



ОТДЕЛЬНЫЕ АСПЕКТЫ ОБЕСПЕЧЕНИЯ ЗАЩИТНИКА В КОНТЕКСТЕ УГОЛОВНОГО ПРОЦЕДУАЛЬНОГО КОДЕКСА УКРАИНЫ

В. ЕРОХИН,

адъюнкт Харьковского национального университета внутренних дел

SUMMARY

The author of this article considered certain circle of persons who may participate in criminal proceedings as a defender, and made a theoretical study of participation as a counsel in criminal proceedings according to the provisions of the Criminal Procedure Code of Ukraine. In the article were analyzed the scientific literature and current criminal procedural legislation of Ukraine with the questions outlined below. The author of the article showed the situations of the obligatory participation of the defense council. The right to have a qualified legal assistance is guaranteed to everyone and it is one of the most important guarantees of the rights and legitimate interests that is established in national and international legislation. Keywords: pretrial investigation, defense counsel, providing counsel, criminal procedural law, the obligatory participation of defense counsel.

Keywords: pre-trial investigation, defense counsel, providing counsel, criminal procedural law, the mandatory participation of defense counsel, defense counsel, the realization of the right to defense.

* * *

В статье с учетом положений действующего Уголовного процессуального кодекса Украины рассмотрен вопрос определения круга лиц, которые могут принимать участие в уголовном производстве в статусе защитника, а также проводится теоретическое исследование обеспечения защитника в уголовном производстве. Осуществлен анализ научной литературы и действующего уголовного процессуального законодательства Украины по очерченным вопросам. Раскрываются законодательно закрепленные ситуации и процессуальный механизм обязательного обеспечения защитника в уголовном производстве. Обосновано, что право на получение квалифицированной правовой помощи гарантируется каждому, и это одна из обязанностей решения наиболее значимой гарантии прав и законных интересов человека, провозглашенных в национальных и международных правовых актах.

Ключевые слова: досудебное расследование, защитник, обеспечение защитника, уголовное процессуальное законодательство, обязательное участие защитника, защитник по назначению, реализация права на защиту.

Введение. На сегодня все европейские государства взяли на себя обязательства не только признавать основные права и свободы личности, но и их утверждение и обеспечение внутри государства. Не исключением из этого стала и Украина. В результате реформирования уголовное процессуальное законодательство Украины приобрело значительно новые формы и содержание, в связи с чем изменился характер уголовных процессуальных отношений участников уголовного производства, введены новые правовые институты, что требует их теоретического осмысления, а также дальнейшей наработки предложений для правоприменительной деятельности. Обеспечение защитника в уголовном производстве является одним из важных направлений достижения его задач, закрепленных в ст. 2 Уголовного процессуального кодекса Украины 2012 года (далее – УПК Украины) [1]. Данное положение основано на закрепленных в ст. ст. 24, 25, 55, 57, 59 и в других статьях Конституции Украины [2] правах и свободах человека и гражданина, которые не могут быть ограничены ни при каких обстоятельствах, даже в условиях военного или чрезвычайного положения.

Актуальность темы исследования. Принятый в 2012 году Уголовный процессуальный кодекс Украины базируется на основе принципа со-

стязательности, вследствие чего увеличилось процессуальное права защитника как на стадии досудебного расследования, так и на стадии судебного рассмо-

трения материалов уголовного производства. При этом, в отличие от положений УПК Украины 1960 г., по этим вопросам законодателем повысились требования к профессиональным качествам защитника-адвоката. Поэтому, актуальность данной темы проявляется в расширении исследований и изучения теоретических взглядов, практики правоприменительной деятельности относительно обеспечения участия защитника-адвоката в уголовном производстве после принятия действующего УПК Украины поскольку роль и правовое положение этого участника уголовного производства существенно изменились. В связи с этим считаем целесообразным в настоящей статье рассмотреть отдельные вопросы обеспечения защитника в соответствии с положениями действующего УПК Украины 2012 г.

Состояние исследования.

Научный анализ проблемы участия защитника в уголовном производстве осуществляется многими отечественными учеными. Среди них следует отметить А. Е. Абламского, В. Г. Гончаренка, Ю. М. Грошевого, О. В. Каплину, О. О. Кочуру Ю. А. Кухарук, О. П. Кучинскую, О. В. Мартовицкую, В. Т. Нора, Н. Е. Шумила, А. Г. Яновскую и др., исследования которых служат фундаментальной базой для дальнейшего усовершенствования действующего уголовного процессуального законодательства Украины. Признавая заслуги этих и других ученых в вопросе теоретического обоснования отдельных аспектов обеспечения защитника в уголовном производстве, следует отметить, что все же на сегодня остаются нерешенными некоторые проблемные вопросы после принятия в 2012 году действующего УПК Украины, которые нуждаются в более детальном и содержательном исследовании.

Целью и задачей статьи является теоретическое исследование положений действующего Уголовного процессуального кодекса Украины в части обеспечения защитника-адвоката в уголовном производстве.

Изложение основного материала. С принятием нового действующего УПК Украины, как уместно отметила Ю. А. Кухарук, некоторые вопросы процессуального положения защитника не потеряли своей актуальности. По ее мнению, вызвано это тем, что процессуальное положение защитника в уголовном производстве – было и остается одной из сложных и актуальных проблем теории и практики уголовного судопроизводства. От правильного его разрешения, в соответствии с действующим уголовным процессуальным законодательством, зависит решение

многих конкретных вопросов, связанных с участием защитника в уголовном процессе, эффективного осуществления функции защиты прав и свобод человека [3, с. 36]. Подобное мнение высказали и В. Г. Гончаренко, В. Т. Нор и Н. Е. Шумила, которые отметили, что участие защитника является важной процессуальной гарантией защиты прав и законных интересов подозреваемого, обвиняемого и других лиц, в отношении которых осуществляется уголовное производство. Такой подход соответствует положению Конституции Украины о том, что для обеспечения права на защиту от обвинения и предоставления правовой помощи при решении дел в судах и других государственных органах действует адвокатура (ч. 2 ст. 59 Конституции Украины) [4, с. 156]. Кроме этого, как подчеркнули В. Я. Таций, Ю. М. Грошевой, О. В. Каплина и др., анализ его новаций свидетельствует о том, что законодатель не просто обновил уголовное процессуальное законодательство, а совершил его коренные изменения, что, по сути, влечет изменение парадигмы уголовного процесса, а также изменение устойчивых подходов к пониманию его основных положений [5, с. 5], что мы поддерживаем.

Согласно ст. 45 действующего УПК Украины, защитником является адвокат, осуществляющий защиту подозреваемого, обвиняемого, осужденного, оправданного, лица, в отношении которого предполагается применение принудительных мер медицинского и воспитательного характера или решается вопрос об их применении, а также лица, в отношении которого предполагается рассмотрение вопроса о выдаче иностранному государству (экстрадиции). В то же время, частью 2 ст. 45 УПК установлены основания, по которым

адвокат не вправе осуществлять защиту, а именно: 1) защитником не может быть адвокат, сведения о котором не внесены в Единый реестр адвокатов Украины; 2) относительно которого в Едином реестре адвокатов содержатся сведения о приостановлении или прекращении права на занятие адвокатской деятельностью.

Как свидетельствует исследование, законодатель ограничил круг лиц, которые могут быть защитниками-адвокатами, при этом исключив из уголовного производства ранее предусмотренных «непрофессиональных защитников», которыми могли быть близкие родственники и другие специалисты в области права. Такая возможность участия в уголовном процессе так называемых «специалистов в области права», то есть защитников, которые не являются членами адвокатского объединения, была изложена в правовой позиции Конституционного суда Украины, а именно в решении от 16 ноября 2000 г. в деле о праве свободного выбора защитника (дело Г.И. Солдатова) [6], то есть, главная задача защитника-адвоката – это оказание эффективной правовой помощи. Позже содержание положения ст. 59 Конституции Украины также было истолковано в деле по конституционному обращению гражданина Голованя относительно официального толкования ст. 59 Конституции Украины (дело о праве на правовую помощь) от 30 сентября 2009 года [7]. С учетом указанных положений, О. П. Кучинская отметила, что в соответствии со ст. 59 Конституции Украины каждый имеет право на правовую помощь, под чем следует понимать гарантированную государством возможность любому лицу независимо от характера его правоотношений с государственными органами, органами местного самоуправления, объединениями



граждан, юридическими и физическими лицами свободно, без неправомерных ограничений получать помощь по юридическим вопросам в объеме и формах, в которых он нуждается [8, с. 60-61], что мы поддерживаем.

Указанные вопросы еще до принятия действующего УПК Украины неоднократно становились предметом дискуссии ученых. По этому поводу, исследуя вопросы обеспечения защитника-адвоката по УПК 1960 г., вполне уместно отметила О.В. Каплина, что участие защитника является важной гарантией обеспечения права на защиту в уголовном судопроизводстве. Его деятельность имеет социальный характер, поскольку, будучи ориентированной на опровержение обвинения, установления обстоятельств, смягчающих ответственность подзащитного, предотвращения нарушений его конституционных прав, она осуществляется не только в интересах (подозреваемого), обвиняемого, но и в интересах правосудия [9, с. 59]. Однако, отметим, что несмотря на некоторое совершенствование положений об участии защитника в уголовном производстве, на законодательном уровне среди определения основных терминов (ст. 3 действующего УПК Украины) не закреплено понятие «защитник», а лишь дано указание кто именно может им быть. А как справедливо заметил И. Мороз, единственным и главным отличием адвокатуры как субъекта предоставления правовой помощи есть адвокатский статус, то есть совокупность предусмотренных законом прав, обязанностей и гарантий адвокатской деятельности. Этот особый статус призван обеспечить эффективность правовой помощи адвоката по сравнению с юридическими услугами, предоставляемыми в Украине дру-

гими субъектами [10, с. 13], что мы поддерживаем.

Что же касается процессуального статуса защитника, как и других участников уголовного процесса, то, по мнению О. В. Мартовицкой, права и обязанности у него возникают с момента привлечения его к сфере уголовных процессуальных отношений, регулируемых нормами действующего законодательства Украины, что в частности регулируется положениями УПК Украины, Законами Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности», «О бесплатной правовой помощи» и другими [12, с. 68], что мы поддерживаем, но считаем целесообразным к этому добавить еще то, что реализация прав и обязанностей защитника начинается также с момента подтверждения его полномочий, в частности при представлении свидетельства о праве на занятие адвокатской деятельностью или ордера, договора с защитником или поручения органа (учреждения), уполномоченного законом на предоставление бесплатной правовой помощи. Законом запрещается установление любых дополнительных требований или условий для подтверждения полномочий защитника, а также для его привлечения к участию в уголовном производстве. Такое правило носит императивный характер и устраняет возможность любой дискреции лица, осуществляющего уголовное производство, о предоставлении разрешений или запрета участия того или иного защитника в уголовном производстве.

Продолжая исследования, отметим, что положения «Основных принципах, касающихся роли юристов», принятых VIII Конгрессом ООН по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями (Гавана, 27 августа-7 сентября 1990) [11], в которых закрепле-

но, что, защищая права своих клиентов и отстаивая интересы правосудия, юристы должны содействовать защите прав человека и основных свобод, признанных национальным и международным правом, а также во всех случаях действовать независимо и добросовестно в соответствии с законом и признанными моральными нормами, а также профессиональной этики юриста. В связи с этим, справедливо отметила А.Г. Яновская, что в условиях состязательного характера уголовного судопроизводства особое значение приобретает деятельность профессиональных участников уголовного процесса, поскольку именно от эффективной деятельности таких субъектов уголовно-процессуальных отношений, как прокуроры и защитники-адвокаты зависит эффективность всего уголовного судопроизводства в целом [13, с. 208], что мы поддерживаем.

На сегодня в соответствии с положениями ст. 48 действующего УПК Украины защитник может быть привлечен в любой момент подозреваемым, обвиняемым, их законными представителями, а также в случаях и в порядке, определенном статьями 49-53 УПК Украины, защитник привлекается следователем, прокурором, следственным судьей или судом для осуществления защиты по назначению. При этом, необходимо отметить, что последние обязаны воздержаться от предоставления рекомендаций по привлечению конкретного защитника. Одновременно с этим, дальнейший анализ положений статей 48, 53 говорит, что законодатель указывает на возможность приглашения защитника. В связи с этим, недостаточно понятным является то, что именно законодатель вложил в данное положение - или это приглашение с целью дальнейшего привлечения защитника к

уголовному производству, или законодатель приравнял приглашение и привлечение.

По нашему мнению, более полно данный вопрос был урегулированным в ст. 47 УПК Украины 1960 г., в положениях которой было закреплено понятие «приглашение защитника» и «назначение защитника». В частности, приглашение защитника осуществлялось непосредственно подозреваемым, обвиняемым, подсудимым или осужденным, их законными представителями, а также другими лицами по просьбе или согласию подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного, а назначение защитника осуществлялось лицом, производившем дознание, следователем или судом. По этому вопросу следует поддержать позицию О. В. Марговицкой, которая предложила в ч. 1 ст. 48 УПК Украины закрепить положение о приглашении защитника, которое осуществляется подозреваемым, обвиняемым, их законными представителями, а также другими лицами по приглашению или просьбой, или с согласия подозреваемого, обвиняемого по участию в уголовном производстве, а в ч. 2 ст. 48 о привлечении, поскольку в случае привлечения защитника следователь, прокурор выносят постановление, а следственный судья и суд постановляют определение [12, с. 85].

В контексте нашего исследования отметим, что статья 52 УПК Украины закрепляет обязательное участие защитника в уголовном производстве. Обязанность такого обеспечения возложена на следователя, прокурора, следственного судью или суд и осуществляется в случаях, если подозреваемый, обвиняемый не привлекли его самостоятельно. Согласно ч. 1 ст. 52 УПК Украины участие защитника является обязательным в уголовном про-

изводстве по делам об особо тяжких преступлениях и обеспечивается с момента приобретения лицом статуса подозреваемого. При этом, в ч. 2 ст. 52 УПК Украины предусмотрены и другие случаи: 1) в отношении лиц, подозреваемых или обвиняемых в совершении уголовного правонарушения в возрасте до 18 лет, - с момента установления факта несовершеннолетия или возникновения любых сомнений в том, что лицо является совершеннолетним; 2) в отношении лиц, в отношении которых предполагается применение принудительных мер воспитательного характера - с момента установления факта несовершеннолетия или возникновения любых сомнений в том, что лицо является совершеннолетним; 3) в отношении лиц, которые вследствие психических или физических недостатков (немые, глухие, слепые и др.) не способны в полной мере реализовать свои права, - с момента установления этих отклонений; 4) в отношении лиц, не владеющих языком, на котором ведется уголовное производство, - с момента установления этого факта; 5) к лицам, в отношении которых предполагается применение принудительных мер медицинского характера или решается вопрос об их применении, - с момента установления факта наличия у лица психического заболевания или других сведений, которые вызывают сомнение в его вменяемости; 6) при реабилитации умершего - с момента возникновения права на реабилитацию умершего.

Кроме того, согласно ст. 53 УПК Украины, защитник может быть привлечен для проведения отдельного процессуального действия исключительно в неотложных случаях, когда есть необходимость в проведении неотложного действия с участием защитника, а заблаговременно

уведомленный защитник не может прибыть для участия в проведении следственного действия или обеспечить участие другого защитника, а так же если подозреваемый, обвиняемый изъявил желание, но еще не успел привлечь защитника или его прибытие невозможно. Однако, возникает вопрос: насколько быстро в таком случае можно привлечь защитника, поскольку процессуальный механизм его привлечения осуществляется, согласно ст. 49 УПК Украины, в соответствии с положениям которой следователь, прокурор выносят постановление, а следственный судья и суд выносят определение, которым поручается соответствующему органу (учреждению), уполномоченному законом на предоставление бесплатной правовой помощи, назначить адвоката для осуществления защиты по назначению и обеспечить его прибытие в указанные в постановлении (определении) время и место.

Выводы. Следует констатировать, что на сегодня право на получение квалифицированной правовой помощи гарантируется каждому, и как одно из наиболее значимой гарантией прав и законных интересов человека провозглашено в национальных и международных правовых актах. Учитывая это, одним из исключительно важных, ключевых элементов успешной реализации политической воли относительно евроинтеграции Украины является достижение определенного уровня согласованности национального законодательства с международным правом по этим вопросам, прежде всего с точки зрения приведения украинской системы защиты прав человека по форме и содержанию общепризнанным европейским стандартам, воплощенных, в частности, в прецедентном праве Европейского суда по правам чело-



века. В то же время, положение новых демократических принципов и правовых стандартов пока остается в определенной степени без отработанных механизмов их эффективной реализации и защиты и объясняется некоторым отставанием национального законодательства от потребностей реформирования демократического, правового государства, несоответствием правовых норм потребностям влияния на экономические и социальные преобразования, отсутствием единого стратегического направления в проведении правовых преобразований.

Таким образом, обобщая проведенное исследование, следует подчеркнуть, что обеспечение защитника-адвоката является необходимым условием и залогом высокого качества и эффективности по достижению задач уголовного производства, поскольку этот участник уголовного производства гарантирует правомерность и законность принятых сотрудниками органов досудебного расследования, прокурором процессуальных решений, от которых зависит дальнейшая судьба его подзащитного.

Литература:

1. Конституція України від 28.06.1996 р. № 254к/96-ВР // Відомості Верховної Ради України. – 1996. – № 30. – Ст. 141.
2. Кримінальний процесуальний кодекс України від 13.04.2012 р. № 4651-VI // Голос України № 90–91 (5340–5341) від 19.05.2012 р. – С. 9–49.
3. Кухарук Ю.О. Відвід захисника від участі у кримінальній справі в кримінальному процесі України: монографія / Ю. О. Кухарук. - К.: Центр учбової літератури, 2013. - 148 с.
4. Кримінальний процесуальний кодекс України. Науково-практичний коментар/ За загальною редакцією професорів В.Г. Гончаренка, В.Т. Нора, М.Є. Шумила. – К.: Юстініан, 2012. – 1224 с.
5. Кримінальний процес : підручник / Ю. М. Грошевий, В. Я. Тацій, А. Р. Туман та ін.; за ред. В. Я. Тація, Ю. М. Грошевого, О. В. Капліної, О. Г. Шило. - Х. : Право, 2013. - 824 с.
6. Рішення Конституційного Суду України у справі за конституційним зверненням громадянина Солдатова Геннадія Івановича щодо офіційного тлумачення положень статті 59 Конституції України, статті 44 Кримінально-процесуального кодексу України, статей 268, 271 Кодексу України про адміністративні правопорушення (справа про право вільного вибору захисника) від 16 листопада 2000 року № 13рп/2000 [Електронний ресурс]. – Режим доступу : <http://zakon4.rada.gov.ua/laws/show/v013p710-00>
7. Рішення Конституційного Суду України у справі за конституційним зверненням громадянина Голованя Ігоря Володимировича щодо офіційного тлумачення положень статті 59 Конституції України (справа про право на правову допомогу) від 30 вересня 2009 року № 23-рп/2009 [Електронний ресурс]. – Режим доступу : <http://zakon4.rada.gov.ua/laws/show/v023p710-09>
8. Кучинська О. П. Право на захист та кваліфіковану правову допомогу в кримінальному провадженні / О. П. Кучинська // Актуальні проблеми реформування кримінально-процесуального законодавства й удосконалення діяльності судових і правоохоронних органів України : матеріали Міжнародної науково-практичної конференції м. Луганськ 20 квітня 2012 року. – Луганськ : РВВ ЛДУВС ім. Е. О. Дідоренка, 2012. – С. 57-61.
9. Капліна О. Проблеми забезпечення адекватності тлумачення частини 4 статті 61 кримінально-процесуального кодексу України при усуненні захисника від участі у кримінальній справі. // Юридична Україна. – № 8. – 2005. – С. 59–63.
10. Мороз І. Роль і статус адвоката в кримінальному процесі / І. Мороз // Юрид. вісн. України. – 2011. – № 50 (17-23 грудня). – С. 13.
11. Основные принципы, касающиеся роли юристов от 07.09.1990 г. [Электронный ресурс]. – Режим доступа : http://zakon1.rada.gov.ua/laws/show/995_313
12. Мартовицька О. В. Реалізація правової допомоги на стадії досудового розслідування : дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.09 «Кримінальний процес та криміналістика; судова експертиза; оперативно-розшукова діяльність» / Олена Василівна Мартовицька. – Х. : Харк. нац. ун-т внутр. справ, 2014. – 229 с.
13. Яновська О.Г. Концептуальні засади функціонування і розвитку змагального кримінального судочинства: монографія / О.Г. Яновська. – К.: Прецедент, 2011. – 303 с.