



ОТДЕЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ ОБЕСПЕЧЕНИЯ ЗАЩИТНИКА В КОНТЕКСТЕ УГОЛОВНОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО КОДЕКСА УКРАИНЫ

Виталий 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.

Key words: pre-trial investigation, advocate, providing counsel, criminal procedure law, mandatory defense counsel.

Аннотация

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. Осуществляется анализ научной литературы и действующего уголовного процессуального законодательства Украины по очерченным вопросам. Раскрываются законодательно закрепленные случаи и процессуальный механизм обязательного обеспечения защитника в уголовном производстве. Обосновано, что право на получение квалифицированной правовой помощи гарантируется каждому, а также как одно из наиболее значимых гарантий прав и законных интересов человека провозглашено в национальных и международных правовых актах.

Ключевые слова: досудебное расследование, защитник, обеспечение защитника, уголовное процессуальное законодательство, обязательное участие защитника.

Постановка проблемы. Сегодня каждое европейское государство взяло на себя обязательства не только признания основных прав и свобод личности, но и их утверждения и обеспечения. Украина не стала исключением. В результате реформирования уголовно-процессуальное законодательство Украины приобрело новые формы и содержание, в связи с чем изменился характер уголовных процессуальных отношений участников уголовного производства. Введены новые правовые институты, что обуславливает их теоретическое осмысление с целью дальнейшей наработки предложений для правоприменительной деятельности. Обеспечение защитника в уголовном производстве является одним из важных направлений достижения задач, закрепленных в ст. 2 Уголовного процессуального кодекса Украины 2012 г. (далее – УПК Украины) [1]. Данное положение основано на закрепленных в ст. ст. 24, 25, 55, 57, 59 и других Конституции Украины [2] правах и свободах человека и гражданина, которые не могут быть ограничены ни при каких обстоятельствах, даже в условиях военного и чрезвычайного положения.

Актуальность темы исследования. Принятый в 2012 г. Уголовный процессуальный кодекс Украины базируется на основе принципа состязательности, вследствие чего увеличились процессуальные права защитника как на стадии досудебного расследования, так и на стадии судебного рассмотрения материалов уголовного производства. При этом, в отличие от положений УПК 1960 г. по этим вопросам, законодателем ужесточились требования к профессионализму защитнику-адвокату. Поэтому актуальность данной темы проявляется в расширении взглядов на обеспечение участия защитника-адвоката, что прежде всего, по нашему мнению, связано с законодательным закреплением положения обеспечения права на защиту, которое реализуется посредством привлечения защитника к уголовному производству. В связи с этим считаем целесообразным рассмотреть отдельные вопросы обеспечения защитника в соответствии с положениями действующего УПК Украины 2012 г.

Состояние исследования. Научный анализ проблем участия защитника в уголовном производстве осуществляется многими отечественными учеными. Среди них следует отметить

В.Г. Гончаренка, Ю.М. Грошевого, О.В. Каплину, Ю.О. Кухарук, О.П. Кучинскую, О.В. Мартовицкую, В.Т. Нору, Н.Е. Шумила, А.Г. Яновскую и др., исследования которых служат фундаментальной базой для дальнейшего усовершенствования уголовно го 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 нерешенные проблемные вопросы, которые нуждаются в более детальном и содержательном исследовании.

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

Изложение основного материала. С принятием нового УПК Украины, как уместно отметила Ю.А. Кухарук, некоторые вопросы процессуального положения защитника остались актуальными. По ее мнению, вызвано это тем, что процессуальное положение защитника в уголовном производстве – одна из сложных и актуальных проблем теории и практики уголовного



судопроизводства. От правильного его применения, в соответствии с действующим уголовным процессуальным законодательством, зависит решение многих конкретных вопросов, связанных с участием защитника в уголовном процессе, эффективное осуществление 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 повлекло изменение парадигмы уголовного процесса, устойчивых подходов к пониманию его основных положений [5, с. 5]. Мы поддерживаем эту позицию.

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 решался вопрос об их применении, а также лица, в отношении которого предполагается рассмотрение вопроса о выдаче иностранному государству (экстрадиции). В то же время ч. 2 ст. 45 УПК Украины 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 предусматриваемых «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 г. [7]. С учетом указанных положений этих решений О.П. Кучинская отметила, что в соответствии со ст. 59 Конституции Украины каждый имеет право на правовую помощь, под чем подразумевается гарантированная 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 она нуждается [8, с. 60–61].

Указанные вопросы еще до принятия действующего УПК Украины неоднократно становились предметом дискуссий ученых. По этому поводу, исследуя вопросы обеспечения защитника-адвоката по УПК 1960 г., 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 и устанавливая обстоятельства, смягчает ответственность подзащитного, предотвра-

щает 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 совершенствование положений об участии защитника в уголовном производстве, на законодательном уровне среди определения основных терминов (ст. 3 УПК Украины) не закреплено понятие «защитник», а лишь дано указание, кто именно может им быть. А как справедливо заметил И.И. Мороз, единственным и главным отличием адвокатуры как субъекта предоставления правовой помощи является 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 другими субъектами [10, с. 13].

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, в частности положениями УПК Украины, законами Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности», «О бесплатной правовой помощи» и другими [12, с. 68]. Мы разделяем мнение ученого, но считаем целесообразным к этому добавить еще то, что реализация прав и обязанностей защитника начинается также с момента подтверждения его полномочий, в частности, свидетельством о праве на занятие адвокатской деятельностью или ордером, договором с защитником или поручением 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, касательно предоставле-



ния разрешений или запрета участия того или иного защитника в уголовном производстве.

Отметим, что положения Основных принципов, касающихся роли юристов, принятых VIII Конгрессом ООН по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями (Гава-на, 27 августа – 7 сентября 1990) [11], в которых закреплено, 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 и профессиональной этикой 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].

На сегодня, в соответствии с положениями ст. 48 действующего УПК Украины, защитник может быть вовлечен в любой момент подозреваемым, обвиняемым, их законными представителями, а также в случаях и в порядке, определенных ст. ст. 49, 53, защитник привлекается следователем, прокурором, следственным судьей или судом для осуществления защиты по назначению. Необходимо отметить, что последние обязаны воздержаться от предоставления рекомендаций по привлечению конкретного защитника. Одновременно с этим дальнейший анализ положений ст. ст. 48, 53 свидетельствует о том, 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 уместно данный вопрос был урегулирован 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, производившего дознание – следователем или судом. Мы поддерживаем позицию О.В. Мартовицкой, 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 подозреваемого, обвиняемого к 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 постановляет 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 производстве при 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) касательно 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 от-

ношении лиц, которые вследствие психических или физических недостатков (немые, глухие, слепые и т. п.) не способны в полной мере реализовать свои права, – с момента установления этих недостатков; 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 сомнения в его вменяемости; 6) по 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 действия или обеспечить участие другого защитника, а также если подозреваемый, обвиняемый изъявил желание, но еще не успел привлечь защитника или его прибытия невозможно. Однако возникает такой вопрос: насколько быстро в таком случае можно привлечь защитника, поскольку процессуальный механизм его привлечения осуществляется согласно ст. 49 УПК Украины. В положениях этой статьи отмечается, что следователь, прокурор выносят постановление, а следственный судья и суд выносит определение, которым поручает соответствующему органу (учреждению), уполномоченному законом на предоставление бесплатной правовой помощи, назначить адвоката для осуществления защиты по назначению и обеспечить его прибытия в указанные в постановлении (определении) время и место.

Выводы. Итак, можно отметить, что на сегодня право на получение квалифицированной правовой помощи гарантируется каждому. Оно как одно из наиболее значимых гарантий прав и законных интересов человека провозглашено в национальных и международных правовых актах. Учи-



тывая это, одним из исключительно важных, ключевых элементов успешной реализации политической воли по евроинтеграции Украины является достижение определенного уровня согласованности национального законодательства с международным правом, прежде всего с точки зрения приведения украинской системы защиты прав человека по форме и содержанию в соответствие общепризнанным европейским стандартам, воплощенных, в частности, в прецедентном праве Европейского суда по правам человека. В то же время положения новых демократических принципов и стандартов пока остаются в определенной степени без отработанных механизмов их эффективной реализации и защиты, что 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 достижения задач уголовного производства, поскольку этот участник уголовного производства гарантирует правомерность и законность принятых органами досудебного расследования, прокурором процессуальных решений, от которых зависит дальнейшая судьба его подзащитного.

Список использованной литературы:

1. Конституція України від 28 червня 1996 р. № 254к/96-ВР // Відомості Верховної Ради України. – 1996. – № 30. – Ст. 141.
2. Кримінальний процесуальний кодекс України від 13 квітня 2012 р. № 4651-VI // Голос України. – 2012. – № 90–91. – 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 заг. ред. В.Г. Гончаренка, В.Т. Нора, М.С. 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 р. № 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 р. № 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 р.). – Луганськ : РВВ ЛДУВС ім. Е. О. Дідоренка, 2012. – С. 57–61.
9. Капліна О.О. Проблеми забезпечення адекватності тлумачення частини 4 статті 61 кримінально-процесуального кодексу України при усуненні захисника від участі у кримінальній справі / О.О. Капліна // Юридична Україна. – 2005. – № 8. – С. 59–63.
10. Мороз І.І. Роль і статус адвоката в кримінальному процесі / І.І. Мороз // Юридичний вісник України. – 2011. – № 50. – С. 13.
11. Основные принципы, касающиеся роли юристов от 7 вересня 1990 г. [Електронний ресурс]. – Режим доступу : http://zakon1.rada.gov.ua/laws/show/995_313.
12. Мартовицька О.В. Реалізація правової допомоги на стадії досудового розслідування : дис. ... канд. юрид. наук : спец. 12.00.09 «Кримінальний процес та криміналістика; судова експертиза; оперативно-розшукова діяльність» / О.В. 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.