

Защита в уголовном процессе – право или обязанность адвоката.

Новый Уголовно-процессуальный кодекс, предоставив адвокату-защитнику права, не дал ответ на вопрос о том, есть ли у адвоката-защитника обязанности в рамках уголовного судопроизводства.

Согласно ст.49 УПК РФ «1. Защитник - лицо, осуществляющее в установленном настоящим Кодексом порядке защиту прав и интересов подозреваемых и обвиняемых и оказывающее им юридическую помощь при производстве по уголовному делу. 2. В качестве защитников допускаются адвокаты. По определению или постановлению суда в качестве защитника могут быть допущены наряду с адвокатом один из близких родственников обвиняемого или иное лицо, о допуске которого ходатайствует обвиняемый. При производстве у мирового судьи указанное лицо допускается и вместо адвоката».

Круг полномочий защитника очерчен в ст.53 УПК РФ, а адвоката ещё и в ч.3 ст.6 и ст. 7 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации».

Общеизвестно, что перед адвокатом как защитником человека в уголовном процессе стоит одна единственная, она же и главнейшая задача. Суть её состоит в том, что защитник в уголовном судопроизводстве обязан квалифицированно защищать права и законные интересы подзащитных, привлекаемых к уголовной ответственности, и потерпевших во всех стадиях уголовного процесса. Практически его задача по любому конкретному уголовному делу сводится к тому, чтобы на основе строжайшего соблюдения закона и с учетом конкретных обстоятельств дела осуществлять защиту подозреваемого, обвиняемого, подсудимого от обвинения: незаконного, недоказанного, преувеличенного, неправильно квалифицированного по более

¹ Аспирант кафедры уголовного процесса.

строгому закону, а также от чрезмерно сурового наказания, назначенного виновному.

При отсутствии возможности выполнить функцию защиты в перечисленных аспектах адвокат обязан обосновать необходимость избрания виновному справедливого наказания с учетом всех смягчающих вину обстоятельств.

Эти задачи, естественно, решаются в определенной последовательности. Тем не менее, не исключены случаи их решения в комплексе. Так, при оспаривании какого-либо эпизода обвинения, вмененного подзащитному в качестве квалифицирующего признака: предварительный сговор, - защитник может и должен одновременно ставить вопрос о переквалификации предъявленного ему подзащитному обвинения на другой менее строгий закон и о назначении виновному менее строгого наказания, основываясь только на указанном обстоятельстве. Эти действия вытекают из обязанности адвоката-защитника осуществлять защиту своего подзащитного всеми предусмотренными законом средствами. Именно так формулировались задачи защитника в ч.1 ст.51 УПК РСФСР «Обязанности защитника». Согласно указанной норме «защитник обязан использовать все указанные в законе средства и способы защиты в целях выявления обстоятельств, оправдывающих подозреваемого или обвиняемого, смягчающих их ответственность, оказывать им необходимую юридическую помощь». Часть вторая этой же статьи перечисляла права адвоката в процессе.

Из Уголовно-процессуального кодекса РФ 2001г. норма, предусмотренная ч.1 ст.51 УПК РСФСР, исключена. Таким образом, законодатель отказался от важного положения, касающегося обязанностей адвоката, выступающего в качестве защитника в уголовном процессе.

В УПК РФ есть несколько статей, касающихся работы адвоката в качестве защитника. Ст. 49 содержит определение понятия «защитник». Так, в ч. 1 ст. 49 УПК РФ предусмотрено: «Защитник - лицо, осуществляющее в установленном настоящим Кодексом порядке защиту прав и интересов

подозреваемых и обвиняемых и оказывающее им юридическую помощь при производстве уголовного дела». В ст. 53 перечисляются права адвоката в качестве защитника. Но нет и намека на обязанности. Здесь закономерно возникает вопрос, почему законодатель не включил в новый УПК РФ положение об обязанностях адвоката в качестве защитника? Ведь отсутствие такого положения в новом УПК РФ не содействует квалифицированному, добросовестному выполнению защитником главной задачи - защищать права и законные интересы подзащитных в уголовном процессе.

Согласно п.11 ч. 1 ст. 53 УПК защитник вправе «использовать иные не запрещенные» УПК РФ *«средства и способы защиты»*. Это и право, и одновременно обязанность защитника, обладающего статусом адвоката, так как в соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 7 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» адвокат обязан честно, разумно и добросовестно отстаивать права и законные интересы доверителя всеми, не запрещенными законодательством Российской Федерации *средствами*.

«За неисполнение либо ненадлежащее исполнение своих профессиональных обязанностей, - записано в ч.2 ст.7, - адвокат несет ответственность, предусмотренную настоящим Федеральным законом».

Таким образом, получается, что на адвоката все-таки возлагается обязанность «отстаивать права и законные интересы доверителя всеми, не запрещенными законодательством Российской Федерации средствами», то есть в том числе «собирать и представлять доказательства, необходимые для оказания юридической помощи, привлекать специалиста, использовать иные не запрещенные УПК средства и способы защиты».

В пользу этого утверждения, можно привести довод о том, что понятие юридической обязанности неразрывно связано с применением санкции к лицу, не исполнившему или неудовлетворительно исполнившему возложенную на него обязанность. Значит, если признать, что адвокат

юридически обязан защищать своего подзащитного, то в случае неудачи по их исполнению могут быть применены санкции. Какие же?

Ответственность защитника-адвоката предусмотрена ч.2 ст. 7 Закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»: за неисполнение либо ненадлежащее исполнение своих профессиональных обязанностей адвокат несет ответственность, предусмотренную настоящим Федеральным законом. Как видно из текста статьи, о конкретном виде ответственности в ней не говорится. Однако в законе так же есть обязанность адвоката соблюдать кодекс профессиональной этики адвоката (далее-КПЭА). А уже в КПЭА в ч.2 ст.19 предусматривается поступок адвоката, который порочит его честь и достоинство, умаляет авторитет адвокатуры; ***неисполнение или ненадлежащее исполнение адвокатом своих профессиональных обязанностей перед доверителем***, а также неисполнение решений органов адвокатской палаты должны стать предметом рассмотрения соответствующих квалификационной комиссии и Совета адвокатской палаты субъекта Российской Федерации, проводимого в соответствии с процедурами дисциплинарного производства, предусмотренными настоящим Кодексом, т.е. по результатам дисциплинарного производства возможны санкции. Таким образом, это юридические обязанности в точном смысле этого понятия.

Также необходимо отметить, что в ГД ФС РФ в первом чтении принят проект ФЗ №299752-4 «О внесении изменений в федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», в котором предусмотрены изменения в ст.7 следующего характера:

«пункт 2 после слов «За» дополнить словами «нарушение требований настоящего Федерального закона, кодекса профессиональной этики адвоката,»;

дополнить пунктами 3-9 следующего содержания:

«3. Мерами дисциплинарной ответственности являются:

- 1) замечание;

- 2) предупреждение;
- 3) прекращение статуса адвоката».

В силу всего вышесказанного считаю необходимым вернуть в действующий уголовно-процессуальный закон норму, предусмотренную ч.1 ст.51 УПК РСФСР «Обязанности защитника».