

Нагубникова (Кириллова) Анастасия Олеговна

Магистрант

Направление: Юриспруденция

Магистерская программа: Уголовный процесс, криминалистика и судебная экспертиза, теория оперативно-розыскной деятельности

**Проблемы реализации некоторых прав защитника в уголовном
судопроизводстве**

Аннотация. В статье рассмотрены проблемы, связанные с правами защитника в уголовном судопроизводстве. К таким проблемам можно отнести реализацию права защитника, существующие пробелы в законодательстве, связанные с правами защитника кто является близким родственником и может ли он быть защитником. А так же может ли адвокат в полной мере реализовать свои полномочия в уголовном процессе.

Ключевые слова: проблемы, права защитника, уголовное судопроизводство, родственники, уголовный процесс.

В Конституции РФ в статье 48 закреплено, что 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. Получение юридической помощи, в том числе бесплатной, является неотъемлемым правом гражданина, вовлеченного в уголовный процесс.

© Данное право закреплено и в статье 16 Уголовно-процессуального кодекса РФ. Подозреваемому и обвиняемому обеспечивается право на защиту, которое они могут осуществлять лично, либо с помощью защитника и (или) законного представителя.

Если сравнивать две выше указанных нормы, то можно предположить, что УПК РФ предоставляет более широкие возможности для реализации права на защиту чем Конституция РФ.

В литературе существует множество мнений о том, кем же является защитник в уголовном судопроизводстве. Так, например, М.А. Чельцов писал, что «... Защитник является помощником суда в установлении всех обстоятельств дела, необходимых для постановления законного и обоснованного приговора» [1]. Но с другой стороны в опровержение данного высказывания, можно привести цитату Ф.Н. Фаткуллина, который прокомментировал его следующим образом: «... оно не только не раскрывает подлинного положения защитника в уголовном процессе, но и не согласуется с законом... Законодательство не знает такой процессуальной фигуры, как помощник суда или следователя» [2]. В статье 49 УПК дается определение защитника. Защитник – лицо, осуществляющее в установленном настоящим Кодексом порядке защиту прав и интересов подозреваемых и обвиняемых и оказывающее им юридическую помощь при производстве по уголовному делу. И это более верное определение, так как у защитника главная цель – это защита своего подзащитного, доказать его невиновность и освободить от незаконного наказания.

В законодательстве так же сказано, что в качестве защитника допускается адвокат, а наряду с ним может выступать один из близких родственников обвиняемого. В п.3 статье 5 УПК определено, кто относится к близким родственникам. Ими являются супруг, супруга, родители, дети, усыновители, усыновленные, родные братья и родные сестры, дедушка, бабушка, внуки.

© Что касается допуска защитника в лице близкого родственника обвиняемого, то тут возникает очень сложный вопрос. Близкий родственник может оказаться из тех, кто не обладает юридическим образованием и не имеет никакой практики в данной области и тем самым не сможет оказать той помощи, которой ждет от него обвиняемый и которую бы мог оказать квалифицированный, обладающей практикой в своей деятельности адвокат.

Здесь следует привести мнение Г.А. Акатьева о том, что такой «защитник» может привести к разглашению тайны предварительного следствия и абсолютной некомпетентности защитника [3]. С таким мнением невозможно не согласиться, поскольку лицо, не обладающее юридическим образованием, и не имеющее никакой практики не способно полноценно осуществлять защиту.

Наличие защитника в уголовном процессе является обязательным, если обвиняемый сам не отказался от такого права. В Постановлении Пленума Верховного Суда от 30 июня 2015 г. N 29 «О практике применения судами законодательства, обеспечивающего право на защиту в уголовном судопроизводстве» в п. 14 говорится, что, исходя из положений части 2 статьи 50, пункта 1 части 1 и части 3 статьи 51 и статьи 52 УПК РФ в их взаимосвязи суд принимает меры по назначению защитника во всех случаях, когда обвиняемый в судебном разбирательстве не воспользовался своим правом на приглашение защитника и при этом не заявил в установленном порядке об отказе от защитника либо такой отказ не был принят судом. При этом следует иметь в виду, что закон не предусматривает права обвиняемого выбирать конкретного адвоката, который должен быть назначен для осуществления его защиты.

Чаще всего, в уголовном судопроизводстве на стороне защиты выступает адвокат. В статье 2 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» адвокатом является лицо, получившее в установленном настоящим Федеральным законом порядке статус адвоката и право осуществлять адвокатскую деятельность. В уголовном судопроизводстве адвокат в качестве защитника допускается на основании ордера и удостоверения адвоката, и он не имеет право осуществлять защиту двух подозреваемых или обвиняемых, если интересы одного из них противоречат интересам другого.

В наше время услуги адвоката стоят очень и очень дорого. Но на практике встречается довольно много случаев, когда граждане готовы отдать последние деньги, для того, чтобы адвокат помог им, но взамен не получают той помощи, которой они ожидали получить. Некоторые адвокаты ставят себя

перед обвиняемым как образованные, грамотные специалисты. А в итоге результатов от их действий в защиту обвиняемого не наблюдается. Эта проблема с квалифицированной помощью адвоката остается до сих пор.

У защитника существует множество прав и обязанностей. Так, согласно ч. 2 статьи 86 УПК РФ защитник вправе собирать доказательства. Однако согласно ч. 1 той же статьи собирание доказательств осуществляется в ходе уголовного судопроизводства дознавателем, следователем, прокурором и судом путем производства следственных и иных процессуальных действий, предусмотренных настоящим Кодексом. Таким образом, право защитника на собирание доказательств, входит в противоречие с тезисом о собирании доказательств путем производства следственных и процессуальных действий должностными лицами органов предварительного расследования и суда.

Данное противоречие подтверждается также содержанием ч. 3 статьи 86, в которой перечислены возможности защитника по собиранию доказательств, а именно: получение предметов, документов и иных сведений; опрос лиц с их согласия; истребование справок, характеристик, иных документов от органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и организаций, которые обязаны предоставлять запрашиваемые документы или их копии. Очевидно, что все перечисленные возможности по своему смыслу являются ничем иным как получением сведений (причем в большинстве случаев на добровольной основе от лиц, которые не обязаны эти сведения предоставлять), а доказательствами (в процессуальном смысле) они могут стать лишь после процедуры их приобщения к уголовному делу уполномоченными на это субъектами, перечисленными в ч.1 статьи 86 УПК РФ.

Таким образом, по нашему мнению, статьи 86 УПК РФ требует уточнения, поскольку в ней законодатель допустил терминологическую неточность, указав на право защитника собирать доказательства. Очевидно, что данный участник уголовного судопроизводства не собирает доказательства в процессуальном смысле этого слова, а обнаруживает сведения, имеющие

значение для установления обстоятельств, подлежащих доказыванию. Такие сведения могут быть облечены в необходимую процессуальную форму только органом уголовного преследования (в досудебном производстве) или судом на основании соответствующего ходатайства.

Защитник также имеет право знакомиться с постановлением о назначении судебной экспертизы. Но ознакомить с данным постановлением обязан именно следователь. Согласно ч. 3 статьи 195 УПК следователь знакомит с постановлением о назначении судебной экспертизы подозреваемого, обвиняемого, его защитника, потерпевшего, его представителя и разъясняет им права, предусмотренные статьей 198 УПК РФ. Но вопрос возникает о сроках, ведь тем самым нарушаются права адвоката, которые закреплены в законодательстве.

В права защитника так же входит право приглашать специалиста. Но такое же право есть и у следователя, согласно п.1 статьи 168 УПК следователь вправе привлечь к участию в следственном действии специалиста в соответствии с требованиями части пятой статьи 164 настоящего Кодекса. Конечно, защитник не может пригласить «своих людей» в качестве специалистов, так как следователь в любом случае должен будет убедиться в компетентности специалиста и его отношении к подозреваемому, обвиняемому.

Если сравнить права защитника и следователя, то видно, что следователь приглашает специалиста для участия в следственных действиях, а в отношении защитника данное право закон не уточняет, в каких именно мероприятиях может участвовать специалист. Следовательно, данное право защитника может реализоваться через подачу ходатайства следователю о привлечении специалиста.

Таким образом, можно прийти к выводу, что не все полномочия защитника в уголовном судопроизводстве на практике могут быть реализованы в полной мере, поскольку большая часть из них реализуется через решения должностных лиц, представляющих функцию обвинения или суд.

Литература

1. Чельцов М.А. Задачи советской защиты в процессуальном положении адвоката // Адвокат в советском уголовном процессе. 1954.
2. Обвинение и защита по уголовным делам: учебное пособие / Я.С. Аврах, З.З. Зиннатуллин, Ф.Н. Фаткуллин. Казань: Изд-во Казанского ун-та, 1976.
3. Акатьева Г.А. Некоторые вопросы, возникающие при участии на предварительном следствии защитника // Юрист. 1998. № 9.

© Бюллетень магистранта 2018 год № 5