УДК 343.1

Айдушев Е.Д.,
магистрант
3 курс, факультет «Институт права»
Башкирский государственный университет
Россия, г. Уфа

ПРОБЛЕМЫ УЧАСТИЯ АДВОКАТА-ЗАЩИТНИКА В ФОРМИРОВАНИИ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ

Аннотация: *В статье рассматриваются вопросы, связанные с проблемами участия адвоката-защитника в формировании доказательств. Представлены как теоретические, так и практические проблемы участия адвокатов в формировании доказательств.*

Ключевые слова: *адвокат, право на защиту, предварительное расследование, права и свободы, подозреваемый, обвиняемый,* доказательства.

Annotation: *The article deals with issues related to the participation of a lawyer-defender in the formation of evidence. Both theoretical and practical problems of the participation of lawyers in the formation of evidence are presented.*

Keywords: *lawyer, right to defense, preliminary investigation, rights and freedoms, suspect, accused, evidence.*

Одна из актуальных проблем современного уголовного судопроизводства России связана с обеспечением возможности активного участия защитника в доказывании по уголовному делу. Вместе с тем, соглашаясь с И.Н. Чеботаревой, мы считаем, что «участие защитника в процессе доказывания не только позволяет данному участнику уголовного судопроизводства быть не декоративной фигурой, призванной создавать видимость наличия гарантий по защите прав и законных интересов

обвиняемого (подозреваемого), но и обеспечивает ему возможность влияния на процесс доказывания»[1,с.54-58].

Следует сказать, что участие защитника в доказывании в условиях современной модели уголовного судопроизводства является обсуждаемой проблемой, начиная с 2001 года, что, на наш взгляд, обусловлено наличием нерешенных либо неоднозначно решенных законодателем вопросов, касающихся правомочий названного субъекта доказывания[2,с.26-29]. Обобщая обширную библиографию проблемы, позволим себе остановиться на нескольких ее аспектах.

Одним из нерешенных окончательно на законодательном уровне остается вопрос о роли адвоката-защитника в формировании доказательств, а именно – имеется ли у него обязанность участвовать в доказывании? В соответствии с принципом презумпции невиновности бремя доказывания возлагается на сторону обвинения, т.е. на компетентное должностное лицо, ведущее производство по уголовному делу (ч. 2 ст. 14 УПК РФ). Это дает повод для утверждений о том, что адвокат, реализует лишь права, предусмотренные ч. 3 ст. 86 УПК РФ[3, с.40].

Кроме того, термин «обязанность» упоминается в уголовно-процессуальном законе применительно к данному субъекту только в части неразглашения сведений, составляющих государственную тайну (ч. 5 ст. 49 УПК РФ), а также при наличии оснований для отвода лицо, участвующее в процессе обязано устраниться от участия в производстве по уголовному делу. В то же время в ст. 7 Закона об адвокатской деятельности в числе обязанностей адвоката указаны следующие: честно, разумно и добросовестно отстаивать права и законные интересы доверителя всеми не запрещенными законодательством РФ средствами; исполнять требования закона об обязательном участии адвоката в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов

предварительного следствия или суда, а также оказывать юридическую помощь гражданам РФ бесплатно в случаях, предусмотренных законом.

Это предполагает наличие профессиональной обязанности активно участвовать в формировании доказательств с использованием всего арсенала средств и способов, предоставленных законом.

Мнение адвокатского сообщества по данному вопросу выражено в п. 13 Стандарта осуществления адвокатом защиты в уголовном судопроизводстве, в котором указывается именно на соответствующую обязанность адвоката. Думается, что заслуживает законодательной поддержки предложение о внесении изменений в ч. 1 ст. 49 УПК РФ, содержанием которых является возложение на защитника обязанности по защите прав и законных интересов подозреваемых и обвиняемых [4, с.19-24], что проецируется на его участие в основной деятельности в рамках уголовного судопроизводства – доказыванию обстоятельств, перечисленных в ст. 73 УПК РФ.

Мы полагаем, что возложение на защитника обязанности по участию в формировании доказательств должно быть произведено с учетом сути его познавательной активности. В отличие от должностного лица органа уголовной юстиции ее направленность имеет ярко выраженный односторонний характер – оспаривание причастности подзащитного к совершению инкриминируемого ему деяния. Соответственно, ретроспективное познание обстоятельств совершения преступления адвокатом-защитником имеет своей целью достижение частного интереса обвиняемого (подозреваемого), что существенно сужает круг задач, предусмотренных ст. 6 УПК РФ для всего судопроизводства.

В этой связи представляется справедливым утверждение о том, что профессиональный защитник не всегда заинтересован в активном участии в доказывании, поскольку не по каждому уголовному делу существуют обстоятельства, которые позволяют выполнить стоящую перед ним задачу – доказать невиновность конкретного лица[5,с.43-48]. В таких условиях тактика

стороны защиты, как правило, направлена на нивелирование сформированных стороной обвинения доказательств, демонстрации несостоятельности ее позиции суду, что является приоритетом познавательной деятельности адвоката.

Полагаем, что заслуживает дополнительного осмысления позиция тех ученых-процессуалистов, которые, учитывая отсутствие познавательного равноправия сторон с точки зрения формирования доказательств, опасаются, что возложение на защитника обязанности участвовать в доказывании повлечет за собой необходимость установления уголовно-процессуальной ответственности за ее неисполнение[6,с.40-43].

В настоящее время защитник ограничен не в функциональном выполнении своих полномочий, т.е. реализации прав, предусмотренных ч. 3 ст. 86 УПК РФ, а в процессуальной их составляющей - процедуре приобщения к материалам дела полученных защитником материалов, предметов и документов, их проверки, оценки и придания им статуса надлежащих доказательств, что является, как уже было отмечено, исключительной прерогативой органа расследования.

Использованные источники:

1. Чеботарева И.Н. Участие защитника в процессе доказывания по уголовным делам: к вопросу обеспече-ния состязательности процесса // Адвокатская практика. 2017. № 2. С. 54–58.
2. Тонких Д.А., Маслов А.В. Проблемы участия адвоката-защитника в формировании доказа-тельств // Центральный научный вестник. 2019. Т. 4. № 11 (76). С. 26-29.
3. Семенцов В.А., Скребец Г.Г. Участие адвоката-защитника в формировании доказательств на стадии предварительного расследования. М.: Юрлитинформ, 2009. С. 40.

4. Гришина Е.П. Современные научные и правовые проблемы достижения назначения уголовного судопроизводства при участии адвоката в доказывании // Адвокатская практика. М.: Юрист, 2015. № 5. С. 19-24.
5. Соловьев С.А. Право защитника на собирание доказательств через призму гносеологии защи-тительной деятельности: борьба здравого смысла с невежеством // Адвокатская практика. М.: Юрист, 2015. № 5. С. 43-48.
6. Калиновский К.Б. Распределение бремени доказывания в уголовном процессе: всегда ли в пользу обвиняемого? // Материалы международной научной конференции Уголовная юстиция: связь времен. СПб. 2010. С. 40-43.