

Автор  
В.В.

Прокуратура СССР

---

Всесоюзный научно-исследовательский институт  
проблем укрепления законности и правопорядка

ВЕДЕРНИКОВ Андрей Николаевич

АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ УЧАСТИЯ ЗАЩИТНИКА НА  
СТАДИИ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ  
/в свете осуществляемой судебной реформы/

Специальность 12.00.09 – уголовный  
процесс и криминалистика

А В Т О Р Е Ф Е Р А Т  
диссертации на соискание ученой степени  
кандидата юридических наук

Москва – 1990

Хр.  
Работа выполнена в секторе проблем укрепления законности в области правосудия Всесоюзного научно-исследовательского института проблем укрепления законности и правопорядка.

Научный руководитель – заслуженный деятель науки РСФСР,  
доктор юридических наук,  
профессор А.Д.БОИКОВ

Официальные оппоненты: доктор юридических наук  
Н.А.ЯКУБОВИЧ  
кандидат юридических наук  
В.С.РЕЛИН

Ведущая организация – Управление Союза адвокатов СССР.

Защита состоится "21" января 1991 г. в 16 часов на заседании Специализированного Совета Д 147.01.02 во Всесоюзном научно-исследовательском институте проблем укрепления законности и правопорядка ( 123022, Москва, 2-я Звенигородская ул., д. 15 )

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке Всесоюзного научно-исследовательского института проблем укрепления законности и правопорядка.

Автореферат разослан "19" декабря 1990 г.

Ученый секретарь  
Специализированного Совета  
кандидат юридических наук

Л.Н.Викторова

код экземпляра

42434



## ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы исследования. В процессе становления демократических основ и гуманных принципов общественной жизни праву отводится важнейшая роль как средству обеспечения подлинного народовластия, защиты личности, гаранту происходящих социально-экономических преобразований.

6173

Существенно возрастает значение правозащитной функции прокуратуры и других правоохранительных органов. Повышается престиж адвокатуры, ее роль в судопроизводстве. В постановлении Пленума Верховного Суда СССР от 5 декабря 1986 года "О дальнейшем укреплении законности при осуществлении правосудия" специально подчеркнута значимость обеспечения права на защиту для выполнения задач правосудия. Высший судебный орган страны указал, что необходимо "устранить имеющиеся случаи недооценки роли защиты в уголовном судопроизводстве, имея в виду, что осуществление права на защиту является проявлением социалистического демократизма, важнейшей гарантией правосудия и необходимым условием борьбы с преступностью и другими правонарушениями"<sup>1</sup>. С принятием этого постановления суды значительно повысили требовательность к качеству предварительного следствия, возросла роль защиты.

Для повышения роли адвокатуры в правовой жизни страны важнейшее значение имеет постановка и первые шаги в осуществлении задачи формирования правового государства:

- принятие новых законодательных актов о судоустройстве и статусе судей в СССР;
- правовое закрепление принципов состязательности и презумпции невиновности в уголовном процессе;
- указание первого Съезда народных депутатов СССР на основные требования к истинному правосудию: "Ни один преступник не дол-

жен уйти от заслуженного наказания, но и ни один невиновный не должен быть осужден. Только полноценная защита законных прав граждан на всех стадиях уголовного процесса, включая допуск адвоката с самого начала расследования, может решить эту задачу. Объективное следствие, сильная защита и независимый суд - вот триединая формула социалистического правосудия<sup>1</sup>;

- допуск защитника на ранних этапах производства по делу;
  - подготовка и широкое обсуждение важнейших законопроектов
- о Следственном комитете в РСФСР и об адвокатуре в РСФСР.

Вся судебная система нашего государства стала поворачиваться лицом к проблеме защиты интересов конкретного человека, а не абстрактных государственных интересов.

Бурная законотворческая деятельность последнего времени требует и надлежащего уровня ее научного обеспечения. Это предполагает прежде всего глубокое теоретическое осмысление и проработку новых концепций и идей, оперативное изучение практики применения нового законодательства, ее обобщения и анализа с целью составления прогноза реализации новелл закона и выявления путей дальнейшего совершенствования национального законодательства. Нам надлежит создать такую правовую систему, при которой виновные могут быть лишены свободы лишь после надлежащих процедур, гарантирующих фундаментальное право всех на свободу от притеснений государства.

Реалии наших дней требуют научного анализа и позитивного опыта законотворчества других стран, в том числе и тех, которые гораздо ранее нашего встали на путь построения правового государства.

---

1. Постановление Съезда народных депутатов Союза Советских Социалистических Республик "Об основных направлениях внутренней и внешней политики СССР" //Известия.- 1989, 25 июня.

Задача построения такого государства в нашей стране одним из своих основных аспектов имеет приведение внутреннего законодательства в соответствие с международными соглашениями и нормами. В международных же правовых договорах положению защитника, как и правам гражданина по защите от уголовного обвинения, придается большое значение. Пока же инициаторы созданного в нашей стране Комитета советской общественности по правам человека и международному гуманитарному сотрудничеству отмечают, что "международные стандарты в области прав человека все еще не стали неотъемлемым элементом законодательного процесса в СССР"<sup>1</sup>.

Право на помощь защитника — одно из основных прав любого человека, привлекаемого к судебной ответственности. Можно сказать, что в современном демократическом обществе право бездействует, если отсутствует возможность осуществлять защиту. Права защиты, а в конечном итоге и права личности, столь же священны, как и права общества, к числу которых они и принадлежат.

"Их уважение, — указывается в Парижской Хартии для новой Европы, — существенная гарантия против обладающего чрезмерной властью государства. Их соблюдение и полное осуществление — основа свободы, справедливости и мира"<sup>2</sup>.

Право на защиту и процессуальное положение защитника на различных стадиях уголовного процесса изучалось значительной группой ведущих ученых нашей страны. В разное время свой вклад в разработку этой проблемы внесли Я.С. Аврах, В.Д. Адаменко, А.Д. Бойков, Э.З. Зинатуллин, Л.Д. Кокорев, Я.С. Киселев, Э.Ф. Куцова, И.А. Ллбус, А.Г. Поляк, И.Л. Петрухин,

1. См.: Известия.— 1990, 21 апреля.

2. Сов. Россия.— 1990, 22 ноября.

И.Д. Перлов, Р.Д. Рахунов, Г.П.Саркисянц, Ю.И. Стецовский, М.С. Строгович, А.П. Цыпкин, М.А. Чельцов, М.П. Шаламов, Г.М. Шафир, П.С. Элькинд, Н.А. Якубович и другие.

Большинство исследований указанных авторов были проведены в условиях, когда роль защиты, как стороны в уголовном процессе, реально влияющей на ход судопроизводства, у нас в стране была минимальной, вопросы реализации прав защитника на стадии предварительного следствия рассматривались в большей мере с теоретической стороны. Авторами обосновывалась необходимость расширения участия защитника в проведении предварительного следствия по всем делам, однако на практике в это время защитник чаще всего появлялся к моменту окончания расследования.

В работах Г.И. Чангули, А.И. Лубенского, И.Б. Михайловской, Т.Г. Морщаковой, А.И. Григориу были рассмотрены некоторые вопросы функционирования института участия защитника на досудебных стадиях по законодательству зарубежных стран. Но при этом следует признать, что работы отмеченных авторов по известным причинам нередко страдали предвзятым отношением к праву и правосудию зарубежных государств.

Изменения законодательства о судостроительстве и уголовном судопроизводстве последних двух лет поставили задачу нового осмысления и анализа института участия защитника на стадии предварительного следствия, в том числе с учетом позитивного опыта зарубежного законодательства.

Приведенные соображения, наряду с признанием того, что в настоящее время защита в уголовном процессе и правовой статус адвокатуры в целом претерпевают существенные изменения, а также личный опыт работы автора в качестве адвоката привели к выбору указанной темы для диссертационного исследования.

### Научная новизна исследования.

В настоящей работе впервые анализируются в теоретическом плане, а также приводятся данные эмпирического исследования реализации новейшего уголовно-процессуального законодательства, регулирующего участие защитника на предварительном следствии: статья 14 Основ законодательства Союза ССР и союзных республик о судеустройстве и новая редакция статей 13, 22 и 23 Основ уголовного судопроизводства Союза ССР и союзных республик.

В диссертации широко анализируется законодательство зарубежных государств, а также международно-правовые акты, мотивируется необходимость их неукоснительного учета в законотворческой деятельности в нашей стране.

Надлежащий уровень проведенного научного исследования обеспечивает и изучение новейших проектов законодательных актов, разработанных в различных научно-практических учреждениях: теоретическая модель уголовно-процессуального законодательства Союза ССР и РСФСР, проект Основ уголовного судопроизводства Союза ССР и союзных республик, проект Закона об адвокатуре РСФСР.

### Цель и задачи исследования.

Настоящее диссертационное исследование предпринято с целью комплексного анализа наиболее актуальных вопросов участия защитника в реализации права на защиту лица, привлекаемого к уголовной ответственности на стадии предварительного расследования в свете нового более широкого понимания задач и целей защиты, на основе анализа как международного так и отечественного законодательства и практики его применения.

Исходя из общей цели исследования решались следующие задачи:

- обосновать сущность права на защиту как проявление суще-

ствования внутренне присущих каждому человеку личных интересов;

- установить в едином статусе защитника наличие и соотношение фактического и процессуального статусов, и, исходя из этого, определить функции и задачи защитника, участвующего на предварительном следствии;

- изучить и обобщить совокупность важнейших нормативных актов, регулирующих право на защиту, придавая особое значение международным правовым актам как важнейшим источникам права;

- определить на теоретическом уровне момент допуска защитника к участию в деле;

- исследовать комплекс вопросов, связанных с реализацией конкретных прав защитника на рассматриваемой стадии процесса с учетом вновь принятых законодательных актов и опубликованных проектов законов;

- определить круг лиц, имеющих право участвовать в уголовном судопроизводстве в качестве защитников; оценить соответствующую деятельность представителей юридических кооперативов;

- наметить направление и перспективы дальнейшего совершенствования законодательства об адвокатуре и процессуальном положении защитника в уголовном судопроизводстве.

Методологической основой и теоретической базой представленной работы явились достижения отечественной уголовно-процессуальной науки, а также положения Конституции СССР и РСФСР, Декларация о государственном суверенитете РСФСР, международные правовые акты и законодательство зарубежных стран, руководящие постановления Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР по рассматриваемым вопросам.

Наряду с диалектико-материалистическим методом, имеющим всеобщий характер, в процессе исследования применялись логико-юридический, исторический, системный, сравнительно-правовой и



статистический методы, а также анкетирование и интервьюирование

Эмпирическую основу проведенного исследования составили:

1. Практика Верховных Судов СССР и РСФСР.

2. Анализ статистических данных о работе коллегий адвокатов в СССР за 1980-1990 годы, ознакомление с обобщениями практики работы отдельных коллегий адвокатов, материалы Союза адвокатов СССР и общественного НИИ судебной защиты при Московской городской и областной коллегиях адвокатов.

3. Некоторые статистические данные о работе следственного аппарата МВД СССР за 1980-1989 годы.

4. Результаты проведенного личного изучения практики работы юридических кооперативов г. Москвы и органов, осуществляющих контроль за их деятельностью.

5. Результаты проведенного в соответствии с программой исследования анкетирования 90 следователей МВД и 136 адвокатов.

При подготовке диссертации использован также и личный опыт работы в качестве адвоката.

Научное и практическое значение работы.

Полученные в результате исследования выводы и предложения могут быть использованы как для дальнейшего изучения и совершенствования правового института участия защитника на предварительном следствии, так и при разработке нового законодательства об адвокатуре.

Материалы диссертации также могут быть использованы при подготовке учебного курса по уголовному процессу и при разработке спецкурса "Адвокат в уголовном процессе".

Диссертация содержит положения, комментирующие применение новелл уголовно-процессуального законодательства, касающихся прав защитника и подозреваемого /обвиняемого/ на стадии предварительного расследования.

### Апробация и внедрение результатов исследования.

Диссертация выполнена в секторе проблем укрепления законности в области правосудия Всесоюзного научно-исследовательского института проблем укрепления законности и правопорядка, где осуществлено ее рецензирование и обсуждение.

Основные положения диссертации докладывались автором на двух Западно-Сибирских научных конференциях по проблемам правоправедения /Томск, 1988 и 1990 гг./, на конференции молодых ученых в Академии МВД СССР /Москва, 1988 г./ и на Всесоюзной конференции молодых ученых-юристов /Одесса, 1990 г./, а также освещены автором в опубликованных научных работах.

В ходе написания работы диссертантом было проведено анкетирование следователей и адвокатов с целью изучения их отношения к изменениям в правовом положении защитника в советском уголовном процессе, произошедшим в последнее время; результаты данного исследования были доложены на совещании следователей УВД Томского облисполкома. Результаты изучения деятельности юридических кооперативов г. Москвы были изложены в справке, направленной для принятия соответствующих мер Генеральному прокурору СССР, в Верховный Суд СССР, Министерство юстиции СССР, МВД СССР и прокурору г. Москвы.

### Структура работы.

Структура работы определяется сформулированными ранее целью и задачами исследования, спецификой рассматриваемой проблемы и внутренней логикой ее исследования. Диссертация состоит из введения, трех глав, включающих в себя восемь параграфов, заключения, списка использованной литературы и приложений.

## СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ.

Во введении обосновывается актуальность и новизна проведенного исследования, его цели, задачи, методология и практическая значимость.

Глава первая - "Правовое положение защитника на предварительном следствии" посвящена анализу сущности права на защиту и роли защитника в его обеспечении, а также процессуального положения на предварительном следствии как самого защитника, так и лица, привлекаемого к уголовной ответственности. Здесь же подробно анализируется и совокупность нормативных актов, регулирующих данный правовой институт.

При определении сущности права на защиту и его природы в работе отмечается, что оно является основным, неотъемлемым правом любого лица, привлекаемого к уголовной ответственности, и его реализация - важнейший принцип реализации самой этой ответственности, без обеспечения которого она не может быть надлежаще осуществлена.

Рассматривая вопрос о субъекте права на защиту автор обращает внимание на недостаточность для глубокого понимания сущности этого права оперирования лишь процессуальными понятиями "обвиняемый" и "подозреваемый". Право на защиту, по мнению автора возникает как следствие выдвижения подозрения против конкретного лица в какой бы то ни было форме, вне зависимости от степени его формулирования в тех или иных процессуальных документах.

Автором анализируются основные определения права на защиту, предложенные различными учеными-юристами /В.С. Стремовским, И.Д. Перловым, М.С. Строговичем и другими/. При этом обращается внимание на то, что определение данного права через понятие "совокупность прав" не дает необходимой полноты в его

понимании. На взгляд автора конкретные процессуальные права – это возможные способы реализации права на защиту, использование которых зависит от усмотрения самого обвиняемого (подозреваемого).

Далее автором обосновывается тезис о необходимости различения материального и процессуального смысла права на защиту. При этом отмечается, что если стоять на позиции возникновения уголовно-правовых отношений уже в момент совершения преступления, то вполне правомерно считать, что в материальном смысле право на защиту у субъекта, совершившего преступление, возникает уже в этот момент. Конкретные же формы реализации этого права (или право на защиту в процессуальном смысле) могут быть предприняты субъектом с началом производства компетентным органом расследования по делу и вовлечением субъекта в процессуальные правоотношения. Защита рассматривается автором как проявление личного интереса субъекта, совершившего преступление, в ответ на выдвинутое против него обвинение или подозрение.

Автором далее анализируются известные мнения о понятии законных интересов как предмета профессиональной защиты в уголовном процессе. При этом признается, что желание уйти от ответственности, избежать лишений в виде уголовного наказания – это обоснованный личный интерес каждого лица, по мнению органа расследования совершившего преступление. Законность этого интереса в смысле соответствия формальным установкам законодателя является категорией внешней, оценочной и не может влиять на его сущность. Поэтому следует согласиться с тем, что стремление обвиняемого во всех случаях добиваться выяснения обстоятельств, оправдывающих его или смягчающих его ответственность – стремление законное (А.Д. Бойков).

Рассматривая роль защитника в обеспечении права на защиту

лица, привлекаемого к уголовной ответственности, автор подчеркивает, что возможность привлечения к защите профессионала связана с необходимостью наличия юридических знаний и практических навыков у лица, защищающего интересы обвиняемого или подозреваемого. В данной связи автору представляется спорным возложение на защитника - непрофессионала (из лиц, входящих в перечень ст. 47 УПК РСФСР) по закону обязанности оказания обвиняемому необходимой юридической помощи в силу фактической невозможности в большинстве случаев оказания такой помощи по существу. Если для адвоката эта функция является составной частью его профессиональных обязанностей, то для других лиц она может быть невыполнимой. Оказание же юридической помощи по вопросам, связанным с защитой по конкретному делу, входит в непосредственную функцию защиты, осуществляемой адвокатом.

В работе обращается также внимание на то, что в связи с имеющейся возможностью применения в отношении подозреваемого (обвиняемого) различных форм процессуального принуждения очевидна и необходимость предоставления ему возможности пользоваться квалифицированной правовой помощью для осуществления защиты. В этом смысле адвокат-защитник - это своеобразный правовой эксперт, квалифицированный консультант, сведущее лицо на стороне обвиняемого. Отмечается, что защитник - это процессуальная фигура, появляющаяся по общему правилу лишь в связи с волеизъявлением лица, привлекаемого к уголовной ответственности, и сутью деятельности которого является оказание подозреваемому или обвиняемому квалифицированной помощи в осуществлении права на защиту.

Автором выделяются и рассматриваются понятия фактического и процессуального статуса (положения) защитника. Делается вывод о том, что фактическое место и роль, которую играет тот или иной участник процесса, отличается как по объему так и по сути от

содержания понятия "процессуальное положение". Многие важнейшие вопросы фактического статуса участника уголовного процесса выходят за рамки чисто процессуальных, однако при этом не являются менее значимыми. Вся совокупность прав и обязанностей защитника, составляющая содержание его статуса как участника уголовного процесса, может быть названа его фактическим положением. Процессуальное же положение защитника, как совокупность только закрепленных в законе его процессуальных прав и обязанностей, является составной частью его фактического положения.

В диссертации делается заключение о том, что на любой стадии уголовного процесса защитник выполняет три функции: 1/ оказание правовой помощи обвиняемому (подозреваемому), 2/ защиту личных и гражданских прав обвиняемого (подозреваемого), и 3/ защиту от предъявленного обвинения.

Автором подчеркивается существующая зависимость защитника от подзащитного - лица, привлекаемого к уголовной ответственности, что требует согласования направления деятельности защитника (отчасти и выбора средств защиты) с лицом, чьи интересы защищаются.

Анализируя основные нормативные акты, регулирующие институт права на защиту, автор подчеркивает необходимость строгой соподчиненности и соответствия правовых актов, как одного из принципов построения правового государства.

В работе уделено большое внимание анализу норм, регулирующих право на защиту, содержащихся в международно-правовых актах,

к которым прежде всего относятся Всеобщая декларация прав человека, утвержденная Генеральной Ассамблеей ООН 10 декабря 1948 года и Международный пакт о гражданских и политических правах, вступивший в силу 23 марта 1976 года.

Подробный анализ данных международных нормативных актов по вопросам регулирования права на защиту дает автору основания выделить основные направления развития по этому вопросу и нашего отечественного законодательства.

Также подробно исследуется автором и норма, содержащаяся в ст. 14 новых Основ законодательства Союза ССР и союзных республик о судостроительстве, действующих с 10 ноября 1989 года, закрепившая возможность участия защитника с момента задержания, ареста или предъявления обвинения. Отмечается, что внесение изменений в закон в такой лишь декларативной форме, без установления конкретного механизма реализации данной нормы, повлекло за собой значительные трудности в ее практическом применении.

Приведенное автором исследование правоприменительной практики периода действия данного закона до принятия 10 апреля 1990 года новой редакции ст.ст. 13, 22 и 23 Основ уголовного судопроизводства Союза ССР и союзных республик позволило выделить наиболее острые и сложные вопросы, возникающие при фактическом расширении участия защитника на предварительном следствии. Это вопрос о порядке и условиях общения защитника с подозреваемым и обвиняемым; организационные проблемы развития адвокатуры и прежде всего ее численный состав.

Здесь же автор анализирует и новую редакцию статей 13, 22 и 23 Основ уголовного судопроизводства Союза ССР и союзных республик от 10 апреля 1990 года. Отмечается, что данным законом защитник допускается к участию в производстве дознания на тех же условиях, что и при производстве предварительного следствия;

расширены основания обязательного участия защитника и существенно изменен порядок осуществления им своих прав на стадии предварительного расследования.

Глава вторая - "Организационно-правовые проблемы участия защитника в предварительном следствии" - состоит из трех параграфов. В данной главе рассматриваются вопросы определения момента допуска защитника к участию в деле, об основаниях участия защитника в производстве расследования, а также проблема совершенствования законодательства о круге лиц, имеющих право участвовать на данной стадии уголовного процесса в качестве защитников.

Раскрывая вопрос об определении момента допуска защитника к участию в деле автор отмечает, что процессуальная фигура защитника в уголовном процессе возникает в связи с определением компетентным органом, ведущим расследование, лица, предположительно совершившего преступление.

В связи с этим в диссертации рассматривается вопрос о сущности понятия подозреваемого. Автор придерживается мнения Л.М. Карнеевой о необходимости расширения понимания данного термина и о наличии различных стадий развития подозрения в зависимости от уровня его обоснованности.

По мнению автора право на привлечение к своей защите профессионального помощника - адвоката возникает у лица, заподозренного в совершении преступления на основании каких-либо имеющихся у органа расследования фактических данных.

При рассмотрении вопроса о регулировании данного института в международно-правовых актах, автором анализируются наряду с вышеуказанными источниками и Свод принципов защиты всех лиц, подвергаемых задержанию или заключению в какой бы то ни было форме, утвержденный Генеральной Ассамблеей ООН 9 декабря 1989



года. В соответствии с данным источником каждое лицо, задержанное по подозрению в совершении преступления имеет право на получение помощи со стороны адвоката, для чего ему предоставляется необходимая возможность.

Рассматривая порядок регулирования этого вопроса в новой редакции статьи 22 Основ уголовного судопроизводства Союза ССР и союзных республик, автор отмечает, что данной нормой момент допуска защитника к участию в деле определяется фактом вынесения органами расследования одного из двух процессуальных документов - протокола задержания или постановления о заключении под стражу подозреваемого либо постановления о привлечении в качестве обвиняемого. По мнению диссертанта такое решение в законе может привести и уже приводит к повторению известной практики оттягивания момента вынесения постановления о привлечении в качестве обвиняемого с целью избежать раннего появления защитника в процессе. Допуск же защитника подозреваемого только после объявления ему протокола о задержании под стражу не исключает проведения еще до появления защитника многих важнейших следственных действий с участием подозреваемого, в частности, опознания.

Анализируется автором и регулирование данного вопроса в законодательстве зарубежных государств, в частности, Франции и США.

На основании изложенного автор считает необходимым признание права на привлечение к участию в деле защитника за каждым лицом, фактически подозреваемым в совершении преступления. Такими лицами помимо указанных в действующем процессуальном законодательстве являются:

- 1) лица, в отношении которых возбуждено уголовное дело (Л.М. Карнеева),
- 2) лица, явившиеся с повинной (проект Основ уголовного су-

допроизводства Союза ССР и союзных республик ВНИИ проблем укрепления законности и правопорядка/,

3/ лица, в отношении которых в деле имеются данные, закрепленные в виде доказательств, прямо указывающие на него, как на лицо, вероятно совершившее преступление.

С момента возникновения подозрения такому лицу должны быть разъяснены его права и с этого момента ни одно следственное действие не может быть проведено без разъяснения до его начала права подозреваемого на помощь и присутствие его защитника.

Рассматривая вопрос об основаниях участия защитника в предварительном расследовании, автор подробно анализирует изменения законодательства по данному вопросу, внесенные новой редакцией ст. 22 Основ. Здесь же рассмотрены и основные организационные проблемы обеспечения адвокатуры потребности следственных органов в защитниках. Отмечается, что насущным вопросом является создание в стране отдельной коллегии адвокатов для обеспечения защиты немущих лиц по категории дел, требующей обязательного участия защитника.

Анализируя порядок функционирования данного института в некоторых зарубежных странах, автор обосновывает возможность расширения оснований обязательного участия защитника - в частности по делам лиц, обвиняемых в совершении нескольких особо тяжких преступлений, а также лиц, длительное время содержащихся под стражей. На основании изложенного автор считает целесообразным внести соответствующие изменения в республиканское законодательство.

Рассматривая проблемы определения круга лиц, имеющих право выступать в уголовном процессе в качестве защитников автор подробно анализирует нововведения закона по данному вопросу, а также материалы проведенного изучения функционирования в городе

Москве юридических кооперативов, осуществляющих защиту по уголовным делам.

Отмечается, что длительный период монополии на уголовную защиту в руках коллегий адвокатов в СССР неминуемо привел к созданию целой параллельной системы оказания правовых услуг — как в рамках кооперативного движения, так и полуделегальной частной адвокатуры.

В качестве направления развития данного института автор поддерживает идею введения у нас в стране системы выдачи разрешений /лицензирования/ на профессиональное занятие защитой лицам, удовлетворяющим предъявляемым законом требованиям, независимо от членства их в какой-либо организации. В этой связи подробно анализируются положения проекта закона об адвокатуре РСФСР и высказывается ряд предложений по его совершенствованию.

В главе третьей — "Реализация прав защитника в процессе установления обстоятельств уголовного дела" рассматриваются вопросы осуществления в процессе расследования прав защитника на общение с подзащитным и ознакомление с материалами дела, а также участие защитника в собирании и исследовании доказательств.

В диссертации подчеркивается, что использование защитником прав на общение со своим подзащитным и ознакомление с важнейшими материалами дела — необходимое условие эффективной реализации его функций.

Автором подробно анализируется практика существовавшего ранее порядка неограниченного конфиденциального общения защитника с обвиняемым, содержащимся под стражей, и предоставления возможности ознакомления защитника со всеми материалами дела в процессе расследования в случае его участия в деле с момента предъявления обвинения. Приводятся данные о том, что лишь 14,7% адвокатов знакомились с материалами дела еще до окончания предварительного

следствия.

На основе анализа международной практики и научной литературы автор поддерживает предложение о возможности проведения на первоначальных этапах расследования свидания подозреваемого с защитником в некоторых случаях в присутствии третьих лиц (следователя, прокурора или иных специально уполномоченных ими лиц). Отмечается, что даже 25% опрошенных адвокатов признали возможность такого законодательного решения.

Рассматривая вопрос об объеме предоставляемых защитнику для ознакомления в процессе следствия материалов, автор в принципе поддерживает позицию законодателя по этому вопросу. Однако, по его мнению, защитник должен иметь право знакомиться в процессе расследования не только с протоколами тех следственных действий, в проведении которых он практически принимал участие, а также и тех, в проведении которых он имел право принять участие по закону, т.е. всех следственных действий с участием его подзащитного.

Анализ законодательства Германии, Англии, США, Чехословакии и других стран подтверждает обоснованность вывода автора.

Изложение автором вопросов участия защитника в собирании и исследовании доказательств начинается с обсуждения проблемы наличия или отсутствия у него обязанности доказывания. Проанализировав обширную научную литературу по данному вопросу, диссертант поддерживает мнение тех авторов (А.М.Ларин, П.А.Лупинская и др.), которые считают, что это является правом, а не обязанностью защитника. Однако этот вывод не распространяется на обязанность защитника по обоснованию выдвигаемых тезисов защиты.

Рассматривая в диссертации деятельность защитника по участию в доказывании, автор предлагает ее классифицировать на негативную доказательственную деятельность (или установление ничтожности собранных обвинительных доказательств) и позитивную (са-

мостоятельный сбор и участие в установлении обстоятельств, смягчающих вину его подзащитного или оправдывающих его).

Автор считает наиболее актуальным направлением развития института участия защитника в предварительном расследовании расширение рамок самостоятельной деятельности защитника по сбору и закреплению доказательств.

В случае если предпринятые защитником действия по сбору необходимых для защиты данных (фотосъемка предметов и места происшествия, самостоятельное ведение видеозаписи следственных действий, звукозаписи допросов, затребование мнения специалиста по интересующим его вопросам дела и т.д.) не нарушают чьих-либо законных интересов, результаты таких действий могут быть вполне использованы для осуществления защиты. В диссертации приводятся данные о том, что 82,4% опрошенных адвокатов высказались за предоставление им возможности привлечения для ознакомления с материалами дела в необходимых случаях специалиста-консультанта. Однако такая деятельность требует законодательного закрепления, предложения об этом поддерживает автор.

В заключении излагаются основные данные, характеризующие участие защитника на предварительном следствии, формируются принципиальные выводы и предложения автора, направленные на совершенствование деятельности защитника в стадии предварительного расследования преступлений.

Основные положения диссертации изложены автором в следующих работах:

1. Гарантии прав защитника на предварительном следствии// Актуальные вопросы правоповедения в период совершенствования социалистического общества. Томск, 1989.

2. Участие защитника в следственных действиях// Научные и практические проблемы уголовного судопроизводства в свете

судебно-правовой реформы. Ижевск, 1989.

3. Особенности деятельности адвоката-защитника по делам о преступлениях, совершенных рецидивистами// Проблемы борьбы с рецидивной преступностью в современных условиях. Иркутск, 1989.

4. Права защитника на досудебных стадиях// Советская юстиция, 1990, № 16.

5. Рецензия на книгу Ю.И.Стецовского "Советская адвокатура"// Социалистическая законность, 1990, № 4 (в соавторстве).

Ротапринт ин-та Прокуратуры СССР Зак.43.тир.120