**Вопрос 1. Защитник – понятие, соотношение с понятием "адвокат", роль защитника в уголовном процессе**

Адвокат – юрист, оказывающий профессиональную правовую помощь посредством консультаций, рекомендаций, защиты обвиняемого на всех стадиях следствия и суда, представления интересов потерпевшего и т.д.

Адвокат не может состоять на государственной службе или занимать оплачиваемую должность в органах местного самоуправления.

Правовой статус адвоката подводит нас к формулировке понятия "адвокатура" в современном звучании. Адвокатура является профессиональным сообществом лиц, получивших статус адвоката и занимающихся адвокатской деятельностью. Не входя в структуру органов государственной власти и органов местного самоуправления, адвокатура может и должна служить инструментом гражданского общества, с помощью которого общество сохраняет баланс между общественными и государственными интересами и интересами отдельных граждан. В этом и состоит главная задача адвокатуры.

Исходя из этого, основой и центром правовой системы России должен быть человек. Защита его прав и свобод и есть задача адвокатуры, которая должна этому содействовать как инструмент гражданского общества.

Несмотря на усилия по повышению уровня правовой культуры населения, потребность в получении юридической помощи не утрачивает своей значимости. Последовательное урегулирование в нормативном порядке все более широкого круга общественных отношений откликается вовлеченностью населения в правоотношения по поводу, например, работы и учебы, выборов и здравоохранения, получения услуг и т. д. Поэтому потребность в квалифицированной помощи юриста может возникнуть практически у каждого.

Гарантия государственной защиты прав и свобод человека, закрепленная в ст.45 Конституции РФ, обусловливает гарантии на получение квалифицированной правовой помощи. Конституционная норма о защите своих прав и свобод всеми способами, не запрещенными законом, требует знаний не только об этих запретах, но и о механизмах защиты прав и свобод человека. Квалифицированная помощь юриста может заключаться в определении органа, полномочного разрешить жалобу или заявление, в помощи гражданину в составлении соответствующего документа, в участии в судах в качестве представителей, например, истцов, ответчиков, третьих лиц в гражданском судопроизводстве и т. п.

Юридические службы стали необходимой структурной единицей министерств и ведомств, органов государственной власти и местного самоуправления, многих предприятий, учреждений, организаций, общественных объединений. В них работают юристы, специализирующиеся в конкретных сферах, вопросах.

Часть потребностей в юридическом обеспечении удовлетворяются через нотариат. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 г. предписывают нотариату защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариусами предусмотренных законодательством нотариальных действий от имени Российской Федерации.

Нотариусы, например, удостоверяют сделки, выдают свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов, свидетельствуют верность копий документов и выписок из них, подписей на документах, перевода документов с одного языка на другой, принимают документы на хранение.

Оказание квалифицированной юридической помощи гражданам и организациям является приоритетной задачей адвокатуры. Она отделена от государства, чем обеспечивается ее независимость: адвокат может противостоять интересам и стремлениям публичных структур и их должностных лиц, он не может допрашиваться в качестве свидетеля об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с обращением к нему за юридической помощью или в связи с ее оказанием.

Часть 1 ст. 48 Конституции РФ гарантирует каждому право на получение квалифицированной юридической помощи, и наполнить эту статью практическим содержанием в настоящее время может только адвокатура. Это достигается рядом установленных законом требований к кандидату на право стать адвокатом: наличие определенного стажа работы по юридическим специальностям, сдача квалификационного экзамена, наличие рекомендаций других адвокатов и другие требования, особенно морально-этического плана. Причем корпорации адвокатов требуют от своих членов их соблюдения при выполнении адвокатских функций и наказывает за их нарушения.

Это в значительной степени гарантирует то, что оказываемая адвокатами юридическая помощь является квалифицированной.

Велика и социальная роль адвокатуры. В условиях, когда мы стремимся к построению правового государства, адвокатура и ее представители должны формировать у граждан надлежащее представление о праве и его роли в гражданском обществе и государстве, недаром адвокатура считается инструментом гражданского общества и не входит в систему органов государственной власти и органов местного самоуправления.

Этот взгляд на адвокатуру выработан не сегодня, он прошел проверку временем. Еще известный теоретик адвокатуры Е. В. Васьковский отмечал, что "только признание адвокатов уполномоченными представителями общества, а не наемными пособниками частных лиц, дает адвокатуре право на существование, и только с этой точки зрения может быть доказана ее необходимость". Особо квалифицированная помощь необходима людям, находящимся под стражей, в условиях изоляции, когда только опытный защитник, каковым является адвокат, способен выполнить главную задачу адвокатуры — отстоять закон, если он нарушен, поскольку задачи, стоящие перед адвокатурой, могут быть решены только на основе принципа законности.

При этом необходимо понимать, что адвокат защищает граждан не от закона, а от нарушений закона и не более того, т. е. своими действиями он способствует укреплению законности, по­вышению уровня доверия населения к закону, законности и государству в целом.

Речь, построенная по всем правилам ораторского искусства на основе знаний закона, приемов судебного красноречия, по законам логики и здравого смысла, да еще произнесенная талантливым оратором, может изменить ход судебного процесса в сторону, нужную адвокату. Вот в чем значение ораторского искусства.

Адвокат, выступающий в прениях, произносит речь, называемую защитительной. Это вид судебной речи. Судебная же речь — это публичное выступление, которое представляет собой изложение выводов оратора по конкретному делу и его возражения оппоненту. Она адресуется определенной аудитории: суду, другим участникам процесса и всем присутствующим в зале судебного заседания, формирует внутреннее убеждение судей, помогает им глубже разобраться во всех обстоятельствах дела, всесторонне, полно и объективно исследовать эти обстоятельства, установить истину по делу и принять правильное решение.

Прения — заключительная часть работы адвоката в суде. Подытоживается вся кропотливая работа в ходе следствия как предварительного, так и судебного. Главная задача адвоката в прениях состоит в том, чтобы содействовать формированию у суда убеждения, благоприятного для подзащитного. Поэтому судебная речь должна отвечать ряду требований, выработанных адвокатской практикой, хотя в каждом отдельном случае содержание защитительной речи определяется конкретными задачами защиты, которые, в свою очередь, обусловлены характером преступления и другими особенностями дела.

Как правило, защитительная речь должна состоять из:

1. Позиции по делу.

2. Вступительной часть речи (описательная часть).

3. Анализа и оценки доказательств.

4. Данных, характеризующих личность подсудимого.

5. Анализа причин и условий, способствовавших совершению преступления.

6. Гражданского иска.

7. Заключения.

Организация и деятельность адвокатуры способствуют воплощению в жизнь конституционного права граждан на квалифицированную юридическую помощь (ст. 48 Конституции РФ).

Адвокат выступает гарантом защиты прав граждан, особенно тех, которые вступили в конфликт с обществом. Адвокат, с одной стороны, — официальный участник процесса и наделен УПК РФ соответствующими полномочиями, а с другой — он должен строить отношения с подзащитным на основе полного доверия при отсутствии любого контроля в этом вопросе со стороны государства. В такой ситуации без умения адвоката устанавливать психологический контакт с подзащитным, без понимания общности интересов успеха не добиться.

Адвокат должен быть тонким психологом, так как ему необходимо выстроить защиту человека, а не права человека на совершение преступления. Нельзя дистанцироваться от интересов общества, игнорируя право людей жить в спокойной и некриминальной обстановке. И общество это должно понимать — не существует адвокатов, которым нравится, когда убивают, грабят, воруют, насилуют и т. п. Адвокаты, как и все люди, относятся к этим деяниям крайне отрицательно. Главное в работе адвоката — соблюдение закона. Адвокаты не делятся на разряды, уровни квалификации. Формальных критериев оценки их деятельности не существует. Популярность — не синоним высокого уровня мастерства.

Быть хорошим адвокатом — это понимать самому и уметь объяснить другим, что в любой ситуации торжествовать может и должен только закон, причем стремление придерживаться закона у адвоката должно базироваться на развитом правосознании и нравственных мотивах.

У адвоката можно отметить следующие психологические особенности:

1) Коммуникабельность – повседневная деятельность адвоката протекает в общении: встречи с клиентами, участие в переговорах, проведении следственных действий, судебных заседаниях и т. д.

2) Умение сотрудничать с людьми, не противопоставлять себя им, понимать их проблемы и трудности — нелегкая задача, но без ее решения успеха не будет.

Важное место в деятельности адвоката занимает воспитательная функция. Юридическая безграмотность, недоверие к государству, неосведомленность о своих правах приводят иногда к тяжким последствиям. Низкий уровень правосознания не дает людям возможность правильно оценить происходящие события и удержаться от правонарушений. Воспитательная работа адвоката должна быть направлена на развитие уважения к закону, способствовать формированию умения применять на практике знание закона, т. е. находить законные способы и методы отстаивания своих прав.

Адвокат осуществляет воспитательную деятельность вежливо, мягко, с особой деликатностью в процессе общения с людьми, через педагогическую деятельность и пропаганду юридических знаний.

Овладение профессией адвоката предполагает высокий уровень развития личности, постоянное стремление к самореализации и самосовершенствованию. Юрист, не способный к сопереживанию, не умеющий общаться, неорганизованный, некоммуникабельный, не сможет работать адвокатом, так как для этой профессии необходим особый талант, артистизм, умение перевоплощаться и другие качества.

Конституция РФ гарантирует каждому право на защиту. Часть 1 ст. 45 гласит: "Государственная защита прав и свобод человека и гражданина в РФ гарантируется". А в части 2 ст. 48 записано: "Каждый задержанный, заключенный под стражу, обвиняемый в совершении преступления имеет право пользоваться помощью адвоката (защитника) с момента соответственно задержания, заключения под стражу или предъявления обвинения".

Право на защиту — это реальная возможность получения квалифицированной юридической помощи. Защитник должен следить за неукоснительным соблюдением всех процессуальных правил, что позволяет уже с момента задержания гарантировать соблюдение прав подзащитного и недопущение в отношении него нарушений закона.

С момента образования суверенного Российского государства в 1991 г. институт права на защиту прошел долгий эволюционный путь, так как до 1991 г. у обвиняемого защитник появлялся в момент окончания предварительного следствия. В 1992 г. были внесены изменения в УПК, которые допустили защитника с момента предъявления обвинения или объявления протокола о задержании в порядке ст. 122 УПК РСФСР (т. е. как подозреваемого), что указывало на стремление государства следовать курсом на построение демократического общества, где защита прав человека гарантирована законом, поскольку если задержанный остается без защиты, это приводит к многочисленным процессуальным нарушениям (недозволенные методы допроса, очные ставки и другие процессуальные действия с нарушением закона и т. д.).

Подобные действия стали социально опасны к началу 90-х гг. XX в., так как вели к многочисленным нарушениям конституционных прав и свобод граждан и могли породить социальный взрыв. Чтобы этого не произошло, и было внесено изменение в УПК. Это в целом соответствовало международной практике. Право на защиту декларируется во многих международных правовых актах и активно применяется:

– Всеобщая декларация прав человека, принятая Генеральной Ассамблеей ООН 10 декабря 1948 г.;

– Пакт о правах человека, принятый 16 декабря 1966 Генеральной Ассамблеей ООН.

Эти положения также были закреплены в Декларации прав и свобод человека и гражданина от 22 ноября 1991 г., принятой в Российской Федерации.

Все эти акты предусматривают участие адвоката в качестве защитника обвиняемого, подозреваемого, подсудимого. Это участие является одним из конституционных принципов и необходимым фактором справедливого и законного рассмотрения уголовного дела. Права, которыми наделается адвокат для выполнения своих обязан­ностей, входят в качестве составной части в содержание права на защиту. Их нарушение считается грубым нарушением права на за­щиту и всегда ведет к отмене судебного решения. Это разъяснил судам Пленум Верховного Суда РФ в п. 17 постановления от 31 октября 1995 г. № 8 "О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия": "В соответствии с ч. 2 ст. 48 Конституции РФ и на основании ст. 47 УПК РСФСР каждый задержанный, заключенный под стражу имеет право пользоваться помощью адвоката с момента объявления ему протокола задержания или постановления о применении меры пресечения в виде заключения под стражу, а каждый обвиняемый с момента предъявления обвинения. При нарушении этого конституционного права все показания задержанного, заключенного под стражу, обвиняемого и результаты следственных действий, проведенных с его участием, должны рассматриваться судом как доказательства, полученные с нарушением закона".

Далее в развитие этого положения высказался Конституционный Суд РФ в постановлении от 27 июня 2000 г. В нем было сказано, что защитник (адвокат) должен быть предоставлен задержанному с момента фактического задержания и доставления в милицию или другой правоохранительный орган. В этом случае напрямую до принятия нового УПК стала действовать ч. 2 ст. 48 Конституции РФ. В новом УПК РФ в ст. 49 прямо говорится, что защитник, которым является адвокат, допускается к участию в деле, в том числе с момента фактического задержания лица, т. е. немедленно.

В ч.1 ст.49 Конституции РФ записано: "Каждый обвиняемый в совершении преступления считается невиновным, пока что виновность не будет доказана в предусмотренном федеральном законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда". Презумпция невиновности выражает собой не личное мнение того или иного лица, ведущего производство по делу, а объективное правовое положение.

Как следует из ч. 2 той же ст. 49, "обвиняемый не обязан доказывать свою невиновность".

Презумпция невиновности служит не только гарантией от необоснованного обвинения и осуждения. Ее требования о несомненной доказанности обвинения и истолковании неустранимых сомнений в пользу обвиняемого нацеливают органы государства на объективное, беспристрастное установление обстоятельства дела, без чего невозможно обоснованное и справедливое решение дела судом.

Отход от принципа презумпции невиновности ведет к нарушению законности в правосудии и ущемлению прав и законных интересов граждан. Принцип презумпции невиновности является основополагающим для всякого цивилизованного государства, он записан во всех международных актах о правах и свободах человека.

В УПК РФ принципу презумпции невиновности посвящена ст. 14, которая гласит:

1. Обвиняемый считается невиновным, пока его виновность в совершении преступления не будет доказана в предусмотренном настоящим Кодексом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда.

2. Подозреваемый или обвиняемый не обязан доказывать свою невиновность. Бремя доказывания обвинения и опровержения доводов, приводимых в защиту подозреваемого или обвиняемого, лежит на стороне обвинения.

3. Все сомнения в виновности обвиняемого, которые не могут быть устранены в порядке, установленном настоящим Кодексом, толкуются в пользу обвиняемого.

4. Обвинительный приговор не может быть основан на предположениях.

Все эти положения также соответствуют международному праву и общепризнаны мировым сообществом.

В УПК РФ закреплен ряд правовых принципов, которые воспроизводят и развивают конституционные права и свободы граждан: уважение чести и достоинства личности (ст.9 УПК), неприкосновенность личности (ст.10 УПК), охрана прав и свобод человека и гражданина в уголовном судопроизводстве (ст.11 УПК), неприкосновенность жилища (ст.12 УПК), тайна переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений (ст.13 УПК), обеспечение права на защиту (ст.16 УПК). Таким образом, правовая база для деятельности адвоката в уголовном судопроизводстве основана на международном праве. Конституции РФ и развитом текущем законодательстве, что позволяет эффективно осуществлять защиту прав и свобод граждан и в конечном итоге способствовать правосудию — справедливому разрешению уголовных дел.

**СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ**

1. Конституция Российской Федерации (с изм. от 25.03.2004) (принята всенародным голосованием 12.12.1993).
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (Часть первая)" от 30.11.1994 N 51-ФЗ (принят ГД ФС РФ 21.10.1994) (ред. от 02.07.2005)
3. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации" от 18.12.2001 № 174-ФЗ (принят ГД ФС РФ 22.11.2001) (ред. от 01.06.2005)
4. Васьковский Е. В. Будущее русской адвокатуры. СПб., 1893. С. 13-14.
5. Смоленский М.Б. Адвокатура в Российской федерации. – СПб.: Издательство "Юридический центр Пресс", 2003 г. – 446 с.