

Исаева Р.В., диссертант Института прав человека Национальной Академии наук Азербайджана, адвокат

Участие защитника в досудебном уголовном производстве: проблемы и тенденции

Согласно ст. 61 Конституции и ст. 19 УПК Азербайджанской Республики обеспечение права на получение юридической помощи и защиту является одним из основных принципов уголовного судопроизводства Азербайджанской Республики (7, 60 с.; 11, с. 536).

В качестве защитника в уголовном процессе может участвовать только адвокат, обладающий правом на осуществление адвокатской деятельности на территории Азербайджанской Республики (ст. 92 УПК), что с нашей точки зрения, является неверным, поскольку с одной стороны, монополизировать эту деятельность, а с другой ограничивает право на защиту.

Кроме того, это положение противоречит ст. 6 Европейской конвенции, согласно которой каждый человек имеет право защищать себя через посредство выбранного им самим защитника (5, с. 716).

В ст. 92.3 УПК речь идет об обязательном участии защитника в уголовном судопроизводстве, однако представляется, что отдельные положения являются неверными. Так, определение физических и психических недостатков, исключающих самостоятельное осуществление права на защиту, связано с вопросами медицины, требует специальных познаний, в связи с чем перечисление их в законе, с нашей точки зрения, является неверным, т.к. перечень этот всегда будет неполным (1, с.11; 2, с.9-18).

Кроме того, с нашей точки зрения и по мнению других авторов, речь должна идти не о невозможности, а о полноте самостоятельного осуществления права на защиту (4, с.21). Естественно, что лицо, лишенное руки или ноги, либо страдающий какой-либо болезнью, не в состоянии тягаться со здоровым

человеком, в т.ч. в вопросах своей защиты (6, с.7-9; 3, с. 52-58). Поэтому, предоставляется необходимым обязательное участие защитника во всех случаях наличия у подозреваемого или обвиняемого физических или психических недостатков, подтвержденных соответствующими медицинскими документами.

Положение, согласно которого участие защитника обязательно, если обвиняемым является военнослужащий срочной службы, т.е. лицом от 18 до 37 лет, можно объяснить заботой государства о данной категории граждан, однако неверно, что из него исключены подозреваемые.

Положение, согласно которого вопрос об обязательном участии защитника при наличии противоречий между интересами обвиняемых, если один из них имеет защитника, решается только в суде, с нашей точки зрения, ущемляет права подозреваемых и обвиняемых, которые в процессе предварительного расследования, не имея защитника, оказываются в неравном положении с теми, кто имеет защитника и, в лучшем случае, уравниваются в правах лишь в суде, по истечению определенного промежутка времени (10, с.11).

Представляется, что многие перечисленные в законе права защитника декларативны, не обеспечены соответствующими процедурами, что, в свою очередь, отрицательно влияет на роль защитника в обеспечении прав подозреваемых и обвиняемых.

Так, в ст. 232.2 УПК «Допрос подозреваемого» говорится, что в случаях, предусмотренных ст. 92.3 УПК, следователь обязан заранее обеспечить участие защитника при допросе подозреваемого. Аналогичные положения содержат ст. 233 «Допрос обвиняемого», ст. 235 «Очная ставка», ст. 236 «Осмотр», ст. 239 «Опознание лица», ст. 240 «Опознание предметов», ст. 244 «Лица, присутствующие при проведении обыска или выемки», ст. 251 «Порядок наложения ареста на имущество» и др.

Между тем, порядок извещения защитника о предстоящем производстве следственного действия в УПК не оговорен. Как правило, защитники уведомляются письмом или по телефону. Однако, письмо можно послать по почте, доставить в юрконсультацию к концу рабочего дня и передать для

регистрации секретарю, что исключит своевременное участие защитника в производстве следственного действия. По телефону можно поинтересоваться посторонними вопросами, а составить протокол об уведомлении защитника, что также исключит осуществление последним своих прав (9, с. 59-74).

В связи изложенным, представляется необходимым дополнить УПК положениями, регламентирующими порядок уведомления защитника, а также изменить положения, касающиеся замены защитника.

Кроме того, с нашей точки зрения, требуют изменения и дополнения положения УПК о праве защитника собирать доказательства, знакомиться с постановлением о назначении экспертизы и заключением эксперта по нему, снимать копии необходимых документов, относящихся к подзащитному, получить информацию от органа, осуществляющего уголовный процесс, о постановлениях, затрагивающих его права и законные интересы, отказаться от какой-либо жалобы.

В ст. 124 УПК дан исчерпывающий перечень видов доказательств, а в ст. 143 УПК конкретизировано, что собирание доказательств осуществляется путем проведения допросов, очных ставок, выемок, обысков, осмотров, экспертиз, предъявления для опознания и других процессуальных действий. Представляется, что при таком положении, а поскольку согласно ст. 125 УПК в качестве доказательства по уголовному делу недопустимо принятие сообщений, документов и других предметов, полученных с нарушением требований УПК с проведением следственных или других процессуальных действий лицом, не имеющим права на осуществление этих действий, право защитника на собирание доказательств законных оснований не имеет.

В УПК не говорится, когда и с какими постановлениями о назначении экспертизы и заключениями эксперта вправе знакомиться защитник, в связи с чем, с нашей точки зрения, данный вопрос подлежит уточнению.

Кроме того, представляется необходимым внести в УПК изменение и разрешить защитнику за свой счет при ознакомлении с материалами дела, снимать копии всех необходимых ему документов, поскольку оговорка об их отношении к подзащитному, с нашей точки зрения, неверна. Если лицо

фигурирует в уголовном деле в качестве обвиняемого, даже если таковых несколько, то все материалы дела имеют к нему непосредственное отношение.

Утверждение о праве защитника отказаться от какой-либо жалобы, также подлежит уточнению. Представляется, что в УПК необходимо оговорить право защитника на отказ от жалобы лишь после согласования данного вопроса с подзащитным.

Защитнику запрещается отказываться от участия в процессуальных действиях, совершаемых с участием подзащитного, что, представляется неверным. Во-первых, это право защитника, которое не может быть одновременно и обязанностью. Во-вторых, отказ от участия в том ли ином следственном действии может быть тактикой защиты.

С нашей точки зрения, необходимо, также, уточнение положения, согласно которого защитник не вправе доверять свои полномочия другому лицу. Защитник может иметь нескольких помощников и поручать им определенную работу, в том числе, и по доверенности, но это не значит, что он перепоручает защиту подозреваемого или обвиняемого другому лицу.

Определенный интерес представляют случаи, когда подозреваемый или обвиняемый настаивают на назначении конкретного защитника, не имея средств на оплату их трудов. Обычно защитники, ссылаясь на загруженность, либо иные причины, от подобных клиентов отказываются, однако, с нашей точки зрения, если обвиняемый представит список адвокатов, из которых желает назначения себе защитника, то отказ в этом будет нарушением его прав, в том числе права на равенство.

Библиография

1. Балаев С. Т. Адвокат в уголовном процессе. Уфа, 2010.
2. Божьев В.П. Обеспечивается ли обвиняемому право выбора защитника? // Государство и право. 1993. № 2.
3. Волженкин С.С. Проблемы защиты по уголовным делам. Темп, М., 2009.
4. Горя Н. Принцип состязательности и функции защиты в уголовном процессе // Сов. юстиция. 1990.

5. Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод. Изд-во Политика, Волгоград, 2010.
6. Игонин П.Т. Проблемы обвинения и защиты по уголовным делам. Стрела. Тверь, 2009.
7. Конституция Азербайджанской Республики. С дополнениями по 13.12.2005. Ганун, Баку, 2009.
8. Ломая К. Г. Защита прав человека и гражданина в уголовном судопроизводстве. Греми. Тбилиси, 2010.
9. Расулова И. Т. Участие защитника в уголовном судопроизводстве. «Юридические науки и образование», № 31, Баку, 2009.
10. Сагитов Б.И. Адвокат в уголовном судопроизводстве. Салават, Барнаул, 2008.
11. Уголовно-процессуальный кодекс Азербайджанской Республики. По состоянию на 10.01.2010 г., Ганун, Баку, 2010.

Резюме

Рассматриваются проблемы участия адвоката в уголовном судопроизводстве Азербайджанской Республики.

Исследуются пробелы и коллизии, предлагаются пути их разрешения и устранения.

Даются предложения по совершенствованию уголовно-процессуального законодательства.

Isayeva R.V., dissertator of the
Human Rights Institute National
Academy of Sciences of Azerbaijan, a lawyer

**The participation of counsel defender in pretrial criminal proceedings:
problems and tendencies**

Summary

It is considered the problems of the participation of legal counsel in criminal proceedings of the Azerbaijan Republic.

It is studied the gaps and conflicts, suggests ways of their resolution and elimination.

Suggestions to improve the criminal procedure law are given.

Ключевые слова: защитник, адвокат, следственные действия, судопроизводство, тактика.

Keywords: counsel defender, lawyer, investigative actions, legal proceedings, tactics