

Искаков А.М.

КАЗАХ РЕСПУБЛИКАСЫНЫҢ ҚЫЛМЫШ ЖАЗЫК ПРОЦЕССИНДЕ
КОРҒООЧУНУН КАТЫШУУСУ

Искаков А.М.

УЧАСТИЕ ЗАЩИТНИКА В УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

А.М. Iskakov

THE PARTICIPATION OF DEFENCE COUNSEL IN CRIMINAL PROCEEDINGS OF
THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN

УДК 343.14

Бұл мақала қылмыстық іс жүргізудің өзекті мәселелеріне арнаған. Автор қылмыстық сот өндірісін жүзеге асыру барысында, қылмыстық іс жүргізу заңнамасының теориялық аспектілері мен тәжірибеде нормалардың қолданылу мәселелерін қарастырады.

Түйін сөздер: адвокат, айып, құқық, күдікті, заңнама.

Статья посвящена актуальным проблемам уголовного процесса. Автором рассмотрены проблемные аспекты теории и практики применения норм уголовно-процессуального законодательства при осуществлении уголовного судопроизводства.

Ключевые слова: адвокат, обвинение, право, подозреваемый, законодательство.

The article is dedicated to actual problem of the criminal process. Author are considered problem-solving aspects to theories and practical persons of the using the rates criminal process legislation at realization criminal proceedings.

Key words: counsel for the prosecution, the suspect, legislation.

В настоящее время перед Казахстаном стоит стратегическая задача вхождения в число тридцати наиболее развитых стран мира. Поэтому одни из приоритетов продвижения нашего государства в число наиболее динамично развивающихся стран мира является построение правового государства и дальнейшая судебная реформа. Адвокаты в своей профессиональной деятельности оказывают различную юридическую помощь, в том числе осуществляют представительство и защиту физических и юридических лиц в органах дознания, предварительного следствия, судах. Участие адвоката в уголовном процессе – это одна из важнейших направлений адвокатской деятельности, которая в основном связана с осуществлением функции защиты обвиняемых (подозреваемых). На каждой стадии уголовного процесса обвиняемый нуждается в помощи защитника, без которой он не в состоянии приводить доказательства своей невиновности, а также выявлять обстоятельства, опровергающие обвинение или смягчающие его ответственность. **Защитник** – это лицо, осуществляющее в установленном законом порядке защиту прав и интересов подозреваемых и обвиняемых и оказывающее им юридическую помощь [1]. Закон конкретно определяет лиц, которые могут быть допущены в качестве защитников. К ним относятся: а) адвокаты, т.е. лица, состоящие членами коллегии адвокатов; б) супруг (супруга); в) близкие родственники или законные представители; г) представители профессиональных союзов и других общественных объединений по делам

членов этих объединений, которые выделяют своего представителя, снабжая соответствующими документами (решение или протокол, доверенность), подтверждающими его полномочия в качестве защитника. **Следует подчеркнуть, что в уголовно-процессуальном законодательстве Республики Казахстан допускаются иностранные адвокаты к участию в деле в качестве защитников, если это предусмотрено международным договором Республики Казахстан с соответствующим государством на взаимной основе, в порядке, определяемом законодательством [2].** Защитники (адвокаты) допускаются к участию в деле с момента предъявления обвинения либо признания лица подозреваемым с момента осуществления его задержания, либо применения меры пресечения до предъявления обвинения.

Одно и то же лицо не может быть защитником двух подозреваемых, обвиняемых, если интересы одного из них противоречат интересам другого. Провозгласив право на получение квалифицированной юридической помощи, Конституция Республики Казахстан закрепила принцип обеспечения всех граждан правом на профессиональную защиту свобод и законных интересов, включая право на защиту от уголовного преследования. **Адвокат не вправе отказаться от принятой на себя защиты подозреваемого или обвиняемого.** Адвокат – это гражданин Республики Казахстан, имеющий высшее юридическое образование, получивший лицензию на право осуществления адвокатской деятельности, обязательно являющийся членом коллегии адвокатов и оказывающий юридическую помощь на профессиональной основе в рамках адвокатской деятельности. Адвокатом не может быть лицо, имеющее судимость за умышленное преступление, признанное в установленном порядке недееспособным или ограниченно дееспособным, исключенное из коллегии адвокатов, уволенное из правоохранительных органов за совершение дисциплинарного проступка, – в течение одного года со дня увольнения, а также лицо, действие лицензии которого прекращено [3]. **Адвокат** – не только защитник, но и независимый гарант обеспечения законных прав и интересов любого лица, вовлеченного в сферу судопроизводства. И потому участие адвоката в уголовном процессе всегда будет способствовать эффективной защите прав каждого гражданина Республики Казахстан. Осуществление судопроизводства на принципах приоритета охраны прав, свобод человека

и гражданина, неприкосновенности, уважении чести и достоинства личности, презумпции невиновности, состязательности, равенства всех перед законом и судом неразрывно связано с обеспечением конституционного права каждого на получение квалифицированной юридической помощи адвоката (защитника). В соответствии с этим Верховный суд впервые закрепил правило, по которому право на защиту должно реализовываться с участием профессиональных адвокатов или иных лиц, допущенных в качестве защитника, – супруги (супруга), близких родственников или законных представителей подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, представителей профсоюзов и других общественных объединений, – только при условии наличия у них специальных юридических знаний и способности оказать подзащитным реальную квалифицированную юридическую помощь. Органы дознания, следствия и суды обязаны выяснить этот вопрос и, если защитник, избранный подозреваемым, обвиняемым, подсудимым, осужденным, не способен представлять интересы подзащитного, обсудить вопрос о привлечении к делу профессионального адвоката [4]. **Во всех стадиях уголовного процесса обвиняемому (подозреваемому) законом предоставляется и гарантируется широкая совокупность прав на защиту, важным условием которой является строгое соблюдение процессуальных норм и положений уголовного судопроизводства, в частности, принципа состязательности и равноправия сторон обвинения и защиты, всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств дела.** В связи с предоставлением обвиняемому права иметь защитника, возникает необходимость рассмотреть основания обязательного участия защитника в уголовном деле; обстоятельства, исключающие участие адвоката в качестве защитника; порядок приглашения, замены и назначения защитника; процессуальное положение, обязанности и права защитника. Закон предусматривает следующее основание обязательного участия защитника по уголовному делу. **Во-первых**, таким основанием является ходатайство об этом подозреваемого (обвиняемого) иметь защитника. Институт обязательного участия защитника предусматривает его участие, прежде всего, по волеизъявлению и согласию самого подозреваемого, обвиняемого. **Во-вторых**, участие защитника обязательно, если подозреваемый или обвиняемый не достиг совершеннолетия. Несовершеннолетним является лицо, которое не достигло восемнадцати лет на момент совершения им преступления, а также лицо, обвиняемое в нескольких преступлениях, одно из которых совершено им в возрасте до восемнадцати лет. По делам о преступлениях несовершеннолетних защитник допускается с момента первого допроса несовершеннолетнего в качестве подозреваемого или обвиняемого, а в случае задержания либо ареста до предъявления обвинения – с момента задержания либо ареста. **В-третьих**, подозреваемый или обвиняемый в силу своих физических или психических недостатков не может самостоятельно осуществлять свое право на

защиту. В этом случае следует понимать, что данное лицо, хоть и признано вменяемым, но страдает постоянным или временным расстройством душевной деятельности, существенным дефектом речи, зрения, слуха или другими тяжелыми недугами. **В-четвертых**, подозреваемый или обвиняемый не владеет языком, на котором ведется судопроизводство. Уголовное судопроизводство в Республике Казахстан ведется на государственном языке, а при необходимости в судопроизводстве наравне с ним употребляются русский язык или другие языки. Под другим языком подразумевается язык большинства населения данной местности. **В-пятых**, лицо обвиняется в совершении преступления, за которое в качестве меры наказания может быть назначено лишение свободы на срок свыше десяти лет, пожизненное лишение свободы либо смертная казнь. **В-шестых**, к обвиняемому применен арест в качестве меры пресечения или он принудительно направлен на стационарную судебно-психиатрическую экспертизу. **В-седьмых**, между интересами подозреваемых или обвиняемых, один из которых имеет защитника, имеются противоречия (признание обвинения одним и оспаривание другим; изобличение одним подсудимым другого; возражения, вызванные характером обвинения, предъявленного каждому из них и т.п.). Объясняется это тем, что подсудимого, интересы которого противоречат интересам других подсудимых, проходящих с ним по одному делу и имеющих защитников, ставят в неравное процессуальное положение. **В-восьмых**, в производстве по уголовному делу участвует представитель потерпевшего (частного обвинителя) или гражданского истца. Для соблюдения принципа обеспечения равенства сторон и состязательности участников судопроизводства, а также всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств дела участие защитника является обязательным. **В-девятых**, при рассмотрении дела в суде участвует государственный обвинитель. Участие прокурора в судебном разбирательстве ставит подсудимого, не имеющего защитника, в неравное положение не только перед судом, но и профессиональным юристом. Поэтому закон определил в этих случаях обязательное участие защитника (адвоката). **В-десятых**, обвиняемый находится вне пределов РК и уклоняется от явки в органы предварительного следствия. Основаниями, для устранения адвоката от участия в производстве по уголовному делу в качестве защитника являются, если он: ранее участвовал в деле в качестве судьи, прокурора, следователя, дознавателя, секретаря судебного заседания, судебного пристава, свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика или понятого; состоит в родственных отношениях с должностным лицом, которое принимало или принимает участие в расследовании или судебном рассмотрении данного дела; оказывает или ранее оказывал юридическую помощь лицу, имеющему противоположные с подзащитным либо доверителем интересы, а равно находится с такими лицами в родственных отношениях; не вправе быть защитником или представителем в силу закона [5]. Наличие какого-либо из перечис-

ленных обстоятельств обязывает адвоката отказаться от ведения дела. Наиболее распространенным в практике основанием для принятия адвокатом защиты в уголовном деле является приглашение. Оно может быть сделано самим обвиняемым, который лично выбирает адвоката и, предварительно обсудив обстоятельства дела, заключает с ним соглашение. Такое приглашение может осуществляться также законным представителем, близкими родственниками, супругом (супругой) подозреваемого, обвиняемого или заинтересованными лицами. В этом случае заключается соглашение с указанными лицами, и на основании этого выдается ордер. **Полномочия адвоката на ведение конкретного дела удостоверяются ордером, выдаваемым юридической консультацией или адвокатской конторой, а при осуществлении им своей деятельности индивидуально - договором, заключенным адвокатом с лицом, обратившимся за помощью (клиентом). В ордере и договоре должны быть указаны номер лицензии адвоката и дата ее выдачи. Защитник - самостоятельный субъект уголовного судопроизводства.** Вместе с тем он связан с обвиняемым (подозреваемым) тесными процессуальными отношениями, поэтому его процессуальная самостоятельность имеет определенные границы. Защитник свободен - в пределах закона - в формах и методах осуществления защиты, его позиция может отличаться от позиции подзащитного, если выбранное им направление защиты благоприятствует положению последнего, а в некоторых ситуациях даже обязан опровергать его позицию (самооговор, неподтвержденное признание вины). Но защитник не вправе делать ничего, что могло бы хоть в какой-то мере ухудшить положение подзащитного. Иначе право на защиту утрачивает свое предназначение.

Для успешного осуществления защиты адвокат наделен широкими процессуальными правами. С момента допуска адвоката в деле он вправе: иметь с подозреваемым и обвиняемым свидания наедине и конфиденциально, без ограничений их количества и продолжительности; собирать и представлять предметы, документы и сведения, необходимые для оказания юридической помощи; присутствовать при предъявлении обвинения, участвовать в допросе подозреваемого и обвиняемого, а также в иных следственных действиях, производимых с их участием или по их ходатайству, а также в следственных действиях, проводимых по ходатайству самого защитника; заявлять отводы; знакомиться с протоколом задержания, постановлением о применении меры пресечения, с протоколами следственных действий, произведенных с участием подозреваемого, обвиняемого или самого защитника, с документами, которые предъявлялись либо должны были предъявляться подозреваемому и обвиняемому, а по окончании дознания или предварительного следствия – со всеми материалами дела, выписывать из него любые сведения в любом объеме; заявлять ходатайства (ходатайство – это просьба стороны или

заявителя, обращенная к органу, ведущему уголовный процесс); участвовать в предварительном слушании дела, в судебном разбирательстве в суде любой инстанции, выступать в судебных прениях, участвовать в заседании суда при возобновлении дела по вновь открывшимся обстоятельствам; знакомиться с протоколом судебного заседания и приносить на него замечания; получать копии процессуальных документов; возражать против незаконных действий стороны и лица, ведущего уголовный процесс, требовать внесения этих возражений в процессуальные документы. Защитник, допущенный в установленном УПК РК порядке к участию в деле, вправе представлять доказательства и собирать сведения, необходимые для оказания юридической помощи, в том числе опрашивать частных лиц, а также запрашивать справки, характеристики и иные документы из организаций, которые в установленном законом порядке обязаны выдавать соответствующие документы или их копии; запрашивать с согласия подзащитного мнение лица, обладающего специальными знаниями по возникающим в связи с оказанием юридической помощи вопросам, разрешение которых требует их использования. **Защитник вправе также приносить кассационную жалобу, участвовать при рассмотрении дела в кассационном порядке, обращаться к соответствующим должностным лицам по поводу принесения протеста в порядке надзора [6].** Адвокат, выступая в качестве защитника, не вправе совершать каких-либо действий против интересов подзащитного и препятствовать осуществлению принадлежащих ему прав; вопреки позиции подзащитного признавать его причастность к преступлению и виновность в его совершении, заявлять о примирении подзащитного с потерпевшим; признавать гражданский иск; отзываться поданные подзащитным жалобы и ходатайства; разглашать сведения, которые стали ему известны в связи с обращением за юридической помощью и ее осуществлением.

Литература:

1. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан от 4 июля 2014 года.
2. Конституция Республики Казахстан (принята на республиканском референдуме 30 августа 1995 года) (с изменениями и дополнениями по состоянию на 02.02.2014 г.).
3. Закон Республики Казахстан «Об адвокатской деятельности» от 5 декабря 1997 года N 195 (с изменениями и дополнениями по состоянию на 17.01.2014 г.).
4. Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан от 6 декабря 2002 г. № 25 «О соблюдении принципа гласности судопроизводства по уголовным делам».
5. Послания Главы государства от 17.01.2014 г. "Казахстанский путь-2050: Единая цель, единые интересы, единое будущее".
6. Канафин Д. К. Совершенствование правового статуса адвоката в свете разработки нового уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан // Юрист. - 2012. № 12. С. 47-55.

Рецензент: кандидат юридических наук Мазитов Р.Я.