

Керимкулов Нурбек Махамбетович

Магистрант НАЧОУ ВПО СГА

Направление: Юриспруденция

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

Проблемные вопросы деятельности защитника в уголовном судопроизводстве

Аннотация. Конституционные положения любого цивилизованного государства обязательно включают в себя нормы о праве каждого человека и гражданина на квалифицированную юридическую помощь. Наличие доступных механизмов реализации данной гарантии в отраслевом законодательстве свидетельствует об уровне его гуманности и демократичности.

Защита в уголовном процессе имеет давно сложившиеся традиции и правила. Развитие этого правозащитного института зеркально отражает степень охраны прав и свобод человека и гражданина, в нем проявляется истинное отношение государства к личности, к ее неотчуждаемым правам, свободам и законным интересам.

Ключевые слова: защитник, уголовное судопроизводство, следственные действия, адвокатура, юридические услуги.

Государство возложило на адвоката конституционную обязанность по оказанию квалифицированной юридической помощи каждому желающему (ст. 48 Конституции РФ, ч. 1 ст. 1 Федерального закона "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" и ряд правовых позиций Конституционного Суда РФ, напр., от 23 декабря 1999 г. № 18-П).

Квалифицированный характер юридической помощи предполагает следующие признаки:

- соответствие деятельности по оказанию юридической помощи закону;
- соразмерность действий по оказанию юридической помощи обстоятельствам дела и нормам права;
- своевременность действий по оказанию юридической помощи (т.е. оказание необходимой в конкретной ситуации юридической помощи).

Но не всякая деятельность адвоката является квалифицированной юридической помощью, а только такая, как отражено в ч. 1 ст. 1 Федерального закона "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации", которая оказывается адвокатами, физическим и юридическим лицам (далее – доверители) в целях защиты их прав, свобод и интересов, а также обеспечения доступа к правосудию.

Неисполнение либо ненадлежащее исполнение адвокатом своей конституционной обязанности по оказанию доверителю квалифицированной юридической помощи заключаются в оказании адвокатом неквалифицированной либо некачественной юридической помощи.

Как показывает практика, некачественная юридическая услуга чаще всего ассоциируется:

- с грубым незнанием юристом материального права, незнанием последних изменений в законодательстве;
- с нарушениями процессуального порядка: неявкой или опозданием без уважительных причин в судебное заседание, проявлением неуважительного отношения к другим участникам процесса;
- с неграмотным составлением процессуальных документов (искового заявления, кассационной или надзорной жалобы, мирового соглашения, ходатайства, заявления об обеспечении иска и т. п.).

Из этого следует, что критерии, по которым на практике происходит оценка качества оказания юридической помощи, связывают с их очевидностью, т. е. с их явностью и бесспорностью.

А это возможно только тогда, когда с одной стороны адвокат не исполняет либо ненадлежаще исполняет предписания и (или) нарушает

запреты, установленные как Федеральным законом "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации", Кодексом профессиональной этики адвоката, решениями органов адвокатской палаты, принятыми в пределах их компетенции, соглашением об оказании юридической помощи, так и действующим материальным (ГК РФ, УК РФ и т. д.), процессуальным (ГПК РФ, УПК РФ и т. д.) законодательством, а с другой – все действия (бездействия) адвоката находят или, наоборот, не находят, когда это требуется, документальное подтверждение в материалах дела, в адвокатском производстве и т. д.

К критериям оценки деятельности адвоката-защитника в уголовном судопроизводстве как квалифицированной юридической помощи, оказываемой им подзащитному, следует отнести:

– использование адвокатом-защитником для обоснования своей позиции как в целом, так и по отдельным вопросам действующего законодательства, прежде всего УК РФ, УПК РФ, а также определений (постановлений) Конституционного суда РФ как признающих ту или иную норму неконституционной, так и разъясняющих, какой конституционно-правовой смысл заложен в той или иной норме, но и, конечно, использование постановлений Пленума Верховного суда РФ (СССР, РСФСР) по уголовным делам, содержащим разъяснения по вопросам применения отдельных положений УК РФ и УПК РФ;

– правильное составление адвокатом процессуальных документов в соответствии с требованиями уголовно-процессуального законодательства (например, апелляционной жалобы (ч. 1 ст. 363 УПК РФ));

– полнота и своевременность выполнения поручения как в целом, так и по отдельным вопросам (например, посещение подозреваемого в ИВС, составление жалобы и т. д.) в соответствии с соглашением об оказании юридической помощи;

– использование адвокатом-защитником средств и способов защиты, не запрещенных законодательством (п. 1 ч. 1 ст. 7 Федерального закона "Об

адвокатской деятельности и адвокатуры в Российской Федерации", п. 11 ч. 1 ст. 53 УПК РФ и п. 1 ст. 8 Кодекса профессиональной этики адвоката). Перечень запрещенных средств и способов защиты в общем виде представлен в ч. 4 ст. 6 Федерального закона "Об адвокатской деятельности и адвокатуры в Российской Федерации". Ей корреспондируются положения ч. 1 ст. 9 Кодекса профессиональной этики адвоката и отдельные положения уголовно-процессуального закона, в частности, адвокат не вправе отказаться от принятой на себя защиты подозреваемого, обвиняемого (ч. 7 ст. 49 УПК РФ). Кроме того, к запрещенным средствам и способам защиты относят и запрет совершать правонарушения, и прежде всего преступления, например, фальсифицировать доказательства по уголовному делу (ч. 2 ст. 303 УК РФ) и т. д.;

– своевременное и полное выполнение необходимых действий адвокатом, вытекающих из требований Кодекса профессиональной этики адвоката и обстоятельств дела (например, согласно ч. 4 ст. 13 Кодекса профессиональной этики адвоката адвокат-защитник обязан обжаловать приговор: 1) по просьбе подзащитного; 2) при наличии оснований к отмене или изменению приговора по благоприятным для подзащитного мотивам; 3) как правило, в отношении несовершеннолетнего, если суд не разделит позицию адвоката-защитника и назначил более тяжкое наказание или наказание за более тяжкое преступление, чем просил адвокат);

– соблюдение предписаний уголовно-процессуального законодательства, связанных с процессуальной формой производства по делу (соблюдение процессуальных сроков, правил подсудности, своевременности явки и т. д.);

– соблюдение решений органов адвокатской палаты, принятых в пределах их компетенции, касающихся деятельности адвоката в качестве защитника в уголовном судопроизводстве (например, решения Совета адвокатской палаты Челябинской области от 25 августа 2005 г., утвердившего Положение "О порядке оказания юридической помощи по назначению органов дознания, предварительного следствия, суда и оказания бесплатной юридической помощи на территории Челябинской области").

Нарушение любого из вышеперечисленных критериев оценки деятельности адвоката-защитника в уголовном судопроизводстве как квалифицированной юридической помощи, оказываемой им подзащитному, приводит к неустранимым сомнениям в качестве оказываемой юридической помощи.

К случаям, когда нельзя оценить, квалифицированно или нет оказана юридическая помощь адвокатом (защитником) в уголовном судопроизводстве, практика относит, в частности:

– заявление возражений на действия председательствующего вне зависимости от их обоснованности является процессуальным правом участника судебного разбирательства, прямо предусмотренным ст. 243 УПК РФ, и ни при каких обстоятельствах само по себе не может расцениваться как пререкание с председательствующим и проявление неуважения к суду;

– претензии доверителя в части, касающейся заявления ходатайств, необходимости совершения тех или иных процессуально значимых действий, содержания составляемых им документов, форм реагирования на складывающиеся в процессе слушания уголовного дела обстоятельства и т.п., не могут служить основанием для привлечения адвоката к дисциплинарной ответственности за нарушение норм законодательства об адвокатской деятельности или Кодекса профессиональной этики адвоката, поскольку относятся к выбранной адвокатом тактике ведения дела, которая, в свою очередь, если и может быть регламентирована, то лишь специальными условиями соглашения с Доверителем.

Литература

1. Адвокат в уголовном процессе: Учебное пособие / Под ред. В.И. Сергеева. М.: Юнити, 2004.
2. Барцевский М.Ю. Адвокатская этика. М.: Профобразование, 2001.
3. Гармаев Ю.П. Незаконная деятельность адвокатов в уголовном судопроизводстве. М.: Экзамен, 2005.