

*Шаринов У.А. - преподаватель
кафедры уголовного процесса и
прокурорского надзора КГЮА
УДК 347.965:343.1*

ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ УЧАСТИЯ АДВОКАТА В СОСТЯЗАТЕЛЬНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ ПО УГОЛОВНОМУ ДЕЛУ

***Аннотация:** В статье рассматриваются правовые основы участия адвоката при производстве уголовного дела. Автор отмечает роль адвоката в состязательном процессе по уголовным делам, и значение речи адвоката в прении сторон при постановлении итогового решения.*

***Аннотация:** Бул макалада кылмыш иштерин жургузуудв адвокаттын катышуусунун укуктук негизи каралат. Автор кылмыш иштери боюнча сот процессинде адвокаттын ролун жана жый-ынтык чыгаруу токтомунда жарыш свзгв чы-гып суйлвгвн свзунун маанисин баса белгилейт.*

***Annotation:** The article examines the legal basis of a lawyer in the production of a criminal case. The author notes the role of the lawyer in adversarial proceedings in criminal cases, and the value of speech lawyer in pleadings when determining the final decision.*

***Ключевые слова:** Адвокат, производство уголовного дела, состязательное судопроизводство, защитник, юридическая помощь.*

***Негизги свздр:** Адвокат, кылмыш иштерин жургузуу, сот иштерин жургузуудвгу мелдеш, жактоочу, юридикалык жардам.*

***Keywords:** Attorney, production criminal case adversarial proceedings, defense counsel, legal advice.*

Регламентация в законе Кыргызской Республики об адвокатской деятельности имеет большое значение, поскольку законодательно определяется роль адвоката в процессе оказания юридической помощи, закрепляются высокие требования к претендентам на приобретение лицензии на занятие адвокатской деятельностью. Согласно ст. 4 Закона Кыргызской Республики, «адвокатом может быть гражданин Кыргызской Республики, имеющий лицензию на право занятия адвокатской деятельностью».

В теории уголовного процесса адвоката в большинстве случаев отражают как «защитника». Защитник - это участник уголовного судопроизводства, осуществляющий одно из основных направлений в уголовном процессе - функцию защиты. Его предназначение состоит в использовании указанных в уголовно-процессуальном законе средств и способов защиты в целях выявления обстоятельств, оправдывающих подозреваемого или обвиняемого, смягчающих их ответственность, а также оказании им юридической помощи[1].

Защитник допускается к участию в деле со стороны обвиняемого с момента вынесения постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого. Со стороны подозреваемого участие защитника допускается: 1) с момента возбуждения уголовного дела в отношении конкретного лица; 2) с момента фактического задержания лица, подозреваемого в совершении преступления; 3) с момента объявления подозреваемому о назначении судебно-психиатрической экспертизы; 4) с момента начала осуществления иных мер процессуального принуждения или иных процессуальных действий, затрагивающих права и свободы подозреваемого [2].

Оказывая юридическую помощь, адвокат участвует в судопроизводстве в качестве защитника или другого представителя на основе принципов состязательности и равноправия сторон.

В отечественном законодательстве говорится, что в качестве защитников в следствии участвуют адвокаты. В суде в качестве защитника могут быть допущены близкие родственники, законные представители подсудимого и сотрудник уполномоченного государственного органа по защите детей.

Защитник участвует в деле с момента первого допроса подозреваемого (обвиняемого), свидетеля или фактического задержания подозреваемого (обвиняемого), а по делам ускоренного досудебного производства - с момента письменного согласия лица, совершившего преступление, на ускоренное досудебное производство.

Согласно ч. 5. ст. 24 Конституции Кыргызской Республики «Каждому задержанному лицу должно быть безотлагательно сообщено о мотивах задержания, разъяснены и обеспечены его права, включая право на медицинский осмотр и помощь врача».[3]

С момента фактического лишения свободы лицу обеспечивается безопасность, предоставляется возможность защищать себя лично, пользоваться квалифицированной юридической помощью адвоката, а также иметь защитника. Таким образом, права подозреваемых и обвиняемых гарантировано основным законом Кыргызской Республики.

В уголовном судопроизводстве адвокат может выступать как на стороне защиты, так и обвинения. Адвокат - это основная персона, оказывающая квалифицированную юридическую помощь в защите прав и свобод человека и гражданина.

Согласно закону, на адвоката возлагается общая обязанность использовать все незапрещенные УПК КР (ст.48) [4], ст. 12. Закон КР «Об адвокатской деятельности» [5], средства и способы защиты в целях обеспечения прав и законных интересов доверителя. Тем не менее, участие в уголовном процессе сопряжено с многочисленными трудностями. Осложняет работу защитника то, что только лишь небольшая часть лиц, ранее привлекавшийся к уголовной ответственности, понимают всю процессуальную значимость происходящего в судебном заседании по уголовному делу. Многие свидетели, потерпевшие тоже склонны преувеличивать или иным образом исказить объективную действительность.

Кроме того, лицо, обращающееся к адвокату за юридической помощью по уголовному делу, сообщает ложную информацию довольно часто. С другой стороны, если адвокат выступает на стороне обвиняемого, то, по мнению И.Б. Михайловской, «к числу благоприятствующих защите положений закона можно отнести те, которые, закрепляя начало диспозитивности, расширяют возможности обвиняемого влиять на форму судебного разбирательства и ее конечный результат» [6].

Правовой основой участия адвоката в уголовном судопроизводстве является: Конституция Кыргызской Республики согласно ч. 5. ст. 24; Уголовно-процессуальный кодекс Кыргызской Республики ст. 46, 48; Закон КР «Об адвокатской деятельности»; международные договоры Кыргызской Республики, а также иные нормативные правовые акты Кыргызской Республики. Так же, адвокат (адвокатское учреждение) оказывает юридическую помощь физическому или юридическому лицу по договору с ним или лицом, действующим в его интересах. Адвокат оказывает юридическую помощь при отсутствии договора в случаях, предусмотренных законом. Но прежде всего основным критерием участия адвоката в состязательном процессе, является права граждан на защиту и права иметь защитника с первого допроса.

Право на защиту - это реальная возможность получения квалифицированной юридической помощи. Защитник должен следить за правильным соблюдением всех процессуальных правил, что позволяет уже с момента задержания проверять соблюдение прав подзащитного и не допускать в отношении его нарушений закона. Деятельность защитника в уголовном процессе автоматически обязывает его использовать все указанные в законе средства и способы защиты, улучшающие положение его клиента. Презумпция невиновности служит гарантией от необоснованного обвинения и осуждения. Отклонение в сторону от принципа презумпции невиновности ведет к нарушению законности в правосудии и ущемлению прав и законных интересов граждан. Принцип презумпции невиновности является основополагающим для всякого цивилизованного, демократического государства, он записан во всех международных пактах о правах и свободах человека.

Роль адвокатуры как института политической и правовой системы в развитии Кыргызской Республики непосредственно связана с качественным повышением роли права, укреплением правовой основы государственной и общественной жизни.

Сфера социального управления требует применения правовых методов в противоположность административным, что в настоящее время значительно расширяется. Государство не может отказаться от правового регулирования деятельности в сфере юридической помощи и услуг населению. Цель такого регулирования состоит, прежде всего, в наполнении рынка этих услуг правозащитной работой высокого качества, гарантирующей каждому гражданину реализацию его конституционного права на защиту.

К сожалению, нынешний уровень оказываемой помощи по своему объему и качеству не отвечает задачам, стоящим перед адвокатурой. И дело даже не столько в том, что адвокатура, с одной стороны, перегружена и не может удовлетворить растущий спрос населения на юридическую помощь и, с другой стороны, не располагает для этого необходимыми ей правами и полномочиями, чтобы объем и качество этой помощи соответствовали современным требованиям. Главная же причина заключается в том, что имеют место проблемы, относящиеся к организации, формам и методам деятельности адвокатуры, которые требуют своего незамедлительного решения на законодательном уровне.

В настоящее время, действующее законодательство об адвокатской деятельности, призванное регулировать организацию и деятельность адвокатов в условиях функционирования рыночной экономики в соответствии с требованиями Конституции Кыргызской Республики нуждается в совершенствовании. Необходимо подготовить в соответствии с требованием времени и практики предложения по внесению дополнений и изменений в законодательство Кыргызской Республики, регламентирующее адвокатскую деятельность.

Если адвокат - как представитель обвиняемого или иного субъекта. Однако деятельность адвокатов не носит частный характер, и в ней нуждается не только обвиняемый, но и государственные органы, ведущие процесс. Поэтому необходимо повысить роль адвокатуры, рассматривая ее функционирование как важное условие отправления правосудия в точном соответствии с законом. Другими словами, задачи деятельности адвокатуры в значительной мере аналогичны с функциями государственных правоохранительных органов.

Роль адвоката при выполнении функции судебного представительства повысилась не только в силу усложнения правовых отношений, но и в связи с изменением статуса суда. Судебная реформа явно дистанцировала суд от участников процесса. Суд выполняет не патерналистскую (покровительственную) функцию, связанную с опекой социально незащищенных граждан, а создает условия для соответствующей деятельности сторон. [7].

Как всем известно, правосудие должно осуществляться на основе принципа состязательности, а прокурор и адвокат являются равноправными процессуальными противниками.

То есть, при осуществлении правосудия по уголовным делам функцию обвинения осуществляет одна сторона (прокурор, потерпевший, частный обвинитель), функцию защиты - другая сторона (защитник, подсудимый). Стороны равны и никто из них не обладает какими-либо привилегиями. Адвокат должен использовать все указанные в законе средства и способы защиты в целях выявления и представления доказательств, оправдывающих подозреваемого, обвиняемого, подсудимого или смягчающих их ответственность, и оказать им необходимую юридическую помощь.

Роль адвоката в состязательном процессе, ярко проявляется лишь в стадии судебного разбирательства. В силу специфики форм уголовного судопроизводства, то есть «смешанной» формы, в стадии производства следствия не уместен состязание защитника с должностным лицом производящим следствие. Хотя законом не запрещено активное участие по его требованию участвовать в определенных следственных действиях, где не носит обязательный характер, участия защитника.

Как практика показывает состязательный процесс в судах Кыргызской Республики, не реализуется на должном уровне, в силу не профессионализма и без опытности некоторых адвокатов. Хотя не раз проводились на платной основе, определенные тренинги, Учебным Центром Адвоката, но речь не в этом.

Основным проблемным аспектом, является сбор доказательств адвокатом, далее представление и аргументирование этих доказательств в ходе судебного разбирательства. В теории доказывания существуют ряд способов и методов доказывания на основе имеющихся доказательств, собранных во время производства следствия.

Именно речь адвоката в прении сторон и в ходе судебного разбирательства может способствовать достижению истины в уголовном процессе, так же объективному умозаключению участниками судебного разбирательства.

Как выделит В.И. Сергеев, структура судебной речи, форму защиты и адвокатского воздействия на суд можно рассмотреть на четырех равнозначных уровнях: 1) как структуру артикуляционную; 2) как структуру грамматическую; 3) как структуру постановочную; 4) как структуру содержательную.

Первый, второй и третий уровни включают саму речь как таковую, безотносительно к ее профессиональной направленности. Правила этих уровней распространяются на любую речь: выступления пропагандиста и политика, урок учителя, роль артиста, слова диктора и т.д. - и изучаются в курсе риторика.

По Цицерону и Квинтиалиану, она состояла из пяти частей: 1) нахождение материала, 2) расположение, 3) словесное выражение, 4) запоминание и 5) произнесение. Словесное выражение в свою очередь, основывалось на учении о трех стилях - высоком, среднем и низком, а так же трех средствах возвышения стиля - отборе слов, сочетании слов и стилистических фигурах [8].

В артикуляционную структуру входят следующие элементы:

- степень отчетливости произношения речевых звуков;
- правила редукации, постановки ударений, обращения с диалектными звуками и т.д.

Грамматическую структуру характеризуют степень знания литературного языка, на котором произносится речь (недопустимо смешение падежей, разговорного и литературного компонентов речи и т.д.).

По моему мнению, именно системный подход в речи адвоката в прении сторон может способствовать объективному вынесению приговора. Не смотря на то, что речи сторон во время прения отражаются в протоколе судебного разбирательства, существенные информации могут быть, и не отражены. При подготовке описательно-мотивировочной части приговора, судья в основном, помимо доказательств, исследованных в ходе судебного разбирательства, ссылается на те, факты которые ходатайствовал адвокат. И для мотивированного удовлетворения или при отказе удовлетворении ходатайств (просьб), при отстаивании своей позиции защитником, целесообразно приобщать к материалам уголовного дела приобщать письменно.

Так как, именно эти факты, представленные после устной речи адвоката, могут повлиять на субъективное мнение судьи, при постановлении итогового и основного акта в суде первой инстанции.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Божьев В. П. Уголовный процесс Учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» 3-е изд., испр. и доп. - М.: Спарк, 2002
2. Божьев В. П. Уголовный процесс Учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» 3-е изд., испр. и доп. - М.: Спарк, 2002
3. Конституция Кыргызской Республики от 27 июня 2010 принято референдумом (всенародным голосованием).
4. Уголовно-процессуальный кодекс Кыргызской Республики от 30 июня 1999 г. № 62.
5. Закон Кыргызской Республики «Об адвокатской деятельности» от 21 октября 1999 г. №114.
6. Михайловская И.Б. Правило «благоприятствования» защите и его влияние на процесс доказывания // Государство и право, 2007. - № 9.
7. Адвокатская деятельность и адвокатура в России. Введение в специальность: учеб. / под под ред. И.Л.Трунова. М., 2006. Ч.1. С.13.
8. Сергеев В.И. Адвокат в уголовном процессе. Закон и право Москва - 2004 г. С-133