

Маргиева Людмила Сергеевна

Магистрант

Направление: Юриспруденция

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

Обязательное участие защитника в уголовном процессе

Аннотация. Автором рассматриваются вопросы обязательного участия адвоката в суде в качестве защитника. Рассмотрена возможность отказа обвиняемого от защитника на любой стадии уголовного процесса.

Ключевые слова. Защитник, адвокат, защита, суд первой инстанции, судебное заседание, отказ от защиты, гарантии прав.

Согласно ч. 1 ст. 51 УПК участие защитника в уголовном судопроизводстве обязательно, если обвиняемый не отказался от него в порядке, установленном ст. 52 УПК. При этом участие в судебном заседании обвинителя (государственного обвинителя) не является безусловным основанием для обеспечения участия в нем защитника, поскольку обвиняемый на любой стадии производства по делу вправе по собственной инициативе в письменном виде отказаться от помощи защитника [1].

При разрешении такого заявления суду надлежит иметь в виду, что нежелание обвиняемого пользоваться помощью защитника должно быть выражено явно и недвусмысленно. В суде первой инстанции отказ от защитника может быть принят при условии, если участие защитника в судебном заседании фактически обеспечено судом.

Заявление обвиняемого об отказе от защитника ввиду отсутствия средств на оплату услуг адвоката либо неявки в судебное заседание приглашенного им или назначенного ему адвоката, а также об отказе от услуг конкретного

адвоката не может расцениваться как отказ от помощи защитника, предусмотренный ст. 52 УПК [1].

В случае если суд принял отказ обвиняемого от защитника, решение об этом должно быть мотивированным.

Защитник должен участвовать в уголовном судопроизводстве в обязательном порядке, если:

1) подозреваемый, обвиняемый не отказался от защитника в порядке, установленном статьей 52 УПК РФ;

2) подозреваемый, обвиняемый является несовершеннолетним;

3) подозреваемый, обвиняемый в силу физических или психических недостатков не может самостоятельно осуществлять свое право на защиту;

3.1) судебное разбирательство проводится в порядке, предусмотренном частью пятой статьи 247 УПК РФ;

4) подозреваемый, обвиняемый не владеет языком, на котором ведется производство по уголовному делу;

5) лицо обвиняется в совершении преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы на срок свыше пятнадцати лет, пожизненное лишение свободы или смертная казнь;

6) уголовное дело подлежит рассмотрению судом с участием присяжных заседателей;

7) обвиняемый заявил ходатайство о рассмотрении уголовного дела в порядке, установленном главой 40 УПК РФ (Особый порядок принятия судебного решения при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением);

8) подозреваемый заявил ходатайство о производстве по уголовному делу дознания в сокращенной форме в порядке, установленном главой 32.1 УПК РФ (Дознание в сокращенной форме).

Участие защитника в случаях, указанных в ч. 1 ст. 51 УПК РФ, должно быть безусловным. Обязанность обеспечить такое участие защитника возлагается на следователя (дознавателя и др.) вне зависимости от простоты

или же сложности предварительного расследования, наличия или же отсутствия согласия на то подзащитного или же его законного представителя, а также обычно безотносительно от того, какова тяжесть совершенного подзащитным преступления (общественно опасного деяния).

С момента участия в уголовном судопроизводстве защитник, действительно, вправе участвовать в допросе подозреваемого (обвиняемого и др.), а также в иных следственных действиях, производимых с участием его подзащитного либо по ходатайству последнего или по ходатайству самого защитника в порядке, установленном УПК (п. 5 ч. 1 ст. 53 УПК РФ). Нарушение данного права защитника, как и любого другого его права, касающегося производства следственных действий (собираания доказательств), вполне может быть названо основанием признания полученного в результате доказательства недопустимым. Но в большей части следственных действий, осуществляемых следователем (дознавателем и др.), защитник участвовать не вправе. Отсутствие его при производстве таковых никак не может влиять на юридическую силу полученных (изъятых, сформированных) в ходе следственного действия доказательств.

Рассмотрение уголовного дела без участия защитника в случаях, предусмотренных ст. 51 УПК РФ, должно расцениваться как существенное нарушение норм уголовно-процессуального права, которое влечет отмену приговора [2, с. 309].

При производстве предварительного следствия по делам, которые могут стать предметом рассмотрения суда присяжных, участие защитника обязательно при объявлении обвиняемому об окончании предварительного следствия и предъявлении ему для ознакомления всех материалов дела. Необеспечение участия защитника на этом этапе предварительного следствия рассматривается как существенное нарушение уголовно-процессуального закона, а если приговор вынесен – означает его отмену.

Пленум Верховного суда РФ разъяснил судам, что участие защитника по делу о преступлении несовершеннолетнего обязательно, независимо от того,

достигли обвиняемый, совершивший преступление в возрасте до восемнадцати лет к этому времени совершеннолетия. Причем это правило относится и к случаям, когда лицо обвиняется в совершении преступлений, одно из которых совершено им в возрасте до восемнадцати лет, а другое – после достижения совершеннолетия (п. 8 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 1 февраля 2011 г. № 1 «О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних» [3]).

В случае, когда дело разрешается по правилам гл. 40 УПК суд должен обеспечить участие защитника, если он не был приглашен подсудимым или другими лицами (ч. 1 ст. 315 УПК) [4, с. 32].

Обязательное участие защитника возможно как по назначению, так и по приглашению обвиняемого или других лиц. Законодатель отдает приоритет участию того защитника, который был приглашен обвиняемым. При этом избранным на практике признается защитник не только тогда, когда по поводу его участия заключено соглашение, но и тогда, когда обвиняемый (подсудимый), находясь под стражей, приглашает адвоката через суд.

Исходя из положений ч. 2 ст. 50, п. 1 ч. 1 и ч. 3 ст. 51 и ст. 52 УПК в их взаимосвязи суд принимает меры по назначению защитника во всех случаях, когда обвиняемый в судебном разбирательстве не воспользовался своим правом на приглашение защитника и при этом не заявил в установленном порядке об отказе от защитника, либо такой отказ не был принят судом. При этом следует иметь в виду, что закон не предусматривает права обвиняемого выбирать конкретного адвоката, который должен быть назначен для осуществления его защиты.

К лицам, которые в соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 51 УПК в силу своих физических или психических недостатков не могут самостоятельно осуществлять свое право на защиту, следует относить, в частности, тех, у кого имеется психическое расстройство, не исключающее вменяемости, а также лиц, страдающих существенным дефектом речи, слуха, зрения или другим недугом,

ограничивающим их способность пользоваться процессуальными правами. В целях создания необходимых условий для реализации такими лицами процессуальных прав и при наличии оснований суду следует обсуждать вопрос о необходимости привлечения к участию в деле соответствующих специалистов (владеющих навыками сурдоперевода, применения системы Брайля и т. д.).

По смыслу положений п. 8 и 9 ч. 4 ст. 47 УПК в тех случаях, когда участие обвиняемого в судебном разбирательстве обеспечивается путем использования систем видео-конференц-связи, суду в целях надлежащего обеспечения права обвиняемого пользоваться помощью защитника необходимо разъяснить ему право общения с защитником в отсутствие других участников судебного заседания и принять меры к обеспечению возможности такого общения [5, с. 297].

В случае изменения государственным обвинителем в ходе предварительного слушания обвинения в пределах его полномочий, предусмотренных ч. 8 ст. 246 УПК, суд с учетом мнения обвиняемого и его защитника предоставляет им время, необходимое для подготовки к защите от поддержанного государственным обвинителем обвинения.

Суду надлежит реагировать на каждое выявленное нарушение или ограничение права обвиняемого на защиту. При наличии к тому оснований суд, в частности, вправе признать полученные доказательства недопустимыми (ст. 75 УПК), возвратить уголовное дело прокурору в порядке, установленном ст. 237 УПК, и (или) вынести частное постановление, в котором обратить внимание органов дознания, предварительного следствия, соответствующей адвокатской палаты на факты нарушений закона, требующие принятия необходимых мер (ч. 4 ст. 29 УПК).

В настоящее время назрела необходимость законодательно изменить порядок приглашения, назначения, замены и обязательного участия защитника в уголовном процессе путем внесения поправок и дополнений в УПК РФ, не влекущих изменения его концептуальных основ и структуры, а именно:

1) ч. 1 ст. 49 дополнить следующим текстом: «Защитник не должен отождествляться государственными органами и должностными лицами с личностью подозреваемого и обвиняемого, характером рассматриваемых при его участии уголовных дел и занимаемыми им принципиальными позициями по ним»;

2) первое предложение ч. 3 ст. 50 изложить в следующей редакции: «В случае неявки приглашенного защитника в течение 5 суток со дня заявления ходатайства о приглашении защитника дознаватель, следователь или суд вправе предложить подозреваемому, обвиняемому пригласить другого защитника, а в случае его отказа обязаны направить требование в адвокатское образование на уровне района, участвующее в программе оказания бесплатной юридической помощи о назначении ему конкретного защитника»;

3) ч. 3 ст. 51 изложить в следующей редакции: «Если в случаях, предусмотренных частью первой настоящей статьи, защитник не приглашен самим подозреваемым, обвиняемым, его законным представителем, а также другими лицами по поручению или с согласия подозреваемого, обвиняемого, то дознаватель, следователь или суд обязаны направить в адвокатское образование на уровне района, участвующее в программе оказания бесплатной юридической помощи требование о назначении ему защитника».

Литература

1. Постановление Пленума Верховного суда РФ от 30 июня 2015 г. № 29 «О практике применения судами законодательства, обеспечивающего право на защиту в уголовном судопроизводстве» // Бюллетень Верховного суда Российской Федерации. 2015. № 9.

2. Рыжаков А.П. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный). 9-е изд., перераб. М., 2014.

3. Постановление Пленума Верховного суда РФ от 1 февраля 2011 г. № 1 «О судебной практике применения законодательства, регламентирующего

особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних» // Бюллетень Верховного суда РФ. 2011. № 4.

4. Кузнецов Н., Дадонов С. Право защитника собирать доказательства: сущность и пределы // Российская юстиция. 2012. №8.

5. Практика применения Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации / Под общ. ред. В.М. Лебедева. М., 2013.

© Бюллетень магистранта 2016 год № 1