

ОСОБЕННОСТИ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ АДВОКАТА ПРИ ПОДГОТОВКЕ УГОЛОВНОГО ДЕЛА К РАССМОТРЕНИЮ В СУДЕ ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ

Калинкина Л. Д.*

к.ю.н., доцент
ldkal@rambler.ru

Кузьминова И. И.*

Студент
kuzminova9@mail.ru

*ФГБОУ ВО «Мордовский государственный университет им. Н. П. Огарёва»,
Саранск, Россия

Аннотация:

Главным элементом правовой помощи, наиболее часто используемым гражданами, является помощь, оказываемая профессиональным защитником – адвокатом. Именно к его услугам прибегают чаще всего при разбирательстве в судах уголовных дел. Адвокат как самостоятельная процессуальная фигура всегда действует в интересах своего подзащитного, но с соблюдением рамок закона. При этом на каждом этапе судебного процесса формы реализации процессуального статуса адвоката имеют свою специфику. В настоящей статье мы хотим обратить внимание на особенности деятельности адвоката при подготовке уголовного дела к рассмотрению в суде первой инстанции.

Ключевые слова:

квалифицированная юридическая помощь, адвокат-защитник, подготовка к уголовному делу, рассмотрение, суд первой инстанции, изучение материалов дела, позиция, линия защиты, предварительное слушание

УДК 343.13

DOI: 10.24411/2658-6932-2020-10000

Для цитирования: Калинкина Л. Д., Кузьминова И. И. Особенности деятельности адвоката при подготовке уголовного дела к рассмотрению в суде первой инстанции / Л.Д. Калинкина, И.И. Кузьминова // Контентус. – 2020. – № 10. – С. 34 – 42.

Государство гарантировало каждому члену общества право на получение квалифицированной юридической помощи на конституционном

уровне (ст. 48 Конституции РФ. Одним из элементов такой помощи является использование услуг профессионального защитника – адвоката. Особенно значима его роль при рассмотрении уголовного дела в судебном разбирательстве. По Уставу уголовного судопроизводства 1864 г. она называлась преданием суду. Именно в суде решается вопрос о виновности или невиновности лица, а значит, и вопрос о его наказании. И здесь особым образом сочетаются интересы общества и государства (преступник должен быть наказан), с одной стороны, а также личности обвиняемого, с другой (обвиняемый не должен быть несправедливо наказан). Именно его интересы и обеспечивает адвокат-защитник.

Адвокат-защитник является самостоятельным участником уголовного процесса, в связи с чем он наделен комплексом процессуальных прав и обязанностей, реализация которых обеспечивает его полноценное участие в уголовном процессе. Способствуя достижению главных целей уголовного процесса, адвокат является самостоятельной процессуальной фигурой, наделенной правом выбирать средства, методику, тактику защиты. Деятельность его при этом осуществляется в основном в предоставлении и обнаружении в материалах рассматриваемого дела доказательств, которые полностью или в части опровергают предъявленное подсудимому обвинение. Кроме того, адвокат-защитник оказывает подзащитному помощь по защите его личных и имущественных прав. Именно так он обеспечивает реализацию интересов подзащитного.

К участию в процессе в суде первой инстанции адвоката приглашает обвиняемый или его законный представитель. По поручению обвиняемого или с его согласия пригласить адвоката могут другие лица. Адвокат действует по соглашению. Если к делу подключается адвокат-защитник, который ранее участвовал и на предварительном следствии, то с ним заключается новое соглашение. Если соглашение не заключено, но по закону его участие является обязательным, или сам обвиняемый заявляет ходатайство о предоставлении ему защитника, в соответствии со ст. 51 УПК РФ [1] участие адвоката обеспечивается судом. Участие адвоката в процессе оформляется орденом.

Границы процессуальной деятельности адвоката определены в п. 3 ст. 53 УПК РФ. Здесь следует акцентировать внимание на праве адвоката соблюдать процессуальную тайну. В уголовном деле адвокат участвует вместе со своим подзащитным. С ним согласовываются все заявляемые ходатайства и жалобы. Вот почему он наделен правом без ограничений продолжительности по времени получать свидания с подзащитным.

В ходе подготовки к судебному заседанию многое зависит от того, когда именно адвокат подключился к участию в процессе. Если он участ-

вует в деле до того, как назначено заседание, он вправе знакомиться с материалами дела, получать свидания с обвиняемым, заявлять ходатайства судье. Это могут быть ходатайства: об исключении недопустимых доказательств из материалов дела; о рассмотрении дела в особом порядке; о прекращении уголовного преследования; о приостановлении производства; о возвращении дела прокурору.

Если адвокат вступил в дело после того, как назначено судебное заседание, то он, в первую очередь, должен подробно изучить материалы уголовного дела. При этом адвокат проверяет само дело, читает его, делает необходимые выписки, проводит работу с доказательствами.

В частности, во время проверки адвокат анализирует нумерацию страниц в деле, наличие всех листов в нем, сверяет описи дела и сами документы, приложения к ним и т.д. Также он анализирует вещественные доказательства, которые хранятся при деле, например, аудио- и видеокассеты, на которых записаны следственные и оперативные действия; изъятые во время обысков, выемки и осмотров на месте происшествия предметы и пр. При выявлении какого-либо несоответствия совместно с работником канцелярии составляется акт, например, об отсутствии какого-либо документа или об исправлении нумерации и пр. Обвиняемый и подзащитный могут знакомиться с материалами дела раздельно.

При чтении дела особое внимание должно быть уделено анализу обвинительного заключения. Например, нужно выяснить, правомочно ли действовало составившее его лицо, утверждено ли заключение в установленном порядке прокурором, совпадают ли формулы обвинения в обвинительном заключении и в постановлении о привлечении лица в качестве обвиняемого, не нарушены ли установленные в ст. 220 УПК РФ требования к обвинительному заключению.

После изучения обвинительного заключения изучаются иные материалы дела. Обычно они читаются в том порядке, в котором подшиты в материалах дела. Для составления полной картины лучше всего прочитывать материалы дела неоднократно. Материалы должны изучаться тщательно. При этом согласно п. 7 ч. 1 ст. 53 УПК РФ может выписываться из уголовного дела любые сведения и в любом объеме, делать необходимые выписки (п. 6 ч. 3 ст. 6 ФЗ от 31 мая 2002 г. «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» [2]).

Адвокат должен при изучении материалов дела обратить внимание, не были ли нарушены права обвиняемого. Если обнаруживаются такие нарушения, адвокат может использовать их как аргумент в обоснование отмены или изменения будущего судебного решения, что также важно

на этапе подготовки к судебному заседанию. Соответствующие основания для отмены приговора указаны в ст. 381 УПК РФ.

Также при построении в последующем судебной защиты адвокат может использовать выявленные им при подготовке к разбирательству нарушения процессуального характера (например, если не указаны дата составления документа или сведения о месте производства следственного действия, нет подписей участников следственного действия и т.п.). Выявляются и существенные нарушения прав обвиняемого (ст. 47 УПК РФ).

Работая с доказательствами, адвокат выясняет, было ли совершено преступление, в котором обвиняется защищаемое им лицо, содержит ли оно состав преступления, является ли правильной его квалификация. Например, при рассмотрении уголовного дела № 1-310/2017 по обвинению Лисичкина П. В. по п. «з» ч. 2 ст. 111 УК РФ в порядке апелляции Верховным Судом Республики Бурятия 06.02.2018 г. было установлено, что судом первой инстанции – Кяхтинским районным судом Республики Бурятия – дело было возвращено прокурору и в последующем направлено на новое рассмотрение тем же судом первой инстанции и в том же составе в полном соответствии с требованиями действующего уголовно-процессуального законодательства. Поводом для принятия такого решения стало отсутствие доказательств, характеризующих субъективную сторону совершенного лицом деяния [5].

Все доказательства адвокат изучает на предмет их относимости, допустимости и достоверности. Он также должен помнить о ч. 3 ст. 14 УПК РФ, согласно которой сомнения, которые нельзя устранить в установленном уголовно-процессуальным законом порядке, толкуются в пользу обвиняемого. По этой причине такие возможные сомнения, выявленные при подготовке дела к разбирательству, должны представляться в последующем в суде так, чтобы судья убедился в их действительном наличии.

Доказательства считаются допустимыми, если источник их получения является законным (ч. 2 ст. 74 УПК РФ) и в процессе их получения соблюдены общие правила сбора и фиксация соответствующих сведений. Достоверность доказательств определяется указанием на источник информации. Однако, если сведения получены вне рамок производства по делу, то даже, если источник известен, доказательства нельзя считать допустимыми. Относимость доказательств предопределяется их связью с рассматриваемым делом. Можно считать относимыми к уголовному делу только такие доказательства, которые подлежат доказыванию по уголовному делу.

Конкретные доказательства формируются с учетом способа. Они делятся на личные и вещественные. Личные доказательства являются идеальными и выражаются в показаниях свидетеля, подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего и т.д. Вещественные доказательства являются материальными и выражаются в материальном (объективированном) виде. Такая материализация может быть, например, в виде следов, изъятых с места совершения преступления, конкретном орудии преступления и пр.

При оценке доказательств адвокат анализирует различные данные на предмет доверия, сопоставляет данные, которые получены из разных источников, выявляет расхождения между ними и принимает решения для устранения возникающих противоречий.

Адвокат должен помнить о праве обвиняемого заявлять ходатайства: о рассмотрении дела коллегией судей (п. 3 ч. 2 ст. 30 УПК РФ); о применении особого порядка разбирательства (ст. 314 УПК РФ); о проведении предварительных слушаний (ст. 229 УПК РФ).

Свою позицию по делу и линию защиты адвокат определяет совместно со своим подзащитным. Такая позиция строится на основании исследования материалов уголовного дела как результат проверки и оценки доказательств. При этом адвокат и подзащитный, в частности, согласовывают фактическую и правовую позиции по делу, которой в последующем будут придерживаться в ходе судебного заседания. Также выясняется, нет ли каких дополнительных доказательств, которые не были отражены в деле. Адвокат и подзащитный принимают совместное решение о том, какие ходатайства целесообразно заявлять в судебном заседании. Адвокат должен разъяснить подзащитному, какие права и обязанности есть у него в судебном заседании. При этом они ориентируются на положения уголовно-процессуального законодательства, разъяснения Пленума Верховного Суда РФ, судебную практику судов общей юрисдикции.

Также, если подзащитный признал свою вину, адвокат выясняет, осознанно ли он это сделал, сам ли принимал свое решение, добровольно ли действовал. Это необходимо, чтобы выяснить, не было ли самооговора, не было ли давления со стороны органов дознания и следствия, было ли разъяснено подзащитному право не свидетельствовать против себя самого.

Важно установить, собирается ли подзащитный признавать свою вину в суде, какую позицию собирается занять, какие будет давать показания. Адвокат должен предупредить подзащитного о том, что согласно ч. 2 ст. 273 УПК РФ судья будет задавать ему вопрос о том, понятно ли ему

обвинение, признает ли себя обвиняемым и желает ли (лично или через защитника) выразить отношение к данному обвинению.

Также адвокат и защитник должны обсудить, согласны ли они на рассмотрение дела при отсутствии каких-то лиц, в каком порядке начнется исследование материалов дела, какие вопросы нужно задавать в суде при исследовании доказательств, когда и какие ходатайства заявлять.

До начала самого разбирательства адвокат также должен выяснить, подсудно ли дело соответствующему суду, а также, вручены ли копии обвинительного заключения или обвинительного акта, своевременным ли было вручение. Если документ вручен не вовремя, это свидетельствует о грубом нарушении права на защиту. В такой ситуации адвокат может ходатайствовать о возвращении уголовного дела прокурору. Также адвокат выясняет, нет ли обстоятельств, которые являются основаниями для прекращения или приостановления производства по уголовному делу. Если адвокат заявлял ходатайства, то нужно выяснить, какие по ним были приняты решения.

Адвокат в последующем уже непосредственно в ходе судебного процесса может заявить ходатайства, в удовлетворении которых было отказано, и это обстоятельство нужно планировать заранее. Также при подготовке к делу адвокат проверяет, все ли необходимые и достаточные доказательства собраны.

До начала судебных процедур адвокат выясняет обстоятельства, относящиеся к личности подзащитного. Он выясняет, учится его подзащитный или работает, есть ли у него иждивенцы, не является ли он инвалидом, награждался ли какими-то наградами и т.д. Адвокат должен найти материалы, которые положительно характеризуют подзащитного и представить их в суд. Они в последующем могут использоваться для индивидуализации наказания.

Отдельно собираются доказательства, которые смягчают и отягчают наказание. Они относятся к составу преступления и характеризуют его элементы.

На этапе подготовки к судебному заседанию адвокат должен иметь в виду и обстоятельства для прекращения уголовного дела и уголовного преследования, указанные в гл. 24 УПК РФ. Отдельно следует иметь в виду, что при прекращении дела по так называемым реабилитирующим обстоятельствам, которые указаны в пп. 5 и 6 ч. 1 ст. 24 УПК РФ, подзащитный имеет право на реабилитацию, а именно на возмещение имущественного вреда, компенсацию морального вреда, восстановление в иных правах.

Возможно и прекращение дела за примирением сторон по ст. 25 УПК РФ.

Согласно ч. 1 ст. 233 УПК РФ уголовное дело рассматривается в суде не позднее 14 суток после вынесения постановления о назначении судебного разбирательства. Дело с участием присяжных заседателей рассматривается не позднее 30 суток.

После того, как назначено судебное заседание, адвокату вручается копия обвинительного заключения. Если этого не произошло, на основании ст. 237 УПК РФ ходатайствует о возвращении дела прокурору. Если при решении вопроса о назначении судебного заседания, были изменены обвинение, мера пресечения, список подлежащих вызову в суд лиц, то также подсудимому должна быть вручена копия соответствующего постановления судьи.

При подготовке к судебному заседанию адвокат должен планировать возможные отводы судье, прокурору, секретарю судебного заседания и иным участникам процесса в порядке ч. 1 ст. 62 УПК РФ.

Если в деле участвуют несколько адвокатов, то при планировании судебного разбирательства желательно согласовать позиции защитников так, чтобы не было причинено ущерба клиенту.

Важный этап подготовки дела к судебному разбирательству – предварительное слушание. О нем может ходатайствовать сам защитник.

Согласно ч. 1 ст. 248 УПК РФ адвокат вправе участвовать в исследовании доказательств, заявлять ходатайства, выражать собственное мнение относительно существа обвинения и его доказанности, а также об обстоятельствах, которые смягчают наказание подсудимого или оправдывают его, по другим возникающим в ходе разбирательства вопросам. Свои действия в судебном разбирательстве адвокат должен выстраивать с учетом названных полномочий.

Например, при планировании допроса адвокат решает, какие вопросы он задаст для получения новой информации по делу или по уже имеющимся материалам определить сведения, которые уже есть в материалах дела и могут иметь благоприятный характер для подзащитного. Также адвокат может ходатайствовать о вызове в суд и допросе тех свидетелей, которые могут дать показания в пользу подзащитного.

Итоговый вывод по делу и позицию по нему адвокат высказывает в защитительной речи.

Таким образом, формы и методы подготовки адвоката к судебному заседанию крайне разнообразны. Все они нацелены на то, чтобы в максимальной степени гарантировать права подзащитного. При этом адвокату приходится работать в ситуации, когда на него оказывается давле-

ние со стороны других участников процесса, например, органов расследования. Нередко давление оказывается на подзащитного. Это могут быть угрозы, введение в заблуждение, вплоть до прямых угроз. Например, часто под давлением и в отсутствие защитника оформляются явки с повинной.

По этому поводу даже Верховный Суд РФ в 2020 г. в результате проверки законности приговора, вынесенного Перовским судом Москвы, установил, что при рассмотрении уголовного дела в суде первой инстанции явка с повинной была оформлена одним из фигурантов дела в отсутствие защитника, которому, кроме прочего, не были разъяснены положения ст. 51 Конституции РФ. Высшая судебная инстанция нашего государства подтвердила, что органы предварительного расследования должны разъяснять подозреваемому и обвиняемому права не свидетельствовать против себя, пользоваться услугами адвоката, обжаловать действия (бездействия) и решения органов предварительного расследования.

Также Верховный Суд РФ подтвердил, что должна быть обеспечена возможность реализации указанных прав [4]. Например, по делу № 22-1606/2019 Судебной коллегией по уголовным делам Свердловской области 04.03.2019 г. было установлено, что защитник отсутствовал при проведении следователем допроса обвиняемой Мышкиной М.В., в связи с чем соответствующий протокол был признан недопустимым доказательством [7], а значит, и не рассматривался как доказательство.

Иногда адвокат и его подзащитный могут быть ознакомлены с материалами дела, но ограничиваются в праве исследования вещественных доказательств. Так, при рассмотрении дела № 22-3613/2017 20.06.2017 г. Суд апелляционной инстанции по уголовным делам Краснодарского краевого суда установил, что следователь при рассмотрении дела в отношении Б., который обвинялся в совершении преступления по ч. 4 ст. 228.1 УК РФ, в нарушение ст. 217 УПК РФ не представил обвиняемому такие доказательства для ознакомления, в связи с чем эти доказательства были признаны судом апелляционной инстанции недопустимыми и дело было возвращено прокурору [6].

При участии в деле нескольких защитников возможны конфликтные ситуации внутри самой защиты. Особенно это явно при противоречивых интересах разных обвиняемых. Иногда ограничивается время для ознакомления адвоката с материалами дела. Чаще всего такие ситуации возникают, когда защитник находит существенные нарушения при формировании томов самого уголовного дела, которые следователь должен устранять. Следователь обычно обращается в суд с ходатайством об

ограничении обвиняемого и защитника во времени ознакомления с материалами уголовного дела. Защитник может ходатайствовать перед судом о признании действий следователя воспрепятствием в ознакомлении с материалами дела. Но суд чаще всего встает на сторону следователя, что в дальнейшем, к сожалению, чревато невозможностью оказания квалифицированной юридической помощи адвокатом в полном объеме.

Иногда отказать адвокату, однако, сложно. Известно здесь нашумевшее в свое время дело № 1-429/2017, которое 27.06.2017 г. рассматривал Мещанский районный суд г. Москвы по ходатайству защитника. Последнему следователь предоставил на ознакомление с 305 томами уголовного дела предоставил всего 6 дней?! [9].

Для обеспечения права на защиту адвокат, таким образом, инициирует процедуры судебного контроля, но и они не всегда эффективны, так как суд нередко оценивает формальную сторону работы следователей и органов дознания, хотя само содержание принятых указанными лицами решений может быть нарушением закона с точки зрения содержания [3]. Некоторые обстоятельства просто игнорируются судом. Например, в приговоре Октябрьского суда г. Кирова по делу № 22-1837 от 12.07.2019 г. проигнорирован факт несвоевременного направления подсудимому следователем копий постановления по результатам рассмотрения заявленных защитником ходатайств [8].

Подобного рода примеры и ситуации требуют более внимательного отношения адвоката к своей правозащитной деятельности, ориентируют его на необходимость постоянного повышения уровня квалификации и профессионального мастерства. Только так в наибольшей степени можно достигнуть цели и задач адвокатской деятельности и реально обеспечивать права подзащитного.

Список использованных источников

1. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 г. №174-ФЗ (с изм. и доп.) [Электронный ресурс]. – Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».
2. Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации: федер. закон от 31.05.2002 г. № 63-ФЗ (с изм. и доп.) [Электронный ресурс]. – Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».
3. **Жиганов С.В.** Нарушение процессуальных прав защиты на досудебной стадии: типичные случаи [Электронный ресурс] / С.В. Жиганов // Уголовный процесс. – 2019. – № 7. – С. 42-51.
4. **Фокс А.** ВС рекомендует не учитывать явку с повинной, если фигуранту не разъяснили права [Электронный ресурс] / А. Фокс // Сайт Верховного Суда РФ. Обзоры материалов СМИ. – 2020. – 27 июля. – Режим доступа: https://www.vsrp.ru/press_center/mass_media/29150/
5. **Цыренова Б.Б.** Обобщение судебной практики Кяхтинского районного суда Республики Бурятия по возвращению уголовных дел прокурору в порядке ст. 237 УПК РФ за 2016-2017 годы [Электронный ресурс] / Б.Б. Цыренова // http://kyahtinsky.bur.sudrf.ru/modules.php?name=docum_sud&id=103
6. Апелляционное постановление Суда апелляционной инстанции по уголовным делам Краснодарского краевого суда № 22-3613/2017 от 20.06.2017 г. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://sudact.ru/regular/doc/Gem3JjYpjjHj/>
7. Приговор Судебной коллегии по уголовным делам Свердловской области по делу № 22-1606/2019 от 04.03.2019 г. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://sudact.ru/regular/doc/gEEhkCAruVHw/>
8. Апелляционное постановление Кировского областного суда по делу № 22-1837 от 26.09.2019 г. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://sudact.ru/regular/doc/hY2AVO7jqN5x/>
9. Постановление Мещанского районного суда г. Москвы по делу № 1-429/2017 от 27.06.2017 г. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://www.mosgorsud.ru/rs/meshchanskij/services/cases/criminal/details/cded6f3f-418f-47c5-8dc1-4dbe0cd38e1a>.

FEATURES OF THE ATTORNEY'S ACTIVITY WHEN PREPARING A CRIMINAL CASE FOR CONSIDERATION IN THE COURT OF FIRST INSTANCE

Kalinkina L. D.**

candidate of legal sciences, Associate professor
ldkal@rambler.ru

Kuzminova I. I.**

student
kuzminova9@mail.ru

** National Research Mordovia State University,
Saransk, Russia

Abstract:

The main element of legal aid, most often used by citizens, is the assistance provided by a professional defender - a lawyer. It is his services that are most often resorted to in criminal proceedings in courts. A lawyer, as an independent procedural figure, always acts in the interests of his client, but in compliance with the framework of the law. At the same time, at each stage of the trial, the forms of realizing the procedural status of a lawyer have their own specifics. In this article, we would like to draw attention to the peculiarities of a lawyer's activity when preparing a criminal case for consideration in a court of first instance.

Keywords:

qualified legal assistance, defense lawyer, preparation for a criminal case, consideration, court of first instance, study of case materials, position, line of defense, preliminary hearing.