

**Голуб Илона Владимировна**

Магистрант НАЧОУ ВПО СГА

**Направление:** Юриспруденция

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

### **Защитник в уголовном судопроизводстве**

**Аннотация.** Статья посвящена проблеме исследования процессуальной деятельности защитника, а также вопросы теории и практики выявления, предупреждения, нейтрализации ошибок, допускаемых адвокатами-защитниками в ходе уголовного судопроизводства. В современных условиях защитник является основным и практически единственным (кроме самого обвиняемого или подозреваемого) участником уголовного процесса со стороны защиты, на ком лежит бремя обеспечения подозреваемому и обвиняемому права на такую защиту.

**Ключевые слова:** понятие защитник, уголовный процесс, обвиняемый, адвокат, подозреваемый.

Защитник – лицо, осуществляющее в установленном Уголовно–процессуальным кодексом Российской Федерации порядке защиту прав и интересов подозреваемых и обвиняемых и оказывающее им юридическую помощь при производстве по уголовному делу (часть 1 статьи 49 УПК РФ).

Защитник – родовое понятие, включающее адвоката, близких родственников, а также иных лиц (часть 2 статьи 49 УПК РФ).

В литературе существуют различные точки зрения на процессуальное положение защитника в уголовном процессе. Так, например, А.Д. Бойков придерживается мнения, что защитник сочетает полномочия самостоятельного участника уголовного процесса с полномочиями представителя обвиняемого [1, с. 69]. М.С. Строгович полагал, что защитник – представитель обвиняемого,

представляет на следствии и суде законные интересы обвиняемого и охраняет его права, выступает в процессе по поручению обвиняемого, или с его согласия [5, с. 245].

Как представляется, более верной является точка зрения В.С. Джатиева, который считает, что защитника нельзя расценивать как представителя обвиняемого. Непременным условием представительства является переход к представителю всех прав представляемого. Российский уголовный процесс построен на том, что обвиняемый лично участвует в нем. Обвиняемый не может заменить себя защитником и действовать через него. Таким образом, защитник является самостоятельным субъектом уголовного процесса [2, с. 11].

Согласно ранее действующему УПК РСФСР (ч. 4 ст. 47) в качестве защитников на стадии предварительного расследования допускались: адвокат по предъявлении им ордера юридической консультации; представитель профессионального союза или другого общественного объединения по предъявлении протокола, а также документа, удостоверяющего его личность. При этом наличие у такого представителя юридического образования, каких-либо профессиональных знаний и опыта закон не требовал, что, по мнению Конституционного суда РФ, «ставило под сомнение возможность обеспечить обвиняемому (подозреваемому) право на получение квалифицированной юридической помощи в тех случаях, когда защитником на предварительном следствии является не адвокат, а представитель профсоюза или другого общественного объединения» [6, с. 254].

Разработчики УПК РФ учли позицию Конституционного суда, и уже с 1 июля 2002 г. в качестве защитников на стадии досудебного производства стали допускаться только адвокаты (ч. 2 ст. 49 УПК РФ).

Следует отметить, что для оказания квалифицированной юридической помощи гражданам в каждом субъекте России созданы и действуют адвокатские палаты, осуществляющие функцию защиты в уголовном судопроизводстве.

Как отмечено выше, в соответствии с действующим законодательством не может участвовать в качестве защитника на предварительном следствии представитель правового кооператива, в связи с неопределением законодателем иных условий обеспечения квалифицированной юридической помощи [4, с. 22].

Не может заменять защитника ни помощник адвоката ни лицо, исключенное из коллегии (палаты) адвокатов за проступок.

Одно и то же лицо не может быть защитником двух подозреваемых или обвиняемых, если интересы одного из них противоречат интересам другого (часть 6 статьи 49 УПК РФ). Противоречие может выражаться в признании обвинения одним лицом и непризнании другим; взаимном изобличении соучастников. Это могут быть противоречия, вызванные характером обвинения, предъявленному каждому из них и т. п.

Допущенный к участию в деле защитник-адвокат, убедившись при согласовании позиции обвиняемым или ознакомлении с материалами дела, что интересы одного из его подзащитных противоречат интересам другого, обязан ходатайствовать об освобождении его от защиты одного из обвиняемых. При этом достаточно лишь элементарного, очевидного, а не только существенного противоречия, чтобы начал действовать указанный запрет. Основанием для запрета является наличие установления реальной коллизии интересов обвиняемых, а не предположение, что коллизия при защите может проявиться в ходе дальнейшего производства по делу.

Недопустимо предъявлять обвинение двум и более обвиняемым с противоположными интересами при участии одного защитника в расчете на то, что в последующих следственных действиях, а тем более в суде, их защиту будут осуществлять другие лица. Если обвинение все-таки было предъявлено, то в таком случае в соответствии со статьей 72 УПК РФ защитник подлежит освобождению от участия в деле в целом, а не только в отношении одного из обвиняемых.

Вместе с тем, по смыслу части 6 статьи 49 УПК РФ один защитник-адвокат двоих или более обвиняемых все-таки может, если их интересы не противоречат. Но на практике даже в этом случае возникает проблема.

Конечно, защищать сразу двух обвиняемых по одному уголовному делу адвокату удобно и выгодно – это экономия времени и более высокий гонорар. И действительно, в адвокатской практике все чаще встречаются такие случаи. Но сама эта практика и показывает, что между двумя и более обвиняемыми по одному делу на судебной стадии рассмотрения дела почти всегда возникают противоречия.

Получила распространение практика защиты двух и более обвиняемых адвокатами из числа бывших следственных работников. Такой, с позволения сказать, адвокат раздает свои визитки бывшим коллегам – следователям, которые, в свою очередь, рекомендуют своим подследственным заключить с ним соглашение. Показания обвиняемого «корректируются» так, чтобы скрыть противоречия их интересов, чтобы можно было защищать их одновременно. Совершенно очевидно, что польза от такой «защиты» равна нулю: почти всегда обвиняемый всеми способами пытается избежать уголовной ответственности или хотя бы получить минимальный срок наказания, и очень часто за счет своего «подельника». Адвокаты, специализирующиеся на уголовных делах, знают об этом. И все же берутся защищать одновременно двух и более клиентов в ущерб их интересам. Такие действия нельзя оценивать иначе как нарушение права обвиняемого на защиту.

Случается, что защитниками двух обвиняемых, имеющих противоречащие друг другу интересы, являются адвокатами, состоящие в близком родстве. Например, отец и сын. Кто обвиняемых может рассчитывать при этом на полноценную защиту? Ясно, что не оба.

Беспристрастной, полноценной защиты у адвокатов – близких родственников не получится. Они пойдут на «компромисс» – в пользу того, кто заплатит более высокий гонорар, за счет интересов другого подзащитного.

С учетом приведенных доводов и соображений Е. Рудацкая предлагает изменить и дополнить часть 6 статьи 49 УПК РФ следующим текстом: «Одно и то же лицо не может быть защитником двух подозреваемых или обвиняемых по одному уголовному делу, так же как не могут быть защитниками двух подозреваемых или обвиняемых с противоречивыми интересами адвокаты – близкие родственники» [3, с. 38].

Кроме того, необходимо иметь в виду, что в соответствии со статьей 72 УПК РФ защитник не вправе участвовать в производстве по уголовному делу, если он:

ранее участвовал в производстве по данному уголовному делу в качестве судьи, прокурора, следователя, дознавателя, секретаря судебного заседания, свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика или понятого;

является близким родственником или родственником судьи, прокурора, следователя, дознавателя, секретаря судебного заседания, принимавшего, либо принимающего участие в производстве по данному делу, или лица, интересы которого противоречат интересам участника уголовного судопроизводства, заключившего с ним соглашение об оказании юридической помощи;

оказывает или ранее оказывал юридическую помощь лицу, интересы которого противоречат интересам защищаемого им подозреваемого, обвиняемого либо представляемого им потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика.

### Литература

1. Бойков А.Д. Этика профессиональной защиты по уголовным делам. М., 1978.
2. Строгович М.С. Курс советского уголовного процесса. Т. 1. М., 1968.
3. Джатиев В.С. Право обвиняемого на защиту в советском уголовном процессе. Орджоникидзе, 1987.

4. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская. М.: Юристъ, 2004.

5. Скребец Г.Г. Участие адвоката-защитника в формировании доказательств на стадии предварительного расследования: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2008.

6. Рудацкая Е. Запретить адвокату защищать двух обвиняемых по одному делу // Российская юстиция. 2002. № 9.

© Бюллетень магистранта 2014 год № 5