МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ БЮДЖЕТНОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
«САРАТОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ ЮРИДИЧЕСКАЯ АКАДЕМИЯ»

Институт магистратуры

ВАКУЛЕНКО КСЕНИЯ АНДРЕЕВНА

ФОРМЫ ВЗАИМОДЕЙСТВИЯ АДВОКАТА И СЛЕДОВАТЕЛЯ НА ПРЕДВАРИТЕЛЬНОМ СЛЕДСТВИИ: СОДЕЙСТВИЕ И ПРОТИВОДЕЙСТВИЕ

Направление подготовки *40.04.01 Юриспруденция*
Магистерская программа *«Судебная адвокатура»*
Магистерская диссертация на соискание квалификации «Магистр»

Научный руководитель:
доктор юридических наук, профессор
Григорьева Т.А.

Саратов – 2020

СГЮА
САРАТОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ ЮРИДИЧЕСКАЯ АКАДЕМИЯ

Актуальность темы исследования

- Провозглашение в Конституции РФ права на защиту и получение квалифицированной юридической помощи как одно из основ демократического общества предопределяет необходимость практической реализации данного права. Главным субъектом, обеспечивающим такое право, является адвокат.
- Актуальность выбранной темы исследования обуславливается недостаточной разработанностью тактики защиты на предварительном следствии, поведения адвоката в условиях непринятия активной защитительной позиции одновременно с провозглашенными в законе состязательностью и равноправием сторон.

СГЮА
САРАТОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ ЮРИДИЧЕСКАЯ АКАДЕМИЯ

Тезисы

- Деятельность защитника (адвоката) не может быть противопоставлена расследованию, так как она является его составной частью. Защитник может собирать доказательства, но эти доказательства имеют значение в целом для расследования, следовательно, тем самым он своей деятельностью оказывает влияние на всесторонность, полноту и объективность расследования» .
- Адвокат как единственный барьер, сдерживающий от незаконного осуждения, процессуальный противник следователя имеет право и в случае необходимости должен противопоставлять свои действия действиям следователя.
- Более того, адвокат собранные доказательства может предъявить непосредственно в суде, где следователь уже никоим образом не способен повлиять на ход расследования.

СГЮА
САРАТОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ ЮРИДИЧЕСКАЯ АКАДЕМИЯ

Цель и задачи исследования

- Цель
  - Целью диссертационного исследования является разработка концептуальных основ правового регулирования форм взаимодействия адвоката и следователя на предварительном следствии.
- Задачи:
  - определить понятие и особенности взаимодействия адвоката и следователя при осуществлении предварительного расследования по уголовному делу;
  - исследовать противодействие адвоката осуществлению предварительного расследования по уголовному делу;
  - изучить тактику участия адвоката в проведении допроса лица, подозреваемого (обвиняемого) в совершении преступления;
  - рассмотреть особенности участия адвоката-защитника при проверке показаний на месте;
  - исследовать особенности производства обыска в присутствии адвоката;
  - изучить ознакомление адвоката с материалами уголовного дела, определить актуальные проблемы теории и практики по данному вопросу;
  - рассмотреть проблему допуска адвоката к участию в деле;
  - изучить процедуру допроса адвоката в качестве свидетеля по уголовному делу как способ его отвода;
  - рассмотреть проведение обыска в адвокатских образованиях и иных помещениях, принадлежащих адвокатам.

СГЮА
САРАТОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ ЮРИДИЧЕСКАЯ АКАДЕМИЯ

Объект исследования

- **Объектом диссертационного исследования** являются общественные отношения, связанные с взаимодействием адвоката и следователя на предварительном следствии.

СГЮА
САРАТОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ ЮРИДИЧЕСКАЯ АКАДЕМИЯ

Предмет исследования

- **Предметом исследования** являются уголовно-процессуальные нормы, регулирующие формы взаимодействия адвоката и следователя на предварительном следствии.

САРАТОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ ЮРИДИЧЕСКАЯ АКАДЕМИЯ

Научная новизна диссертации

- Научно разработаны концептуальные основы правового регулирования форм взаимодействия адвоката и следователя на предварительном следствии.

Положения, выносимые на защиту:

- 1. Противодействие расследованию представляет собой действия (бездействие) лица, совершившего преступление, иных лиц, вовлеченных в процесс расследования, а также защитников, чьи процессуальные цели противоположны целям стороны обвинения, которые состоят в препятствовании расследованию уголовного дела, обжаловании действий и решений следователя, собирании оправдательных доказательств, использовании допущенных следователем ошибок для укрепления своей позиции по делу.

- 2. Предложены следующие классификации противодействия расследованию: в зависимости от субъекта противодействия: подозреваемый / обвиняемый; адвокат; иные участники уголовного судопроизводства

- 3. В силу процессуального положения адвокатов полномочия, реализуемые ими в рамках закона, безосновательно расцениваются как противодействие. Однако адвокатами противодействие как таковое не осуществляется, любые активные действия, противопоставляемые следователю, связаны лишь с допускаемыми процессуальными и иными нарушениями со стороны лиц, ведущих расследование.

САРАТОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ ЮРИДИЧЕСКАЯ АКАДЕМИЯ

Правовые основы взаимодействия адвоката и следователя на предварительном следствии

- Основными процессуальными фигурами на этапе предварительного расследования является лицо, подозреваемое/обвиняемое в совершении преступления, потерпевший, следователь и защитник.

- Защитник – это лицо, осуществляющее в установленном законом порядке защиту прав и интересов подозреваемых/обвиняемых и оказывающее им юридическую помощь при производстве по уголовному делу
- Адвокатские палаты субъектов РФ в соответствии с пп. 5 п. 3 ст. 31 Закона об адвокатуре самостоятельно определяют порядок оказания юридической помощи адвокатами, участвующими в качестве защитников в уголовном судопроизводстве по назначению.

Тактика участия адвоката в проведении допроса

Тактика «ЗАЩИТА»

- При выборе линии защиты адвокат участвует в допросе путем задавания вопросов своему подзащитному, ответы на которые способны пошатнуть позицию обвинения. В целом при условии соблюдения следователем порядка проведения допроса, отсутствии наводящих вопросов защитник не вмешивается в ход следственного действия, по окончании не оставляет замечаний в протоколе допроса.

Тактика «АТАКА»

- Активное противодействие лицу, ведущему расследование. Адвокат может во время проведения допроса давать своему клиенту краткие консультации в присутствии следователя (ч. 2 ст. 53 УПК РФ). Однако защитник не может напрямую говорить

Особенности участия адвоката-защитника при проверке показаний на месте

- Результаты проверки показаний на месте оформляются протоколом, при его изучении адвокату также нельзя терять бдительности. Необходимо отметить, что во время производства указанного следственного действия адвокату необходимо делать заметки по последовательности его проведения, чтобы в дальнейшем была возможность сопоставить свои заметки с протоколом, полагаться лишь на свою память, особенно в случаях, когда такая проверка продолжительна по времени, рискованно. Нужно записать все свои замечания по ходу следственного действия с целью их дальнейшего отражения в протоколе. Итак, изучив протокол, адвокат может прийти к нескольким выводам:
- 1. В протоколе полностью отражен ход следственного действия, ничего не упущено, в таком случае адвокат и его клиент удостоверяют его своими подписями.

- 2. В протоколе неверно отражен порядок производства следственного действия, упущены важные моменты, в таком случае адвокату нужно требовать внесения в протокол поправок либо дополнений.

Производство обыска в присутствии адвоката

- При производстве обыска может участвовать лицо, в помещении которого производится обыск, либо совершеннолетние члены его семьи, а также вправе присутствовать защитник того лица, в помещении которого производится обыск.
- В силу ч. 2 ст. 53 УПК РФ при производстве обыска адвокат вправе давать краткие консультации своему подзащитному, что приводит к правовой коллизии, поскольку в соответствии с ч. 8 ст. 182 УПК РФ следователь вправе запретить лицам, присутствующим в месте, где производится обыск, общаться друг с другом или иными лицами до окончания обыска.
- Внимание адвоката требует как само производство обыска, соблюдение порядка его проведения, так и последующая оценка полученных по его результатам доказательств, в том числе в совокупности со всеми собранными доказательствами.

Тактика участия адвоката в проведении допроса

- «Тактические приемы допроса, проводимого без участия защитника, направлены на одного допрашиваемого, а в случаях участия защитника избираемые приемы должны влиять уже на двух лиц – адвоката и его подзащитного», - В.Н. Карагодин.
- При анализе факторов, влияющих на формирование активной защитной доминанты, выделяет воздействие адвоката на показания своего клиента, которое разделяет на противоправное (незаконное) и формально не нарушающее закона:
- К первому может быть отнесено, такое воздействие на показания, которое образует самостоятельный состав преступления, например, клевета, заведомо ложный донос на другое лицо и т.п. Следует полагать, что подобные действия адвоката являются крайне редкими и должны пресекаться законными способами.
- Второе – воздействие адвоката на показания своего клиента, которое уголовный закон не нарушает, но может влеч за собой нарушение адвокатской этики.

СГЮА
САРАТОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ ЮРИДИЧЕСКАЯ АКАДЕМИЯ

Противодействие деятельности адвокатов на стадии предварительного расследования

допуск адвоката к участию в деле

- Ч. 4 ст. 49 УПК РФ предусмотрено, что адвокат допускается к участию в уголовном деле в качестве защитника по предъявлении удостоверения адвоката и ордера.
- Недопуск адвоката к участию в деле также не согласуется с нормами международного права, о чем неоднократно указывал Европейский суд по правам человека.

Допрос адвоката в качестве свидетеля по уголовному делу как способ его отвода

- Запрет на допрос адвоката об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с оказанием им юридической помощи, направлен как на защиту интересов лиц, обратившихся к защитнику за юридической помощью, так и на обеспечение гарантий самому адвокату от незаконного вмешательства в его профессиональную деятельность.

Проведение обыска в адвокатских образования и иных помещениях, принадлежащих адвокатам

- Следует полагать, что проведение обыска в жилище или служебном помещении адвоката является разновидностью воздействия на него, подрывает профессиональную независимость адвоката и адвокатского сообщества в целом, институт профессиональной тайны адвоката, может привести к созданию психологических барьеров перед органами предварительного следствия по отстаиванию интересов своих клиентов принципиально и активно, особенно у начинающих адвокатов.
- Адвокату, в случае проведения обыска в принадлежащих ему помещениях, необходимо строго фиксировать все замечания на действия следователя в протоколе обыска, после чего обжаловать проведение обыска вообще, если постановление о его проведении не соответствует закону, а также действия следователя при его проведении, если последним предпринимаются попытки нарушить адвокатскую тайну в отношении лиц, не относящихся к расследуемому уголовному делу.

СГЮА
САРАТОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ ЮРИДИЧЕСКАЯ АКАДЕМИЯ

Теоретическая и практическая значимость исследования

- Выработанные выводы и предложения расширяют сферу научных знаний в области регулирования форм взаимодействия адвоката и следователя на стадии предварительного расследования по уголовному делу так же могут быть использованы в процессе преподавания учебных дисциплин в юридических вузах, на юридических факультетах.

Спасибо за внимание!