

УДК 343.121

Научная специальность 12.00.09 — Уголовный процесс

## АНАЛИЗ СТАТУСА АДВОКАТА ПО УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОМУ КОДЕКСУ РСФСР 1960 г. И УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОМУ КОДЕКСУ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ 2001 г.

*А.Г. Татынова\**

**Аннотация.** Рассматриваются основные права и обязанности адвоката в сравнении с прошлым и действующим редакциями уголовно-процессуальных кодексов, анализируются действующие нормы, в системном толковании с иными нормативными-правовыми актами.

**Ключевые слова:** адвокат, статус адвоката, уголовно-процессуальное законодательство, защитник, обвиняемый, подозреваемый.

## ANALYSIS OF THE STATUS OF A LAWYER ON THE CRIMINAL PROCEDURE CODE OF THE RSFSR OF 1960 AND THE CODE OF CRIMINAL PROCEDURE OF THE RUSSIAN FEDERATION OF 2001

*A.G. Tatynova\**

**Abstract.** Examines the basic rights and duties of the lawyer in comparison with the past and current editions of the criminal procedural codes, analyzes the existing norms, in a systematic interpretation with other normative legal acts.

**Keywords:** lawyer, criminal procedure legislation, defender, accused, suspect.

Институт адвокатуры является государственной гарантией права каждого на получение квалифицированной юридической помощи, о чем было отмечено в постановлении Конституционного Суда РФ от 28 января 1997 г. № 2-П. Законодателем обоснованно сделан акцент на защите личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения ее прав и свобод (п. 2 ч. 1 ст. 6 УПК РФ), так как назначение уголовно-процессуальной деятельности не может достигаться за счет нарушения конституционных свобод граждан [3, с. 160].

Закрепление в ст. 48 Конституции РФ гарантированного государством права каждого на получение квалифицированной юридической помощи принципиально преобразовало роль и полномочия адвоката в уголовном судопроизводстве. Это конституционное положение оказалось столь многогранным и масштабным, что до сих пор, по прошествии более 20 лет с принятия Основного Закона страны, УПК РФ не приведен в полное соответствие с нормами ст. 48 Конституции РФ [1, с. 24, 25]. В УПК РФ правовое положение адвоката конкретизируется и наполняется собственным содержанием в зависимости от статуса доверителя — того участника уголовно-процессуальной деятельно-

сти, интересы которого отстаивает адвокат. Поэтому системное представление о месте и роли адвоката в уголовном процессе можно получить лишь при взаимосвязанном анализе положений, содержащихся в трех источниках: Конституции РФ, Законе об адвокатуре и УПК РФ [1, с. 25]. В уголовно-процессуальном законодательстве отсутствуют положения, регулирующие обязанности защитника в процессе доказывания. В таких условиях, как представляется, снижается уровень ответственности адвоката в процессе доказывания позиции его доверителя или подзащитного, соответственно, активности профессиональных участников процесса в отстаивании интересов сторон уголовного судопроизводства [2, с. 29].

В соответствии со ст. 45 УПК РФ Представителями потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя могут быть адвокаты.

Согласно ч. 2 ст. 49 УПК РФ В качестве защитников участвуют адвокаты. По смыслу п. 10 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 30 июня 2015 г. № 29 «О практике применения судами законодательства, обеспечивающего право на защиту в уголовном судопроизводстве», судам необходимо иметь в виду, что предусмотренное ч. 1 ст. 50 УПК РФ право на пригла-

\* Татынова Анастасия Геннадьевна,  
магистрант  
Российский новый университет  
Контакты: ул. Радио, д. 22, Москва, Россия, 105005  
E-mail: [tatynova95@mail.ru](mailto:tatynova95@mail.ru)

\* Anastasiya G. Tatynova,  
Student in Masters  
Russian New University  
Contacts: ul. Radio, d. 22, Moscow, Russia, 105005  
E-mail: [tatynova95@mail.ru](mailto:tatynova95@mail.ru)

шение защитника, не означает право обвиняемого выбирать в качестве защитника любое лицо по своему усмотрению и не предполагает возможность участия в деле любого лица в качестве защитника. По смыслу положений ч. 2 ст. 49 УПК РФ, защиту обвиняемого в досудебном производстве вправе осуществлять только адвокат.

Из анализа вышеприведенных уголовно-процессуальных норм, следует вывод о наличии двух правовых статусов адвоката в уголовном процессе — адвокат, как защитник и адвокат, как представитель.

Адвокат-защитник — адвокат, оказывающий защиту обвиняемому и подозреваемому.

Адвокат-представитель — адвокат, представляющий интересы потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и частного обвинителя.

Наряду с УПК РФ осуществление адвокатских полномочий регулируется ФЗ от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации». Согласно ч. 1 ст. 1 указанного Закона адвокатской деятельностью является квалифицированная юридическая помощь, оказываемая на профессиональной основе лицами, имеющими статус адвоката.

Представляется, что ретроспективный сравнительно-правовой анализ норм регулирующих правовой статус адвоката в уголовном процессе может стать эффективным инструментом по совершенствованию законодательства в этой области.

Рассмотрим далее какие нормы УПК РСФСР определяли правовой статус адвоката в уголовном процессе. Имелись ли у них какие-либо преимущества перед действующими нормами или же, напротив, — создавая действующие нормы, законодатель учел все ошибки и достоинства прошлых редакций норм УПК?

Со времен УПК РСФСР в законе закреплен принцип обеспечения права подозреваемому и обвиняемому права на защиту (ст. 46 УПК РСФСР, ч. 3 ст. 46, ч. 8 ст. 47 УПК РФ).

Однако в УПК РСФСР данный принцип был закреплен, как обеспечение права на защиту только обвиняемому. Нормы закона закрепляли обязанность судей, прокуроров, следователей, лиц, производящих дознание, обеспечить обвиняемому возможность защищаться установленными законом средствами и способами от предъявленного ему обвинения и обеспечить охрану его личных и имущественных прав.

Согласно ст. 47 УПК РСФСР защитник допускался к участию в деле с момента объявления обвиняемому об окончании предварительного следствия и предъявления обвиняемому всего дела для ознакомления. Т.е. на стадии предварительного следствия по уго-

ловно-процессуальному законодательству 1960 г. защитник не допускался.

Таким образом субъектом рассматриваемого права по УПК РСФСР был только обвиняемый.

В УПК РФ этот принцип имеет более широкое значение провозглашая и обеспечивая право на защиту не только обвиняемому, но и подозреваемому. Сейчас законом закреплена обязанность должностных лиц, осуществляющих производство по уголовному делу обеспечить обязательное участие защитника и (или) законного представителя подозреваемого и обвиняемого, право подозреваемого и обвиняемого на бесплатную помощь защитника (ст. 16 УПК РФ). По УПК РФ защитник участвует в уголовном деле с момента вынесения постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого, с момента возбуждения уголовного дела в отношении конкретного лица и в иных случаях.

По УПК РСФСР в качестве защитника могли быть допущены адвокаты, представители профессиональных союзов и других общественных организаций. Также в УПК РСФСР было установлено, что по определению или постановлению суда в качестве защитника могут быть допущены близкие родственники и законные представители обвиняемого, а также другие лица. Из УПК РФ следует, что в качестве защитников допускаются адвокаты. По определению или постановлению суда наряду с адвокатом в качестве защитника допускается один из близких родственников или иное лицо, о допуске которого ходатайствует обвиняемый (ст. 49 УПК РФ). При производстве у мирового судьи данное лицо допускается и вместо адвоката. Таким образом, можно сделать вывод о том, что при рассмотрении уголовного дела у мирового судьи участие адвоката необязательно, во всех остальных случаях участие адвоката в качестве защитника строго обязательно.

При сравнении следующих норм, закрепляющих статус, права и обязанности адвоката, стоит отметить, что в УПК РФ раскрывается понятие «защитник». Согласно ст. 49 УПК РФ 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. Но в качестве защитника законодатель допускает к участию и близких родственников и иных лиц, но не делает акцент на их профессиональные качества. Близкие родственники и иные лица могут не иметь высшего юридического образования для осуществления защиты по уголовному делу.

Для приведения законодательства в полное соответствие с Конституцией РФ и Законом об адвокатской деятельности, считаю необходимо разъяснить понятие

защитника в УПК РФ. Защита и представительство различаются по внутренним, содержательным свойствам. Во-первых, защита связана лишь с одним субъектом — уголовно преследуемым лицом, тогда как представительство с четырьмя: потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком, частным обвинителем. Во-вторых, если защита относится лишь к одной стороне, то представительство осуществляется в обеих сторонах уголовно-процессуальной деятельности и в обвинении, и в защите. В-третьих, в качестве защитника всегда выступает адвокат (за исключением производства у мирового судьи), а в качестве представителя допускаются как адвокаты, так и иные лица (ст. 49, 45, 55 УПК РФ). В-четвертых, представитель вправе участвовать в производстве самостоятельно вместо представляемого лица (ч. 1 ст. 249, ч. 1 ст. 250 УПК РФ), тогда как защитник и подзащитный всегда действуют совместно (кроме заочного рассмотрения уголовного дела (ч. 4, 5 ст. 247 УПК РФ)). [1, с. 26, 27].

Федеральным законом от 17 апреля 2017 г. № 73-ФЗ «О внесении изменений в Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации» в УПК РФ были изменены и дополнены положения, регулирующие деятельность защитника в уголовном процессе. В измененной редак-

ции УПК РФ адвокат вступает в дело по предъявлении удостоверения адвоката или ордера. В сравнении с предыдущей редакцией УПК РФ, был изменен процесс вступления адвоката в уголовное дело, а именно в настоящее время адвокат не допускается к участию в процессе, а вступает в дело. Представляется, что данное изменение расширило полномочия адвоката, как защитника, но не в полной мере.

Резюмируя изложенное можно заключить, что законодательство России прошлых лет едва ли может послужить образцом для улучшения действующего законодательства. Хотя уголовно-процессуальное законодательство пореформенных лет регулирует деятельность адвоката в уголовном процессе во многом эффективнее ранее существовавшего, и фундаментальные принципы получили в УПК РФ более широкое толкование и применение в сравнении с законодательством РСФСР. Однако, систематическое толкование некоторых норм УПК РФ (ст. 45, 49) и норм других законов, регулирующих правоотношения в данной области (Закон от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»), показывает, что совершенствования возможны, а в отдельных случаях необходимы.

### Литература/References

1. Давлетов А.А. Процессуальные статусы адвоката в уголовном судопроизводстве // Адвокатская практика. 2016. № 5. С. 24-30 [Davletov AA. Procedural status of a lawyer in criminal proceedings. Advocate's Practice. 2016;(5):24-30. Russian].
2. Кемпер А.В. Участие адвоката в процессе доказывания в уголовном процессе: проблемы, перспективы // Ученые труды Российской академии адвокатуры и нотариата. 2011. № 4. С. 29-31 [Kemper AV. Participation of a lawyer in the process of proving in a criminal trial: Problems, prospects. Scientific Works of the Russian Academy of Advocacy and Notary. 2011;(4):29-31. Russian].
3. Урадовских И.Л. Проблемы реализации прав защитника в уголовном судопроизводстве // Ленинградский юридический журнал. 2015. № 3. С. 159-163 [Uradovskikh IL. Problems of realization of the rights of the defender in criminal proceedings. Leningrad Law Journal. 2015;(3):159-63. Russian].



© Татынова А.Г./Tatynova A.G., 2017. Это произведение распространяется по лицензии Creative Commons «Attribution» («Атрибуция») 4.0 Всемирная. [This work is licensed under the Creative Commons Attribution 4.0 International License].