

## ВЫБОР ПОДСУДИМЫМ ЗАЩИТНИКА И ПОРЯДОК ЕГО ПРИГЛАШЕНИЯ ДЛЯ УЧАСТИЯ В ХОДЕ СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА В СУДЕ ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ

**В статье рассматривается порядок выбора подсудимым защитника для участия в судебном разбирательстве.**

**Ключевые слова:** подсудимый, его защитник, адвокат, свидание с адвокатом в суде.

Между защитником и его подсудимым должно быть полное взаимопонимание. Гарантией установления между ними доверительных отношений является приглашение подсудимым того защитника, который, по его мнению, является наиболее компетентным и которому он сможет довериться.

Защитник приглашается независимо от отсутствия или уже наличия у подсудимого другого защитника, поскольку ст. 50 УПК РФ гарантирует подсудимому право иметь несколько защитников. И лишение подсудимого права на практике расценивается как нарушение права подсудимого на защиту.

УПК РБ в п. 1 ч. 1 ст. 46 предусматривает участие защитника по приглашению подозреваемого, обвиняемого, их законных представителей, а также близких родственников, других лиц по просьбе или с согласия подозреваемого или обвиняемого. Орган, ведущий уголовный процесс, не вправе рекомендовать кому бы то ни было приглашение определенного защитника [1]. Рассматриваемые положения белорусского закона существенным образом не отличаются от российского закона. Единственным отличием является описание практически всего перечня доверенных лиц и указание запрета на рекомендации суда по выбору защитника.

Ч. 1 ст. 36.1 УПК Эстонии вместо термина «приглашение» использует термин «избрание» и указывает, что «подозреваемый, обвиняемый и подсудимый имеют право на всех стадиях уголовного процесса иметь защитника, избираемого ими из числа лиц, перечисленных в части 1 статьи 36 настоящего Кодекса. С согласия подзащитного защитник может быть избран для него другим лицом» [2].

УПК Молдовы [3], Казахстана [4], Армении [5], Таджикистана [6], Узбекистана [7] и Киргизии [8]

ничего нового относительно права подсудимого на приглашение защитника не содержат, они аналогичны, и содержание их норм сводится к тому, что «защитник приглашается подозреваемым, обвиняемым, подсудимым, их законными представителями, а также другими лицами по поручению или с согласия подозреваемого, обвиняемого, подсудимого. Подозреваемый, обвиняемый или подсудимый вправе пригласить для защиты нескольких защитников».

Защитник может вступить в процесс на любом этапе. Как правильно указывает В.В. Конин, зачастую в судебном разбирательстве участвует защитник, который принимал участие и на предварительном следствии. Однако в некоторых случаях защитник вступает в уголовный процесс, когда уголовное дело уже находится в суде. Защитник не участвует на предварительном следствии в следующих ситуациях:

- при участии на предварительном следствии другого защитника, от услуг которого обвиняемый в дальнейшем отказался по различным причинам. Если имела место именно такая ситуация, то необходимо в обязательном порядке, заключая соглашение по осуществлению защиты и вступая в уголовный процесс, выяснить, по каким именно мотивам произошел отказ от защитника;

- приглашение в качестве второго защитника либо участие в качестве общественного защитника, выдвинутого общественной организацией для участия в судебном заседании [9, с. 15].

Как правильно указывают германские юристы, «при избрании защитника договор на этот счет говорит лишь о поручении защиты, но не об осуществлении в процессе определенных прав защитника» [10, с. 28].

Как указывает Э.В. Макарова, гражданско-правовой аспект взаимоотношений обвиняемо-

го (подозреваемого) с адвокатом возникает тогда, когда обвиняемый сам обращается к конкретному адвокату или в одно из адвокатских образований с просьбой осуществлять его защиту в уголовном процессе. В этом случае оформляется соглашение на оказание юридической помощи в виде защиты по уголовному делу, которое представляет собой гражданско-правовой договор. Обвиняемый или иные лица по его просьбе или с его согласия выплачивают вознаграждение за выполнение обязанностей защитника, а также компенсируют расходы адвоката (адвокатов), связанные с исполнением поручения. Коллегия адвокатов, адвокатское бюро, юридическая консультация выделяют для ведения уголовного дела адвоката, если у доверителя нет договоренности об осуществлении защиты обвиняемого с конкретным адвокатом. Такой договор заключается в простой письменной форме – соглашением, на основании которого оформляется ордер. Если адвокат осуществляет адвокатскую деятельность индивидуально в адвокатском кабинете, то вопроса о выделении адвоката не возникает [11, с. 109].

По своей природе, как отмечают В.А. Семенов и Г.Г. Скребец, отношения между защитником и подозреваемым, обвиняемым носят комплексный характер и основаны на нормах конституционного, гражданского и уголовно-процессуального права. Соглашение между адвокатом-защитником и подозреваемым, обвиняемым носит гражданско-правовой характер и выражено в форме договора поручения. Сложнее определить природу отношений между защитником и его подзащитным в случаях назначения защитника в порядке ст. 51 УПК РФ [12, с. 135].

Подсудимый может пригласить защитника лично или через доверенное лицо. И в первом, и во втором случае проблемы при реализации права подсудимого на приглашение защитника по своему выбору возникают у подсудимого только в случае его нахождения под стражей.

Персональный выбор защитника подсудимым, а равно и иным лицом, нуждающимся в юридической помощи, безусловно, необходимо предоставлять лицу, решившему прибегнуть к юридической помощи [13, с. 51].

В первом случае, когда защитника приглашает непосредственно сам подсудимый, для реализации рассматриваемого права необходимо создание определенных условий: информирова-

ние подсудимого об адвокатах соответствующей адвокатской палаты субъекта Федерации, предоставление возможности связаться с выбранным адвокатом, предоставление возможности личного свидания с избранным адвокатом для согласования условий предоставления защиты, отсутствие ограничений для подсудимого в количестве и длительности общения с адвокатами.

Соблюдение первого условия возможно только в случае создания абсолютно полного перечня адвокатов, входящих в адвокатскую палату субъекта. Данный перечень кроме фамилии, имени и отчества адвоката должен содержать ряд основных и дополнительных сведений об адвокате. К числу основных следует отнести: возраст, стаж работы в качестве адвоката (указать дату получения статуса адвоката), наименование адвокатского образования, в котором закреплен адвокат, адрес адвокатского образования, контактные телефоны. В качестве дополнительных сведений могут быть следующие: ученая степень, ученое звание, круг научных интересов, наличие публикаций и изданных работ, наличие наград, почетных званий, координаты связи в системе Интернет. При этом должен быть запрет указания сведений, умаляющих авторитет других адвокатов.

Всякий раз, когда подсудимый изъявит желание иметь защитника, он должен быть информирован о круге адвокатов, могущих защищать его интересы, и сведениях, которые позволяют подсудимому сделать осознанный выбор из их числа. Указанный перечень адвокатской палаты того или иного субъекта и сведения о них должны быть представлены должностным лицом, обязанным обеспечить право подсудимого на свободу выбора защитника. В суды, в органы предварительного следствия, прокуратуры такие сведения, в свою очередь, должны представляться за подписью руководителя адвокатской палаты субъекта по согласованию с руководителем того или иного адвокатского образования. При этом представляется возможным указанные сведения опубликовать в системе Интернет. Данная информация об адвокатах подлежит постоянному обновлению. В нее должны быть включены данные о результатах адвокатской деятельности по реальной защите прав и законных интересов подсудимого. «При выборе защитника следует помнить о том, что защите от уголовного преследования должен содей-

ствовать опытный, высокопрофессиональный юрист-адвокат, специализирующийся именно на уголовных делах, желательны, аналогичных тому, по которому он приглашен для осуществления защиты подозреваемого, обвиняемого. При этом у приглашаемого адвоката должны иметься положительные результаты по аналогичным делам. С такими материалами целесообразно ознакомиться. В этом нет ничего зазорного, учитывая, что от качества защиты, которую должен будет оказывать приглашенный адвокат, напрямую зависит не только судьба подозреваемого, обвиняемого, но зачастую судьба его родных и близких» [13, с. 56]. Перечень адвокатов в электронном варианте также может быть универсальным для всей Российской Федерации и содержать в себе сведения о всех адвокатах в РФ, тем более в силу значительно развития транспортной системы вопрос расстояний в значительной мере является не определяющим. При этом доступ к такому перечню подсудимыми, содержащимися под стражей, возможен из специального помещения, укомплектованного электронным терминалом.

Связь с выбранным адвокатом из рассматриваемого перечня возможна путем доступа подсудимого в необходимых для этого случаях к телефонной связи, а также возможности отправки почтовых и электронных сообщений. Как уже говорилось, при введении электронного варианта рассматриваемого перечня терминал доступа возможно оснастить и средствами электронной связи с адвокатами. Такой способ значительно повысил бы качество реализации права на защиту путем возможности доступа к средствам, обеспечивающим связь с любым адвокатом не только субъекта Федерации, но и всей Российской Федерации.

Необходимость предоставления свидания с защитником до заключения соглашения, как уже указывалось, необходима как для согласования условий защиты, так и заключения соглашения. Это необходимо также для установления межличностного контакта между подсудимым и будущим его защитником и окончательного решения вопроса о его приглашении в процесс в качестве защитника.

Также во время такого свидания адвокат должен выяснить, имеют ли место следующие обстоятельства: не участвовал ли он ранее в производстве по данному уголовному делу в

качестве судьи, прокурора, следователя, дознавателя, секретаря судебного заседания, свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика или понятого; является ли близким родственником или родственником судьи, прокурора, следователя, дознавателя, секретаря судебного заседания, принимавшего либо принимающего участие в производстве по данному уголовному делу, или лица, интересы которого противоречат интересам подсудимого; оказывает или ранее оказывал юридическую помощь лицу, интересы которого противоречат интересам подсудимого. И при наличии хотя бы одного из указанных обстоятельств, а также если имеются обстоятельства, приводящие к нарушению корпоративных норм адвокатской этики, адвокат должен отказаться от принятия на себя защиты и заключения соглашения с подсудимым.

Интересной в данном случае является позиция УПК РБ, которая в ч. 6 ст. 44 указывает что «адвокат, дающий юридическую консультацию подозреваемому или обвиняемому, в случаях, предусмотренных пунктом 5 части второй статьи 41 (в случае задержания или применения меры пресечения в виде заключения под стражу получить до начала первого допроса в качестве подозреваемого бесплатную юридическую консультацию адвоката) и пунктом 4 части второй статьи 43 (в случае применения меры пресечения в виде заключения под стражу получить до начала первого допроса в качестве обвиняемого бесплатную юридическую консультацию адвоката) настоящего Кодекса, считается на это время их защитником. С согласия подозреваемого или обвиняемого он может участвовать в качестве защитника в дальнейшем производстве по уголовному делу» [14]. Такое положение о бесплатной юридической консультации можно распространить и на предварительное, до заключения соглашения, свидание защитника с подсудимым, распространив на адвоката, таким образом, все права защитника подсудимого. Тем более, как отмечает А.А. Васяев, «существующие условия содержания под стражей нарушают не только права человека, гарантированные статьей 3 Европейской конвенции, но и право обвиняемого (подозреваемого) иметь достаточное время и возможности для подготовки своей защиты, гарантированное параграфом 3 (b) ст. 6 Конвенции, и, соответственно, право на справедливое судебное

разбирательство, гарантированное статьей 6 Конвенции» [15], но и также существенным образом мешают реализации права на защиту и в форме свободы выбора защитника.

Вторым способом приглашения защитника подсудимым является опосредованное, через лицо, которому доверяет подсудимый. В законе не указывается, кто конкретно может по поручению подсудимого сделать это, но следует иметь в виду, что подсудимый, если он содержится под стражей, должен иметь возможность свидания с этим лицом для согласования выбора защитника. Как уже указывалось, перечень адвокатов должен быть доступен не только подсудимым, но и любому человеку. Таким образом, доверенное лицо подсудимого также может использовать предлагаемый перечень для подбора защитника. Использование подсудимым помощи доверенного лица не лишает его права также на самостоятельное ознакомление с рассматриваемым перечнем, а в случае необходимости – связи с выбранным защитником либо лицом, которому он поручает установление контактов с выбранным защитником.

Так, по уголовному делу в отношении С. в день проведения прений сторон в судебном заседании отсутствовали избранные подсудимым защитники-адвокаты М. и П. Без выяснения причин их неявки, а также времени, в течение которого они не смогут явиться на судебное заседание, без отложения последнего суд в нарушение требований ст. 50 УПК РФ судебные прения в отсутствие указанных защитников не только начал, но и завершил без их участия [16].

Это необходимо в первую очередь для налаживания межличностного контакта между подсудимым и будущим его защитником и окончательного решения вопроса о его приглашении в процесс в качестве защитника. Данное правило необходимо также закрепить и в слу-

чае назначения защитника судом, так как при назначении защитника судом самое трудное для защитника и подсудимого – создание доверительных отношений друг с другом, так необходимых для полноценной защиты прав и законных интересов подсудимого во время уголовного судопроизводства.

В случае, если приглашенный защитник в течение 5 суток со дня заявления ходатайства о его приглашении не является на заседание, суд вправе предложить подсудимому пригласить другого защитника. У суда возникает обязанность обеспечить участие защитника в случае просьбы подсудимого, что не следует путать с таким процессуальным действием, как приглашение защитника и назначение защитника судом. Невыполнение такой просьбы является нарушением права на защиту независимо от того, в какой инстанции рассматривается дело [17].

Наличие ордера адвоката на оказание юридической помощи подсудимому является только одним из условий его допуска в качестве защитника к участию в судебном производстве. Обеспечение судом участия защитника в ходе судебного производства по уголовным делам – это действия, направленные на информирование избранного и приглашенного подсудимым защитника о месте и времени назначенного судебного заседания по уголовному делу в отношении его подзащитного. Право подсудимого быть предупрежденным о месте и времени проведения судебного заседания, по моему мнению, распространяется не только на уведомление самого подсудимого, но и его защитников. Своевременное уведомление защитника является одним из основных факторов, влияющих на возможность полноценной подготовки к делу, а тем самым способствующих проявлению активности защитника и возможности оказания им квалифицированной юридической помощи.

14.01.2011

**Список литературы:**

1. <http://yurotdel.com/zakony/ugolovno-processualnyi-kodeks-respubliki-belarus.html>
2. <http://yurotdel.com/zakony/ugolovno-processualnyi-kodeks-estonii.html>
3. <http://yurotdel.com/zakony/ugolovno-processualnyi-kodeks-respubliki-moldova.html>
4. <http://yurotdel.com/zakony/ugolovno-processualnyi-kodeks-kazahstana.html>
5. <http://yurotdel.com/zakony/ugolovno-processualnyi-kodeks-armenii.html>
6. <http://yurotdel.com/zakony/ugolovno-processualnyi-kodeks-respubliki-tadzhikistan.html>
7. <http://yurotdel.com/zakony/ugolovno-processualnyi-kodeks-respubliki-uzbekistan.html>
8. <http://yurotdel.com/zakony/ugolovno-processualnyi-kodeks-kyrgyzskoi-respubliki.html>
9. Конин В.В. Процессуальные и тактические аспекты деятельности защитника в состязательном процессе / В. В. Конин. – Москва: Юрлитинформ, 2009. – 200 с.
10. Филимонов Б.А. Защитник в германском уголовном процессе. М., 1997.

11. Макарова З.В. Профессиональная защита подозреваемых, обвиняемых. Ъ СПб.: Издательство Р.Асланова «Юридический центр Пресс», 2008. 338с.
12. Семенцов В.А., Скребец Г.Г. Участие адвоката-защитника в формировании доказательств на стадии предварительного расследования. М., 2009.
13. Фомин. М.А. право на защиту в уголовном судопроизводстве. Учебно-практическое пособие. – М.: Изд-во «Юрлитинформ», 2008. – 440с.
14. <http://yurotdel.com/zakony/ugolovno-processualnyi-kodeks-respubliki-belarus.html>
15. А.А. Васяев О возможности реализации подозреваемым (обвиняемым) права на защиту в условиях содержания под стражей
16. Арх. Л. Д. Калинкиной. 2007. Адвокатское производство №32-07.
17. Определение Конституционного Суда РФ от 8 февраля 2007 г. №254-О-П. Доступ из СПС «Гарант», 2007.

Сведения об авторе: **Мамаев И.Н.**, преподаватель кафедры уголовного процесса, правосудия и прокурорского надзора Мордовского государственного университета.  
460048, г. Оренбург, пр-т Победы, 141, 7405, тел. (3532)753077, e-mail: kafedra\_upp@jur.osu.ru

**UDC 343**

**Мамаев И.Н.**

**SELECTION OF DEFENDER BY THE DEFENDANT AND THE ORDER OF HIS INVITATION FOR THE PARTICIPATION IN THE COURSE OF JUDICIAL TRIAL IN THE GENERAL TRIAL JURISDICTION**

The author examined the order of selection of defender by the defendant for the participation in the judicial trial.  
The key words: defendant; defender; attorney, meeting with the attorney in the law court