УПК РФ, устанавливается определенный срок для ознакомления с материалами уголовного дела. В случае если обвиняемый и его защитник без уважительных причин не ознакомились с материалами уголовного дела в установленный судом срок, следователь вправе принять решение об окончании производства данного процессуального действия, о чем выносит соответствующее постановление и делает отметку в протоколе ознакомления обвиняемого и его защитника с материалами уголовного дела¹.

После окончания ознакомления с материалами дела дознавателем (следователем) составляется протокол ознакомления адвоката и обвиняемого с материалами дела (ст. 218 УПК РФ).

Ходатайство либо заявление, которые может заявить адвокат при ознакомлении с материалами оконченого предварительного следствия могут быть направлены не только на собирание дополнительных доказательств, но и с целью проверки версий опровергающих обвинение предъявленное обвиняемому. Адвокат защитник так же может заявить ходатайство о изменении квалификации деяний своего подзащитного либо об исключении отдельных эпизодов либо части обвинения, а так же о прекращении уголовного дела и уголовного преследования в отношении своего подзащитного.

После удовлетворения или отклонения следователем данных ходатайств адвокат и обвиняемый подписывают протокол об ознакомлении с материалами оконченого предварительного расследования по уголовному делу, а следователь приступает к составлению по нему обвинительного заключения (ст. 218-220 УПК). Уголовное дело с обвинительным

¹ Рагулин, А. В. Право адвоката-защитника на ознакомление с материалами уголовного дела после завершения предварительного расследования: проблемные вопросы регламентации и практической реализации. - М.: Право, 2014. - С. 192

заключением, утвержденным прокурором, последний направляет в суд для рассмотрения по существу.

Таким образом, важным условием реализации права на защиту является не только объем информированности и осведомленности адвоката-защитника о сущности предъявленного его доверителю обвинения, но и о других процессуальных действиях, которые были применены органами предварительного следствия в рамках предварительного расследования.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

В данной работе были изучены аспекты роли адвоката-защитника на стадии предварительного следствия, проанализировано его процессуальное место. Основной целью работы являлся исследование работы защитника в стадии предварительного следствия. Так, в ходе данного исследования были установлены следующие особенности деятельности защитника в указанной стадии процесса.

Защитник владеет довольно обширным комплексом законных средств и способов ради полной реализации своей процессуальной функции, установленной ст. 49 УПК - защита прав и интересов обвиняемых и подозреваемых и предоставление им адвокатской поддержки при производстве согласно уголовному делу. Правовые основы участия защитника в уголовном судопроизводстве базируются на конституционной гарантии любого гражданина получать квалифицированную юридическую помощь (ст. 48 Конституции РФ), что, в свою очередь, следует из обязанности государства гарантировать надежную защиту прав и свобод человека и гражданина (ст. 45 Конституции РФ). Уголовно-процессуальный кодекс РФ регламентирует основания и порядок оказания такого рода поддержки согласно уголовным делам, принимая во внимание специфику различных стадий уголовного процесса. Участие защитника на стадии предварительного расследования сопряжено основным образом с предоставлением обвиняемому права на защиту.

Право на защиту - это реальная возможность получения грамотной адвокатской помощи. Адвокат обязан следить за точным соблюдением абсолютно всех процессуальных законов, что дает возможность уже с момента задержания следить за соблюдением прав подзащитного и никак не допускать в отношении него нарушений закона. Участие защитника остается существенной гарантией прав и законных интересов обвиняемого в

уголовном процессе. В соответствии с ст. 53 УПК РФ адвокат должен употреблять все подтвержденные в законе ресурсы и методы защиты в целях выявления обстоятельств, оправдывающих подозреваемого или обвиняемого, смягчающих их ответственность, оказывать им необходимую юридическую помощь.

Но вместе с тем, при исполнении защитником своих полномочий, на практике возникает ряд проблем и трудностей, сопряженных с их реализацией. Так, к примеру, согласно сведениям адвокатских палат субъектов, некоторые адвокаты участвуют во всем ходе следствия, во всех без исключения проводимых по делу следственных действиях. Это обуславливается нецелесообразностью такого участия, потому как следователь часто злоупотребляет собственными процессуальными правами и мешает участию защитника ввиду недостаточной правовой регламентации следственных действий: отсутствие обязанности уведомления о проведении следственных действий, систематическое неудовлетворение ходатайств, практически полное отсутствие контроля за работой следователя прокурором, посредственная, недостаточная процессуальной заинтересованности, роль суда в контроле за работой следствия, обусловленная неучастием его в уголовном преследовании, невыступлением на стороне обвинения либо стороне защиты.

Остается и проблема участия защитника в уголовно-процессуальном доказывании. Кроме того, она сопряжена с пробелами уголовно-процессуального законодательства, регламентирующего участие защитника в доказывании и наличие в нем декларативных положений, предоставляющих лишь право на такое участие, без должного законного регулирования механизма реализации этого права. Эта проблема создает большие трудности в исполнении защитником своей функции и превращает его в статиста в подавляющем большинстве ситуаций. Отрицательную значимость представляет и осуждающий курс адвокатской техники положений уголовно-

процессуального законодательства. Так, следователь, прокурор отнесены к стороне обвинения и заинтересованы в большей степени не в объективном, полном, всеобъемлющем расследовании фактических обстоятельств дела, а реализацию функции обвинения, выраженную лишь в изобличении виновного (не постоянно оказываемого виновным в реальности) и во вменении как можно большего и квалифицированного объема обвинения для подстраховки.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

Раздел I Нормативно-правовые акты

1. Конституция Российской Федерации. Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 года // Российская газета. – 1993. – 25 декабря.

2. Кодекс об административных правонарушениях Российской Федерации от 30. декабря 2001 N 195-ФЗ [Электронный ресурс] // Консультант плюс: [сайт]. URL. <http://www.consultant.ru>

3. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 N 174-ФЗ [Электронный ресурс]//Консультант плюс: [сайт]. [2015].URL. <http://www.consultant.ru>

4. Федеральный закон от 31 мая 2002 года № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» [Электронный ресурс] // Консультант плюс: [сайт]. [2015].URL. <http://www.consultant.ru>

5. Федеральный Закон от 28 декабря 2010 года № 403-ФЗ «О следственном комитете Российской Федерации» [Электронный ресурс] // Консультант плюс: [сайт]. [2015]. URL. <http://www.consultant.ru>

Раздел II Литература

6. Андреева, О.И. Проблемы определения типа и методов правового регулирования деятельности государственных органов и должностных лиц, а также личности в уголовном процессе / О.И. Андреева // Проблемы теории и практики прокурорского надзора и правоохранительной деятельности в свете нового российского законодательства: Материалы научно-практической конференции. - Томск: НТЛ, 2004.

7. Битокова, М. Х. Уголовный процесс; криминалистика и судебная экспертиза; оперативно-розыскная деятельность, диссертация. – М.: МГУ, 2008.
8. Бойков, А. Д. Сущность и правовое содержание статуса адвоката. – М.: МГУ, 2005.
9. Васяев, А.А. Нумерация материалов уголовного дела: значение, способ, нормативная регламентация. А.А. Васяев // Адвокат, 2009. - № 8.
10. Воронов, А.А. Преступления и наказания адвокатов / А.А. Воронов // Адвокат. 2010. -№11.
11. Героев, А.Д. Участие адвоката - защитника в доказывании на предварительном следствии. – СПб.: Астра, 2015.
12. Гринченко, А.В. Адвокатура в Российской Федерации. - М.: ТК Велби, 2003.
13. Гродзинский, М.М. Улики в советском уголовном процессе. – М., 1944.
14. Грудина, Л. Адвокатская деятельность и адвокатура в России. - М.: ЭКСМО, 2008.
15. Гулиев Р. М. Реальные возможности сторон защиты по получению оправдательных доказательств в стадии предварительного расследования. – Воронеж: ВГУ, 2014.
16. Дабижа Т. Г. Процессуальные гарантии реализации полномочий адвоката-защитника в уголовном судопроизводстве. – М.: Право, 2012.
17. Данилов, Е.П. Справочник адвоката: Защита в суде. Адвокатская и судебная практика. Комментарий законодательства. Образцы документов. Справочные материалы. - М.: Право и Закон, 2004.
18. Дудоров, Т. Д. Реализация права на доступ к правосудию в стадии предварительного расследования – Воронеж: 1С, 2014.
19. Зимарин, А.Ю. о необходимости права на защиту на стадии предварительного расследования. – М.: Астра, 2007.

20. Каракозов, А.В. Участие адвоката на стадии предварительного расследования. – М.: МГЮА, 2013.
21. Калюжная, В. А. Процессуальные и тактические проблемы участия защитника в следственных действиях. – М.: Право, 2012.
22. Кердокайте, Н. И. Обеспечение подозреваемому права на защиту при расследовании преступлений . – М.: Юридическая литература, 2012.
23. Конин, В. В. Тактика профессиональной защиты подсудимого в суде первой инстанции [Электронный ресурс] // Сайт Константина Калиновского [сайт]. [2016]. URL.
24. Конвенция о защите прав человека и основных свобод ETS N 005 (Рим, 4 ноября 1950 г.) [Электронный ресурс] // Система Гарант: URL.
25. Кудрявцев, В. Л. Процессуальное положение адвоката в российском уголовном судопроизводстве. – М.: БЕК, 2009.
26. Кудрявцев, В.Л. О деятельности адвоката-защитника в уголовном судопроизводстве. - М.: Юридическая литература, 1988.
27. Кудрявцев, В.Л. Проблемы двойного стандарта при определении допустимости доказательств в российской уголовно-процессуальной науке [Электронный ресурс] // Международная ассоциация содействия правосудию [сайт]. [2016].
28. Листопадов, М.В. Участие адвоката в суде при решении вопроса о законности обыска. – Уфа: Уфа, 2015.
29. Луценко, П. А. Судебный контроль в досудебных стадиях уголовного процесса РФ. – М.: МГУ, 2014.
30. Матвеев, А. В. Ознакомление с материалами уголовного дела в уголовном судопроизводстве России. - М.: Юридическая литература, 2015.
31. Медведев, М. Ю. Процессуальное положение и практика деятельности непрофессионального защитника в уголовном судопроизводстве. – М.:МГУ, 2006.

32. Моисеев, Н. А. Криминалистическое обеспечение предъявления личности для опознания при расследовании преступлений. – М.: Юридическая литература, 2011.
33. Насонова, И. А. Участие адвоката-защитника на стадии предварительного расследования. – Волгоград: ВолГУ, 1998.
34. Пикалов, И. А. Уголовный процесс Российской Федерации. – М. Правовая литература, 2005.
35. Попов В. С. Участие адвоката-защитника в процессе доказывания на стадии предварительного расследования и в суде первой инстанции. – СПб.: Астра, 2008.
36. Путихина, Н. В. Сущность и содержание понятия «позиция адвоката-защитника» по уголовному делу. / Н.В. Путихин // Вестник ВГГУ. Серия «Право». – 2009. – Вып. 3. - № 24.
37. Рагулин, А.В. Право адвоката-защитника на беспрепятственные встречи с доверителем: вопросы теории и практики. / А.В. Рагулин // Евразийская адвокатура. – 2009. - №28.
38. Рагулин, А. В. Право адвоката-защитника на ознакомление с материалами уголовного дела после завершения предварительного расследования: проблемные вопросы регламентации и практической реализации. / А. В. Рагулин // Вестник МаГУ. Серия «Юриспруденция». – 2010. – Вып. 4. - № 11.
39. Ратинов, А.Р. Обыск и выемка. - М.: Просвещение, 1961.
40. Резник, Г.М. Неопределенностью закона кто-то обязательно воспользуется, чтобы извратить его действительный смысл. / Г.М. Резник // Адвокат. 2004.- №11.
41. Савицкий, В.М. Точка зрения. - М.: Просвещение, 2001.
42. Савицкий, В.М. Последние изменения в УПК: продолжение демократизации судопроизводства (вступительная статья к УПК) // УК РФ, УПК РФ. М., 1994. - С. 184

43. Селиванова, Н.А. Руководство для следователей. - М.: Право, 1998.
44. Семенцов В. А Процессуальное положение адвоката в уголовном судопроизводстве. – Краснодар: КГУ, 2013.
45. Сидоров, В. В. Обжалование процессуальных действий и решений органов, осуществляющих уголовное преследование, как гарантия обеспечения прав участников уголовного судопроизводства. / В.В. Сидоров // Вестник ВГГУ. Серия «Право». – 2009. – Вып. 3. - № 24.
46. Иванова, Ю. В. Характеристика права адвоката-защитника собирать доказательства в уголовном процессе. – М.: Право, 2014.
47. Ульянов, В.Г. Государственное обвинение в российском уголовном судопроизводстве: процессуальные и тактические аспекты. - М.: Олма-Пресс, 2002.
48. Участие адвоката - защитника в доказывании на предварительном следствии [Электронный ресурс] // LOW: [сайт]. [2016]. URL.
49. Ходилина, М. В. Проблемы формирования и реализации адвокатской деятельности. – М.: МГУ, 2006.
50. Ямбаева, Д. М. Участие защитника в собирании доказательств на стадии предварительного расследования. – М. МГУ, 2011.
51. Ясельская, В. В. Деятельность адвоката-защитника по собиранию доказательств на стадии предварительного расследования. – Томск: ТомГУ, 2010.

Раздел III Постановления высших судебных инстанций и материалы юридической практики

52. Постановление Конституционного суда РФ «По делу о проверке конституционности статьи 418 Уголовно - процессуального кодекса РСФСР в связи с запросом Каратузского районного суда Красноярского края» от 28 ноября 1996 г. №19-П // Бюллетень Конституционного суда РФ. – 2007. - №4.

53. Определение Конституционного Суда РФ «По жалобе граждан С.В. Бородин, В.Н. Буробина, А.В. Быковского и других на нарушение их конституционных прав статьями 7, 29, 182 и 183 уголовно-процессуального кодекса российской федерации» от 8 ноября 2005 г. № 439-О // Бюллетень Конституционного суда РФ. – 2005. - № 10.

54. Определение Конституционного Суда РФ «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы граждан Крюкова Виктора Федоровича и Забелина Николая Григорьевича на нарушение их конституционных прав положениями статей 7, 29, 176, 177 и 450 уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации» от 21 октября 2008 г. № 673-О-О // Бюллетень Конституционного суда РФ. – 2008. - №6.