

## **СУЩНОСТЬ И ПРОБЛЕМЫ ОБЕСПЕЧЕНИЯ ПРАВА НА ЗАЩИТУ В ДОСУДЕБНОМ ПРОИЗВОДСТВЕ**

***Аннотация:** В статье рассматриваются проблемные вопросы обеспечения права на защиту в досудебном производстве по уголовным делам, особое внимание уделено проблемным вопросам защиты прав несовершеннолетнего лица на стадии досудебного производства по уголовным делам, проанализированы недостатки действующего уголовно - процессуального законодательства, предложены пути их решения.*

***Abstract:** The article deals with the problematic issues of ensuring the right to protection in pre-trial proceedings in criminal cases, special attention is paid to the problematic issues of protection of the rights of a minor at the stage of pre-trial proceedings in criminal cases. the shortcomings of the current criminal procedure legislation are analyzed, the ways of their solution are offered.*

***Ключевые слова:** несовершеннолетний, право на защиту, защитник, заключение под стражу, уголовный процесс, сбор доказательств, обеспечение законности в уголовном процессе.*

***Key words:** minors, the right to defense, defender, detention, criminal trial, collection of evidence, the rule of law in the criminal process.*

Современным Уголовным процессуальным кодексом Российской Федерации (далее - УПК РФ)<sup>1</sup> хотя и предоставлен широкий объем полномочий адвокату - защитнику, на практике права защитника существенно ограничены.

В соответствии с законодательно закрепленным в статье 15 УПК РФ принципом равноправия и состязательности сторон полномочия адвоката-защитника на стадии предварительного следствия заключаются в сборе доказательств и обеспечении законности.

В силу ч.3 п. 3 ст. 49 УПК РФ защитник имеет право участвовать в уголовном деле с момента фактического задержания лица, подозреваемого в совершении преступления в случаях: предусмотренных статьями 91 и 92 УПК РФ и применения к нему в соответствии со статьёй 100 УПК РФ меры пресечения в виде заключения под стражу. Указанная норма порождает проблему, связанную непосредственно с моментом допуска защитника на стадии предварительного расследования.

По мнению О. И. Андреевой момент фактического задержания не может производиться в соответствии с положениями, установленными УПК РФ, поскольку на практике задержание производится сотрудниками полиции, а затем лицо доставляется органу дознания или непосредственно следователю, которые принимают решение о возбуждении уголовного дела<sup>2</sup>.

Принимая во внимание то обстоятельство, что основной задачей стадии предварительного расследования является сбор доказательств, то необходимо детально исследовать вопрос участия защитника в процессе сбора доказательств. Защитник вправе принимать участие в следственных действиях, его интересам противостоят интересы следователя, который далеко не всегда заинтересован в участии защитника в следственных действиях, поскольку нарушения, допущенные в ходе проведения следственных действий, в дальнейшем могут

---

<sup>1</sup> Уголовно - процессуальный кодекс Российской Федерации: Федеральный закон от 18.12.2001 № 174-ФЗ (ред. от 30.10.2018) // Российская газета. 2001. 22 декабря. № 249.

<sup>2</sup> Андреева О.И. К вопросу об ограничении права обвиняемого (подозреваемого) на защиту в уголовном процессе // Уголовная юстиция. 2015. №2(6) С.16.

помочь защитнику свести на нет доводы стороны обвинения и прекратить уголовное дело.

В уголовно - процессуальном законодательстве не получил урегулирования вопрос применения защитником средств аудио- и видео фиксации при участии в проведении следственных мероприятий<sup>3</sup>.

Для осуществления эффективной защиты в стадии предварительного следствия адвокату необходимо использовать права на свидания с подзащитным в том случае, если он находится под стражей. Это свидание необходимо не только защитнику, но и его подзащитному, чтобы согласовать свои действия до проведения следственного действия.

Несмотря на то обстоятельство, что полномочия защитника по сбору доказательств были в значительной степени расширены уголовно - процессуальным законодательством, приобщение доказательств, полученных защитником, напрямую зависит от усмотрения следователя, который зачастую необоснованно отклоняет ходатайства защитника о приобщении тех или иных доказательств к материалам уголовного дела. Таким образом, получается равноправие сторон уголовном процессе носит декларативный характер, поскольку должным образом не обеспечено. Необходимо на законодательном уровне урегулировать порядок разрешения ходатайств стороны защиты органами предварительного следствия<sup>4</sup>.

Отдельно следует остановиться на проблеме обеспечения права на защиту несовершеннолетнего лица в досудебном производстве.

Обеспечение права на защиту является неотъемлемой гарантией для несовершеннолетних подозреваемых (обвиняемых). Реализацию указанного права должны осуществлять органы и должностные лица, которые ведут производство по уголовному делу в отношении несовершеннолетнего, так как они наделены властными полномочиями.

---

<sup>3</sup> Насонова И.А. Об эффективности участия защитника в следственных действиях // Российский следователь. 2008. № 23. С. 10-12. 53

<sup>4</sup> Ясельская В.В. О совершенствовании порядка разрешения ходатайств на стадии предварительного расследования // Уголовная юстиция. 2015. № 2 (6). С. 67-68.

Момент наделения несовершеннолетнего статусом подозреваемого (часть 1 статьи 46 УПК РФ) или обвиняемого (часть 1 статьи 47 УПК РФ), а также начало процессуальных действий, которые с этим связаны, должны совпадать с моментом вступления к участию в процессе адвоката для защиты несовершеннолетнего. Следует дополнить указанный перечень случаями, возникающими при осуществлении иных процессуальных действий, затрагивающих права и свободы лица, в отношении которого проводится проверка сообщения о преступлении в порядке, предусмотренном статьей 144 УПК РФ, либо решается вопрос о возбуждении уголовного дела.

Современное уголовное судопроизводство по делам о преступлениях несовершеннолетних характеризуется некоторыми особенностями, имплементированными в национальное законодательство вследствие ратификации международных стандартов об отправлении правосудия в отношении несовершеннолетних. С учетом сказанного, прежде чем приступить к осуществлению процессуальных действий с несовершеннолетним в рамках уголовного преследования, следователем (дознавателем) должны быть выполнены следующие действия:

Во-первых, разъяснить право на защиту. Следователи (дознаватели) разъясняют несовершеннолетним право на защиту посредством ознакомления их с одноименным составленным протоколом, который содержит тексты статей 16 и 50 УПК РФ. В целях подтверждения своевременности разъяснения указанного права, такой протокол должен составляться раньше начала процессуальных действий в отношении несовершеннолетнего.

Во-вторых, обеспечить условия для участия с момента первого допроса законного представителя и адвоката по приглашению или по назначению.

Навязывание своей помощи адвокатом противоречит Кодексу адвокатской этики<sup>5</sup>, нарушает право на защиту подозреваемого (обвиняемого).

---

<sup>5</sup> Кодекс профессиональной этики адвоката от 31.01.2003 // Справочная правовая система «Консультант Плюс».

Чтобы избежать нарушения данного права, следователь (дознатель) должен выбирать нейтральную сторону и воздерживаться от рекомендаций и указаний в пользу конкретного адвоката. В случаях, когда адвокат не был приглашен подозреваемым (обвиняемым) или их законными представителями, необходимо решать вопрос о привлечении защитника по назначению, согласно части 3 статьи 16, части 2 статьи 50 УПК РФ.

При реализации указанных положений следователем (дознателем) составляется требование (заявка) об обеспечении участия адвоката адвокатскому образованию. В таком требовании указывается информация о несовершеннолетнем: персональные данные и процессуальное положение лица, которому требуется адвокат, правовая квалификация (статья УК РФ)<sup>6</sup>.

Считаю, что необходимо в такое требование вносить более полную информацию о несовершеннолетнем, а именно: указания на пол, возраст, язык, краткую характеристику совершенного преступления, социальное положение и некоторые другие аспекты, с целью минимизации появления возможных конфликтных и иных негативных ситуаций между адвокатом и его подзащитным, а также обеспечения наиболее содержательной защиты. Указанные дополнения дадут возможность адвокату заранее оценить свои возможности, составить более подробное мнение о будущем подзащитном еще до первого непосредственного контакта с ним.

Считаю, что пункт о владении конкретным языком является немаловажным в требовании, так как при конфиденциальных беседах, а также при обсуждении некоторых сведений, защитником и подзащитным крайне неудобно пользоваться услугами переводчика.

Более того, переводчик не значится в числе лиц, имеющих свидетельский иммунитет, согласно части 3 статьи 56 УПК РФ. Еще один фактор, который может затруднить осуществление защиты – это неприятие к противоположному

---

<sup>6</sup> Уголовный кодекс Российской Федерации: Федеральный закон от 13.06.1996 № 63-ФЗ (ред. от 03.10.2018) // Российская газета. 1996. 25 июня. № 118.

полу несовершеннолетнего, так как могут проявляться особенности в общении из-за возрастных изменений, которые претерпевает подросток, поэтому необходима гендерная совместимость адвоката и его подзащитного.

Негативно на реализации права несовершеннолетнего на защиту может отразиться постоянная смена адвокатов по назначению за время одного производства по уголовному делу. Вследствие возрастных особенностей психики несовершеннолетнего частая смена адвокатов будет вынуждать подозреваемого (обвиняемого), не достигшего восемнадцатилетнего возраста, адаптироваться к новому защитнику, что может отразиться не лучшим образом на его процессуальном поведении.

В целях формирования обоснованного и необходимого представления у несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого) о каждой смене адвоката, необходимо составление соответствующего документа, содержащего причины такой смены, с последующим ознакомлением лица, в отношении которого ведется производство, и его законного представителя.

Таким образом, предложенные рекомендации по оптимизации порядка обеспечения участия защитника, отвечающего требованиям, призванным гарантировать профессионализм и учет индивидуальных особенностей подзащитного, позволят подозреваемым как лично, так и посредством участия адвоката действительно реализовывать право на защиту.

## **СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ**

1. Уголовно - процессуальный кодекс Российской Федерации: Федеральный закон от 18.12.2001 № 174-ФЗ (ред. от 30.10.2018) // Российская газета. 2001. 22 декабря. № 249.
2. Уголовный кодекс Российской Федерации: Федеральный закон от 13.06.1996 № 63-ФЗ (ред. от 03.10.2018) // Российская газета. 1996. 25 июня. № 118.
3. Кодекс профессиональной этики адвоката от 31.01.2003 // Справочная правовая система «Консультант Плюс».

4. Андреева О.И. К вопросу об ограничении права обвиняемого (подозреваемого) на защиту в уголовном процессе // Уголовная юстиция. 2015. №2(6) С.16.
5. Насонова И.А. Об эффективности участия защитника в следственных действиях // Российский следователь. 2008. № 23. С. 10-12. 53
6. Отчерцова О.В. Неправомерные действия защитников по назначению // Уголовный процесс. 2016. № 8(140). С. 44-49.
7. Ясельская В.В. О совершенствовании порядка разрешения ходатайств на стадии предварительного расследования // Уголовная юстиция. 2015. № 2 (6). С. 67–68.