

**МЕЖДУНАРОДНЫЙ  
ИНСТИТУТ  
ЭКОНОМИКИ  
И ПРАВА**

**УГОЛОВНО-  
ПРОЦЕССУАЛЬНАЯ  
ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ АДВОКАТА**

---

**ПРОБЛЕМНО-ТЕМАТИЧЕСКИЙ КОМПЛЕКС**

---

Рекомендовано  
Министерством образования и  
науки Российской Федерации  
в качестве учебного пособия  
для студентов  
высших учебных заведений

**МОСКВА 2011**

ББК  
М  
УДК

Рецензенты:

Научный руководитель проекта и автор образовательной технологии  
*Ф.Л. Шаров*

Подготовлено научно-редакционным коллективом МИЭП в составе:  
*В.Т. Агаев, М.В. Гладкова, Л.И. Даньшина,  
А.В. Косевич, В.П. Лавров, А.Я. Марков,  
В.С. Миловидов, Т.Ю. Ничипоренко,  
Ф.Л. Шаров (научный руководитель).*

Под общей редакцией д-ра юрид. наук, проф., акад. РАЕН *В.В Лазарева*

**М Уголовно-процессуальная деятельность адвоката: Учеб. пособие – 3-е изд., доп. и перераб. / Под ред. Ф.Л. Шарова. – М.: МИЭП, 2011. – 56 с.**

ISBN

В учебном пособии, разработанном в соответствии с задачами проблемно-поискового образования, содержатся задания для самостоятельной работы студентов по важнейшим вопросам уголовно-процессуальной деятельности адвоката и план-конспект тьюторского практикума, призванные способствовать более глубокому пониманию и усвоению этой дисциплины.

Проблемно-тематический комплекс рассчитан на студентов и преподавателей юридических факультетов вузов.

ББК

ISBN

© МИЭП, 2011

## СОДЕРЖАНИЕ

Предисловие .....	4
1. Проблемно-тематический курс (В.П. Лавров, А.Я. Марков, В.С. Миловидов, Т.Ю. Ничипоренко).....	5
2. План-конспект тьюторского практикума (А.Я. Марков, Л.И. Даньшина) .....	24

## ПРЕДИСЛОВИЕ

Проблемно-тематический комплекс, составляющий настоящее учебное пособие, представляет собой важнейший компонент образовательной технологии, применяемой в Международном институте экономики и права.

Главное назначение проблемно-тематического комплекса – активное развитие творческих способностей студента, его навыков в самостоятельной работе с рекомендованной литературой, его умения анализировать проблемные ситуации и приходиться к обоснованным, аргументированным выводам.

Проблемно-тематический комплекс по дисциплине «Уголовно-процессуальная деятельность адвоката» включает в себя проблемно-тематический курс (ПТК) и план-конспект тьюторского практикума.

**Проблемно-тематический курс** представляет собой набор заданий, выполняемых студентом самостоятельно. Задания ПТК требуют от студента серьезной аналитической работы, эффективных, нестандартных подходов к решению конкретных задач и выносятся на аттестацию по данной дисциплине.

**План-конспект тьюторского практикума** – это краткое (тезисное) изложение понятийного аппарата и основных положений учебной дисциплины со ссылками на источники, где соответствующие темы курса раскрыты достаточно глубоко и обстоятельно. План-конспект тьюторского практикума позволяет студенту работать с рекомендованной литературой более осознанно и целенаправленно.

# 1. ПРОБЛЕМНО-ТЕМАТИЧЕСКИЙ КУРС

Авторы-составители: д-р юрид. наук, проф. В.П. Лавров,  
канд. юрид. наук, доц. А.Я. Марков,  
В.С. Миловидов, Т.Ю. Ничипоренко

## ВВЕДЕНИЕ

Дисциплина специализации «Уголовно-процессуальная деятельность адвоката» предназначена для студентов, избравших уголовно-правовую специализацию, и изучается после более общего по характеру курса «Уголовно-процессуальное право (уголовный процесс)». Главной целью настоящего курса является усвоение студентами знаний, навыков и умений, необходимых для их будущей профессиональной, в том числе и адвокатской деятельности.

Комплекс проблемно-поисковых и практических заданий курса, который должен выполнить студент по данной дисциплине, позволит разобраться в основных организационных, процессуальных и тактических проблемах, возникающих в деятельности адвоката по уголовному делу. Особое внимание уделяется правам и обязанностям адвоката, выступающего в роли защитника; а также взаимоотношениям защитника с дознавателем, следователем, прокурором и судом.

Выполнение заданий ПТК должно дополняться самостоятельной работой по изучению рекомендованной литературы, архивных уголовных дел, материалов адвокатских коллегий.

## ЛИТЕРАТУРА

### Нормативные акты

1. Всеобщая декларация прав и свобод человека и гражданина: Резолюция 217А (III) Генеральной Ассамблеи от 10 декабря 1948 г. // Ведомости СНД РСФСР и ВС РСФСР. – 1991. – № 52. – Ст. 1865.
2. Европейская Конвенция о защите прав человека и освободных свобод ETS № 005 (Рим, 4 ноября 1950 г.) (с изм. и доп. от 21 сентября 1970 г., 20 декабря 1971 г., 1 января, 6 ноября 1990 г., 11 мая 1994 г., 4 ноября 2000 г., 3 мая 2002 г., 13 мая 2004 г., 27 мая 2009 г.). Ратифицирована Федеральным Собранием Российской Федерации: Федеральный закон от 30 марта 1998 г. № 54-ФЗ  
с оговоркой и заявлением // Бюллетень международных договоров. – 2001. – № 3.
3. Основные положения о роли адвокатов (Нью-Йорк, августа, 1990 г.): Приняты Восьмым Конгрессом ООН по предупреждению преступлений // Советская юстиция. – 1991. – № 20. – С. 19–20.

4. Конституция Российской Федерации // СЗ РФ. – 2009. – № 4. – Ст. 445.
5. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18 декабря 2001 г. № 174-ФЗ // СЗ РФ. – 2001. – № 52. – Ст. 4921 (в ред. от 27 июля 2010 г. № 195-ФЗ).
6. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ // СЗ РФ. – 1996. – № 25. – Ст. 2954 (в ред. от 4 октября 2010 г. № 270-ФЗ).
7. Об адвокатской деятельности и адвокатуре от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ // СЗ РФ. – 2002 г. – № 23. – Ст. 2102; О внесении изменений и дополнений в Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре» // СЗ РФ. – 2004. – № 52. – Ст. 5267 (текст с изм. и доп. на 2010 г.).
8. О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений: Федеральный закон от 15 июля 1995 г. // Собр. законодательства РФ. – 1995. – № 29. – Ст. 2759; – 1996. – № 25. – Ст. 2964.
9. Об утверждении Положения об адвокатуре РСФСР: Закон РСФСР от 20 ноября 1980 г. // Ведомости Верховного Совета РСФСР. – 1980. – № 48. – Ст. 1596.
10. Постановление Конституционного суда РФ от 27 марта 1996 г. «По делу о проверке конституционности статей 1 и 21 Закона РФ «О государственной тайне...» // Собр. законодательства РФ. – 1996. – № 15. – Ст. 1768.
11. Постановление Правительства РФ от 4 октября 2003 г. № 400 «О размере оплаты труда адвоката участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия, прокурора и суда» // СЗ РФ. – 2003. – № 28. – Ст. 2925.
12. Резолюция международной конференции представителей адвокатских сообществ государств-членов ЕврАзЭС (Алма-Аты, 30 ноября 2009 г.) // Вестник Федеральной палаты адвокатов РФ. – 2010. – № 1.
13. Кодекс профессиональной этики адвоката // Вестник адвокатской палаты г. Москвы. – 2005. – № 4–5.

#### **Основная литература**

14. Адвокатура в России: учеб. пособие для вузов (М-во обр. и науки) / под ред. Г.Б. Мирзоева, А.А. Власова, Н.Д. Эриашвили. – 3-е изд., перераб. и доп. – М.: ЮНИТИ, 2010.
15. Адвокатура в России: учеб. пособие для вузов / под ред. А.А. Власова, О.В. Исаенковой. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: ЮНИТИ, 2009.
16. Адвокатура в Российской Федерации: учебник / А.В. Гриненко и др. – 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Проспект, 2009.
17. Адвокатура в России: учеб. пособие для вузов / под ред. Г.Б. Мирзоева и др. – 3-е изд., перераб. и доп. – М.: ЮНИТИ, 2010.
18. Баранов Д.П. Адвокатское право (адвокатская деятельность и адвокатура в России): ученик для вузов. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: Академцентр, 2008.

#### **Дополнительная литература**

19. Адвокат – защитник прав и свобод. Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»: постатейный комментарий / под рук. И.Л. Трунова. – М.: Воскресенье, 2002.

20. Адвокат в уголовном процессе: учеб. пособие для вузов (Гриф УМО) / под ред. В.И. Сергеева. – М.: ЮНИТИ, 2004.
21. Адвокатская деятельность и адвокатура в России. Введение в специальность. Ч. 1: учебник для вузов / под ред. И.Л. Трунова. – М.: ЭКСМО, 2006.
22. *Баев М.О., Баев О.Я.* Стратегические принципы тактики защиты по уголовным делам: сб. статей // Криминалистические аспекты профессиональной защиты по уголовным делам. – Екатеринбург, 2001.
23. *Барщевский М.Ю.* Организация и деятельность адвокатуры в России: научн.-практ. пособие. – М.: Профобразование, 2000.
24. *Барщевский М.Ю.* Бизнес-адвокатура в США и Германии: Учеб. пособие. – М.: Белые альвы, 1995.
25. *Безлепкин Б.Т.* Справочник адвоката по уголовному процессу. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: Проспект, 2005.
26. *Буробин В.Н.* Русская бизнес-адвокатура: опыт создания юридической фирмы / В.Н. Буробин. – М.: Статут, 2009.
27. *Васильев В.Л.* Юридическая психология: учебник. – СПб., 2006.
28. *Власов А.А.* Адвокат в судопроизводстве: краткий учебный курс. – М.: НОРМА, 2005.
29. *Ватман Д.П.* Адвокатская этика. – М., 1997.
30. Возможность защиты в рамках нового УПК России: материалы науч.-практ. конф. адвокатов. – М.: Лекс Эст, 2004.
31. *Галоганов А.П.* Российская адвокатура: история и современность. – М.: Юристинформ, 2003.
32. *Гармаев Ю.П.* Незаконная деятельность адвокатов в уголовном судопроизводстве: учебник. – М.: Экзамен, 2005.
33. *Грудцына Л.Ю.* Адвокатское право: учеб.-практ. пособие. – М.: Деловой мир, 2009.
34. *Данилов Е.П.* Настольная книга адвоката: комментарии, судебная практика, образцы документов, справочные материалы. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: Кнорус, 2005.
35. Защита по уголовному делу: пособие для адвокатов /под ред. Е.Ю. Львовой. – М.: Юрист, 2002.
36. *Корневский Ю.В.* Участие защитника в доказывании по новому уголовно-процессуальному законодательству. – М.: Юристь, 2004.
37. *Коряковцев В.В.* Справочник адвоката по уголовным делам. – СПб.: Питер, 2005.
38. *Кучерена А.Г.* Адвокатура: учебник. – М.: Юристь, 2005.
39. *Леви А.А.* Особенности предварительного расследования преступлений, осуществляемого с участием адвоката. – М.: Юрлитинформ, 2003.
40. *Мартыничик Е.Г.* Адвокатское расследование в уголовном процессе: теоретико-методологические доктрины адвокатского расследования: учеб. пособие / Е.Г. Мартыничик. – М.: ЮНИТИ, 2009.
41. *Мельник В.В.* Искусство защиты в суде присяжных: учеб. пособие. – М.: Дело, 2003.
42. *Москалькова Т.И.* Этика уголовно-процессуального доказывания. – М., 1997.

43. Русские судебные ораторы в известных уголовных процессах XIX века. – Тула, 1997.
44. *Почечуева О.С.* Особенности правового статуса адвоката – представителя потерпевшего в российском уголовном процессе // Адвокатская практика – 2009. – № 5.
45. *Самсонов В.В.* Адвокатура: курс лекций. – М.: Экзамен, 2006.
46. *Сергеев В.И.* Адвокат и адвокатура. – М.: ЮНИТИ; Закон и право, 2003.
47. *Сергеич П.* Искусство речи на суде. – М.: Юрид. лит., 1997.
48. *Смолярчук В.И.* Анатолий Федорович Кони. – М., 1997.
49. *Стецовский Ю.И.* Профессиональный долг адвоката и его статус: монография. – М.: ЮНИТИ, 2003.
50. *Стецовский Ю.И.* Адвокатура и государство: монография. – М.: Юристь, 2007.
51. *Строгович М.С.* Право обвиняемого на защиту и презумпция невиновности. – М.: Наука, 1997.
52. *Трунов И.Л.* Защита прав личности в уголовном процессе. – М.: Юриспруденция, 2005.
53. Энциклопедия будущего адвоката: учеб. пособие /под общ. ред. И.Л. Трунова; рук. авт. колл. Л.К. Айвар. – М.: Волтерс Клувер, 2006.

#### Адреса сайтов в Интернете

- [www.respublika.ru](http://www.respublika.ru) (Кодекс профессиональной этики адвоката)
- [www.pravoe-delo.ru](http://www.pravoe-delo.ru) (Адвокат в уголовном процессе. Правоохранительная деятельность и основные задачи адвокатуры)
- [www.bestlawyers.ru](http://www.bestlawyers.ru) (Адвокаты XXI века. Новости российской адвокатуры)
- [www.moscowadvokat.ru](http://www.moscowadvokat.ru) (Сайт центральной коллегии адвокатов Москвы. «Адвокатская газета»)

## ТЕМА 1

### КОНСТИТУЦИОННОЕ ПРАВО ГРАЖДАН НА ЗАЩИТУ В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ И РОЛЬ АДВОКАТА В ЕГО ОБЕСПЕЧЕНИИ

1. Конституционное право граждан на получение квалифицированной юридической помощи закреплено в уголовно-процессуальном законодательстве: право пользоваться услугами защитника предоставлено подозреваемому, обвиняемому, подсудимому, осужденному; услугами адвоката может воспользоваться потерпевший, частный обвинитель, гражданский истец, гражданский ответчик, свидетель.

Несомненным достижением процессуального законодательства последних лет можно признать развитие гарантий права на защиту подозреваемого и обвиняемого на начальных этапах расследования.

Момент допуска защитника к участию в уголовном деле определен ч. 2 ст. 48 Конституции РФ и ч. 3 ст. 49 УПК РФ: *подозреваемый* – лицо,



в отношении которого возбуждено уголовное дело, имеет право пользоваться помощью защитника с момента возбуждения уголовного дела; лицо, задержанное по подозрению в совершении преступления, – с момента фактического задержания (с момента применения меры пресечения в виде заключения под стражу до предъявления обвинения, если он не был задержан); с момента вручения уведомления о подозрении в совершении преступления (ст. 223.1 УПК); *обвиняемый* – с момента вынесения постановления о привлечении в качестве обвиняемого. Некоторые ученые иначе толкуют ч. 2 ст. 48 Конституции РФ, полагая, что она наделяет гражданина правом пользоваться помощью защитника с момента его фактического удержания работниками правоохранительных органов (А. Давлетов, И. Подлесная). Ряд ученых полагает, что правом на помощь защитника должны быть наделены все подозреваемые независимо от вида примененной к ним меры пресечения (Р. Лисицин, Т. Ничипоренко).

На практике нарушение права подозреваемого, обвиняемого на защиту почти всегда признается существенным нарушением уголовно-процессуального закона и является основанием для отмены судебного решения.

***Каково Ваше мнение по поводу различий в функциях адвоката и защитника? Какая точка зрения по поводу реализации в России права гражданина на помощь защитника представляется Вам более обоснованной?***

2. Обвиняемый Р. несколько раз отказывался от услуг адвокатов в связи с тем, что они запрашивали слишком высокие гонорары.

***Как должен поступить следователь, если обвиняемый заявил, что желает иметь адвоката, но не очень дорогого?***

3. Травкин задержан по подозрению в совершении преступления. Давать показания по существу подозрения в отсутствие защитника он отказался и просил в качестве защитника для участия в допросе пригласить его тестя – преподавателя юридического вуза.

***Какое решение, на Ваш взгляд, должно и может быть принято в этом случае? Основания для его принятия.***

4. Обвиняемый К. заявил следователю, что хотел бы иметь в качестве защитника П. При этом он сослался на Конституцию РФ. Следователь выяснил, что П. имеет три класса образования и недавно вернулся из мест лишения свободы.

***Как должен поступить следователь? Как он должен оформить свои действия? Может ли П. участвовать в судебном разбирательстве?***

5. Задержанный в качестве подозреваемого несовершеннолетний К. заявил следователю, что нет необходимости пока привлекать защитника, так как через месяц ему исполнится восемнадцать лет, а следствие еще

продолжится долго.

***Как должен поступить следователь? Как он должен оформить свое решение?***

6. В стадии расследования П. заявил, что психически нездоров, и просил направить его на обследование к психиатру. Следователь в просьбе отказал. Впоследствии судебно-психиатрическая экспертиза была назначена, П. был признан вменяемым, но эксперты-психиатры в заключении отметили, что П. страдает органическим поражением центральной нервной системы с эмоционально-волевой неустойчивостью. Наличие данного заболевания лишило П. возможности в полной мере осуществлять свое право на защиту. Защитник в этом деле не участвовал.

***Как должен поступить адвокат на основании полученной от П. информации? Какие правовые нормы и принципы уголовного процесса нарушил следователь? Составьте жалобу от имени П.***

*Литература: 1–9, 15, 16, 19, 21, 30, 43, 49.*

## **ТЕМА 2**

### **ОРГАНИЗАЦИЯ УЧАСТИЯ ЗАЩИТНИКА В РАССЛЕДОВАНИИ И РАССМОТРЕНИИ УГОЛОВНОГО ДЕЛА СУДОМ**

1. Закон достаточно подробно и четко регулирует порядок приглашения, назначения, замены, отвода защитника, случаи обязательного его участия в деле и другие вопросы, связанные с организацией участия защитника в уголовном деле.

Однако, по мнению некоторых юристов, есть и вопросы, не нашедшие четкого отражения в законе. К их числу относят, например, следующий: в России защита по назначению осуществляется тем адвокатом, которому выполнение этой функции поручено коллегией адвокатов.

***Каково Ваше мнение о достоинствах и недостатках действующего законодательства? Есть ли другие достоинства или недостатки, не указанные выше?***

2. Наиболее острой и пока нерешенной организационной проблемой остается невыполнение государством обязанности оплаты труда адвокатов, осуществляющих защиту по назначению органа расследования, суда. Осуществление защиты малоимущих подозреваемых и обвиняемых по назначению составляет до 80% всего объема работы адвокатов по уголовным делам. Отсутствие бюджетных средств на практике часто ведет к уклонению адвокатов от участия в деле либо формальному выполнению функций защитника. Было даже высказано предложение о создании института государственной адвокатуры (С. Ширинский), не поддержанное большинством ученых и практиков. В судебной практике известны случаи, когда обвиняемые отказывались от защитника в связи с тем, что следователь или суд не могли обеспечить реальное участие защитника по назначению. Такой

отказ расценивается как вынужденный и является существенным нарушением уголовно-процессуального закона.

***Проанализируйте эту проблему. Выскажите свое мнение. Приведите аргументы.***

3. Обвиняемый просил, чтобы его интересы защищал адвокат К. Следователь выяснил, что адвокат уехал на свадьбу к другу и будет только через семь дней, и предложил другого адвоката.

***Может ли следователь заменить отсутствующего в данный момент защитника другим адвокатом? Может ли обвиняемый настаивать на своем? Как участники процесса будут оформлять свои действия?***

4. Обвиняемому Б. был назначен защитник – адвокат одной из юридических консультаций. Через некоторое время Б. просил допустить к участию в деле также и другого защитника. В этой просьбе ему было отказано в связи с тем, что он уже имеет одного (назначенного) защитника.

***Какие принципы судопроизводства были нарушены? Сформулируйте жалобу обвиняемого. Будет ли отменено принятое решение?***

5. В связи с болезнью защитника суд не выяснил возможного срока его отсутствия и без согласия обвиняемого произвел замену защитника.

***Нарушено ли право обвиняемого на защиту? Какие возможности обжалования имеются у обвиняемого? Обоснуйте свое мнение со ссылками на законодательство и судебную практику.***

6. Адвокат, участвующий в деле в качестве защитника, в ходе предварительного следствия письменно сообщил следователю, что обвиняемый отказался от защиты.

***Как поступит следователь, если участие защитника в этом деле на предварительном следствии было обязательным? Как решается в подобных случаях вопрос замены защитника?***

7. В связи с неявкой в судебное заседание адвоката судья, заинтересованный в быстрейшем рассмотрении дела, предложил подсудимому начать рассмотрение дела без участия защитника. Подсудимый согласился.

***Является ли согласие подсудимого с судьей достаточным для отказа от защиты? Может ли адвокат, отсутствующий в судебном заседании по уважительной причине, обжаловать решение суда?***

8. Следователь ограничил время свиданий допущенного к участию защитника с обвиняемым.

***Как могут поступить обвиняемый и адвокат? В каких случаях следователь может ограничить время общения защитника и обвиняемого? Каков порядок организации встреч защитника и обвиняемого?***

9. Обвиняемый сообщил следователю, что желает пригласить конкретного известного адвоката. Следователь установил, что названный ад-

вокат находится под стражей в Санкт-Петербурге в связи с привлечением его к уголовной ответственности. Другой названный обвиняемым адвокат находится в длительной зарубежной поездке.

***Как должен поступить следователь? Как обеспечить право обвиняемого на защиту в этом случае?***

*Литература: 5, 7, 15, 16, 25, 29, 32, 36–38, 43.*

### **ТЕМА 3**

#### **ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ ЗАЩИТНИКА**

1. Защитник обязан использовать все указанные в законе средства и способы защиты в целях выявления обстоятельств, оправдывающих подозреваемого или обвиняемого, смягчающих их ответственность, оказывать им необходимую юридическую помощь. Для выполнения этой функции закон наделяет защитника широким кругом прав, что свидетельствует о его самостоятельном положении в уголовном процессе.

В то же время защитник, будучи самостоятельным субъектом процесса, обязан согласовывать с подзащитным свою позицию, намерение использовать то или иное право (заявить ходатайство, отвод следователю и т.д.).

***Как Вы считаете, нет ли здесь противоречия? Приведите аргументы в защиту своей точки зрения.***

2. Адвокат решил временно (в ходе предварительного следствия) не указывать обстоятельства, смягчающие вину подзащитного, а также не отмечать допущенные на предварительном следствии нарушения и сообщил об этом лишь в судебном разбирательстве.

***Несет ли адвокат какую-либо моральную или юридическую ответственность за подобные действия? Приведите примеры из следственной и судебной практики.***

3. Адвокат, нанятый родственниками, без согласия обвиняемого добросовестно, по его понятиям, изучил материалы дела. На суде выяснилось, что его линия защиты не согласована с обвиняемым. Впоследствии обвиняемый обжаловал судебное решение.

***Проанализируйте ситуацию. Какое решение должно быть принято судом?***

*Литература: 5, 7, 13, 17, 18, 20, 32, 38, 47.*

### **ТЕМА 4**

#### **СРЕДСТВА И СПОСОБЫ УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ЗАЩИТНИКА**

1. Защитник, выбирая средства и способы защиты, руководствуется действующим законодательством и тактическими соображениями. Так, не любое доказательство защитник может представить непосредственно. Справки, характеристики, выписки из истории болезни и другие доку-

менты, не требующие процессуального оформления, защитник может собирать и представлять лично. В то же время для производства обыска необходимо заявление соответствующего ходатайства. По тактическим соображениям защитник, например, может и должен удерживать обвиняемого от заявления ходатайств о производстве таких процессуальных действий, которые могли бы быть вредны для интересов защиты.

Рассмотрим один из таких примеров. По делу об убийстве защитник представил следователю нож – возможное орудие преступления, найденный родственником обвиняемого на месте происшествия после его осмотра, в подтверждение того, что нож находился там еще до преступления и не мог быть использован для совершения деяния, следовательно, обвиняемый не виновен в убийстве.

***Является ли представленный нож вещественным доказательством? Каким образом должен был действовать защитник?***

2. По делу об убийстве защитник представил суду фотоснимки и схему места происшествия, сделанные им самим.

***Выходят ли действия защитника за пределы его полномочий?***

*Литература: 5, 7, 15, 17, 25, 35, 36, 39, 50.*

## **ТЕМА 5**

### **УЧАСТИЕ ЗАЩИТНИКА В ПРОИЗВОДСТВЕ СЛЕДСТВЕННЫХ ДЕЙСТВИЙ**

1. Круг следственных действий, в которых может участвовать защитник, достаточно узок, процессуальные возможности осуществления защиты невелики, однако все они должны быть использованы для выполнения задач защиты.

***Как Вы считаете, может ли быть деятельность защитника, допущенного к участию в деле, поставлена в зависимость от производства следственных дел с участием подозреваемого или обвиняемого? Имеются ли ограничения для свиданий адвоката с подзащитным? Свой ответ аргументируйте.***

2. Защитник, участвующий в производстве допроса, задал ряд вопросов допрашиваемому. Следователь посчитал, что одни вопросы не имеют отношения к делу, другие неэтичны, и отвел указанные вопросы.

***Прав ли следователь? Обязан ли следователь внести отведенные им вопросы защитника в протокол допроса? Какие права имеет защитник при производстве следственных действий? Как быть адвокату, если следователь запретит допрашиваемому давать ответы на поставленные вопросы или не будет заносить ответы на них в протокол?***

3. По делу была назначена судебно-бухгалтерская экспертиза. Однако выяснилось, что она не критически воспроизводит противоречивые выво-

ды ранее проведенных ведомственных ревизий.

***Как должен поступить адвокат?***

4. Следователь разъяснил обвиняемому его право ходатайствовать о заключении досудебного соглашения о сотрудничестве. Обвиняемый в связи с этим обратился к защитнику, однако последний в весьма резкой и категоричной форме запретил ему даже думать об этом.

***Как, на Ваш взгляд, в соответствии с законодательством должна быть разрешена подобная ситуация?***

*Литература: 5, 7, 15, 21, 25, 28, 30, 33, 39, 42.*

**ТЕМА 6**

**ВЗАИМООТНОШЕНИЯ АДВОКАТА, ОСУЩЕСТВЛЯЮЩЕГО ЗАЩИТУ, С СУДОМ, ПРОКУРОРОМ И ЛИЦАМИ, ПРОИЗВОДЯЩИМИ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОЕ РАССЛЕДОВАНИЕ**

1. Непременные условия профессиональной состоятельности защитника – сохранение уважения к личности других участников процесса, чувство собственного достоинства.

Соблюдение защитником правовых и нравственных норм во взаимоотношениях с судом, прокурором, руководителем следственного органа, следователем, дознавателем, в конечном счете способствует успешному выполнению задач защиты.

При возникновении конфликтных ситуаций защитнику важно правильно выбрать способ реагирования на нарушения, допущенные в отношении него или его подзащитного со стороны дознавателя, следователя, прокурора или суда. Как зафиксировано в Кодексе профессиональной этики адвоката, он должен честно, разумно, добросовестно, квалифицированно оказывать помощь, взаимодействуя с другими участниками. Так, в ст. 12 зафиксировано следующее: «Возражая против действий судей и других участников процесса, адвокат должен делать это в корректной форме и в соответствии с законом». И это не вызывает сомнений. Однако на практике зачастую возникают сложные ситуации, конфликт интересов. И это также нашло отражение в нормативных документах. Так, в ст. 18 того же Кодекса закреплено: нарушение требований законодательства об адвокатской деятельности и адвокатуре и профессионального кодекса, совершенное адвокатом умышленно или по грубой неосторожности, влечет применение мер дисциплинарной ответственности. К таким мерам отнесены замечание, предупреждение, прекращение статуса адвоката, иные меры. Однако также известны многочисленные случаи нарушения стороной обвинения, судом, лицами, производящими расследование, прав стороны защиты – обвиняемого и защитника.

***Проанализируйте самостоятельно, в каких случаях могут быть применены меры дисциплинарной ответственности в виде замечания,***

*прекращения статуса адвоката. Приведите известные Вам примеры подобной практики.*

*В каких случаях, по Вашему мнению, возможно опротестование, обжалование процессуальных решений.*

*Правильна ли, по Вашему мнению, в соответствии с уголовно-процессуальным законодательством постановка вопроса о привлечении не только к дисциплинарной, но и к гражданско-правовой, уголовной ответственности всех участников процесса? Свою позицию по этому вопросу обоснуйте.*

2. При рассмотрении дела судом первой инстанции защитник покинул зал судебного заседания в знак протеста против оскорбительных, предвзятых, по его мнению, высказываний судьи в адрес подсудимого.

*Правильно ли поступил адвокат? Какими законными средствами он мог воспользоваться?*

3. Следователь посоветовал обвиняемому отказаться от избранного им защитника Н., так как, по его мнению, Н. – «очень плохой адвокат», и, пригласив его, обвиняемый лишь напрасно тратит деньги. Обвиняемый сообщил об этом разговоре защитнику.

*Нарушил ли следователь нормы права? Как следует поступить защитнику?*

*Литература: 5, 7, 13, 17, 25, 27, 33, 42, 49.*

## **ТЕМА 7**

### **ТИПИЧНЫЕ СИТУАЦИОННЫЕ ЗАДАЧИ, РЕШАЕМЫЕ АДВОКАТОМ В ЕГО УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В КАЧЕСТВЕ ЗАЩИТНИКА**

1. По вопросу о квалификации содеянного, средствах и методах защиты позиция адвоката может не совпадать с мнением подзащитного, однако его действия не должны наносить ущерб интересам подозреваемого или обвиняемого. Так, признание обвиняемым своей вины не является препятствием для защитника доказывать невиновность обвиняемого, но не наоборот. Признание адвокатом виновности подзащитного при отрицании последним своей вины следует расценивать как нарушение профессионального долга, завуалированную форму отказа от защиты и, следовательно, грубое нарушение права на защиту.

*Изложите и обоснуйте свою позицию в связи с решением следователя принять меры для отвода адвоката и замены его другим.*

2. Защитник осужденного в кассационной жалобе на приговор суда первой инстанции просит отменить приговор в связи с нарушением права подсудимого пользоваться языком, которым он владеет, и помощью переводчика. После ознакомления с жалобой осужденный представил письменные возражения на нее и просил вышестоящий суд не рассматривать

ее, так как полностью согласен с приговором; других жалоб на приговор не поступило.

***Будет ли рассматриваться дело в вышестоящем суде и как вести себя защитнику в подобной ситуации?***

3. Подсудимый К. в ходе судебного разбирательства отказался от услуг адвоката В. и сам выступал с защитительной речью. После постановления обвинительного приговора К. не хотел подавать кассационную жалобу, считая приговор справедливым, однако его родители попросили адвоката В., чтобы тот подал кассационную жалобу на приговор суда.

***Какой должна быть позиция адвоката в подобной ситуации и будет ли его жалоба в этом случае основанием для рассмотрения уголовного дела в кассационном порядке?***

4. Следователь предъявил обвинение Ж. в совершении кражи из квартиры Ивановых совместно с Н. Однако, Ж., признав себя виновным в совершении этого преступления, сообщил, что кражу он совершил один, им также совершена кража из квартиры Новиковых и из магазина «Подарки».

***Какую тактику целесообразно избрать защитнику в этом случае?***

*Литература: 5, 7, 13, 14, 18, 25–28, 36, 38.*

## **ТЕМА 8**

### **ОЗНАКОМЛЕНИЕ ЗАЩИТНИКА С МАТЕРИАЛАМИ УГОЛОВНОГО ДЕЛА И ФОРМУЛИРОВАНИЕ ЛИНИИ ЗАЩИТЫ**

1. Ознакомление обвиняемого и защитника со всеми материалами дела по окончании расследования – важная гарантия обеспечения права обвиняемого на защиту: «Право знакомиться с обвинением есть существенное и крайне важное право защиты, ибо без него невозможен и самый ответ на обвинение» (И.Я. Фойницкий). До этого момента обвиняемый и защитник не располагают сведениями о наличии и характере собранных доказательств.

Несоблюдение этого положения и непредставление для ознакомления материалов дела является нарушением права на защиту и впоследствии может стать основанием для отмены постановленных судебных решений.

***Как, на Ваш взгляд, в данной ситуации может быть реализовано право обвиняемого на защиту?***

2. Следователь посчитал, что будет удобнее, если обвиняемый и адвокат будут знакомиться с материалами дела отдельно.

***Правильна ли такая позиция? Как поступит адвокату?***

***Возможны ли случаи ознакомления с делом одновременно двух защитников разных обвиняемых? Должен ли защитник продолжать знакомиться с материалами дела, если обвиняемый заявит отказ от защитника?***



3. При ознакомлении с материалами уголовного дела следователь разъяснил обвиняемому право ходатайствовать об особом порядке судебного разбирательства.

***Каковы права и обязанности защитника в этом случае?***

4. При ознакомлении со всеми материалами уголовного дела при окончании предварительного следствия обвиняемый отказался от ознакомления с видеоматериалами. Впоследствии в кассационной жалобе обвиняемый просил отменить приговор, ссылаясь на то, что при выполнении требований ст. 217 УПК он не был ознакомлен с видеозаписью.

***Является ли ознакомление со всеми материалами дела правом или обязанностью обвиняемого? Каков процессуальный порядок фиксации отказа обвиняемого от ознакомления с материалами дела? Какое решение должен принять суд по кассационной жалобе?***

*Литература: 5, 7, 13, 14, 16, 18, 25, 28, 33, 35.*

## **ТЕМА 9**

### **УЧАСТИЕ АДВОКАТА В КАЧЕСТВЕ ЗАЩИТНИКА В СУДЕ ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ**

1. При рассмотрении дела в суде первой инстанции в наибольшей мере реализуется принцип состязательности сторон. При этом каждая из них, имея равные права на участие в исследовании доказательств, должна в рамках закона в полной мере использовать их для получения аргументов (доказательств) для обоснования собственной позиции: прокурор (обвинитель) для реализации уголовного преследования – избличения подсудимого в совершении преступления; защитник, участвуя совместно с прокурором в тех же процессуальных действиях, – для защиты подсудимого.

***Какой, на Ваш взгляд, тактики допроса свидетелей следует придерживаться защитнику, если его подзащитный в судебном заседании отказался от ранее данных показаний и заявил, что преступление он совершил один?***

2. Суд не проверил заявление обвиняемого о наличии у него неприязненных отношений с участвующими в деле свидетелями.

***Какие процессуальные действия должен предпринять адвокат?***

3. Адвокат-защитник опоздал к началу судебного заседания, в связи с чем подсудимый отказался от защитника вообще. Учитывая, что участие в деле защитника было обязательно, суд тут же назначил ему другого, случайно оказавшегося в здании суда, защитника. Впоследствии первый адвокат написал жалобу и предъявил больничный лист, а уже осужденный поддержал второго адвоката.

***Не было ли, на Ваш взгляд, нарушено право подсудимого на защиту? Какое решение в этом случае должен принять суд кассационной инстанции?***

4. При рассмотрении дела о растрате суд установил, что следствием недостаточно изучены причины растраты, и принял решение о назначении дополнительной судебно-бухгалтерской экспертизы. Адвокат возражал против такого решения, полагая, что причины растраты установлены и они не связаны с действиями подсудимого.

***Какие права имеет защитник при принятии подобного решения?***

5. Избранный подсудимым защитник не явился для участия в предварительном слушании. Судья, не имея данных о причине неявки адвоката, назначил подсудимому защитника в порядке ст. 51 УПК и с ним провел предварительное слушание.

***Является ли обязательным участие защитника по делам, которые могут быть рассмотрены судом присяжных? В каких случаях закон допускает назначение защитника для участия в предварительном слушании, несмотря на наличие у подсудимого соглашения с другим защитником? Было ли в данном случае нарушено право подсудимого на защиту?***

6. При рассмотрении уголовного дела в суде одним из защитников заявлено ходатайство о признании недопустимыми в качестве доказательств протоколов допроса потерпевшего и свидетеля-очевидца, произведенных руководителем следственного органа, не входившим в состав следственно-оперативной группы.

***Какое решение должен принять суд в этом случае?***

***Правомочно ли указанное должностное лицо производить следственные действия по уголовному делу?***

7. Государственный обвинитель в судебном заседании перед допросом подсудимых заявил ходатайство о разьяснении всем подсудимым ст. 306 УК, предусматривающую уголовную ответственность за заведомо ложный донос. Защитники подсудимых возражали против данного ходатайства, мотивируя тем, что его удовлетворение будет принуждением подсудимых к даче показаний.

***Какое решение, на Ваш взгляд, может принять суд в подобной ситуации?***

8. По уголовному делу, по которому участие защитника обязательно, подсудимого в ходе судебного разбирательства защищали три адвоката. Кроме того, он заявил суду ходатайство о допуске в качестве защитника своего брата – студента юридического вуза.

***Как Вы считаете, возможно ли такое в соответствии с законодательством?***

9. Защитник подсудимого не явился на судебное заседание. Причиной неявки было тяжелое заболевание, требующее длительного лечения. Данный факт был подтвержден представленными медицинскими документами. Подсудимый возражал против замены избранного им защитника.

*Какое решение должен принять суд в данной ситуации?*

*В каких случаях в соответствии с законом допускается замена защитника?*

*Литература: 5, 7, 13, 16, 20, 28, 33, 35, 36, 52, 53.*

## **ТЕМА 10**

### **ОБЖАЛОВАНИЕ АДВОКАТОМ ПРИГОВОРА И УЧАСТИЕ ЕГО В КАЧЕСТВЕ ЗАЩИТНИКА ПРИ РАССМОТРЕНИИ ДЕЛА В АПЕЛЛЯЦИОННОЙ, КАССАЦИОННОЙ И НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИЯХ**

1. Несогласие осужденного с приговором, не вступившим в законную силу, является основанием для составления и подачи кассационной жалобы. Защитник должен обжаловать приговор во всех случаях, когда он считает приговор незаконным или необоснованным. Исключения составляют дела, по которым осужденный отказывается от обжалования приговора. Существует мнение, что для защитника не является обязательным отказ от обжалования приговора, если он исходит от несовершеннолетнего или лица, которое в силу своих физических или психических недостатков не может само осуществлять право на защиту.

*Каково Ваше мнение относительно действий защитника, согласующего свою позицию с законным представителем вопреки желанию подзащитного?*

2. Адвокат обратился с кассационной жалобой на приговор суда, где указал, что обвинение построено на показаниях лица, с которым осужденный находится в неприязненных отношениях.

*Как должна поступить кассационная инстанция? Обоснуйте определение кассационной инстанции, если факты, указанные в кассационной жалобе, подтвердились.*

3. Суд рассмотрел дело в кассационном порядке по жалобе потерпевшего. В связи с тем, что осужденный находился под стражей и не обжаловал приговор, он не был ознакомлен с жалобой потерпевшего.

*Какие права осужденного были нарушены? В каком порядке защитник осужденного может обжаловать кассационное определение?*

4. Осужденный подал немотивированную кассационную жалобу, в которой указал, что, ознакомившись с протоколом и проконсультировавшись с адвокатом, представит подробные возражения на приговор. К моменту рассмотрения жалобы таких возражений не поступило.

*Будет ли суд рассматривать дело? Если будет, то в каком объеме? Как быть адвокату осужденного, если суд оставит приговор в силе, ссылаясь на то, что жалоба немотивирована?*

5. При рассмотрении дела в кассационной инстанции выяснилось, что защитник надлежащим образом не извещен о времени слушания дела.

**Как поступит суд, если на вопрос к подсудимому об участии защитника подсудимый ответил: «На усмотрение суда»?**

*Литература: 5, 7, 14, 16, 18, 20, 25, 28, 29, 35.*

## **ТЕМА 11**

### **УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ ПРЕДСТАВИТЕЛЕЙ ПОТЕРПЕВШЕГО, ГРАЖДАНСКОГО ИСТЦА, ГРАЖДАНСКОГО ОТВЕТЧИКА**

1. Обеспечению прав и законных интересов граждан в сфере уголовного судопроизводства служит институт представительства потерпевшего, частного обвинителя, гражданского истца и гражданского ответчика. И хотя представительство имеет важное значение для реализации и защиты прав участников процесса, вопросы участия представителя и защитника в уголовном процессе регулируются законодательством по-разному. Если для защиты предусмотрены случаи обязательного участия, когда расходы по участию защитника могут быть возмещены за счет средств федерального бюджета, то для представительства такая возможность исключена, и заинтересованные лица, испытывающие нередко затруднения в реализации своих или вообще не знающие их, должны сами решать вопросы представительства.

Законные представители имеют те же процессуальные права, что и представляемые ими лица. При этом личное участие потерпевшего, частного обвинителя, гражданского истца и гражданского ответчика не мешает их праву иметь по этому делу представителя.

Объем прав и обязанностей представителей во многом определяется процессуальным положением представляемого лица.

**Как, на Ваш взгляд, адвокату–представителю целесообразнее строить свою позицию и не будет ли его участие ограничивать действия и решения представляемого им лица?**

2. Направив по почте уведомление об окончании предварительного следствия представителю потерпевшего, следователь на следующий день ознакомил с материалами дела потерпевшего, а затем обвиняемого.

**Какие права представителя потерпевшего были нарушены? Какое значение в данном случае имеет факт ознакомления с материалами дела потерпевшего?**

3. Гражданский истец и его представитель заявили ходатайства об ознакомлении их со всеми материалами дела по окончании расследования. В удовлетворении ходатайства представителя было отказано. Гражданского истца следователь ознакомил с материалами дела, относящимися к заявленному иску.

*В каком объеме следователь должен был ознакомить с материалами дела гражданского истца? Является ли ознакомление с материалами дела гражданского истца препятствием для ознакомления с материалами дела его представителя?*

4. В судебных прениях выступил представитель потерпевшего, хотя самому потерпевшему суд не предоставил возможности участвовать в судебных прениях.

*Были ли нарушены права потерпевшего?*

*Литература: 5, 7, 14, 26, 18, 20, 25, 28.*

## **ТЕМА 12**

### **УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ АДВОКАТА В СТРАНАХ СНГ И БАЛТИИ**

1. В последние десятилетия, когда в странах СНГ и Балтии активно идет процесс создания собственных правовых институтов и законодательной базы, особенно актуальным становится международное сотрудничество, основанное на анализе, изучении мирового опыта и практики (в том числе – в сфере уголовно-процессуальной деятельности адвоката). На сегодняшний день существуют различные мнения относительно основных понятий, применяемых в уголовно-процессуальном праве. Законодательства государств мира дают свою трактовку понятий «адвокатуры» и «адвокатской деятельности». Например, в Республике Армения адвокатская деятельность определена как «вид правозащитной деятельности», направленной на осуществление не запрещенными законом средствами и способами интересов, преследуемых получателем юридической помощи. Законодательство Таджикистана говорит об адвокатуре, как независимом профессиональном объединении, обеспечивающем оказание юридической помощи физическим и юридическим лицам, и дает ее определение как «вида социальной помощи», оказываемой в правовой области физическим и юридическим лицам, заключающейся в использовании любых законных средств и способов с целью защиты прав и законных интересов этих лиц. В Кыргызстане адвокатская деятельность определена как «деятельность адвоката по оказанию квалифицированной юридической помощи физическим и юридическим лицам при осуществлении защиты их прав, свобод и законных интересов». (В то время как, например, законодательство Германии определяет адвокатуру как независимый орган правосудия).

*Какое из приведенных определений представляется Вам наиболее верным и почему? Обоснуйте свою точку зрения.*

*Какая из трактовок понятия «адвокатская деятельность», по Вашему мнению, наиболее близка к российской. Почему?*

2. Отнесение адвокатской деятельности к коммерческой или некоммерческой, также вызывает ряд споров. В правовых системах различных

государств наблюдается две тенденции в определении адвокатской деятельности как некоммерческой или как предпринимательской. Большинство ученых, а с ними и законодателей, придерживается правовой аксиомы о том, что адвокатская деятельность – это вид профессиональной, но никак не предпринимательской деятельности. Эта тенденция сложилась еще в советское время, а потому неудивительно, что многие государства СНГ продолжают законодательное закрепление этого положения. Эта доктринальная позиция нашла свое подтверждение, например, в законодательстве Казахстана и Узбекистана. В законодательных актах этих государств прямо указано: «адвокатура является некоммерческой организацией». Эта посылка определяет и статус адвокатских формирований (структур). Это выражается в следующем: во-первых, это особые профессионально-общественные юридические лица, особые субъекты права, но не «хозяйствующие субъекты»; во-вторых, это юридические лица, на которые распространяются многие общие положения гражданского законодательства о юридических лицах, но деятельность которых при этом не подпадает под действие правовых норм, регулирующих статус юридических лиц, относимых к коммерческим организациям; наконец, в-третьих, это некоммерческие юридические лица.

Однако, в рамках другой правовой концепции некоторых государств СНГ адвокатская деятельность определяется как коммерческая. Например, законодательство Кыргызстана, определяя формы деятельности адвокатов, позволяет им осуществлять адвокатскую деятельность либо через адвокатские учреждения либо как индивидуальную предпринимательскую деятельность. В законодательных актах Таджикистана адвокат-поверенный прямо определен как «предприниматель, оказывающий юридическую помощь на основании лицензий».

***Как Вы полагаете, является ли деятельность адвоката коммерческой (предпринимательской) или нет? Законна ли, по Вашему мнению, существующая практика выплаты гонораров адвокатам по завершении дела? Возможна ли выплата гонорара до начала судебного разбирательства? Обоснуйте свою позицию. Приведите известные Вам примеры (на примере России и двух-трех стран СНГ).***

*Литература: 1, 3, 12, 19, 20.*

### **ТЕМА 13**

### **УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ АДВОКАТА В РАЗВИТЫХ СТРАНАХ**

1. Источники права, которыми руководствуются адвокаты в уголовно-процессуальной деятельности в развитых странах, имеют определенные различия. Так, в Великобритании нет уголовного кодекса, а основными источниками уголовного права страны, в том числе в вопросах защиты под-

судимых и деятельности адвоката по уголовным делам, выступают прецеденты (судебная практика) и статуты (парламентское законодательство). Вместе с тем адвокаты руководствуются положениями Закона о судах (1971), Закона о судах и правовом обслуживании (1990) и Закона об уголовном правосудии и публичном порядке (1994). В Германии дело обстоит по-другому. Здесь действуют Закон о судопроизводстве (в ред. 1975 г.) и УПК ФРГ (в ред. 1987 г.) – качественно – новая система производства по уголовным делам. Во Франции адвокаты руководствуются Уголовно-процессуальным кодексом (1958) с многочисленными поправками, изменениями и дополнениями.

***Что общего Вы находите в российском и зарубежном законодательстве в части определения функций защитника-адвоката?***

2. В развитых государствах существуют различные категории адвокатов. Так, в Великобритании организации защитников были предшественниками прокуратуры (ныне они самостоятельны и выполняют различные функции). Старейшими корпорациями защитников являются барристеры и солистеры. Барристеры работают в судах, а солистеры занимаются с клиентами и собирают доказательственный материал на досудебных этапах. Однако с 1990 г. жесткая граница в их функциях стала стираться и появилась новая категория правозаступников – адвокаты, имеющие право выступать в судах. В США также имеются две категории адвокатов. Одни оказывают юридические консультации (агентства защитников), обеспечивающие участие адвокатов в процессе (в том числе по уголовным делам) для неимущих за счет средств штата. Вторые – частные (платные) адвокаты, которые также именуется барристерами.

***Существует ли в России подобное разделение? Стоит ли, по Вашему мнению, позаимствовать подобную практику? Обоснуйте свою точку зрения.***

3. Если для французского уголовного процесса характерна значительная самостоятельность защитника от подзащитного и защитник допускается к участию в деле с момента первого вызова к следственному судье, то в Германии защитник в уголовном деле вправе вступить в дело до первого допроса подозреваемого.

***Проанализируйте представленные модели уголовно-процессуальной деятельности адвоката.***

***Как Вы полагаете, есть ли необходимость в узкой специализации – адвокат по уголовным, гражданским и другим делам? Обоснуйте свою точку зрения.***

*Литература: 1, 3, 12, 20, 24.*

## 2. ПЛАН-КОНСПЕКТ ТЬЮТОРСКОГО ПРАКТИКУМА

Авторы-составители: канд. юрид. наук, доц. А.Я. Марков,  
канд. юрид. наук, доц. Л.И. Даньшина

### ВВЕДЕНИЕ

План-конспект тьюторского практикума по дисциплине «Уголовно-процессуальная деятельность адвоката» содержит базовые, основополагающие учебные материалы, позволяющие расширить знания студентов в области уголовного процесса.

Особое внимание в плане-конспекте уделяется содержанию прав защитника. Поскольку право на защиту предполагает не только реализацию обвиняемым (подозреваемым), их защитниками предоставленных им уголовно-процессуальных прав, но и обязанность представителей государства (следователей, дознавателей, прокуроров, судей) создать условия для реализации этого права, в курсе изучаются возможности обеспечения права обвиняемого на защиту, проводится параллель между обеспечением обвиняемому права на защиту и презумпцией невиновности.

В плане-конспекте, кроме того, рассматриваются проблемы, связанные с приглашением, назначением и заменой защитника, случаями обязательного участия защитника, тактикой поведения защитника при отказе обвиняемого (подозреваемого) от его участия, а также вопросы, касающиеся реализации обвиняемым права на защиту.

План-конспект тьюторского практикума предназначен служить основой самостоятельной работы студентов над уголовно-процессуальным кодексом, постановлениями Пленума Верховного суда РФ и постановлениями Конституционного суда РФ, рекомендованной юридической литературой.

### ТЕМА 1

#### КОНСТИТУЦИОННОЕ ПРАВО ГРАЖДАН НА ЗАЩИТУ В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ И РОЛЬ АДВОКАТА В ЕГО ОБЕСПЕЧЕНИИ

#### Основные вопросы темы

1. Конституция РФ о праве обвиняемого и подозреваемого на защиту.
2. Обеспечение обвиняемому права на защиту и презумпция невиновности.
3. Защита как процессуальная функция в уголовном процессе.

1. Конституция Российской Федерации имеет высшую юридическую силу, содержит принципиальные положения, лежащие в основе уголовного процесса и касающиеся прав человека и гражданина в области уголовного судопроизводства.



Так, Конституция РФ гарантирует *право каждого обвиняемого на получение квалифицированной юридической помощи*, обеспечивая тем самым обвиняемым (подозреваемым) право на защиту.

Раскрытие преступлений и изобличение виновных, недопущение наряду с этим привлечения к уголовной ответственности и осуждения невиновных, их реабилитация в случаях необоснованного привлечения к ответственности, обеспечение своевременного и полного возмещения причиненного им ущерба – основные задачи уголовного процесса. Их решение означает установление на основе уголовно-процессуального закона истины по делу. Требование справедливого наказания каждого совершившего преступления и недопущение случаев привлечения к уголовной ответственности и осуждения невиновных сочетаются с задачами эффективной борьбы с преступностью и гарантиями прав и законных интересов граждан в уголовном процессе.

Наличие *процессуальных гарантий* ограждает граждан от необоснованного привлечения к уголовной ответственности и осуждения. Одной из таких гарантий является *обеспечение подозреваемому права на защиту*. Оно прежде всего состоит в реальном получении своевременной квалифицированной юридической помощи, которая необходима для защиты от подозрения или обвинения. Чтобы избрать средства защиты указанным субъектам уголовного процесса, необходимо знать, в чем они конкретно подозреваются или обвиняются. Вот почему первым их субъективным правом закон (ст. 46, 47 УПК) называет *право знать, в чем они подозреваются или обвиняются*. Только зная об этом, указанные лица получают возможность осуществлять защиту своих интересов лично либо с помощью защитника.

Под правом обвиняемого на защиту понимается совокупность всех предоставленных ему законом процессуальных прав для опровержения предъявляемого обвинения или смягчения ответственности.

Защищаться от предъявленного обвинения право, а не обязанность обвиняемого (подозреваемого). Он может активно защищаться сам, может это делать с помощью защитника или нескольких защитников. Обвиняемый (подозреваемый) может занять и противоположную позицию. Он может не принимать никаких мер для защиты своих интересов.

Пассивная позиция или нежелание защищаться не могут расцениваться как доказательство виновности, не могут быть использованы против обвиняемого (подозреваемого). Более того, эта ситуация повышает ответственность представителей государственных органов, ведущих уголовное дело. Они должны полно, объективно и всесторонне исследовать материалы дела, установить все смягчающие или реабилитирующие данное лицо обстоятельства.

Выполнение требований обеспечения обвиняемому (подозреваемому) права на защиту несовместимо с обвинительной тенденцией. Представите-

ли государственных органов (судьи, следователи, дознаватели и др.) обязаны принимать все предусмотренные законом меры, обеспечивающие право обвиняемого на защиту, и рассматривать их как необходимое средство установления истины по делу, условие обеспечения всестороннего, полного и объективного исследования всех обстоятельств дела.

2. *Право на защиту* – важнейшее конституционное положение. Это право принадлежит обвиняемому как субъекту процесса. Обвиняемый пользуется этим правом в любой стадии процесса (на предварительном следствии и дознании, в судебном разбирательстве, в кассационном и надзорном производстве).

Право обвиняемого на защиту включает в себя все процессуальные права, которыми обладает обвиняемый (подозреваемый, подсудимый): у него есть *право давать объяснения* (показания) по предъявляемому обвинению, *представлять доказательства, ходатайствовать* перед следователем, дознавателем, прокурором, судом о выяснении обстоятельств, оправдывающих его или смягчающих его вину, он может обжаловать действия следователя, дознавателя или суда, приносить жалобы на приговор суда и т.д. (ст. 46, 47 УПК).

Все эти права в совокупности составляют право обвиняемого на защиту, и закон полностью и всесторонне обеспечивает это право. В общем объеме процессуальных прав обвиняемого одно из важных мест занимает *право иметь защитника*. Это право является своего рода гарантией реализации всех остальных, предоставленных законом обвиняемому (подозреваемому) прав. Следует заметить, что не только участие защитника гарантирует реализацию комплекса процессуальных прав обвиняемого (подозреваемого). Реализация прав обвиняемого гарантируется всей деятельностью следователя, дознавателя и суда. Наряду с этим участие защитника имеет значение важной гарантии обеспечения прав обвиняемого, ибо защитник помогает обвиняемому использовать все его процессуальные права.

Право обвиняемого (подозреваемого) на защиту вытекает из того положения, что обвиняемый не является виновным, а подозреваемый – это лицо, заподозренное в совершении преступления, но не совершившее его. Во всяком случае, совершение преступления обвиняемым и подозреваемым еще не установлено с полной уверенностью, которую может дать только приговор, вступивший в законную силу. Поэтому с правом на защиту неразрывно связана *презумпция невиновности* – особое принципиальное процессуальное правило, которое позволяет считать обвиняемого невиновным, пока его виновность не будет доказана в установленном законом порядке, т.е. до тех пор, пока суд не признал его виновным на основании имеющихся в деле доказательств приговором, вступившим в силу.

Бремя доказывания вины или невиновности обвиняемого лежит на государственных органах. Следователь, дознаватель, прокурор и суд не вправе перелгать обязанность доказывания на плечи обвиняемого, подозреваемого.

Даже если следователь, дознаватель, прокурор считают его виновным, т.е. предъявляют ему обвинение, изобличают его в совершении преступления – это остается мнением следователя, прокурора и только суд может разрешить дело окончательно и признать его виновным или невиновным в инкриминированном преступлении.

В связи с этим же, те кто обвиняет, осуществляет уголовное преследование обвиняемого, доказывает его виновность, должны работать и с доказательствами, реабилитирующими обвиняемого. Обвиняемый же может, но не должен доказывать свою невиновность, осуществляя свое право на защиту. У него нет обязанности доказывать свою невиновность. Это обстоятельство развивает и конкретизирует известное положение Международного пакта о гражданских и политических правах: « Каждый обвиняемый в уголовном преступлении имеет право считаться невиновным, пока его виновность не будет доказана согласно закону» (п. 2 ст.14).

3. *«Защитой называется совокупность процессуальных действий, направленных на опровержение обвинения, на установление невиновности обвиняемого или на смягчение его ответственности».* (См.: Сейгорович М.С. Курс современного уголовного процесса. М.: Наука, 1968. Т. 1. С. 196).

Защита в уголовном процессе развивается параллельно с уголовным преследованием. Обвиняемый наделяется *правом защищаться от обвинения в целом*, он наделяется *правом обеспечить охрану своих личных и имущественных прав*.

Защита – это прежде всего деятельность самого обвиняемого по реализации предоставленных ему законом процессуальных прав.

Содержание защиты в совокупности процессуальных прав обвиняемого, подозреваемого, в обязанности государственных органов – прокурора, следователя, дознавателя и суда – создавать надлежащие условия для реализации этих прав. Обязанностью следователя, дознавателя, прокурора и суда является полное, всестороннее и объективное исследование всех материалов дела, т.е. одним из элементов объективно-реализуемой уголовно-процессуальной деятельности, является осуществление защиты лица, привлекаемого к уголовной ответственности. Но защита не только деятельность самого обвиняемого, подозреваемого. Это, кроме того, деятельность защитника со всеми присущими ему процессуальными правами и обязанностями.

Защитник – лицо, осуществляющее в установленном уголовно-процессуальным законом порядке защиту прав и интересов подозреваемых

и обвиняемых и оказывающее им юридическую помощь при производстве по уголовному делу (ст. 49 УПК).

Защитник, представляя интересы обвиняемого, ведет защиту его прав и законных интересов, оспаривая обвинение, приводит доводы невиновности обвиняемого, доказательства, смягчающие его вину. Таким образом, защита включает в себя как процессуальную деятельность обвиняемого и подозреваемого, так и процессуальную деятельность защитника.

Реализацию и той, и другой деятельности обязаны обеспечить государственные органы, осуществляющие уголовное преследование обвиняемого, расследование дела и рассмотрение его в суде.

*Подробнее см.: 2, 4.*

## ТЕМА 2

### ОРГАНИЗАЦИЯ УЧАСТИЯ ЗАЩИТНИКА В РАССЛЕДОВАНИИ И РАССМОТРЕНИИ УГОЛОВНОГО ДЕЛА СУДОМ

#### Основные вопросы темы

1. Приглашение, назначение и замена защитника.
2. Обязательное участие защитника в расследовании и рассмотрении уголовного дела судом.
3. Отказ от защитника.

1. В соответствии с ч. 3 ст. 49 УПК защитник допускается к участию в деле:

- с момента возбуждения уголовного дела в отношении конкретного лица;
- вынесения постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого;
- фактического задержания лица, подозреваемого в совершении преступления в порядке ст. 91, 92 УПК и применения к нему меры пресечения – заключения под стражу до предъявления обвинения в порядке ст. 100 УПК;
- вручения уведомления о подозрении в совершении преступления в порядке, установленном ст. 223.1 УПК;
- объявления лицу, подозреваемому в совершении преступления, постановления о назначении судебно-психиатрической экспертизы;
- начала осуществления иных мер процессуального принуждения или иных процессуальных действий, затрагивающих права и свободы лица, подозреваемого в совершении преступления.

В качестве защитников допускаются *адвокаты*. По определению или постановлению суда в качестве защитника могут быть допущены наряду с адвокатами один из близких родственников обвиняемого или иное лицо, о допуске которого ходатайствует обвиняемый. При производстве у мирового судьи указанное лицо допускается и вместо адвоката.

Адвокат допускается к участию в уголовном деле в качестве защитника по предъявлении *удостоверения адвоката* и *ордера* (ст. 49 УПК).

Из этого следует, что ст. 49 УПК определяет круг лиц, которые могут быть допущены в качестве защитников в стадии предварительного расследования, включая в него исключительно только адвокатов. В этой связи на лиц, оказывающих на основе лицензии платные юридические услуги гражданам, положение данной нормы ст. 49 УПК не распространяется; частно-практикующий юрист не может быть допущен на предварительное следствие в качестве защитника.

В соответствии с ч. 2 ст. 49 УПК только по определению или постановлению суда в качестве защитников могут быть допущены близкие родственники обвиняемого, а также другие лица.

Защитник из числа лиц, указанных в ч. 2 ст. 49 УПК, приглашается обвиняемым, его представителем, а также другими лицами с согласия обвиняемого (ч. 1 ст. 50 УПК).

Следует обратить внимание на то, что участие лиц, указанных в ч. 2 ст. 49 УПК, возможно исключительно на стадии судебного разбирательства и только по определению или постановлению суда.

Участие в качестве защитника в ходе предварительного расследования или судебного разбирательства любого лица по выбору подозреваемого или обвиняемого может привести к тому, что защитником окажется лицо, не обладающее необходимыми профессиональными навыками, что несовместимо с задачами правосудия и обязанностью государства гарантировать каждому квалифицированную юридическую помощь.

*Критерий квалифицированной юридической помощи* в уголовном судопроизводстве устанавливается законом путем определения условий допуска тех или иных лиц в качестве защитников.

Следует отметить, что защитник приглашается обвиняемым, его законным представителем, другими лицами по поручению или с согласия обвиняемого. Если есть объективные причины, по которым избранный обвиняемым защитник в течение длительного срока не может участвовать в деле, следователь и суд предлагают обвиняемому пригласить другого защитника или назначить ему защитника через коллегия адвокатов.

Участие конкретного защитника в деле не всегда возможно. Законодатель предусматривает обстоятельства, исключающие участие в деле адвоката в качестве защитника в том случае, если он по данному делу оказывает или ранее оказывал юридическую помощь лицу, интересы которого противоречат интересам лица, обратившегося с просьбой о ведении дела (ч. 5 ст. 49 УПК); если он ранее участвовал в качестве судьи, прокурора, следователя, дознавателя, эксперта, переводчика, свидетеля, специалиста, понятого, секретаря судебного заседания, а также, если он является близким родственником или родственником судьи, прокурора, следователя,

дознателя, секретаря судебного заседания, принимавшего либо принимающего участие в производстве по данному уголовному делу, либо лица, интересы которого противоречат интересам участника уголовного судопроизводства, заключившего с ним соглашение об оказании защиты. Вопрос об отводе защитника решается по правилам ст. 72 УПК.

2. Помимо участия в деле по приглашению обвиняемого, подозреваемого в уголовном процессе защитник может участвовать по назначению.

Участие защитника в уголовном судопроизводстве обязательно, если:

- подозреваемый, обвиняемый не отказался от защитника в порядке, установленном ст. 52 УПК;
- подозреваемый, обвиняемый является несовершеннолетним;
- подозреваемый, обвиняемый в силу физических или психических недостатков не может самостоятельно осуществлять свое право на защиту;
- судебное разбирательство проводится в порядке, предусмотренном ч. 5 ст. 247 УПК;
- подозреваемый, обвиняемый не владеет языком, на котором ведется производство по уголовному делу;
- лицо обвиняется в совершении преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы на срок выше пятнадцати лет, пожизненное лишение свободы или смертная казнь;
- уголовное дело подлежит рассмотрению судом с участием присяжных заседателей;
- обвиняемый заявил ходатайство о рассмотрении уголовного дела в особом порядке, предусмотренном гл. 40 УПК.

По правилам ст. 50 УПК, если защитник не приглашен в этих случаях обвиняемым или по его поручению другим лицом, дознаватель, следователь и суд обеспечивают участие защитника в деле.

В этом случае расходы на оплату труда защитника по оказанию юридической помощи возмещаются из средств федерального бюджета (ч. 4 ст. 132 УПК).

3. В уголовном процессе действует *правило свободного выбора защитника*. Обвиняемый сам или через своего представителя выбирает защитника персонально.

В том случае, когда обвиняемый заключен под стражу и не может сам выбирать защитника, ему предоставляется по этому поводу свидание с родственниками. Они по его просьбе пригласят того защитника, которого он сочтет необходимым.

Если защитник принял на себя защиту подозреваемого, он не вправе отказываться от защиты. Это возможно только до заключения договора,

причем мотивы отказа в принятии защиты могут быть самыми разнообразными: занятость в другом процессе и т.д. Обвиняемый же вправе в любой момент производства по делу отказаться от защитника. Обвиняемый может пригласить другого защитника, отказаться от него вовсе и сам осуществлять свое право на защиту. Следует подчеркнуть, что такой отказ возможен исключительно по инициативе самого обвиняемого. Отказ должен быть добровольным и может быть немотивированным. Он заявляется письменно и отражается в протоколе соответствующего следственного действия (ст. 52 УПК).

Отказ от защитника тогда, когда участие защитника является обязательным, не имеет юридической силы для дознавателя, следователя и суда.

Отказ от защитника ни в коем случае не лишает обвиняемого (подозреваемого) права заявить ходатайство об участии защитника на следующих этапах производства по делу. Если такое ходатайство обвиняемым заявляется, следственные действия, проведенные по делу без защитника, не повторяются.

*Подробнее см.: 1–4.*

### ТЕМА 3

### ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ ЗАЩИТНИКА

#### Основные вопросы темы

1. Правовое положение защитника в стадии предварительного расследования.
2. Правовое положение защитника в судебных стадиях.

1. Право обвиняемого на защиту предполагает участие защитника в уголовном процессе.

Защитник представляет законные интересы обвиняемого, подозреваемого, защищает их, помогает обвиняемому реализовать его права, оказывает юридическую помощь своему клиенту при производстве по делу.

Дознаватель, следователь и суд, в свою очередь, обязаны обеспечить обвиняемому, подозреваемому возможность защищаться установленными законом средствами и способами, а также охрану их личных и имущественных прав.

В уголовном процессе существует правило, согласно которому следователь, дознаватель обязаны принять все предусмотренные законом меры для всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств дела, причем выявить не только уличающие, отягчающие, но и оправдывающие обвиняемого обстоятельства, смягчающие его ответственность.

Наряду с этим в ходе предварительного расследования наиболее часто применяются *меры уголовно-процессуального принуждения*, поэтому участие защитника в ходе расследования в интересах обвиняемого приобретает в этой стадии наиболее актуальный характер. Права и законные интере-

сы обвиняемого, подозреваемого в ходе предварительного расследования, как, впрочем, и в суде, должны быть защищены в соответствии с современными требованиями.

Защитник – представитель обвиняемого, подозреваемого. Это значит, что он действует в интересах обвиняемого, по его поручению или с его согласия. Обвиняемый может в любой момент отказаться от услуг защитника, и защитник будет отстранен от участия в деле.

В то же время закон подчеркивает, что адвокат не вправе отказаться от принятой на себя защиты подозреваемого или обвиняемого.

Особого внимания заслуживает момент, когда защитник приглашается для участия в деле. Право выбора защитника предоставляется обвиняемому, его законным представителям. Защитник может быть приглашен самим обвиняемым по поручению или с согласия обвиняемого другими лицами. По просьбе обвиняемого участие защитника может быть обеспечено дознавателем, следователем или судом.

Итак, конкретный защитник избирается самим обвиняемым или с его согласия, по его просьбе. Это значит, что защитник действует в интересах обвиняемого, представляет на следствии и в суде его законные интересы, охраняет его права. Невозможно представить ситуацию по делу, когда усилия защитника направлены не на смягчение участи обвиняемого, а на его ухудшение. Защитник в этом случае начинает выполнять роль обвинителя, что несовместимо с его правовым положением и той ролью, которая отдается ему в процессе.

Отношения защитника с обвиняемым, подозреваемым, а следовательно, и права и обязанности защитника регулируются не только уголовно-процессуальным законом, но и Федеральным законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ и Кодексом профессиональной этики адвоката (принят первым Всероссийским съездом адвокатов 31 января 2003 г.).

Если защитник может встречаться со своим подзащитным наедине вне зависимости от любых обстоятельств, когда его подзащитный находится на свободе, то в случае применения меры пресечения – заключения под стражу в отношении обвиняемого, задержания подозреваемого такая возможность исключена. С момента задержания подозреваемого или обвиняемого защитник имеет *право на свидание с подозреваемым наедине*.

Для этого необходимо соблюдение нескольких условий:

- соглашение между защитником и подзащитным, ордер юридической консультации;
- документ о допуске к делу данного защитника, выданный следователем;
- резолюция администрации следственного изолятора о выдаче заключенного под стражу;
- документ, удостоверяющий личность защитника.



Свидания предоставляются наедине, количество и продолжительность свиданий не ограничивается, но они возможны в условиях, позволяющих сотруднику места содержания под стражей видеть их, но не слышать.

Оказание юридической помощи подозреваемым и обвиняемым невозможно без предоставления свиданий с защитником.

Свидания проходят наедине для создания условий, в которых возникают доверительные отношения между обвиняемым и защитником. Во время этих свиданий защитник может получить от подозреваемого сведения, которые подзащитный сообщает только ему, во время свиданий вырабатывается тактика защиты, обсуждается ход расследования, конкретные доказательства, содержание и необходимость заявления ходатайств и т.д.

Реализация права обвиняемого и защитника на свидание наедине предполагает соблюдение правил внутреннего распорядка, режима содержания в следственных изоляторах, безопасности участников свидания. Именно поэтому свидание подозреваемого или обвиняемого с защитником наедине проводится в условиях, позволяющих сотрудникам мест содержания под стражей видеть участников свиданий, но не слышать их. Хотя количество и продолжительность свиданий с защитником не ограничены, но при этом должны соблюдаться Правила внутреннего распорядка места лишения свободы, согласно которым вывод подозреваемых и обвиняемых из камер на свидания запрещен в период сдачи-приема дежурства, раздачи пищи, в ночное время (с 22 ч. вечера до 6 ч. утра следующего дня). Проведение свиданий может быть ограничено или приостановлено в связи с введением карантина, режима особых условий, который вводится в следственных изоляторах в случаях стихийных бедствий, эпидемий, обширных очагов возгорания, крупных аварий системы жизнеобеспечения, массовых беспорядков или неповиновения подозреваемых или обвиняемых, при реальной угрозе вооруженного нападения на места содержания под стражей (ст. 48 ФЗ «О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений»). Порядок объявления режима особых условий и его прекращения установлены законом. Он отменяется, как только в нем отпадает необходимость.

*Свидания с подзащитным* – одна из главных предпосылок работы защитника по делу. Другие его права и возможности в ходе предварительного следствия определяются уголовно-процессуальным законом. Защитник вправе присутствовать при предъявлении обвинения, участвовать в допросе подозреваемого, обвиняемого, в иных следственных действиях, проводимых с их участием; он может знакомиться с протоколом задержания, постановлением о применении меры пресечения, с протоколами следственных действий, произведенных с участием подозреваемого, обвиняемого или самого защитника, с документами, которые предъявлялись либо должны были предъявляться подозреваемому и обвиняемому, с материалами,

направляемыми в суд при избрании меры пресечения в виде заключения под стражу и продлении срока содержания под стражей, а по окончании дознания и предварительного следствия – со всеми материалами дела, выписывать из него любые сведения и в любом объеме снимать с них копии, представлять доказательства, заявлять ходатайства, участвовать при рассмотрении судьей жалоб в порядке ч. 11 ст. 108, 125 УПК.

В ходе следственного действия, в котором участвует защитник, он вправе задавать вопросы допрашиваемым лицам, делать замечания о правильности и полноте записей в протоколе этого следственного действия.

Защитник с момента допуска к участию в уголовном деле вправе собирать и представлять доказательства, необходимые для оказания юридической помощи, и привлекать специалиста (пп. 2, 3 ч. 1 ст. 53 УПК).

Защитник собирает доказательства путем получения предметов, документов и иных сведений, опроса лиц с их согласия, истребования справок, характеристик, иных документов от органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и организаций, которые обязаны представлять запрашиваемые документы или их копии (ч. 3 ст. 86 УПК).

Привлечение защитником специалистов при осуществлении защиты базируется на правовом положении этого участника уголовного процесса. Специалист – это лицо, обладающее специальными знаниями. Он привлекается к участию в процессуальных действиях для содействия в обнаружении, закреплении и изъятии предметов и документов, применении технических средств в исследовании материалов уголовного дела, для разъяснения сторонам и суду вопросов, входящих в его компетенцию (ст. 58 УПК).

Собранные защитником предметы, документы и иные сведения, а также результаты опроса могут быть представлены следователю, дознавателю или в суд путем заявления ходатайств либо защитником, либо его подзащитным.

Ходатайство может быть заявлено в любой момент производства по делу и подлежит рассмотрению и разрешению непосредственно после его заявления или не позднее трех суток со дня его заявления. Законодатель предусматривает и процедуру разрешения ходатайств (см. ст. 122 УПК).

Аналогичным образом в уголовном деле могут быть реализованы и результаты работы защитника со специалистом. Например, получение консультаций от специалиста по поводу постановки вопросов перед экспертом реализуется путем заявления ходатайства защитником о дополнительных вопросах эксперту (п. 4 ч. 1 ст. 198 УПК).

В связи с этим возникает вопрос, может ли быть привлечен при расследовании и рассмотрении дела в суде этот же специалист следователем, дознавателем или судом? Закон не запрещает подобное привлечение. Возможным оно станет и при условии заявления защитником ходатайства об участии этого специалиста в деле.

Законодательная регламентация правового положения защитника в стадии предварительного расследования исходит из того, что предварительное расследование носит вспомогательный по отношению к судебному разбирательству характер, поэтому защитник наделяется столь обширными полномочиями для того, чтобы в ходе предварительного расследования были выяснены все оправдывающие его подзащитного доказательства или обстоятельства, смягчающие его вину. Кроме того, и это главное, защитник должен принять все установленные законом меры для того, чтобы не допускать необоснованную передачу дела в суд.

## *2. Правовое положение защитника в судебных стадиях.*

В судебных стадиях защитник – представитель подсудимого, осужденного. Это значит, что защитник действует в интересах своего клиента либо по поручению (доверенности) подсудимого, либо с его согласия (если защитник назначен судом).

Судебные стадии включают в себя производство в суде первой инстанции (подготовительные действия к судебному заседанию, предварительное слушание, судебное разбирательство), производство в апелляционной и кассационной инстанциях, пересмотр приговоров, определений и постановлений, вступивших в законную силу, возобновление дел по вновь открывшимся обстоятельствам.

Поскольку судебное разбирательство является основной стадией уголовного процесса, защитник в этой стадии защищает подсудимого от уголовного преследования перед судом. Он оспаривает обвинение, опровергает или ставит под сомнение положенные в основу обвинения доказательства, ищет обстоятельства, смягчающие вину обвиняемого. Он заявляет ходатайства, представляет доказательства с тем, чтобы доказать невиновность обвиняемого или смягчить его вину.

Законодатель расширяет круг лиц, которые могут быть защитниками в суде. Адвокат, работавший в качестве защитника в ходе предварительного расследования, продолжает работать в суде. Наряду с ним по определению суда или постановлению судьи в качестве защитников могут быть допущены один из близких родственников обвиняемого, а также другие лица, о допуске которых ходатайствует обвиняемый. Подозреваемый, обвиняемый вправе пригласить несколько защитников.

Представляя в суде интересы подзащитного, защитник в известной степени является самостоятельной фигурой. Подсудимый в ряде случаев, защищая свои интересы, извращает действительность и не несет за это ответственности. Защитник же должен действовать законными средствами, защищая интересы своего клиента, он не может применять способы защиты, запрещенные законом.

В этой ситуации он остается представителем подсудимого, и как бы ни вел себя подсудимый в суде, защитник должен употребить все законные средства защиты подсудимого для облегчения его положения. Более того, защитник не может опровергать отрицание обвиняемым своей вины, ибо тогда его деятельность приобретает обвинительный характер. Он должен поддерживать это доказательство невиновности подсудимого (показания обвиняемого являются, как известно, доказательствами по делу) любыми законными средствами.

Права защитника, названные в законе, реализуются в судебных стадиях по мере прохождения дела.

Так, при предварительном слушании дела защитник может приносить жалобы и заявлять ходатайства, имеющие значение для правильного разрешения дела. Ходатайства подлежат разрешению судьей, а ходатайства о полноте расследования (вызов дополнительных свидетелей и т.д.) – обязательному удовлетворению.

Если защитник не участвовал в ходе предварительного расследования, судья, готовя судебное заседание, решает вопрос об участии защитника в судебном заседании и обеспечивает возможность защитнику ознакомления со всеми материалами дела. При необходимости защитник выписывает из дела необходимые сведения.

В стадии судебного разбирательства защитник как представитель стороны защиты в соответствии со ст. 244 УПК пользуется равными правами со стороной обвинения. Он наравне с прокурором имеет право на представление доказательств, исследование и заявление ходатайств. Защитник высказывает свое мнение по возникающим в судебном заседании вопросам, обращает внимание суда на обстоятельства, смягчающие ответственность подсудимого, высказывается о мере наказания и гражданско-правовых последствиях преступления (ст. 248 УПК).

При неявке защитника и невозможности его заменить в этом заседании разбирательство дела откладывается. Замена защитника, не явившегося в судебное заседание, возможна только с согласия подсудимого. Если в дело вступает новый защитник, суд предоставляет ему время для ознакомления с делом и подготовки к участию в судебном заседании.

Активность защитника в судебном заседании определяется его процессуальным положением, которое характеризуется равными процессуальными возможностями с другими участниками процесса по собиранию, исследованию доказательств, заявлению ходатайств.

Позиция защитника по делу вырабатывается в процессе собирания, проверки и оценки доказательств, осуществляемых судом, и доводится до сведения суда защитником в прениях сторон.

Участвуя в судебных прениях, защитник подводит итог судебного следствия, анализирует проведенные в судебном заседании доказательства, излагает свои выводы по делу.

Защитник выступает с речью один раз. Содержание его речи, круг вопросов, которых он касается и по которым предлагает суду свое решение, ограничивается ст. 299 УПК. Это вопросы, разрешаемые судом при постановлении приговора: совершено ли деяние, в котором обвиняется подсудимый, виновен ли он в совершении преступления, подлежит ли он наказанию за совершенное преступление, какое именно наказание должно быть назначено подсудимому, должен ли его отбывать, подлежит ли удовлетворению гражданский иск и другие вопросы, названные в указанной норме.

Закон не ограничивает время выступления защитника в судебных прениях, но председательствующий может остановить его, если он касается обстоятельств, не имеющих отношения к рассматриваемому делу (ст. 292 УПК).

Участие в судебных прениях и выступление с итоговой защитительной речью позволяет защитнику высказать свое мнение в защиту интересов своего подзащитного.

Именно участвуя в прениях сторон, защитник обращает внимание суда на все добытые в ходе предварительного расследования и в судебном заседании смягчающие вину его подзащитного обстоятельства; при этом он акцентирует внимание на доказательства, оправдывающие подзащитного, свидетельствующие о том, что подсудимый не виновен в совершении инкриминированного ему преступления. Суд заслушивает стороны, но выносит приговор, опираясь на закон и имеющиеся в деле доказательства.

После окончания судебных прений, но до удаления суда в совещательную комнату защитник может представить суду предлагаемую им формулировку решения по вопросам, указанным в пп. 1–6 ст. 299 УПК в письменном виде.

Предлагаемая защитником формулировка не имеет для суда обязательной силы (п. 7 ст. 299 УПК), но защитник должен использовать все указанные в законе возможности и обратить внимание суда на доводы в пользу обвиняемого.

Некоторые особенности имеет участие защитника в случае согласия обвиняемого с предъявленным обвинением и решения вопроса о заявлении им ходатайства об особом порядке принятия судебного решения. Такое ходатайство может быть заявлено:

- при ознакомлении обвиняемого и его защитника с материалами уголовного дела;
- на предварительном слушании уголовного дела в суде.

Задача защитника в этом случае состоит в том, чтобы помочь своему подзащитному определиться в целесообразности такого ходатайства, моменте его заявления и разъяснить последствия такого ходатайства.

Принципиальное значение имеет участие защитника и при заключении соглашения о досудебном сотрудничестве, когда обвиняемый берет на

себя обязательство оказать содействие следствию в раскрытии и расследовании преступления, изобличении и уголовном преследовании других соучастников преступления, розыске имущества, добытого преступным путем. Прежде всего, с его участием должна быть продумана возможность заключения подобного соглашения, ему целесообразно обратить внимание на процедуру его заключения, нашедшее отражение в соглашении обязательство прокурора, соблюдение процессуальных условий производства и на доказывание в суде смягчающих обстоятельств при выполнении его подзащитным взятых на себя обязательств.

Несколько слов об особенностях защиты, правах и обязанностях защитника при рассмотрении уголовного дела в суде с участием присяжных заседателей.

Судебное разбирательство дел в этом случае отличается тем, что в суде двенадцать присяжных заседателей составляют отдельную от председательствующего самостоятельную коллегия, которая решает вопросы факта. Все правовые вопросы разрешаются председательствующим в судебном заседании с участием сторон.

Особенностью суда присяжных является более ярко выраженная состязательность при рассмотрении уголовного дела. Защитник в суде присяжных находится в более выигрышном положении, чем в обыкновенном суде. Особый порядок судебного следствия, особенность исследования доказательств дают ему возможность проводить допросы до того, как представленные им доказательства исследуются судом.

Судебные прения при разбирательстве дела в суде присяжных состоит как бы из двух этапов: на первом анализируются доказательства и высказываются суждения по поводу факта. Стороны, в том числе и защитник, предлагают свои суждения присяжным по поводу факта, чтобы они учли их при вынесении вердикта.

На втором этапе прений, когда присяжные уже вынесли вердикт защитник высказывает свое мнение по любым вопросам права, подлежащим разрешению в приговоре суда.

Итак, первый этап речи защитника в прениях посвящен анализу доказательств и, если можно так сказать, эмоциональному воздействию на присяжных, второй – является выражением правовой характеристики вопросов, обсуждаемых при вынесении приговора. И здесь очень важно, чтобы первая часть речи защитника, как, впрочем, и вторая, совпала с тем, что говорит в последнем слове подсудимый. Это обстоятельство имеет как правовой, так и психологический характер.

Не только уголовно-процессуальный закон, но и постановление Пленума Верховного суда РФ от 20 декабря 1994 г. № 9 «О некоторых вопросах применения судами уголовно-процессуальных норм, регламентирую-

щих производство в суде присяжных» (см.: Бюллетень Верховного суда РФ. 1995) определяют дополнительные требования к обеспечению права на защиту в суде присяжных.

*Подробнее см.: 1–3.*

#### **ТЕМА 4**

### **СРЕДСТВА И СПОСОБЫ УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ЗАЩИТНИКА**

#### **Основные вопросы темы**

1. Законодательство об адвокатской деятельности и адвокатуре.
2. Правовые средства уголовно-процессуальной деятельности защитника.

1. Законодательство об адвокатской деятельности и адвокатуре основывается прежде всего на Конституции Российской Федерации. В принятом на ее основе законе «Об адвокатской деятельности и адвокатуре» от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ адвокатская деятельность определяется как квалифицированная юридическая помощь, оказываемая на профессиональной основе лицами, получившими в установленном законом порядке статус адвоката, физическим и юридическим лицам в целях защиты их прав, свобод и интересов, а также обеспечения доступа к правосудию. Она не является предпринимательской, в то же время адвокатура действует независимо от государственных, правоохранительных органов и органов управления. В названном законе регулируются также организационные вопросы осуществления этой деятельности и правовое положение адвоката

Вопросы участия адвоката (в качестве защитника и представителя) закреплены в Уголовно-процессуальном кодексе РФ.

В принятом в соответствии с законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре» Кодексе профессиональной этики адвоката устанавливаются обязательные для каждого адвоката правила поведения при осуществлении адвокатской деятельности, в том числе и в уголовном судопроизводстве, а также основания и порядок привлечения адвокатов к ответственности.

2. Оказание квалифицированной юридической помощи всем, кто в этом нуждается, предусмотрено ст. 48 Конституции РФ.

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 (ч. 2 ст. 48 Конституции).

С момента допуска к участию в деле защитник – активный участник уголовно-процессуальной деятельности. Его деятельность носит многогранный характер. Он обязан использовать все указанные в законе средства и способы защиты в целях выявления обстоятельств, оправдывающих подозреваемого или обвиняемого, смягчающих их ответственность, оказывать им необходимую юридическую помощь.

К числу таких средств уголовно-процессуальный закон относит:

- заявление ходатайств, представление доказательств, участие в их исследовании.
- участие в производстве следственных и судебных действий;
- обжалование процессуальных решений, принятых руководителем следственного органа, следователем, органом дознания, дознавателем, прокурором в отношении его подзащитного.

Защитник вправе иметь с подозреваемым и обвиняемым свидания наедине без ограничения их количества и продолжительности; присутствовать при предъявлении обвинения, участвовать в допросе подозреваемого и обвиняемого, а также в производстве иных следственных действий, производимых с их участием; знакомиться с протоколом задержания; постановлением о применении меры пресечения; с протоколами следственных действий, произведенных с участием подозреваемого, обвиняемого или самого защитника, с документами, которые предъявлялись либо должны были предъявляться подозреваемому и обвиняемому, а по окончании дознания или предварительного следствия – со всеми материалами дела, выписывать из него любые сведения и в любом объеме; представлять доказательства, заявлять ходатайства; участвовать при рассмотрении судьей вопроса об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу и о продлении срока содержания под стражей; домашнего ареста, залога; участвовать в судебном разбирательстве в суде первой инстанции, а также в заседании суда, рассматривающего дело в апелляционном или кассационном порядке; заявлять отводы; приносить жалобы на действия и решения дознавателя, следователя, прокурора и суда; использовать любые средства и способы защиты, не противоречащие закону.

Защитник не вправе разглашать сведения, сообщенные ему в связи с осуществлением защиты и оказанием юридической помощи (ч. 2 ст. 53 УПК).

*Подробнее см.: 1, 3, 4.*

## **ТЕМА 5**

### **УЧАСТИЕ ЗАЩИТНИКА В ПРОИЗВОДСТВЕ СЛЕДСТВЕННЫХ ДЕЙСТВИЙ**

#### **Основные вопросы темы**

1. Участие защитника при назначении и производстве экспертизы.
2. Участие защитника в следственных действиях, проводимых по его ходатайству.

1. Задачей участия защитника в производстве следственных действий является защита прав и законных интересов подзащитного, выявление обстоятельств, оправдывающих подозреваемого или обвиняемого, смягчающих их ответственность, оказание им необходимой юридической помощи.



Именно с этой целью защитник участвует в производстве следственных действий.

Остановимся на участии защитника при производстве экспертизы по уголовному делу. Назначение и производство экспертизы по уголовному делу предполагает совместную работу следователя, обвиняемого, подозреваемого и его защитника.

Признав производство экспертизы необходимым, следователь выносит об этом *постановление*, в котором указываются основания для назначения экспертизы, фамилия эксперта или наименование учреждения, в котором должна быть произведена экспертиза, вопросы, поставленные перед экспертом, и материалы, предоставляемые в распоряжение эксперта.

Следователь обязан ознакомить обвиняемого и его защитника с постановлением о назначении экспертизы (ч. 3 ст. 195 УПК) и разъяснить им права, предусмотренные ст. 198 УПК.

При назначении и производстве экспертизы подозреваемый, обвиняемый, его защитник имеют право: знакомиться с постановлением о назначении экспертизы, заявить отвод эксперту или ходатайствовать о производстве экспертизы в другом экспертном учреждении, просить о назначении эксперта из числа указанных ими лиц, представить дополнительные вопросы для получения по ним заключения эксперта; присутствовать с разрешения следователя при производстве экспертизы и давать объяснения эксперту; знакомиться с заключением эксперта, протоколом его допроса.

Обвиняемый имеет право давать объяснения и заявлять возражения, просить о постановке дополнительных вопросов эксперту и о назначении дополнительной или повторной экспертизы.

Защитник вправе участвовать в ознакомлении обвиняемого с постановлением о назначении экспертизы, с заключением эксперта, в допросе обвиняемого по поводу назначения и производства экспертизы (ст. 195, 207 УПК).

Защитник в данном случае разъясняет обвиняемому права в связи с производством экспертизы, помогает сформулировать вопросы эксперту, заявляет ходатайства об отводе эксперта, о назначении дополнительной или повторной экспертизы, согласовывая свою позицию с подзащитным.

2. По ходу расследования уголовного дела защитник имеет право заявлять ходатайство.

Ходатайства могут носить разнообразный характер.

Защитник формулирует заявленные ходатайства, исходя из законных интересов подзащитного. Он согласовывает ходатайства с подзащитным. Ходатайства заявляются в письменном виде.

Следователь не вправе отказать защитнику и его подзащитному в производстве следственных действий по собиранию доказательств, если

обстоятельства, о которых они ходатайствуют, могут иметь значение для дела, и позволяют полно, всесторонне и объективно исследовать предмет доказывания по делу (ст. 73 УПК) и выявить причины и условия, способствующие совершению преступления.

При участии в ходе производимого по его ходатайству следственного действия защитник обладает достаточно широкими полномочиями, для того чтобы влиять на ход расследования. Он имеет право задавать вопросы допрашиваемому, делать письменные замечания по поводу правильности и полноты записи в протоколе этого следственного действия.

Следователь в свою очередь может отвести вопросы защитника, но запись о них в протоколе должна быть сделана обязательно.

Защитник обязательно подписывает протокол следственного действия (ст. 83, 166, 167 и др. УПК). Активная позиция защитника в ходе расследования помогает защитить права и законные интересы личности в уголовном процессе.

*Подробнее см.: 1, 3, 4.*

## **ТЕМА 6**

### **ВЗАИМООТНОШЕНИЯ АДВОКАТА, ОСУЩЕСТВЛЯЮЩЕГО ЗАЩИТУ, С ЛИЦАМИ, ПРОИЗВОДЯЩИМИ ДОЗНАНИЕ, ПРЕДВАРИТЕЛЬНОЕ СЛЕДСТВИЕ, И СУДОМ**

#### **Основные вопросы темы**

1. Правовые способы разрешения возникающих противоречий, конфликтных ситуаций.
2. Порядок подачи жалобы.

1. Наиболее значимым во взаимоотношениях защитника с лицами, производящими предварительное расследование, и судом является возможность правовым способом разрешить возникающие противоречия или конфликтные ситуации.

Для этого законодательно предусмотрены по меньшей мере две возможности:

- заявление *отвода* дознавателю, следователю, судье, суду в полном составе;
- обжалование действий (бездействий) и процессуальных решений дознавателя, следователя, прокурора, суда и участие в их рассмотрении судом.

Согласно ст. 53 УПК защитник вправе заявлять отводы участникам процесса, как расследующим, так и рассматривающим уголовное дело в суде.

Закон определяет общие обстоятельства, исключающие возможность участия в судопроизводстве.

Следователь, дознаватель, судья не могут принимать участие в расследовании, производстве и в рассмотрении дела:

- если они являются потерпевшими, гражданскими ответчиками, свидетелями, а также если они участвовали в данном деле в качестве эксперта, специалиста, переводчика, защитника, законного представителя обвиняемого, представителя потерпевшего, гражданского истца или гражданского ответчика;
- если они являются родственниками потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика или их представителей, родственниками обвиняемого или его законного представителя;
- если имеются иные обстоятельства, дающие основание считать, что судья, прокурор, следователь, дознаватель лично, прямо или косвенно, заинтересованы в исходе уголовного дела.

Расследование и рассмотрение уголовного дела не может осуществляться лицами, состоящими в родстве между собой (ст. 61–67 УПК).

Перечисленные выше основания отвода могут быть использованы защитником в том случае, когда по делу возникают конфликтные ситуации, при которых следователь или судья демонстрируют предвзятость, тенденциозность в расследовании или рассмотрении дела, отклоняют обоснованные ходатайства защитника, нарушают закон в ходе расследования и рассмотрения дела в суде. Порядок рассмотрения отводов установлен уголовно-процессуальным законом (ст. 64–67 УПК).

В изложении данного вопроса под конфликтом понимается правовой конфликт, который может быть разрешен правовыми средствами. Одним из таких средств наряду с отводами можно назвать право защитника приносить жалобы на действия и решения дознавателя, следователя и суда.

Право на обжалование действий (бездействия) органа дознания, дознавателя, начальника подразделения дознания, следователя, прокурора, руководителя следственного органа и суда закреплено в ст. 123 УПК; применительно к защитнику оно предусмотрено также в п. 10 ч. 1 ст. 53 УПК.

*2. Жалобы на действия дознавателя* подаются прокурору; на следователя – соответственно руководителю следственного органа непосредственно либо через лицо, производящее расследование, на действие которых жалоба приносится. Жалоба может быть устной, и тогда она заносится в протокол, подписывается заявителем и тем, кто жалобу принял; но может быть и письменной.

В любом случае жалоба должна поступить к прокурору или руководителю следственного органа, если она принята дознавателем или следователем.

На рассмотрение жалобы закон отводит трое суток (в исключительных случаях 10 суток), в течение которых прокурор или руководитель

следственного органа обязаны уведомить защитника о результатах рассмотрения жалобы.

Ярким примером возможности судебного обжалования действий (бездействий) или решений дознавателя, следователя, руководителя следственного органа и прокурора являются случаи, предусмотренные ст. 125 УПК РФ. Согласно этой норме судебному обжалованию подлежат постановления дознавателя, следователя, руководителя следственного органа об отказе в возбуждении уголовного дела, о прекращении уголовного дела, а равно иные решения и действия (бездействия) дознавателя, следователя, руководителя следственного органа и прокурора, которые способны причинить ущерб конституционным правам, свободам участников уголовного судопроизводства либо затруднить доступ граждан к правосудию.

Жалоба защитника может быть подана в суд непосредственно либо через дознавателя, следователя, прокурора.

Защитник обладает и правом обжалования приговора суда первой инстанции или приговора (постановления) суда апелляционной инстанции, не вступившего в силу. Жалобы в данном случае подаются в вышестоящий суд. Защитник может принести частную жалобу на определение суда первой инстанции и постановление судьи, он может обжаловать в порядке надзора приговор, вступивший в законную силу.

*Подробнее см.: 1–4.*

## ТЕМА 7

### ТИПИЧНЫЕ СИТУАЦИОННЫЕ ЗАДАЧИ, РЕШАЕМЫЕ АДВОКАТОМ В ЕГО УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В КАЧЕСТВЕ ЗАЩИТНИКА

#### Основные вопросы темы

1. Проверка наличия события преступления. Опровержение совершения преступления подозреваемым.
2. Установление обстоятельств, смягчающих ответственность. Проверка обстоятельств, отягчающих ответственность.

1. Главная задача, которую решает защитник по уголовному делу, – это выявление обстоятельств, оправдывающих подозреваемого или обвиняемого, смягчающих их ответственность, и оказание им юридической помощи.

В связи с этим защитник в первую очередь применяет доступные ему методы и средства для проверки наличия *события преступления* и опровержения совершения преступления подзащитным.

Понятие события преступления включает в себя установление времени, места, способа совершения преступления. Если событие преступления налицо, по делу должна быть доказана виновность обвиняемого в совершении преступления (ст. 73 УПК).

Если события преступления не было или подзащитный не совершал данное преступление, защитник путем заявления ходатайств следователю и суду должен представить доказательства того, что преступления не было или обосновать алиби своего подзащитного. В обоснование позиции защитника должны быть положены доказательства того, что подзащитный в момент совершения преступления находился в другом месте и поэтому данное преступление совершить не мог.

В предмет доказывания по каждому делу входит установление обстоятельств, влияющих на степень и характер ответственности обвиняемого, а также иных обстоятельств, характеризующих личность обвиняемого.

2. *Обстоятельствами, смягчающими наказание, уголовным законом признаются:*

- совершение впервые преступления небольшой тяжести вследствие случайного стечения обстоятельств;
- несовершеннолетие виновного;
- беременность;
- наличие малолетних детей виновного;
- совершение преступления при стечении тяжелых жизненных обстоятельств либо по мотиву сострадания;
- совершение преступления в результате физического или психического принуждения либо в силу материальной, служебной или иной зависимости;
- совершение преступления при нарушении условий правомерности необходимой обороны, задержания лица, совершившего преступление, крайней необходимости, обоснованного риска, исполнения приказа или распоряжения;
- противоправность или аморальность поведения потерпевшего, явившегося поводом для преступления;
- явка с повинной, активное содействие раскрытию преступления, изобличению и уголовному преследованию других соучастников преступления, розыску имущества, добытого в результате преступления;
- оказание медицинской или иной помощи потерпевшему непосредственно после совершения преступления, добровольное возмещение имущественного ущерба и морального вреда, причиненных в результате преступления, иные действия, направленные на заглаживание вреда, причиненного потерпевшему (ст. 61 УК).

При этом надо иметь в виду, что перечень смягчающих обстоятельств является «открытым», т.е. суд в качестве смягчающего по конкретному уголовному делу может признать обстоятельство, которого нет в приведенном перечне.

Поэтому задача защитника и состоит в том, чтобы убедить суд в существовании такого обстоятельства (ч. 2 ст. 61 УК), при наличии же «исключительных» смягчающих обстоятельств или их совокупности суд может назначить более мягкое наказание, чем предусмотрено за данное преступление («ниже низшего предела») – ст. 64 УК. А при досудебном соглашении, если подсудимый выполнил все взятые на себя обязательства, суд кроме того может принять решение об условном осуждении или об освобождении от отбывания наказания (ч. 5 ст. 317.7 УПК). В принятии благоприятного для подсудимого решения активная роль принадлежит защитнику.

Обстоятельства, отягчающие наказание, перечислены в ст. 63 УК.

Усилия защитника должны быть направлены на то, чтобы опровергнуть обстоятельства, отнесенные законом к числу отягчающих наказание. Если отягчающее обстоятельство предусмотрено соответствующей статьей Особенной части УК в качестве признака преступления и оказало тем самым влияние на квалификацию деяния, оно не может повторно учитываться при назначении наказания.

*Подробнее см.: 1, 2, 4.*

## ТЕМА 8

### ОЗНАКОМЛЕНИЕ ЗАЩИТНИКА С МАТЕРИАЛАМИ ДЕЛА И ФОРМУЛИРОВАНИЕ ЛИНИИ ЗАЩИТЫ

#### Основные вопросы темы

1. Процессуальный порядок ознакомления защитника с материалами дела.
2. Согласование линии защиты с обвиняемым.

1. Производство предварительного следствия заканчивается составлением *обвинительного заключения* либо *постановления о направлении дела в суд* для рассмотрения вопроса о применении принудительных мер медицинского характера (дознание – обвинительного акта); и предварительное следствие, и дознание может быть также закончено вынесением постановления о прекращении дела (ст. 212, 213, 215, 225 УПК).

Предметом рассмотрения в данном разделе является правовое положение защитника при окончании предварительного следствия составлением обвинительного заключения. На этом завершающем этапе предварительного следствия следователь объявляет обвиняемому, что следствие по его делу окончено и что он имеет право на ознакомление со всеми материалами дела как лично, так и с помощью защитника.

Здесь может возникнуть несколько ситуаций: обвиняемый отказался от участия защитника в деле, защитник участвует в деле обязательно, обвиняемый ходатайствует о вызове защитника для участия в ознакомлении с производством по делу, защитник участвовал в деле по приглашению обвиняемого либо его родственников изначально.

В любом случае все ситуации можно разделить на две: ознакомление обвиняемого с делом без защитника и ознакомление обвиняемого с делом с участием защитника. Какие бы варианты не возникали по уголовному делу правовое положение защитника, если он участвует в деле обязательно или по приглашению обвиняемого, неизменно.

2. Для определения *линии защиты в суде* ознакомление с материалами уголовного дела имеет существенное значение. Защитник помогает обвиняемому понять обоснованность предъявляемого ему обвинения, познакомиться с имеющимися в деле доказательствами, осмыслить их и выработать позицию в суде. Дело для ознакомления предъявляется обвиняемому и защитнику в прошитом и пронумерованном виде.

На этой стадии защитник также имеет право на свидания с обвиняемым наедине без ограничения их количества и продолжительности. Они могут знакомиться со всеми материалами дела, выписывать из него любые сведения и в любом объеме, снимать копии с документов, в том числе с помощью технических средств. Они имеют также право ознакомиться со всеми имеющимися приложениями (киносъемка, аудио- и видеозапись). Защитник обсуждает с обвиняемым вопрос о заявлении ходатайств, заявляет ходатайства, отводы, приносит прокурору жалобы на действие следователя, дознавателя, ущемляющие или стесняющие права защитника или обвиняемого.

Одновременно обвиняемому с участием защитника разъясняются права на заявление ходатайств:

- о рассмотрении уголовного дела судом с участием присяжных заседателей (с обращением его внимания на особенности рассмотрения дела этим судом, права обвиняемого в судебном разбирательстве и порядок обжалования судебного решения);
- о рассмотрении уголовного дела коллегией из трех судей федерального суда общей юрисдикции (п. 3 ч. 2 ст. 30 УПК);
- о применении особого порядка судебного разбирательства;
- о проведении предварительный слушаний (ст. 229 УПК).

Если в ходе ознакомления с делом защитник и обвиняемый заявляют ходатайства о дополнении предварительного следствия, и ходатайство удовлетворяется, защитник с разрешения следователя может присутствовать при производстве следственных действий, выполняемых по его ходатайству или по ходатайству обвиняемого. После их проведения уголовное дело снова предъявляется для ознакомления. Следователь может отказать в удовлетворении указанных ходатайств; в этом случае он обязан ознакомить обвиняемого и его защитника с постановлением об отказе в удовлетворении ходатайств.

Об ознакомлении с материалами дела составляется протокол, который подписывается защитником и обвиняемым.

По результатам ознакомления с уголовным делом защитник продумывает линию защиты в суде и согласовывает ее с обвиняемым.

В случае разногласий по этому поводу между защитником и обвиняемым преобладающей является точка зрения подзащитного. Защитник не может отказаться от защиты и должен сделать все от него зависящее, чтобы смягчить участь обвиняемого, а в случае когда есть к тому основания доказать невиновность своего подзащитного.

*Подробнее см.: 1–4.*

## ТЕМА 9

### УЧАСТИЕ АДВОКАТА В КАЧЕСТВЕ ЗАЩИТНИКА В СУДЕ ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ

#### Основные вопросы темы

1. Основные задачи участия адвоката-защитника в судебном разбирательстве.
2. Особенности участия адвоката в качестве защитника в суде присяжных.

1. Суд первой инстанции разрешает уголовное дело по существу, поэтому стадию судебного разбирательства считают центральной стадией уголовного процесса. Именно в этой стадии в приговоре суда, вступившем в законную силу, реализуется конституционный принцип презумпции невиновности. Именно суд первой инстанции в приговоре решает вопросы виновности или невиновности подсудимого и в зависимости от ответа на этот вопрос назначает наказание виновному, невиновного освобождает от наказания. Из сказанного вытекают и основные задачи участия адвоката-защитника в судебном разбирательстве. Они общие как для предварительного расследования, так и для судебного разбирательства: защитник обязан использовать все указанные в законе средства и способы защиты в целях выявления обстоятельств, оправдывающих подсудимого, смягчающих его ответственность, и оказывать подсудимому необходимую юридическую помощь.

Итак, перед защитником в судебном заседании стоят три задачи:

- выявить и представить суду обстоятельства, оправдывающие подсудимого;
- выявить и представить суду обстоятельства, смягчающие ответственность подсудимого;
- оказать подсудимому юридическую помощь.

Третья задача решается при непосредственном общении защитника и подсудимого вне зависимости от того, находится ли подсудимый на свободе или он заключен под стражу. Правило о неограниченном количестве свиданий защитника с заключенным под стражу без ограничения их продолжительности продолжает действовать и в ходе судебного заседания.



Две первые задачи предполагают, с одной стороны, активное поведение защитника в судебном заседании, согласованность его действий и позиций с подзащитным, реализацию всех присущих защитнику прав и возможностей в ходе судебного разбирательства. С другой – решение стоящих перед защитником задач обязывает суд обеспечить возможность реализации защитником процессуальных прав.

Законодатель подчеркивает равенство прав участников судебного разбирательства. В соответствии со ст. 244 УПК защитник наряду с обвинителем, потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком и представителями последних представляет *доказательства*, участвует в их *исследовании* и имеет *право заявления ходатайств*.

В законе обозначены формы участия защитника в судебном разбирательстве: он принимает участие в исследовании доказательств, высказывает свое мнение по возникающим во время судебного разбирательства вопросам, излагает суду соображения защиты по существу обвинения, относительно обстоятельств, смягчающих ответственность, о мере наказания и гражданско-правовых последствиях преступления (ст. 248 УПК).

И наконец, законодатель обращает внимание на последствия *неявки защитника* в суд. При неявке защитника и невозможности заменить его в этом заседании разбирательство дела откладывается. *Замена защитника*, не явившегося в судебное заседание, допускается лишь с согласия подсудимого.

Вновь вступившему в дело защитнику должно быть предоставлено время, необходимое для подготовки к участию в судебном разбирательстве.

Защитник реализует свои возможности по осуществлению стоящих перед ним задач двумя способами:

- путем заявления ходатайств;
- участия в представлении, исследовании доказательств.

Участие в исследовании защитником имеющихся в деле доказательств обеспечивает суд.

Заявление ходатайств возможно в ходе всего судебного разбирательства. При подготовке судебного разбирательства, на предварительном слушании, могут быть заявлены любые, необходимые для оправдания подсудимого или смягчения его вины ходатайства, которые рассматриваются судом с участием других заинтересованных в исходе дела участников процесса.

Отказ суда в ходатайстве не ограничивает права защитника, которому отказано в ходатайстве, заявить его в дальнейшем в зависимости от хода судебного разбирательства.

Ходатайства могут быть заявлены суду в течение судебного разбирательства до окончания судебного следствия.

Каждое ходатайство рассматривается судом, отказ в удовлетворении ходатайств должен быть мотивирован, так же как и при заявлении ходатайств защитник обязан разъяснить суду, что именно он хочет выяснить с помощью тех доказательств, о приобщении которых к делу заявлено ходатайство.

Защитник участвует в судебных прениях, имеет право на *реплику*.

Речь защитника в *судебных прениях* должна совпадать по содержанию с последним словом подсудимого в том смысле, что защитник не может говорить о виновности подсудимого, если сам подсудимый отрицает свою вину в совершении преступления.

Немаловажным является право защитника на предложения по существу обвинения, которые он может представить суду по окончании прений сторон в письменном виде по вопросам, указанным в пп. 1–6 ст. 299 УПК.

В письменных предложениях суду защитник еще раз излагает свое мнение по поводу виновности подсудимого в совершении преступления и размера наказания, которое суд назначит его подзащитному в приговоре.

2. Особенности участия защитника в суде присяжных зависят от особенностей процессуальной регламентации деятельности самого суда присяжных.

Суд с участием присяжных заседателей рассматривает уголовное дело в составе: председательствующий и 12 присяжных. Присяжные заседатели разрешают вопрос о доказанности обвинения. Председательствующий на основе вердикта присяжных о виновности квалифицирует действия подсудимого по определенной статье УК РФ, назначает наказание лицу, признанному присяжными виновным, разрешает гражданский иск, при оправдательном вердикте присяжных выносит оправдательный приговор.

Суд присяжных рассматривает уголовные дела из числа подсудных ему только по ходатайству обвиняемого.

До вынесения вердикта стороны не вправе упоминать обстоятельства, не подлежащие рассмотрению с участием присяжных заседателей.

Законодатель разделяет компетенцию профессионального судьи и присяжных заседателей. Присяжные решают вопросы доказанности, наличия самого факта совершенного преступления.

В случае признания подсудимого виновным ставится вопрос перед присяжными заседателями заслуживает ли он снисхождения.

Все, что касается квалификации действий подсудимого, вида и размера наказания, и другие вопросы, указанные в ст. 350 УПК, разрешается после вынесения присяжными вердикта профессиональным судьей – председательствующим в данном судебном составе.

Сказанное обязывает защитника при выступлении в судебных прениях и репликах (они проводятся в соответствии со ст. 336 УПК) проводить

анализ исследованных судом доказательств, обращаясь к присяжным заседателям, и высказывать свое мнение по юридическим вопросам, обращаясь к судье-профессионалу.

В любом случае защитник должен уметь убедить присяжных заседателей в правомерности своей позиции по делу, ибо от того, как ответят присяжные на поставленные перед ними вопросы, будут решаться и юридические вопросы.

*Подробнее см.: 1–4.*

## **ТЕМА 10**

### **ОБЖАЛОВАНИЕ АДВОКАТОМ ПРИГОВОРА И УЧАСТИЕ ЕГО В КАЧЕСТВЕ ЗАЩИТНИКА ПРИ РАССМОТРЕНИИ ДЕЛА В АПЕЛЛЯЦИОННОЙ, КАССАЦИОННОЙ И НАДЗОРНОЙ ИНСТАНЦИИ**

#### **Основные вопросы темы**

1. Участие адвоката-защитника в рассмотрении дела в суде второй инстанции.
2. Участие защитника в судебном заседании при пересмотре дела по протестам в порядке надзора.

1. Производство в суде второй инстанции направлено на устранение возможных судебных ошибок в приговоре суда первой инстанции до вступления его в законную силу в отличие от надзорного производства, где возможные судебные ошибки исправляются в приговоре, вступившем в законную силу. Тем самым в процессуальном порядке реализуется конституционное право *каждого осужденного за преступление на пересмотр приговора вышестоящим судом в порядке, установленном федеральным законом* (п. 3 ст. 50 Конституции РФ).

*Правом обжалования приговора в кассационном и апелляционном производстве* в полном объеме обладают осужденный, его защитник и законный представитель.

В качестве защитника в этой стадии может выступать тот же адвокат, который участвовал в деле в ходе предварительного следствия и судебном разбирательстве данного дела. Это может быть другой адвокат, если осужденный сочтет это необходимым. В любом случае защитник действует по поручению и в интересах своего доверителя. Защитник обжалует приговор во всех частях и по любому основанию. Даже если защитник не усматривает оснований для обжалования приговора, он обязан по просьбе подзащитного составить кассационную или апелляционную жалобу от его имени. Содержание кассационной жалобы определено ст. 375 УПК (апелляционной – ст. 363 УПК).

Принятая жалоба подлежит обязательному рассмотрению. Он может также ознакомиться с жалобой потерпевшего и представлением прокурора и подготовить свои возражения ни них.

Защитник, также как и осужденный, уведомляется о дне слушания дела. Явившись в судебное заседание, он допускается к участию в деле. Неявка защитника не препятствует слушанию дела.

В кассационном производстве, в отличие от судебного разбирательства, судебное следствие не проводится, рассмотрение дела начинается докладом одного из членов суда, который излагает существо дела, доводы поданной жалобы и все материалы, имеющие значение по делу. Если дело рассматривается по жалобе защитника или осужденного, заявитель дает объяснение суду (ст. 377 УПК).

Защитник или осужденный отстаивают перед кассационным судом основания и мотивы жалобы. Они могут выйти за пределы жалобы и обратиться внимание суда на другие нарушения по делу, которые, по их мнению, ущемили их права и законные интересы.

Уголовно-процессуальный закон дает возможность осужденному или его защитнику выступить с *дополнительными объяснениями*, представить суду дополнительные материалы. Все эти и другие действия участников процесса фиксируются в кассационном определении.

Рассмотрев дело, кассационная инстанция суда принимает одно из решений, предусмотренных ст. 378 УПК.

С учетом того, что при рассмотрении уголовного дела в апелляционном порядке проводится *судебное следствие*, защитник при участии в нем вправе представить дополнительные доказательства. Он также участвует в их исследовании, в судебных прениях, как и в суде первой инстанции. Характер решений, принимаемых в апелляционном суде, предусмотрен ст. 367 УПК; они также могут быть обжалованы защитником в кассационном порядке.

2. Предметом пересмотра в порядке надзора являются вступившие в законную силу приговоры, определения и постановления суда, обжалованные лицами, указанными в ст. 402 УПК.

Кассационное и *надзорное* производство имеет единые задачи, одни и те же основания для отмены или изменения приговора ( ст. 409 УПК).

Наряду с этим надзорное производство имеет особенности: в порядке надзора проверяются не только приговоры, но и определения, постановления, вступившие в законную силу. Приговор может быть как прошедший через кассационную инстанцию, так и непрошедший; пересмотр приговора в порядке надзора возможен только теми судами, которые указаны в ст. 403 УПК; круг судебных решений, проверяемых в порядке надзора, шире, чем при кассации (ст. 403 УПК) и т.д.

Порядок судебного разбирательства в порядке надзора определен законом. Защитник может принимать участие в деле вместе с осужденным или самостоятельно, если суд сочтет возможным в необходимых случаях

пригласить их для дачи объяснений. В этом случае защитнику и осужденному обеспечивается возможность ознакомиться с протестом.

Дело докладывается *судьей-докладчиком*. Если в деле участвуют осужденный и защитник, они вправе после доклада судьи дать свои устные объяснения (ст. 407 УПК). После рассмотрения дела судьи выносят постановление или определение, в котором излагается решение суда из числа тех, которые изложены в ст.408 УПК.

*Подробнее см.: 1, 3, 4.*

## ТЕМА 11

### УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ ПРЕДСТАВИТЕЛЕЙ ПОТЕРПЕВШЕГО, ГРАЖДАНСКОГО ИСТЦА, ГРАЖДАНСКОГО ОТВЕТЧИКА

#### Основные вопросы темы

1. Правовые основы участия представителя в уголовном деле.
2. Реализация представителем предоставленных ему законом прав.

1. *Представители* – это лица, правомочные в силу закона обеспечивать законные интересы представляемых участников процесса и допущенные к участию в деле дознавателем, следователем или судом (ст. 42, 44, 45, 48, 54, 55 УПК).

Законом предусмотрены две категории представителей: *представители по договору* и *представители по закону* (законные представители).

Представителей по договору могут иметь потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик. В качестве представителей по договору обычно участвуют адвокаты.

Полномочия представителей по договору должны быть подтверждены документами: доверенностью, ордером юридической консультации, иным документом. Допуск представителей в дело осуществляется на основании специального постановления органа расследования или определения суда.

Выступающие в качестве представителей потерпевшего, гражданского истца и гражданского ответчика адвокаты пользуются такими же правами, как и участники процесса, интересы которых они представляют. Исключение составляют права, которые носят личный характер. Отсюда можно сделать вывод, что представитель потерпевшего имеет право представлять доказательства, заявлять ходатайства, знакомиться со всеми материалами дела с момента окончания предварительного следствия, участвовать в судебном разбирательстве, заявлять отводы, приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора и суда, а также приносить жалобы на приговор, определение суда и постановление судьи.

По делам частного обвинения потерпевший имеет право поддерживать обвинение через своего представителя (ст. 45 УПК).

2. Представитель гражданского истца имеет право представлять доказательства, заявлять ходатайство, участвовать в судебном разбирательстве, просить органы расследования и суд принять меры обеспечения заявленного иска, поддерживать иск, знакомиться с материалами дела, относящимися к предъявленному им гражданскому иску, с момента окончания расследования, заявлять отводы, приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора и суда, а также приносить жалобы на приговор и определение суда в части, касающейся гражданского иска.

Представитель гражданского ответчика имеет право возражать против предъявленного иска, давать объяснения по существу, представлять доказательства, заявлять ходатайства, знакомиться с материалами дела в части, относящейся к гражданскому иску, с момента окончания предварительного следствия, участвовать в судебном разбирательстве, заявлять отводы, приносить жалобы на действия (бездействие) и решение дознавателя, следователя, прокурора и суда, приносить жалобы на приговор и определения суда в части, касающейся гражданского иска (ст. 54, 55 УПК).

Гражданский истец и гражданский ответчик – юридические лица, которые участвуют в уголовном процессе только через своих представителей.

Следует отметить некоторую особенность процессуального положения, а следовательно, и уголовно-процессуальной деятельности представителя, когда потерпевший и гражданский истец одно и то же лицо.

Потерпевший от преступления через представителя при производстве уголовного дела может предъявить иск к лицу, причинившему ему ущерб. Это наиболее эффективная форма возмещения материального ущерба потерпевшему. В этом случае представителю значительно легче защищать интересы клиента и обосновывать исковые требования, так как в деле выясняются все обстоятельства, относящиеся как к самому преступлению, так и к его последствиям.

Представитель может участвовать в деле наряду с потерпевшим, гражданским истцом, так и в его отсутствие. Исключение составляют случаи, предусмотренные законом (при неявке потерпевшего, гражданского истца без уважительной причины в суд).

Представители потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика – активные участники уголовного процесса; обеспечение реализации их прав, которые они осуществляют в интересах своих клиентов, является обязанностью дознавателя, следователя, суда.

Так, в частности суд обязан разъяснить представителю потерпевшего право ознакомиться с протоколом судебного заседания и подать на него замечания, а также порядок и срок кассационного обжалования приговора.

Оплата труда адвоката, выступающего в роли защитника, представителя гражданского истца, потерпевшего, гражданского ответчика регламентируется законодательством.

*Подробнее см.: 4.*

## **ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

Таким образом, в плане-конспекте рассмотрены основные вопросы уголовно-процессуальной деятельности защитника. Однако при реализации права обвиняемого на защиту могут возникнуть проблемы разного рода, связанные как с организацией, так и с процессуальными аспектами осуществления защиты. Все проблемы должны решаться в полном соответствии с интересами обвиняемого, на страже которых стоит защитник – самостоятельный участник уголовного процесса.

## **ЛИТЕРАТУРА**

1. Адвокатура в России: Учеб. пособие для вузов /Под ред. А.А. Власова, О.В. Исаенковой. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: ЮНИТИ, 2009
2. Адвокатура в Российской Федерации: Учебник /А.В. Гриненко и др. – 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Проспект, 2009.
3. Адвокатура в России: Учеб. пособие для вузов /Под ред. Г.Б. Мирзоева и др. – 3-е изд., перераб. и доп. – М.: ЮНИТИ, 2010.
4. *Баранов Д.П.* Адвокатское право: адвокатская деятельность и адвокатура в России: Учебник для вузов. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: Академцентр, 2008.

**УГОЛОВНО-  
ПРОЦЕССУАЛЬНАЯ  
ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ АДВОКАТА**

**Проблемно-тематический комплекс**

Редактор *М.В. Егорова*  
Выпускающий редактор *Т.А. Поверина*  
Корректор *Г.В. Платова*

Лицензия ИД № 00871 от 25.01.00. Подписано в печать 20.05.2011  
Формат 70×90 <sup>1</sup>/<sub>16</sub>. Усл. печ. л. 3,3. Тираж 2000 экз. Изд. № 2206

Отпечатано в типографии МИЭП  
105082, Москва, Рубцовская набережная, д. 3, стр. 1