

МИНОБРНАУКИ РОССИИ
Федеральное государственное бюджетное
образовательное учреждение высшего
образования
**«САРАТОВСКИЙ НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ
ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ ИМЕНИ
Н.Г. ЧЕРНЫШЕВСКОГО»**

Кафедра уголовного процесса, криминалистики и судебных экспертиз

**Особенности подготовки и проведения следственных действий с участием
защитника (адвоката)**

АВТОРЕФЕРАТ МАГИСТЕРСКОЙ РАБОТЫ

студентки 3 курса 370 группы
направления подготовки 40.04.01 «Юриспруденция»
юридического факультета

Шамаевой Анастасии Александровны

Научный руководитель
к.ю.н., профессор кафедры уголовного
процесса, криминалистики
и судебных экспертиз

_____ В.М. Юрин

Зав. кафедрой уголовного процесса,
криминалистики и судебных экспертиз
к.ю.н., доцент

_____ С.А. Полунин

Саратов 2022

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность исследования. Анализируя нормы УПК РФ, иные Федеральные законы РФ, а также практику, приведенную в решениях высших судебных органов РФ, можно сделать вывод, что регламентация участия адвоката-защитника в следственных действиях в настоящее время не отвечает современным реалиям. Многие важные вопросы участия адвоката-защитника не нашли отражения в нормах УПК РФ и, по сути, регулируются правовыми позициями, изложенными в решениях Конституционного Суда РФ и Верховного Суда РФ. Некоторые закрепленные в законе нормы не согласованы между собой и вступают в противоречие друг с другом либо сформулированы таким образом, что позволяют разным участникам следственного действия (в том числе адвокату-защитнику) толковать их в своих интересах. Как следствие, неверное применение норм закона стороной обвинения приводит к нарушению права на защиту, а неверное толкование со стороны защитника - к открытому противодействию в расследовании, существенно влияющему на ход, сроки и результаты расследования и, соответственно, влекущему нарушение прав иных участников уголовного судопроизводства. Также закрепленное в п. 11 ч. 1 ст. 53 УПК РФ положение о праве защитника «использовать иные не запрещенные настоящим Кодексом средства и способы защиты» при том, что непосредственно в УПК РФ практически отсутствуют запреты, обязанности адвоката-защитника, все чаще порождает открытое противостояние между следователем и адвокатом-защитником.

Актуальность темы настоящего диссертационного исследования обусловлена тем, что возможность активно участвовать в производстве следственных действий защитники получили сравнительно недавно. Опыт рассматриваемой деятельности подвергался обобщению и научному анализу не в полном объеме, а многие аспекты такой защитительной деятельности требуют кардинального изменения.

Таким образом, актуальность темы настоящего исследования вызвана необходимостью выработки рекомендаций по совершенствованию уголовно-

процессуального законодательства и практики его применения в аспекте участия защитника в следственных действиях.

Объектом исследования являются закономерности деятельности следователя и защитника на стадии предварительного расследования, а также особенности производства следственных действий с участием защитника.

Предметом исследования настоящей работы являются уголовно-процессуальные, организационные, тактические и этические вопросы взаимоотношений следователя и защитника при производстве отдельных следственных действий.

Целью исследования является изучение и анализ уголовно-процессуального законодательства и следственной практики России и зарубежных государств, разработка предложений и попытка решения процессуальных проблем участия защитника (адвоката) при производстве следственных действий на основе анализа научной литературы по данной теме и уголовно- процессуального законодательства.

Задачами настоящего исследования являются: проведение анализа российского законодательства и правового опыта других стран; определение процессуального статуса защитника (адвоката) при производстве следственных действий и в уголовном судопроизводстве вообще; определение взаимоотношений защитника и следователя на этапах подготовки к следственным действиям.

Теоретическая основа исследования. научные труды отечественных ученых, материалы периодической печати и другие опубликованные материалы, информационные бюллетени, материалы, подготовленные правовой системой «КонсультантПлюс».

Методологическая основа исследования. Для систематизации данных и проведения научного анализа были использованы как общенаучные, так и частные методы познания, такие как анализ и синтез, сравнительно-правовой, формально-юридический, интерпретационный, системный, логико-теоретический, информационный и другие методы познания.

Степень научной разработанности темы. Вопросы деятельности защитника в уголовном процессе были предметом исследования таких ученых, как Я.С. Аврах, Р.С. Белкин, А.Д. Бойков, М.Ю. Барщевский, Т.В. Варфоломеева, В.С. Джатиев, Л.Д. Кокорев, А.М. Ларин, А.А. Леви, И.А. Либус, Ю.Ф. Лубшев, П.А. Lupинекая, В.В. Мельник, И.Д. Перлов, И.Л. Петрухин, Г.М. Резник, В.М. Савицкий, Г.П. Саркисянц, М.С. Строгович, Ю.И. Стецовский, А.Л. Цыпкин, М.О.Баев и других. Ими рассматривались различные аспекты правового положения защитника и осуществления им своих функций. В настоящее время проблемы деятельности защитника по уголовным делам исследуются весьма активно и с различных позиций. Например, М.С. Строгович, А.М. Ларин, Г.П. Саркисянц исследуют уголовно-процессуальный аспект деятельности адвоката, этические особенности рассматриваются в трудах А.Д. Бойкова, Л.Д. Кокорева, Н.Н. Полянского, с аспектов криминалистики исследуется в трудах Т.В. Варфоломеева, М.О. Баева, О.Я. Баева. Поднятые этими учеными проблемы имеют большое теоретическое и практическое значение, способствуют повышению уровня отправления правосудия, выполнения адвокатами профессионального долга. Вместе с тем, глубоко анализируя процессуальные аспекты деятельности адвоката-защитника, ученые недостаточно внимания уделили процессуальным и тактическим основам участия защитника при производстве следственных действий, поэтому считать теоретическую разработку уголовно-процессуальных и организационно-тактических аспектов проблемы участия защитника при проведении следственных действий исчерпанной было бы преждевременным.

Теоретическая значимость исследования. Сформулированные в работе положения, выводы и рекомендации могут использоваться в развитии общенаучных и методологических основ уголовного процесса и криминалистики, на теоретическом уровне решения проблем, возникающих при участии защитника в следственных и иных процессуальных действиях

Практическая значимость исследования заключается в возможности использования результатов работы в разработке нового и совершенствовании действующего законодательства в уголовно-процессуальной сфере, а также в совершенствовании методической базы участия защитника в процессуальных действиях. Кроме того, сформулированные в работе положения, выводы и рекомендации могут использоваться непосредственно в процессе участия защитника при производстве следственных действий.

Научная новизна диссертации определяется положениями, выносимыми на защиту, которые сформулированы на основе результатов проведенного исследования:

1. Предложения по изменению и дополнению действующего Уголовно-процессуального законодательства, касающиеся положения защитника в процессе расследования (его статуса, времени и условий допуска к защите, обязанности следователя заблаговременно сообщить защитнику о предстоящих следственных действиях и т.д.).

2. Следователю необходимо установить деловые, корректные взаимоотношения с защитником как с лицом, обеспечивающим реализацию законных интересов подозреваемого или обвиняемого. В частности, рекомендуется обеспечить безусловное выполнение следователем всех требований закона, касающихся соблюдения всех прав и интересов защитника; по возможности удовлетворять все разумные ходатайства защитника, а при отказе в ходатайстве - исчерпывающе мотивировать отказ; соблюдать по отношению к защитнику безупречную вежливость и т.д.

3. Недостаточное урегулирование законодателем отношений следователя и адвоката приводит в последующем к проблемам при подготовке и проведению следственных действий, что отражается на процессе расследования преступления в целом.

4. При подготовке к допросу и другим следственным действиям с участием защитника следователю целесообразно использовать помощь защитника для получения информации, характеризующей его подзащитного. В

то же время рекомендуется при наличии делового контакта с защитником информировать его относительно целей предстоящего допроса; если это не противоречит интересам следствия - корректировать в соответствии с пожеланиями защитника время допроса; создавать необходимую обстановку для нормальной работы защитника.

5. В силу процессуального положения адвокатов полномочия, реализуемые ими в рамках закона, безосновательно расцениваются как противодействие. Однако, адвокатами противодействие как таковое не осуществляется, любые активные действия, противопоставляемые следователю, связаны лишь с допускаемыми процессуальными и иными нарушениями со стороны лиц, ведущих расследование

Апробация результатов исследования. Результаты исследования были апробированы в рамках выступлений на научных конференциях кафедры уголовного процесса, криминалистики и судебных экспертиз, теории оперативно розыскной деятельности юридического факультета СГУ.

Структура работы включает в себя введение, две главы, включающие анализ полученных данных на основании эмпирической основы исследования реальных уголовных дел, рассматриваемых судами, заключение и список используемых источников и литературы.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во введении обосновывается актуальность исследования, определяются предмет, объект исследования, методологическая база исследования, ставятся цели и задачи, обосновывается научная новизна и практическая ценность исследования.

В первой главе сравниваются между собой основы проведения следственных действий с участием защитника, закреплённые в российском и зарубежном (Франция, Германия) законодательстве. При написании первой главы диссертации учтены достижения наук криминалистики, уголовного процесса, итоги обобщения практики расследования по уголовным делам.

Изучено законодательство, правоприменительная практика и решения Верховного и Конституционного Суда РФ по выбранной теме. Используются монографии, научные статьи, работы авторов, углубленно изучающих данную проблематику. Выполнена курсовая работа на тему: «Участие адвоката в производстве следственных действий: правовые основы и особенности подготовки».

В результате работы над первой главой магистерской диссертации, были сделаны следующие выводы относительно проблематики изучаемой темы:

1.Сравнивая законодательство нашего государства и законодательство западных стран, можно сделать вывод о неполном раскрытии вопросов предварительного следствия в УПК РФ. Но в то же время, российский уголовно- процессуальный закон нисколько не противоречит международным нормам о защите прав и свобод человека, а в сравнении с другими странами, в какой-то части является даже более гуманным;

2.В России детальная регламентация участия защитника в досудебной стадии расследования не должна механически копировать зарубежные правовые системы состязательности сторон без учета исторического опыта нашего судопроизводства, правосознания, экономического и социального уровня современного общества, существующей правоприменительной системы.

3. Участие защитника на предварительном следствии повышает объективность следствия, позволяет всесторонне оценить вмененные в вину эпизоды преступной деятельности или в целом сделать вывод о невиновности обвиняемого;

4. Тактика взаимодействия стороны обвинения и стороны защиты в виде заключения компромиссов — перспективный способ для эффективной и профессиональной защиты прав и интересов подзащитного.

Во второй главе рассматриваются проблемы участия защитника в конкретных следственных действиях: участие адвоката при проведении осмотра, освидетельствования, следственного эксперимента; при производстве

обыска, выемки; проведении допроса, очной ставки, опознания, проверки показаний; при назначении и проведении судебной экспертизы.

В соответствии с целью работы предлагается установить деловые, корректные взаимоотношения с защитником как с лицом, обеспечивающим реализацию законных интересов подозреваемого или обвиняемого.

В главе содержатся конкретные рекомендации по установлению таких взаимоотношений. В частности, рекомендуется обеспечить безусловное выполнение следователем всех требований закона, касающихся соблюдения всех прав и интересов защитника; по возможности удовлетворять все разумные ходатайства; при отклонении ходатайства - исчерпывающе мотивировать отказ; соблюдать по отношению к защитнику безупречную вежливость и т.д. При подготовке к допросу и другим следственным действиям с участием защитника следователю целесообразно использовать помощь защитника для получения информации, характеризующей его подзащитного. В то же время рекомендуется при наличии делового контакта с защитником информировать его относительно целей предстоящего допроса; если это не противоречит интересам следствия - корректировать в соответствии с пожеланиями защитника время допроса; создавать необходимую обстановку для нормальной работы защитника. При допросе подозреваемого или обвиняемого с участием защитника предлагается использовать в основном те же приемы, что и при допросе в конфликтной ситуации: устранение мотивов дачи ложных показаний; максимальная детализация и конкретизация показаний; стимулирование положительных качеств допрашиваемого и т.д.

Основные выводы и результаты исследования. Подводя итоги работы, можно сделать вывод о том, что существующий УПК РФ не в полной мере регулирует вопросы, возникающие при подготовке и проведении следственных действий. Многие проблемы касаются участия защитника в предварительном расследовании, взаимоотношений между следователем и адвокатом, правовых основ проведения следственных действий с участием защитника. Возникает

много противоречий и расхождений при применении закона в судебной и следственной практике.

Декларируемая состязательность в России на стадии предварительного расследования отсутствует в силу процессуального статуса его участников. Следователь самостоятелен в принятии процессуальных решений, а адвокат может вмешиваться лишь путем заявления ходатайств, решение об удовлетворении которых также зависит от лица, осуществляющего расследование, и обжалованием действий и решений следователя. Но уже в процессе судебного разбирательства стороны защиты и обвинения равны перед судом и могут в полной мере реализовать свои возможности.

Участие защитника на предварительном следствии повышает объективность следствия, позволяет более всесторонне оценить вмененные в вину эпизоды преступной деятельности или в целом сделать вывод о невиновности обвиняемого. В работе следователя не исключена возможность ошибок, и участие защитника содействует их устранению. Взаимодействие следователя с адвокатом зачастую разрешает проблемы и конфликты сторон обвинения и защиты; нужно уметь искать компромиссы.

Тактика взаимодействия стороны обвинения и стороны защиты в виде заключения компромиссов — перспективный способ для эффективной и профессиональной защиты прав и интересов подзащитного. Расширение прав стороны защиты при назначении и производстве следственных действий - гарантия наиболее полного соблюдения принципа состязательности в уголовном процессе.

По материалам работы был подготовлен доклад для VII межвузовской научной конференции на тему: «Уголовно-процессуальные и криминалистические проблемы досудебного производства». Тема выступления «Проблемы участия защитника- адвоката в допросе подозреваемого (обвиняемого)»