

**МИНИСТЕРСТВО ВНУТРЕННИХ ДЕЛ  
РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН**

---

***Н. В. Мазур***

**АДВОКАТСКАЯ  
ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ  
В РЕСПУБЛИКЕ  
КАЗАХСТАН**

---

**Караганда - 2006**

**МИНИСТЕРСТВО ВНУТРЕННИХ ДЕЛ  
РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН**

---

*Карагандинский юридический институт  
имени Баримбека Бейсенова*

***Н. В. Мазур***

**АДВОКАТСКАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ  
В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН**

*Учебное пособие*

**Караганда,  
2006**

ББК 67.75я7

М 12

**Рецензенты:** заведующая кафедрой уголовного процесса и криминалистики Карагандинского государственного университета имени Е. А. Букетова, кандидат юридических наук, доцент *Р. М. Жамиева*; доцент кафедры организации расследования преступлений Карагандинского юридического института МВД Республики Казахстан имени Б. Бейсенова кандидат юридических наук, майор полиции *А. В. Сырбу*.

*Мазур Н. В.*

Адвокатская деятельность в Республике Казахстан: Учеб. пос. — М 12 Караганда: Карагандинский юридический институт МВД РК им. Б. Бейсенова, 2006. — 144 с.

**ISBN 9965-684-62-6**

Учебное пособие раскрывает основные вопросы адвокатской деятельности и адвокатуры в уголовном судопроизводстве Республики Казахстан. В работе в обобщенной форме изложены стандарты адвокатской деятельности, ее исторического развития принципов и организации, ораторского искусства и этических основ профессии адвоката. Изложены стандарты адвокатов по конкретным категориям дел, даны практические рекомендации по участию адвоката во всех видах судопроизводства на базе нового законодательства РК.

Пособие рассчитано на применение в учебном процессе в высших учебных заведений при чтении курса уголовного процесса и адвокатской деятельности, а также в практической деятельности органов внутренних дел, прокуратуры, коллегий адвокатов и судах.

ББК 67.75я7

Печатается по решению ученого совета Карагандинского юридического института МВД Республики Казахстан имени Баримбека Бейсенова.

М  $\frac{4310020000}{00(05)—06}$

**ISBN 9965-684-62-6©**

*Мазур Н. В., 2006*

---

## ВВЕДЕНИЕ

---

Стратегия правовой политики Республики Казахстан направлена на дальнейшее развитие отечественной адвокатуры. Повышение престижа адвокатской профессии, увеличение ее роли в системе социальных отношений невозможно без кардинального пересмотра правового статуса адвоката в уголовном судопроизводстве. В современных правоотношениях особая роль в обеспечении конституционного права граждан на получение квалифицированной юридической помощи, а в предусмотренных законом случаях — бесплатной, принадлежит адвокатуре.

В последние годы развитию института адвокатуры уделено немало внимания со стороны государства. В этой связи в совершенствовании адвокатуры особую роль сыграло принятие Закона РК «Об адвокатской деятельности» от 5 декабря 1997 г. Принцип независимости адвокатов при осуществлении своей деятельности в упомянутом Законе закреплен как один из основополагающих принципов организации и деятельности адвокатуры. Уголовным кодексом Республики Казахстан впервые предусмотрена ответственность за воспрепятствование законной деятельности адвокатов по защите граждан в уголовном процессе, а также оказанию гражданам и организациям юридической помощи либо иное нарушение самостоятельности и независимости адвокатской деятельности. Достаточно широкие полномочия предоставлены адвокатам как участникам уголовного процесса и уголовно-процессуальным кодексом страны.

В этой связи в юридических вузах республики дисциплина «Адвокатура и адвокатская деятельность в РК» предусмотрена учебной программой и изучается студентами и слушателями факультетов очного и заочного обучения в соответствии с планами лекционных, семинарских и практических занятий. Данный курс является самостоятельным институтом уголовно-процессуального права РК.

Цель преподавания дисциплины «Адвокатура и адвокатская деятельность в Республике Казахстан» состоит в подготовке высококвалифицированных специалистов, в совершенстве знающих и применяющих не только нормы уголовного, уголовно-процессуального и иных отраслей права, но также знающих содержание и специфику деятельности и обеспечивающих соблюдение и охрану прав, свобод и законных интересов граждан.

## **ГЛАВА 1. ПОНЯТИЕ, СУЩНОСТЬ И ЗАДАЧИ АДВОКАТУРЫ**

### **§ 1. Понятие и назначение адвокатуры. Значение адвокатуры как общественного института**

В современном словаре иностранных слов термин «адвокатура» означает: организацию, коллегия адвокатов; или, деятельность адвоката.

В юридической же литературе и в действующем законодательстве нет четкого определения адвокатуры. Например, ст. 1 Закона Республики Казахстан «Об адвокатской деятельности» начинается не с раскрытия этого термина, а с указания назначения адвокатуры. А в ст. 20 дается лишь понятие коллегии адвокатов.

Коллегия адвокатов является организацией:

- некоммерческой — ее деятельность не направлена на извлечение прибыли; для ее организации не требуется разрешения каких-либо органов и должностных лиц;
- независимой негосударственной — при осуществлении своей деятельности адвокат не подчинен и не подотчетен каким-либо государственным и иным органам и должностным лицам; он не может быть допрошен в качестве свидетеля относительно обстоятельств, которые стали ему известны в связи с оказанием юридической помощи;
- профессиональной — ее членами могут быть лица, имеющие только высшее юридическое образование.
- самоуправляемой — она действует на основе принятого адвокатами Устава; любые вопросы деятельности (включая численный состав, прием, отчисление, исключение, дисциплинарную ответственность членов каждой коллегии и т. д.) и выполнения предусмотренных законом функций решаются органами коллегии адвокатов;
- самофинансируемой — труд адвокатов и нужды коллегии обеспечиваются средствами, образуемыми из сумм, по ступающих в юридические консультации, адвокатские конторы и к адвокатам, занимающимся индивидуальной адвокатской деятельностью без регистрации юридического лица, от граждан и организаций за оказание им юридической помощи членами коллегии адвокатов.

Поэтому, восполняя указанный пробел и расширяя данное понятие, считаем, что адвокатура — это общественный правовой институт,

определяющий основы деятельности лиц, осуществляющих профессиональную юридическую помощь гражданам и организациям.

Адвокатура представляет собой достаточно сложную социальную систему, как по характеру выполняемых задач, так и по формам и видам образующих структур, по взаимоотношениям с правоохранительными органами и клиентами, широкому полю деятельности, особенностям правового и этического регулирования.

Организация адвокатуры и ее деятельность регламентированы законодательством, представляющим собой систему нормативных правовых актов, устанавливающих задачи, основополагающие принципы организации и деятельности адвокатуры, правовой статус адвокатов, их компетенцию и ответственность, В зависимости от уровня указанных актов, т. е. юридической силы, их можно классифицировать на основные и производные

К основным нормативным правовым актам, регламентирующим организацию и деятельность адвокатуры, относятся:

- 1) Конституция Республики Казахстан от 30 августа 1995 г.;
- 2) Государственная программа правовой реформы в Республике Казахстан, утвержденная постановлением Президента Республики Казахстан от 12 февраля 1994 г.;
- 3) Закон Республики Казахстан «Об адвокатской деятельности» от 5 декабря 1997 г.;
- 4) Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан: Закон Республики Казахстан от 13 декабря 1997 г.;
- 5) Гражданский кодекс Республики Казахстан: Закон Республики Казахстан от 13 июля 1999 г.;
- 6) Кодекс Республики Казахстан об административных правонарушениях от 30 января 2001 г.;
- 7) Гражданский кодекс Республики Казахстан. Общая часть: Закон Республики Казахстан от 27 декабря 1994 г., Гражданский кодекс Республики Казахстан. Особенная часть: Закон Республики Казахстан от 1 июля 1999 г.; Уголовный кодекс Республики Казахстан от 16 июля 1997 г. и другие источники материального права;
- 8) Закон Республики Казахстан «О некоммерческих организациях» от 16 января 2001 г.;
- 9) Закон Республики Казахстан «О лицензировании» от 17 апреля 1995 г. и некоторые др.

Особую группу представляют нормативные постановления Конституционного Совета РК, Верховного Суда РК, касающиеся

организации и деятельности адвокатуры, например, Постановление Конституционного Совета РК «О соответствии пункта 3 статьи 20 Закона Республики Казахстан “Об адвокатской деятельности” Конституции Республики Казахстан» от 2 июля 1999 г.; Нормативное постановление Верховного Суда РК «О возвращении судами уголовных дел для дополнительного расследования» от 13 декабря 2001 г. и др.

Производные нормативные правовые акты принимаются или утверждаются нормативными правовыми актами основных видов и составляют с ними единое целое. К ним относятся:

- 1) Положение «Об аттестации адвокатов Республики Казахстан», утвержденное приказом Министерства юстиции Республики Казахстан от 11 февраля 1998 г.;
- 2) Положение о Центральной аттестационной комиссии, утвержденное приказом Министерства юстиции Республики Казахстан от 23 марта 1999 г.;
- 3) Правила прохождения аттестации лицами, претендующими на право занятия адвокатской либо нотариальной деятельностью, утвержденные постановлением Правительства Республики Казахстан от 25 сентября 2001 г.;
- 4) Права оплаты юридической помощи, оказываемой адвокатами, а возмещения расходов, связанных с защитой и представительством, за счет средств республиканского бюджета, утвержденные Постановлением Правительства Республики Казахстан от 26 августа 1999 г. № 1247.

Поскольку действующее национальное законодательство, регулирующее вопросы организации и деятельности адвокатуры, основано на общепризнанных принципах и нормах международного права, то при изучении этой дисциплины необходимо знать и те международные документы, которые содержат нормы о юридической помощи. К их числу относятся следующие:

- Всеобщая декларация прав человека: Резолюция 217а(3) Генеральной Ассамблеи ООН от 10 декабря 1948 г.;
- Международный пакт о гражданских и политических правах (принят 21-й сессией Генеральной Ассамблеи ООН от 16 декабря 1966 г.);
- Декларация основных принципов правосудия для жертв преступления и злоупотребления властью (принята Генеральной Ассамблей ООН 29 ноября 1985 г.);

- Пакт ООН «Основные положения о роли адвокатов» (принят 8-м Конгрессом ООН по предупреждению преступлений в августе 1990 г.);
- Конвенция о защите прав человека и основных свобод (Рим, 4 ноября 1950 г.);
- Стандарты независимости юридической профессии Международной ассоциации юристов (приняты на конференции Международной ассоциации юристов в сентябре 1990 г. в г. Нью-Йорке);
- Общий кодекс правил для адвокатов Европейского сообщества и некоторые др.

Важнейшей в основной группе нормативных правовых актов об адвокатуре является Конституция РК, имеющая высшую юридическую силу и прямое действие на всей территории государства (ч. 2 ст. 4 Конституции РК). Норма Конституции, устанавливающая право на получение квалифицированной юридической помощи, является правовой основой организации и деятельности адвокатуры в целях содействия реализации гарантированных государством прав и свобод.

Ряд прогрессивных положений, повлек реформирование адвокатуры в республике, содержались в Государственной программе правовой реформы в Республике Казахстан. В соответствии с её принципиальными установками был принят ныне действующий закон, регламентирующий адвокатскую деятельность.

Закон РК «Об адвокатской деятельности» от 6 декабря 1997 г. является основным в системе нормативных правовых актов, регламентирующих вопросы организации и деятельности адвокатуры в республике. Закон состоит из четырех глав и 34 статей.

Государство, объявив высшими ценностями человека, его жизнь, права и свободы (ч. 1 ст. 1 Конституции РК), тем самым приняло на себя обязанность по их обеспечению, которая осуществляется специальными государственными органами, к числу которых относятся суды и правоохранительные органы (прокуратура, органы юстиции, следствия, дознания, а также органы, осуществляющие оперативно розыскную деятельность). Осуществляя предоставленные законом полномочия, эти органы вправе применять меры государственного принуждения к лицам, нарушившим правовые предписания или оспаривающим те или иные права. В целях обеспечения прав и законных интересов таких лиц, получения ими правовой помощи наряду с судами и правоохранительными органами действует специальная негосударственная организация — адвокатура, основным назначением которой является содействие в

реализации гарантированного государством и закрепленного в Конституции РК права человека на судебную защиту своих прав, свобод и получение квалифицированной юридической помощи (ст. 13 Конституции РК, ст. 1 Закона Республики Казахстан «Об адвокатской деятельности»).

Юридическая помощь может оказываться и оказывается многими организациями и лицами, например, юридическими консультациями советов профсоюзов, юридическими отделами предприятий, учреждений и организаций, юрисконсультами и т. д.). Но юридическая помощь, оказываемая адвокатами, имеет особое значение.

Во-первых, адвокатами оказываются самые разнообразные виды юридической помощи по любому правовому вопросу любому гражданину) государственному и иному органу, должностному лицу, которые вправе обратиться в органы адвокатуры и заключить соглашение об оказании такой помощи.

Во-вторых, адвокат имеет более широкие возможности для защиты прав и законных интересов тех, кто обратился к нему за юридической помощью; законодательством прямо предусмотрены используемые адвокатами способы и средства при оказании юридической помощи.

В-третьих, оказание юридической помощи требует не только специальные юридические знания, но и практические навыки их применения, а такими качествами может обладать только специалист. Сложность отношений, складывающихся в юридической сфере, требуют профессионального ориентирования в большом количестве нормативных правовых актов, умения правильно найти необходимый акт, правильно истолковать его и применить к конкретным обстоятельствам.

В-четвертых, юридическая помощь является главной и единственной функцией адвокатов, а не одной из многих, что позволяет им осуществлять ее эффективно и квалифицированно.

В-пятых, оказание адвокатами квалифицированной юридической помощи имеет государственное, публично-правовое значение, поскольку она необходима не только отдельным гражданам, организациям и другим субъектам, но и самому государству, особенно в лице тех органов, которые осуществляют судопроизводство (гражданское, уголовное, по делам об административных правонарушениях). В ряде случаев государство признает обязательным участие адвоката, например, при наличии обстоятельств, предусмотренных ст. 71 Уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан, ст. 589 Кодекса Республики Казахстан об административных правонарушениях. Если уголовное дело было рассмотрено без участия защитника, когда по закону оно обязательно, или иным путем нарушено право подсудимого иметь защитника, приговор

подлежит обязательной отмене (п. 3 ч. 3 ст. 668 КоАП, п. 4 ч. 3 ст. 415 УПК РК). Тем самым адвокатура оказывает значительное содействие осуществлению правосудия. Однако это не означает, что адвокатура выполняет государственные функции. Такой вывод был бы ошибочным, поскольку порядок ее образования, принципы ее организации и деятельности, требования, предъявляемые к адвокатам, методы и средства, используемые ими при осуществлении своей деятельности, а также другие признаки не позволяют отнести ее к государственным органам.

Нередко коллегии адвокатов сравнивают, а то и ошибочно называют общественными объединениями. Действительно, некоторое сходство с этими объединениями можно усмотреть: они являются не государственными, некоммерческими (т. е. не имеют цели извлечения прибыли от своей деятельности), членство в них основано на принципе добровольности, они создаются по инициативе не менее десяти учредителей, их деятельность регламентирована, помимо соответствующих законов, уставами. Однако между ними имеются существенные различия, которые заключаются в следующем:

1. Прежде всего, различны организационно-правовые формы этих объединений. Коллегия адвокатов в отличие от общественных объединений имеет специальную организационно-правовую форму, предусмотренную ст. 20 Закона РК «Об адвокатской деятельности» и ст. 17 Закона РК «О некоммерческих организациях», что соответствует требованиям ст. 34 ГК РК — является некоммерческой, независимой, профессиональной, самоуправляемой и самофинансируемой организацией адвокатов. В отличие от общественных объединений коллегии адвокатов являются сугубо профессиональными организациями, так как объединяют лиц только по профессиональному признаку — при наличии у них высшего юридического образования и права на занятие адвокатской деятельностью. Этот признак отличает коллегии адвокатов и от профсоюзов, которые создаются по производственно отраслевому принципу, что определяет характер взаимоотношений последних с исполнительной властью и работодателями. Эта особенность взаимоотношений предполагает наделение профессиональных союзов средствами воздействия на власть и работодателя, позволяющими им влиять на их социально-экономическую деятельность

2. Различны цели, задачи и функции этих объединений. Коллегии адвокатов создаются в целях оказания содействия реализации прав граждан и юридических лиц, не являющихся членами коллегии, на судебную защиту их прав, свобод, законных интересов и получение юридической помощи, тогда, как правильно указывают А. Д. Бойков и Н. И. Капинус: «...

общественные объединения создаются для защиты интересов лиц, в него входящих. Им не присущ жесткий отбор членов по профессиональному признаку, они не наделены специальными полномочиями, реализация которых требовала бы тесного сотрудничества с органами государственной власти<sup>1</sup>. Кроме того, коллегии адвокатов содействуют выполнению важной государственной функции в сфере судопроизводства — осуществлению правосудия. Поэтому функции, выполняемые адвокатурой, носят, с одной стороны, публично-правовой характер, с другой — направлены на защиту частного интереса.

3. Различны и требования, предъявляемые к лицам, вступающим в эти объединения. Если адвокатами могут быть только граждане республики (ч. 1 ст. 7 Закона РК «Об адвокатской деятельности»), то членами (участниками) общественных объединений могут быть не только граждане республики, но и иностранные граждане и лица без гражданства (ст. 11 Закона РК «Об общественных объединениях» от 19 мая 1996 г.). Деятельность адвокатов подлежит лицензированию (ст. ст. 9-12 Закона РК «Об адвокатской деятельности»), тогда как членство в региональных и местных общественных объединениях лицензированием не обусловлено. Кроме того, законом предусмотрен ряд ограничений, установленных для адвокатов в ч. 2 ст. 7, ч. 6 ст. 15 Закона РК «Об адвокатской деятельности», для членов же общественных объединений законом такие ограничения не предусмотрены.

4. Профессиональная деятельность адвокатов является основным и единственным источником их дохода. В отличие от адвокатуры общественные объединения могут осуществлять предпринимательскую деятельность постольку, поскольку это может служить достижению уставных целей. Поэтому получаемый ими доход не может перераспределяться между его членами и должен использоваться для достижения указанной цели.

Таким образом, сущность адвокатуры как одного из важнейших элементов правозащитной системы общества можно определить так: адвокатура — это негосударственное и некоммерческое добровольное профессиональное объединение квалифицированных юристов, созданное для оказания юридической помощи физическим и юридическим лицам в целях защиты их прав и законных интересов.

---

<sup>1</sup> *Бойков А. Д., Капинус Н. И.* Адвокатура России. — М.: ИМПЭ им. А. С. Грибоедова, 2000.

## **§ 2. Роль адвокатуры в осуществлении правосудия. Участие адвокатов в формировании правоприменительной практики**

Эффективная защита адвокатурой прав и законных интересов физических и юридических лиц путем оказания квалифицированной юридической помощи обеспечивается многими демократическими правовыми принципами организации и деятельности адвокатуры, такими как гуманизм, законность, добровольность вступления в адвокатуру и членства в ней, самоуправление и независимость адвокатуры от государственного и иного вмешательства в ее дела, тайна сведений, доверенных адвокату клиентами и др.

Система этих правовых принципов определяет сущность адвокатуры и отличие ее от других элементов правозащитной системы общества — государственных правоохранительных органов, правозащитных общественных организаций РК.

*Адвокатура* — это важнейший правовой институт любого государства, стоящий на защите основополагающих прав граждан и их объединений. От того, насколько она сильна, организована, законодательно защищена, в значительной степени зависит уверенность каждого гражданина в своем благополучии, и квалифицированной юридической помощи. В РК при наличии традиционного правового нигилизма отношение к адвокатуре и адвокату было и подчас остается в определенной степени негативным, особенно со стороны правоохранительных органов.

Адвокат — часто воспринимается как лицо, защищающее преступника. Между тем главное предназначение адвокатуры как явления состоит в оказании высоко социально значимых юридических услуг всему обществу и его членам в защите прав и свобод гражданина и юридических лиц. Адвокат защищает закон от произвола, а поэтому деятельность адвоката отвечает как интересам конкретного гражданина или организации, так и публично-правовым интересам государства и общества. В последнее время это многие осознали, и отношение к адвокатуре в обществе хотя и медленно, но меняется. Престиж профессии адвоката растет.

Адвокату не следует быть «судьей» своего клиента и при обращении к нему за помощью самостоятельно определять, мнимость или законность права обратившегося. Выражение, что «клиент всегда прав» для адвоката должно носить характер императива и не подвергаться сомнению. С другой стороны, средства и методы защиты адвоката должны быть основаны на законе. Пожелание клиента превыше всего, но не вместо всего. Критерием их допустимости служит следующее утверждение — адвокат при

отстаивании интересов своего клиента не имеет права совершать преступления — фальсифицировать и представлять подложные документы, воздействовать на свидетелей или потерпевших для дачи ими ложных показаний, давать консультации как сокрыть следы преступления и т. д. Все остальные средства и способы защиты интересов клиента хороши. Конечно же, адвокату не следует быть безропотным слугой клиента. Он самостоятелен в выборе правовой позиции и средствах ее достижения.

Деятельность адвоката характеризуют четыре основные черты:

- 1) профессиональная деятельность объединяет адвокатов в сообщество людей, связанных общими ценностями интересами;
- 2) приоритет цели оказания услуг перед извлечением прибыли (что отличает адвокатскую деятельность от предпринимательской);
- 3) особые знания и опыт;
- 4) этика.

Содержанием адвокатской деятельности является оказание различных видов юридической помощи, а именно:

- дача устных и письменных консультаций и справок по правовым вопросам;
- составление заявлений, жалоб, ходатайств, письменных заключений других документов правового характера;
- участие в качестве представителей сторон в различных видах судопроизводства;
- оказание иной, не запрещенной законом юридической помощи (разработка уставов и подготовка к регистрации юридических лиц, правовое обслуживание коммерческих операций, заключение контрактов, правовой контроль за учетом и отчетностью и др.).

Социальная ценность адвокатуры и адвокатской деятельности неуклонно возрастает по мере освобождения гражданского общества из-под гнета государства и партийно-политической деспотий, по мере построения в РК правового государства, развития свободного рынка, хозяйственной инициативы и предпринимательства, возрастания роли права и усложнения системы правоотношений, особенно в сфере экономики.

Оказание адвокатами на профессиональной основе различных видов квалифицированной юридической помощи физическим и юридическим лицам имеет особенно важное значение для обеспечения эффективной защиты их прав и законных интересов от любых видов произвола со стороны недобросовестных граждан, предпринимателей, их клиентов, конкурентов, преступных элементов, других правонарушителей, в том

числе со стороны государства — недобросовестных и некомпетентных работников органов дознания, следователей, прокуроров и судей.

Вместе с тем решение независимой от государства адвокатурой указанных задач, связанных с оказанием физическим и юридическим лицам квалифицированной юридической помощи, соответствует не только частным интересам указанных лиц, но и публичным интересам государства и всего общества.

Как отмечал известный дореволюционный ученый-процессуалист Е. В. Васьковский: «для общества важно, чтобы каждый его член энергично защищал свои права ... но тем более заинтересовано оно в том, чтобы правовая сторона одержала верх в процессе ... Поэтому, если правый тяжущийся проигрывает дело только потому, что его противник опытнее, способнее, богаче или влиятельнее, то вместе с побежденной стороной поражается все общество. Всеми членами его овладевает Опасение, что и они могут попасть в такое же положение, и что правам их грозит необеспеченность и незащищенность в случае нарушения».

Такое опасение у гражданина возникает особенно остро при попирании прав и законных интересов подозреваемого и обвиняемого в уголовном судопроизводстве. «Если права обвиняемого будут несправедливо нарушены, если он пострадает невинно или понесет несоизмеренное наказание, то для всего общества, в лице его членов, возникнет опасность очутиться в таком же положении. В силу этого общество для собственного своего блага, для охраны своих прав должно брать под свою защиту обвиняемых, как государство берет потерпевших, и отрядить для участия в процессе особого уполномоченного, подобного уполномоченному государству — прокурору. Таким уполномоченным представителем общества на суде уголовном является правозаступник, или адвокат».

Функция защиты является гарантией надлежащего выполнения задач уголовного судопроизводства. Осуществляя ее, адвокат как профессиональный защитник действует не только в интересах подозреваемого, обвиняемого и подсудимого, но и во благо общества, заинтересованного в том, что бы ни один невинный не был привлечен к уголовной ответственности.

К сожалению, трагические следственные и судебные ошибки случаются нередко. Здесь достаточно вспомнить о широко известном деле Чикатило. Напомним: за первое совершенное им убийство был привлечен к уголовной ответственности, осужден и по приговору суда расстрелян не совершивший этого убийства Кравченко; Чикатило же, пользуясь тем, что оперработники и следователь увлеклись «разоблачением» Кравченко, совершил еще полсотни убийств.

Основная причина подобных ошибок заключается в обвинительном уклоне органов дознания, следователей, прокуроров и судей. Этот обвинительный уклон, в частности, проявляется в нарушении закона при собирании доказательств, предвзятости, односторонности и неполноте расследования, игнорировании доказательств и обстоятельств, оправдывающих обвиняемого или смягчающих его ответственность, нарушении права на защиту, права не свидетельствовать против самого себя и близких родственников и других конституционных и процессуальных прав подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, свидетеля и потерпевшего, предъявлении незаконного и необоснованного обвинения.

Для обеспечения эффективной защиты прав, свобод и законных интересов подозреваемого и обвиняемого от произвола, ошибок, обвинительного уклона органов дознания, следователей, прокуроров и судей уголовно-процессуальный закон возложил на защитника в уголовном процессе обязанность использовать все указанные в законе средства и способы защиты в целях выявления обстоятельств, оправдывающих подозреваемого или обвиняемого, смягчающих их ответственность, и оказывать им необходимую юридическую помощь (разъяснять подозреваемому и обвиняемому их правовой статус в уголовном процессе, разъяснять сущность имеющего место подозрения или предъявленного обвинения, разъяснять значение благоприятных для подозреваемого и обвиняемого обстоятельств (оправдывающих, смягчающих или исключающих их ответственность) и значение неблагоприятных для них обстоятельств (отягчающих наказание и ответственность, уличающих в совершении преступления); разъяснение прав и обязанностей следователя, прокурора, адвоката и других субъектов уголовного процесса; помощь подозреваемому и обвиняемому в составлении жалоб, ходатайств и других документов).

Осуществление адвокатом такой односторонней функции имеет особенно важное значение для обеспечения эффективной защиты прав и законных интересов подозреваемого и обвиняемого от произвола правоохранительных органов.

В обстановке чрезмерной нагрузки органов предварительного расследования и суда деятельность адвокатов воспринимается уже не как помощь квалифицированного оппонента, испытывающего на прочность обвинительные улики, а как досадная помеха в работе правоохранительных органов и суда. Негативное отношение к добросовестной деятельности адвокатов особенно распространено среди некомпетентных, непрофессионалов дознавателей и следователей, не умеющих

квалифицированно провести расследование, предпочитающих рассмотрению всех версий и кропотливому сбору доказательств «признательные показания» подозреваемого. Такие следователи и дознаватели считают, что адвокат «мешает следствию», является «интеллектуальным пособником преступников». Если адвокат ведет активную, принципиальную, бескомпромиссную защиту, разрушающую «искусно» созданное обвинение, то некомпетентные и недобросовестные дознаватели, следователи пытаются его сломать, скомпрометировать.

Совершенствование системы органов уголовного судопроизводства — непрерывный, целенаправленный процесс решения проблем, выдвигаемых жизнью. В ходе этого процесса постоянно повышается культура, обновляются стиль и методы деятельности адвокатов, улучшается исполнение стоящих перед ними задач. Определяется оптимальное соотношение между началами централизма государственных органов и демократизма адвокатуры, между коллегиальностью и единоначалием, обязанностями должностных лиц и правами защитников; между принципами их работы и взаимодействия друг с другом, а также с иными органами государства.

Проблемы совершенствования системы органов уголовного судопроизводства всегда должны быть в центре внимания государства. Оно призвано уделять постоянное внимание улучшению деятельности полиции, прокуратуры, судов, органов юстиции, адвокатуры. Все эти органы стоят на страже законности, интересов общества, прав граждан. Государство должно настойчиво добиваться, чтобы деятельность органов уголовного судопроизводства и адвокатуры базировалась на научных основах; чтобы решения их должностных лиц были законными, обоснованными, справедливыми; чтобы в каждом отдельном органе уголовного судопроизводства проявлялись внимательное отношение к правам и интересам личности, благожелательное отношение и уважение к ее достоинству. На обеспечение этого и направлены усилия адвокатов.

Из природы государства вытекает характер системы органов уголовного судопроизводства и наличие в них твердой власти. В единстве демократии и властности заключена гарантия успешного функционирования систем органов уголовного судопроизводства и адвокатуры. Демократия обеспечивает непрерывную связь этих органов с адвокатурой, обогащает их деятельность ее богатым практическим опытом. Уголовно процессуальная власть придает деятельности ее должностных лиц и адвокатов обязательность, точность, слаженность и оперативность. Она цементирует их многостороннюю связь в интересах успешного решения задач уголовного судопроизводства.

Таким образом, властные начала в самой системе органов уголовного судопроизводства должны быть эффективны как с точки зрения понимания их задач, так и уровня требований к четкости и инициативности выполнения работниками этих органов своих должностных обязанностей. Работа адвокатов, в известной мере, дисциплинирует органы уголовного судопроизводства.

### ***§ 3. Понятие юридической помощи. Сферы применения юридической помощи адвоката. Её отличие от правовой помощи***

Юридическая помощь, оказываемая адвокатом, означает использование им всех законных средств и способов защиты прав и интересов граждан и организаций путем дачи консультаций разъяснений, составления исковых заявлений, жалоб, ходатайств и истребования других документов правового характера, активно го совершения иных действий, как в судопроизводстве, так и вне его.

Такое соглашение — это договор об оказании квалифицированной юридической помощи, где определен размер оплаты труда адвоката по взаимной договоренности между адвокатом и лицом, обратившимся за помощью (клиентом).

В зависимости от сущности дела (оказание юридической помощи, судебное представительство, ведение уголовных и гражданских дел) заключаются соответствующие виды соглашения. В частности, договор об оказании юридической помощи адвокатом адвокатской конторой включает в себя выполнения для клиента работы по даче консультаций, составлению документов носящих правовой характер, письменных заключений, участие в переговорах на его стороне и т. д.. Такие договоры заключаются как с юридическими, так и с физическими лицами.

Деятельность адвоката направлена на оказание именно квалифицированной юридической помощи для защиты и содействия в реализации законных прав, свобод и интересов физических и юридических лиц в их отношениях с государственными органами, общественными организациями и между собой.

Независимость коллегии адвокатов означает недопустимости вмешательства в ее деятельность со стороны прокуратуры, судов, органов дознания и предварительного следствия, других государственных органов, политических партий, общественных объединений, иных организаций и

должностных лиц, за исключением случаев, прямо предусмотренных законодательными актами.

Профессиональность коллегии состоит в том, что она создается только лицами, получившими лицензию на право осуществления адвокатской деятельности. В члены коллегии может быть принято лицо, являющееся гражданином Республики Казахстан, имеющее высшее юридическое образование, стаж работы по юридической специальности не менее двух лет, лицензию на право занятия адвокатской деятельностью. Лицензия выдается Министерством юстиции на основе рекомендации Квалификационной коллегии юстиции по результатам квалификационных экзаменов. При невозможности исполнения адвокатом своих профессиональных обязанностей вследствие недостаточной квалификации лицензия аннулируется.

Адвокаты в своей профессиональной деятельности оказывают различную юридическую помощь, в том числе осуществляет представительство и защиту физических и юридических 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).

Защита — это процессуальная деятельность, осуществляемая стороной защиты в целях обеспечения прав и интересов лиц, которые подозреваются в совершении преступления, опровержения или смягчения обвинения, а также реабилитации лиц, неправомерно подвергшихся уголовному преследованию.

Стороной защиты являются подозреваемый, обвиняемый, их законные представители, защитник, гражданский ответ и его представитель.

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.

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 общественных объединений по делам членов этих объединений, которые выделяют своего представителя, снабжая соответствующими

документами (решение или протокол, доверенность), подтверждающими его полномочия в качестве защитника.

Адвокат вправе лишь заниматься преподавательской, научной или творческой деятельностью. Это означает, что лицо, занимающееся научной или преподавательской работой, может быть принято в коллегия адвокатов. Данное исключение, с одной стороны, способствует использованию достижений науки в адвокатской деятельности, а с другой — позволяет учесть результаты и нужды практики в научной, педагогической и творческой деятельности.

Профессиональная защита является разновидностью защиты по уголовным делам, поэтому ей присущи все признаки, характерные для защиты, но в то же время она обладает своими особенностями, связанными с правовым статусом адвоката, регулируемой Законом РК «Об адвокатской деятельности».

Таким образом, профессиональная защита — это деятельность адвоката-защитника по осуществлению законными средствами и способами, в установленном законом порядке функции защиты обвиняемого, подозреваемого, имеющая целью обеспечение защиты их прав и интересов, а также оказанию им квалифицированной юридической помощи.

### **ВОПРОСЫ ДЛЯ САМОКОНТРОЛЯ**

1. Какое место занимает адвокатура в системе правоохранительных органов и каково ее основное назначение?
2. Почему адвокатуру нельзя отнести к государственным органам?
3. Чем отличается адвокатура от других организаций и органов, оказывающих юридическую помощь, от общественных объединений?
4. Какие правовые источники относятся к основной группе нормативных правовых актов, регламентирующих организацию и деятельность адвокатуры?
5. Какие правовые источники относятся к производной группе нормативных правовых актов, регламентирующих организацию и деятельность адвокатуры?
6. Положения каких международных документов нашли свое отражение в национальном законодательстве, регламентирующем адвокатскую деятельность?

## **ГЛАВА 2. СТАНОВЛЕНИЕ И РАЗВИТИЕ АДВОКАТУРЫ В КАЗАХСТАНЕ В ДОРЕВОЛЮЦИОННОЕ, СОВЕТСКОЕ ВРЕМЯ И НА СОВРЕМЕННОМ ЭТАПЕ**

### ***§ 1. Становление и развитие дореволюционной адвокатуры. Принципы ее организации***

Великая Судебная реформа 1864 г., воплотившая либеральные начала в праве, попыталась решительно порвать с прошлым в отношении к адвокатской профессии. Эта реформа, целью которой явилось введение элементов более прогрессивного образца в правопорядок России, заложила основы компетентной и самоуправляемой организации адвокатов, которой предоставлялись широкие полномочия в судопроизводстве.

Учреждение судебных установлений 1864 г. целью деятельности присяжных поверенных определило: «занятие делами по избранию и поручению тяжущихся, обвиняемых и других лиц, в деле участвующих, а также по назначению в определенных случаях советов присяжных поверенных и председателей судебных мест» (т. е. реализация действующего на сегодняшний день принципа состязательности и равноправия сторон, между стороной защиты и обвинения).

Профессиональные объединения присяжных поверенных организовывались по месту размещения региональных судов. Органами самоуправления таких объединений являлись свет и общее собрание присяжных поверенных.

Общее собрание присяжных поверенных созывалось председателем совета. На годовом общем собрании избирались члены совета, председатель совета, товарищ председателя (последний в случае болезни или отсутствия председателя исполнял его обязанности) и рассматривался отчет совета за прошедший год. Именно эти функции были возложены на общее собрание законом. В заседаниях общих собраний принимали участие присяжные поверенные округа. Помощники присяжных поверенных участвовали в работе общих собраний без права голоса. Все решения принимались простым большинством голосов.

Фактически всеми делами корпорации заведовал совет присяжных поверенных. В его компетенцию входило решение таких вопросов, как прием новых членов, исключение из числа присяжных поверенных; рассмотрение жалоб на действия присяжных поверенных; назначение поверенных по очереди для безвозмездного хождения по делам лиц,

пользующихся правом бедности, назначение по очереди поверенных для ходатайства по делам лиц, которые с такой просьбой обратились; определение размера вознаграждения присяжного поверенного по таксе в случае отсутствия об этом соглашения с клиентом; ведение практики. Надзор за деятельностью совета присяжных поверенных осуществляли региональные суды.

Право на получение звания присяжного поверенного имели лица, соответствующие установленным в законе условиям: достижение двадцатипятилетнего возраста, наличие высшего юридического образования и пяти лет судебной практики в качестве чиновника судебного ведомства или помощника присяжного поверенного (на сегодняшний день помощник и стажер адвоката — ст. 8 Закона РК «Об адвокатской деятельности»). Нужно заметить, что эти требования были очень высокими как в то, так и в настоящее время (сдача квалификационных экзаменов на право занятия адвокатской деятельностью).

Лицо, отвечающее этим требованиям, подавало заявление в совет присяжных поверенных с просьбой о его принятии в члены присяжных поверенных и прикладывало необходимые документы. Совет рассматривал эту просьбу и принимал решение о принятии кандидата или об отказе. Отказ в принятии мог быть обжалован в суд. Лицу, принятому в присяжные поверенные, выдавалось свидетельство (лицензия адвоката — ст. 9 Закона РК «Об адвокатской деятельности») о включении в список присяжных поверенных, публикуемый для всеобщего сведения, и лицо принимало присягу. Согласно ст. 380 Учреждения судебных установлений совету предоставлялось право отказа в звании присяжного поверенного такому лицу, которое, хотя и удовлетворяло требованиям закона, но не имело нравственных качеств, необходимых для правильного исполнения обязанностей адвоката. Существовало правило, согласно которому определения совета о непринятии, основанные на нравственной оценке личности, обжалованию в суд не подлежали.

Присяжные поверенных пользовались следующими привилегиями; правом вести гражданские дела во всех судебных установлениях; правом удостоверить свое полномочие в общих судебных местах не только доверенностью, но и словесным объяснением доверителя и поверенного, записанным в журнале суда; правом получения вознаграждения за ведение дел по таксе (по установленному тарифу), если иное не было оговорено в соглашении между присяжным поверенным и доверителем; правом передавать друг другу состязательные бумаги по гражданским делам без посредничества судебных приставов, если судебный рассылный

(судебный исполнитель) правом может быть защитником лиц, обвиняемых в государственных преступлениях и судимых в Верховном уголовном суде.

Что касается размера и порядка выплаты вознаграждения присяжному поверенному за его труд, то они определялись письменным соглашением с клиентом. В случае если соглашение отсутствовало, вознаграждение определялось специальной таксой, установленной министром юстиции. Такса по оплате за ведение гражданских дел была установлена в 1868 г. и не пересматривалась. Основным критерием для определения размера гонорара являлась цена иска, но при этом с увеличением цены иска процент гонорара уменьшался. Представляет интерес положение, определяющее размер вознаграждения в случае «проигрыша» присяжным поверенным дела. В этом случае поверенный истца получал четвертую, а поверенный ответчика — третью часть от причитающегося ему гонорара. Ст. 367 Учреждения судебных установлений на совет присяжных поверенных возлагалось: рассмотрение жалоб присяжных поверенных, а также наблюдение за точным исполнением ими законов, установленных правил и «всех принимаемых на себя обязанностей сообразно с пользой их доверителей». В связи с этим совет рассматривал жалобы доверителей на своих поверенных; жалобы тех лиц, против которых присяжный поверенный вел дела; жалобы одного присяжного поверенного на другого; жалобы помощников на присяжных поверенных и, наоборот; сообщения официальных учреждений и должностных лиц о замеченных ими неправильных действиях или упущениях присяжных поверенных и их помощников; заявления посторонних лиц; ходатайства самих присяжных поверенных и их помощников о рассмотрении их собственных действий. В последнем случае имеются в виду действия, которые вызывали сомнение в их правомерности, например отказ от защиты.

Дисциплинарное производство в отношении присяжного поверенного возбуждалось по решению председателя совета или самого совета.

На основании ст. 368 Учреждения судебных установлений совет имел право налагать на присяжных поверенных следующие дисциплинарные взыскания: предостережение; выговор; запрещение отправлять обязанности поверенного в продолжение определенного советом срока, впрочем, не более одного года; исключение из числа присяжных поверенных; предание уголовному суду в особо тяжких случаях. При этом применение таких мер дисциплинарного воздействия, как запрещение отправлять обязанности поверенного, исключение из числа присяжных поверенных, предание уголовному суду принималось 2/3 голосов совета.

Так, согласно ст. 354 Учреждения судебных установлений присяжными поверенными могли быть лица, достигшие 25-летнего возраста, имеющие

высшее юридическое образование и, кроме того, пять лет судебной практики в качестве чиновника судебного ведомства или помощника присяжного поверенного.

В ст. 355 прямо указывалось, что присяжными поверенными не могли быть: 1) не достигшие 25-летнего возраста; 2) иностранцы; 3) объявленные несостоятельными должниками; 4) состоящие на службе от правительства или по выборам, за исключением лиц, занимающих почетные или общественные должности без жалования; 5) подвергшиеся по судебным приговорам лишению или ограничению прав состояния, а также священнослужители, лишенные духовного сана по приговорам духовного суда; 6) состоящие под следствием за преступления и проступки, влекущие за собою лишение или ограничение прав состояния, и те, которые, находясь под судом за такие преступления или проступки, не оправданы судебными приговорами; 7) исключенные из службы по суду или из духовного ведомства за пороки или же из среды обществ и дворянских собраний по приговорам тех обществ, к которым они принадлежали; 8) те, которым по суду воспрещено хождение по чужим делам, а так же исключенные из числа присяжных поверенных.

В дальнейшем деятельность присяжной адвокатуры по реформе 1864 г. была отменена первыми декретами советской власти, так как она противоречила принципу построения нового социалистического государства и считалась буржуазным пережитком.

## ***§ 2. Особенности института защиты в Казахстане в XIX — и начала XX вв.***

Современную деятельность и состояние адвокатуры в Казахстане невозможно понять и рассмотреть без изучения истории ее становления, формирования и развития, поскольку нельзя без этого понять смысл задач, стоящих перед этим важным общественно-правовым институтом. В конечном итоге это позволит нам определить место, роль и значение адвокатуры в строительстве правового и демократического государства.

В силу особенностей выполняемых функций, возложенных на адвокатуру, и её положения в системе правовых отношении, в различные периоды истории подходы к ней менялись в зависимости от политической системы общества, его экономического уровня, правовой культуры и правосознания граждан.

Путь становления адвокатуры был трудным, и всегда на отдельных этапах развития общества предпринимались различные поиски совершенствования форм, способов и методов деятельности организации адвокатуры.

Появление профессиональной адвокатуры в период до 1917 г. тесно взаимосвязано с историей становления и развития законодательства Российской империи, в состав которой входил и Казахстан, и, в частности, проведением прогрессивной судебной реформы 1864 г.

В Казахстане вышеназванная судебная реформа, проводимая царизмом, имела значение для судебных дел, которые рассматривались в колониальных судебных органах.

Между тем, институты защиты в казахском обществе имели определенные исторические традиции. Известные на сегодня источники казахского права (Ч. Ч. Валиханов, Л. И. Баллюзек, Н. А. Гродеков, К. А. Жиренчин, С. А. Сабатаев, С. С. Фукс и др.) хотя прямо и не указывают на непосредственное участие защитников в отправлении правосудия у казахов, тем не менее, позволяют сделать вывод о том, что своеобразные институты защиты (или подобные механизмы) существовали на территории нынешнего Казахстана еще до колонизации Российской империей, некоторые из них сохранилась вплоть до 20-х годов XX века. Так, наряду с обвинительной направленностью в казахском обычном праве, важное место в нем занимало «розыскное начало», что позволяло объективно разобраться в обстоятельствах правонарушения и тем самым способствовало защите обвиняемого от необоснованных претензий. Препятствием же ускоренного и предвзятого рассмотрения уголовного дела являлись «надлежащие следствие и рассмотрение дела» и «гарантия общественного мнения». Во многих случаях, наряду с решениями судов биев, имущественные споры «определялись старцами, имеющими нравственный авторитет, но не судебную власть». Развивая эту мысль, С. А. Сабатаев прямо указывает, что суд аксакалов выступает как суд чисто народный, действующий по древней традиции и обычаям. К. А. Жиренчин, А. Я. Таукелев и др. в своих работах прямо не указывают о наличии элементов защиты в обычном праве казахов, однако, такие механизмы, как «институт отвода судьи», «согласие на рассмотрение дела», «институт присяги», предполагают говорить об их существовании.

Тем не менее, введение в казахское общество института присяжных поверенных, как и других законов Российской империи, происходило довольно медленно. Это объясняется тем, что в ходе реформ 1867-1868 гг. были сохранены и отчасти адаптированы к задачам и целям колонизации суды биев и суды казиев, решавшие конкретные вопросы с учетом своих национальных и местных особенностей. При решении споров суд биев руководствовался нормами обычного права и шариата, а суд казиев — только правилами шариата, однако последнее не получило достаточного распространения у казахов в силу незначительного влияния ислама и ряда

других известных факторов (особенности хозяйственного и социального уклада казахов, превалирование обычного права — адата, политики Российского государства и т. д.).

Судебное устройство в Казахстане конца XIX в. было осуществлено в соответствии с вновь утвержденными Положениями об управлении Туркестанским и Степным краями 1886 и 1891 г.г. Судебная реформа 1898 г. предусматривала регулирование и правовые основы деятельности адвокатуры, например, в ст. 24 «Временных правил» от 2 июня 1898 г. предусматривалось, что свидетельства на ведение адвокатской деятельности выдавались окружными судами. Это же свидетельство давало право вести адвокатскую практику и в мировых судах.

Таким образом, этими положениями были созданы колониальные суды, которые суживали сферу действия казахского обычного права. Судебная власть Российской империи распространялась на все население Казахстана и, следовательно, активно привлекались к судопроизводству присяжные поверенные. В таком виде институт присяжных и частных поверенных просуществовал до 1917 г.

### ***§ 3. Основные этапы развития адвокатуры в РК в советский период и в настоящее время***

В октябре 1917 г. политическая власть была захвачена большевистской партией. С этого момента с адвокатурой, как и со всей страной, начались эксперименты.

После утверждения советской политической системы значительные изменения претерпела и адвокатура деятельность присяжной и частной адвокатуры по реформе 1864 г. была отменена первыми декретами советской власти, так как она противоречила принципу построения нового социалистического государства. Постепенно адвокатура стала выполнять придаточную вспомогательную функцию в советском правосудии. Подходы к организации института защиты и участия защитников в суде при этом неоднократно менялись. Отвергая одну форму и вводя другую, советское законодательство постепенно утверждало коллективную, отвечающую требованиям и задачам укрепления тоталитарного режима, форму деятельности защитников.

Тем не менее, в результате многолетних поисков новой организации защиты по уголовным делам и представительства по гражданским делам, адвокатура продолжала развиваться. Накапливались определенные практические и теоретические разработки, появлялись новые формы адвокатской деятельности, укреплялась ее нормативная правовая база и

т. д. После распада СССР и создания новых независимых государств позитивный опыт, накопленный в советский период, был положен в основу деятельности национальных адвокатур.

Следует иметь в виду, что адвокатура советского периода имела много общего с дореволюционной адвокатурой, как по форме организации, так и по отношениям к ней со стороны государства. «Обе адвокатуры были организованы на местном уровне, у них не было центрального аппарата и идейной платформы, благодаря которым они могли бы бросить вызов политике царизма или Советской власти более эффективно. И та, и другая адвокатуры должны были мириться с контролем Министерства юстиции за своими действиями, с недостаточным уважением со стороны судей, со снижением их роли в досудебной стадии. Обе адвокатуры, в конечном счете, зависели от государства в определении своих прав и обязанностей».

24 ноября 1917 г. Всероссийский центральный исполнительный комитет принял Декрет о суде № 1. Декрет упразднил адвокатуру, как и прокуратуру, органы уголовных расследований и всю судебную систему и стал первым законодательным шагом большевиков на пути создания нового правопорядка. Декрет установил, что интересы личности в суде может представлять любой обладающий гражданскими правами неопороченный гражданин. В результате декрет обеспечивал доступ к адвокатской деятельности практически для всех лиц без ограничения.

Большевики не представляли, какой должна быть социалистическая адвокатура, но понимали необходимость уничтожения институциональных основ существующей.

Первый шаг на пути поиска социалистической альтернативы адвокатуре был сделан 19 декабря 1917 г. В этот день Комиссариат юстиции издал предписание о создании местными советами коллегий обвинителей и защитников для работы в революционных трибуналах, которые должны быть организованы в каждой губернии и в городах с населением более 200 тысяч человек для рассмотрения дел о так называемых контрреволюционных преступлениях, совершенных государственными служащими. Прием в коллегии производился по рекомендациям местных советов. Члены коллегии должны были приглашаться в революционные трибуналы подобно барристерам в Англии для выполнения функций либо защитников, либо обвинителей.

Декретом СНК РСФСР о суде № 1 от 24 ноября 1917 г. был упразднен институт присяжной и частной адвокатуры. «В роли же обвинителей и защитников, допускаемых и в стадии предварительного следствия, а по гражданским делам — поверенными, допускаются все неопороченные граждане обоего пола, пользующиеся гражданскими правами». Однако

специального органа, призванного защищать права граждан, Декретом создано не было.

Декретом ВЦИК о суде № 2 от 7 марта 1918 г. при Советах рабочих, солдатских, крестьянских и казачьих депутатов предусматривалось создание коллегий лиц, посвящающих себя правозаступничеству, как в форме общественного обвинения, так и общественной защиты. В эти коллегии вступали лица, избираемые и отзываемые вышеназванными Советами. Только эти лица имели право выступать в судах. Из коллегий правозаступников суд мог пригласить для каждого дела общественного обвинителя. Если обвиняемый почему-либо не воспользовался своим правом приглашения защитника, суд, по его просьбе, назначал ему защитника из коллегии правозаступников. Кроме указанных обвинителей и защитников, в судебных прениях могли принимать участие один обвинитель и один защитник из присутствующих на судебном заседании лиц.

Создание советского судопроизводства повлекло изменение и в деятельности правозаступников. Постепенно более четко разделяются функции обвинения и защиты, намечается урегулирование вопроса о заработной плате членов коллегии правозаступников, сужается, а затем и ликвидируется круг лиц, допущенных к защите в судах, т. е. эту функцию выполняют только лица, указанные в законе.

Положение о народном суде от 30 ноября 1918 г. устанавливало, что для содействия суду в деле наиболее полного освещения всех обстоятельств, касающихся обвиняемого или интересов сторон, участвующих в гражданском процессе, при уездных исполнительных комитетах Советов рабочих и крестьянских депутатов (включая и уездный город) и при губернских исполнительных комитетах Советов рабочих и крестьянских депутатов должны учреждаться коллегии защитников, обвинителей и представителей сторон в гражданском процессе.

Члены коллегии избирались исполнительными комитетами Советов рабочих и крестьянских депутатов на общих со всеми должностными лицами Советской Республики основаниях из состава лиц, удовлетворяющих требованиям ст. 64 Конституции РСФСР от 10 июля 1918 г.

Члены коллегии, как должностные лица Советской Республики, получали содержание в размере оклада, устанавливаемого для народных судей, по смете Народного комиссариата юстиции.

Привлечение к участию в процессе защитника по просьбе обвиняемого было обязательно по уголовным делам, рассматриваемым с участием шести

народных заседателей. В остальных уголовных делах вопрос о допущении защитника определялся судом в распорядительном или судебном заседании.

Несмотря на ряд мер по улучшению организаций коллегий защитников, деятельность последних не отвечала тем требованиям, которые предъявляло к ним новое государство. Поэтому Положение о народном суде от 21 октября 1920 г. упразднило коллегии защитников и установило новую форму судебной защиты. В качестве защитников привлекались судебными органами граждане, способные исполнять эту обязанность (в основном это были лица, преданные или лояльные советской власти), для чего исполнительные районные, городские и уездные комитеты составляли особые списки в порядке, устанавливаемом инструкцией Народного комиссариата юстиции.

Граждане, могущие выполнять обязанности защитника, включались в списки, составляемые в соответствии с Инструкцией об организации обвинения и защиты на суде от 23 ноября 1920 г. Все учреждения, в которых состояли на службе привлекаемые к исполнению обязанностей защитника лица, обязаны были освобождать их от службы на требуемый срок. За ними сохранялась заработная плата по месту работы на время участия в заседании суда или они получали суточные — минимум заработной платы, установленной для данной местности, из общегосударственных средств. При недостатке защитников из числа указанных лиц в качестве таковых привлекались консультанты, состоящие при отделах юстиции. Такая форма организации защиты просуществовала до судебно-правовой реформы 1922-1924 гг.

Положение об адвокатуре, утвержденное Постановлением ВЦИК от 26 мая 1922 г., являясь первым нормативным правовым актом, непосредственно регулирующим адвокатскую деятельность, определяло впервые адвокатуру как самоуправляющуюся организацию, созданную в целях обеспечения трудящимся юридической помощи, при разрешении гражданских споров и предоставлении защиты в уголовном суде.

Члены коллегия защитников не могли занимать должности в государственных учреждениях и предприятиях.

Исключения допускались:

- 1) для лиц, занимающих государственные должности по выборам;
- 2) для профессоров и преподавателей юридических наук.

Общее собрание членов губернской коллегии защитников избирало из своего состава президиум.

На президиум коллегия защитников возлагала:

- наблюдение и контроль за исполнением защитниками своих обязанностей;

- наложение дисциплинарных взысканий на своих членов, с правом обжалования за лицами постановлений президиума коллегии в соответствующий губернский исполнительный комитет;
- распоряжение денежными суммами, поступающими в фонд коллегии;
- назначение бесплатной защиты и защиты по таксе;
- организацию консультаций для оказания помощи населению по заданиям губернского отдела юстиции.

Оплата труда защитника производилась по следующим основаниям:

- лица, признанные особым постановлением Народного суда неимуществами, от всякой оплаты вознаграждения защитникам уголовных и гражданских дел освобождались;
- рабочие государственных и частных предприятий и служащие советских учреждений и предприятий имели право оплачивать услуги защитников по таксе, устанавливаемой Народным комиссариатом юстиции;
- во всех остальных случаях вознаграждение определялось соглашением его с заинтересованной стороной.

Защитники вносили из своего вознаграждения процентное отчисление, устанавливаемое Народным комиссариатом юстиции, в фонд коллегии защитников, из которого производились все расходы по содержанию президиума коллегии и по организации юридических консультаций.

Кроме членов коллегии защитников, допускались к защите близкие родственники обвиняемого или потерпевшего, уполномоченные представители государственных учреждений, предприятий, а равно Всероссийского Центрального Совета Профессиональных Союзов, Всероссийского Центрального Союза Потребительских Обществ и других профессиональных и общественных организаций. Иные лица допускались только с особого разрешения суда, в производстве которого находилось данное дело.

Процесс становления советской адвокатуры в Казахстане столкнулся с трудностями как объективного, так и субъективного характера. Прежде всего — отсутствие квалифицированных и подготовленных кадров. Второе, многие судебные работники, руководители Наркомата юстиции и других правоохранительных органов негативно относились к адвокатуре, считая, что советский суд по своей пролетарской сущности не может ошибаться и способен самостоятельно разобраться в любом деле. И, наконец, в обществе существовало мнение, что адвокатура — это отживший институт, который достался в наследство от царского самодержавия, и др.

Основным законом, регламентирующим адвокатуру, в настоящее время является Закон «Об адвокатской деятельности» — специальный закон, в

котором объединены и систематизированы правовые нормы, регулирующие порядок и содержание адвокатской деятельности и возникающие при этом правоотношения.

Закон «Об адвокатской деятельности» принят в соответствии с Основным законом и Государственной программой правовой реформы. В нем учтены: положения нормативных правовых актов, принятых на основе Конституции; наработанный предшествующий практический опыт; теоретико-правовые разработки ведущих казахстанских и зарубежных ученых и др.

Основными направлениями деятельности адвокатуры на сегодняшний день являются:

- содействие реализации гарантированного государством и закрепленного Конституцией Республики Казахстан права каждого на судебную защиту своих прав и свобод, получение квалифицированной юридической помощи;
- организация деятельности адвокатов по осуществлению защиты по уголовным делам, представительство по гражданским, административным и другим делам;
- оказание иных видов юридической помощи, не запрещенных законодательством.

В соответствии с этим, деятельность адвокатуры основывается на следующих принципах:

- 1) независимость адвокатов при осуществлении своей деятельности;
- 2) осуществление адвокатской деятельности методами и средствами, не запрещенными законодательством;
- 3) недопустимость вмешательства в деятельность адвокатов со стороны прокуратуры, судов, органов дознания и предварительного следствия, других государственных органов, иных организаций и должностных лиц, за исключением случаев, прямо предусмотренных законодательными актами;
- 4) соблюдение норм профессионального поведения и сохранения адвокатской тайны. Впервые дается четкое понятие «адвокат».

Таким образом, уровень развития адвокатуры — точный индикатор юридической обеспеченности прав и свобод человека и гражданина. Законодательство должно не просто провозглашать, а гарантировать независимость и высокий престиж адвокатуры, не допуская вмешательства в ее деятельность со стороны прокуратуры, судов, органов дознания и предварительного следствия, других государственных органов, политических партий, общественных объединений, иных организаций и должностных лиц, за исключением случаев, прямо предусмотренных

законодательными актами. Закон Республики Казахстан «Об адвокатской деятельности» является гарантией оказания юридической помощи в целях защиты и содействия в реализации прав, свобод и законных интересов граждан и юридических лиц.

#### **ВОПРОСЫ ДЛЯ САМОКОНТРОЛЯ**

1. История возникновения и развития адвокатуры в средневековой Европе.
2. История развития адвокатуры в России.
3. История возникновения и развития адвокатуры в Казахстане.
4. Судебная реформа 1864 г. и ее роль в развитии адвокатуры.
5. История адвокатуры в СССР (Закон об адвокатуре — 1939 г., 1979 г.).
6. Организация и деятельность адвокатуры.

## ГЛАВА 3. АДВОКАТ — ЗАЩИТНИК ПО УГОЛОВНЫМ ДЕЛАМ

### ***§ 1. Участие адвоката в уголовном процессе — как одна из форм адвокатской деятельности. Участие адвоката в качестве защитника по уголовному делу***

В уголовном процессе, пожалуй, самыми общими, емкими и распространенными категориями являются «обвинение» и «защита». Обвинение и защита наполняют уголовное судопроизводство определенным содержанием, причем защита производна от обвинения. Она возможна там и тогда, где и когда имеется обвинение. Если нет обвинения, то защита бессмысленна. Поэтому, чтобы дать понятие защиты, следует, хотя бы в общих чертах, рассмотреть обвинение.

Обвинение в уголовно-процессуальной науке толкуется весьма разнообразно. Под обвинением предлагается подразумевать деятельность по изобличению лица в совершении преступления, деятельность обвинителя, выступающего в суде, требование к суду о признании обвиняемого виновным, совокупность инкриминируемых лицу действий или бездействий, содержание постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого, наименование обвинителя, выступающего в суде, и др.

Основополагающим принципом деятельности адвоката, как это предусмотрено законом, является его независимость. Он независим от каких бы то ни было органов и от подзащитного. С подзащитным его связывает лишь направление защиты, которое он определил с ним, а как его выполнить — адвокат решает самостоятельно. При этом он использует все средства и способы, не запрещенные законом. Адвокат не может ставить подзащитного в известность о всех действиях, которые будут им совершены для исполнения поручения, поскольку предвидеть все невозможно, к тому же он не располагает сведениями о доказательствах, собранных следователем. Кроме того, в ходе следственных действий могут быть выяснены обстоятельства, которые не были предметом обсуждения с подзащитным.

Поэтому защитник ориентируется сам в выборе средств и способов защиты, руководствуясь избранной позицией защиты. Адвокату запрещается занимать по делу правовую позицию, ухудшающую

положение лица, обратившегося за помощью; он не может заставить подзащитного выбрать ту или иную позицию, но должен разъяснить возможные последствия того или другого способа защиты. Адвокат, встречаясь с подзащитным, не должен его осуждать, обвинять, доискиваться до правды. Обязанность адвоката — защищать, а защищать — значит верить. Поэтому он должен верить подзащитному. Для осуществления настоящей защиты по уголовному делу недостаточно доверия только защитника к подзащитному. Важно взаимное доверие, т. е. и со стороны подзащитного к защитнику. Это не предполагает зависимости адвоката от подзащитного.

Защищая подзащитного, адвокат, с одной стороны, защищает личность от необоснованного обвинения, с другой — способствует осуществлению целей правосудия.

Процессуальная деятельность защитника на предварительном следствии направлена на оказание квалифицированной юридической помощи обвиняемому (подозреваемому), охрану его прав и законных интересов и участие в доказывании по установлению обстоятельств, оправдывающих подозреваемого или обвиняемого или смягчающих их ответственность.

С момента допуска к участию в деле защитник вправе:

- иметь с подозреваемым и обвиняемым свидания наедине без ограничения их количества и продолжительности;
- присутствовать при предъявлении обвинения;
- участвовать в допросе подозреваемого и обвиняемого, а также в иных следственных действиях, производимых с их участием;
- знакомиться с материалами дела с момента окончания предварительного расследования;
- представлять доказательства;
- заявлять ходатайства;
- участвовать при рассмотрении судьей жалоб;
- заявлять отводы;
- приносить жалобы на действия и решения лица, производящего дознание, следователя, прокурора и суда.

Кроме того, защитник вправе использовать любые другие средства и способы защиты, не противоречащие закону.

***Основные способы защиты по уголовному делу на предварительном следствии.***

*Общение защитника с обвиняемым (подозреваемым).* Среди средств защиты право на свидание с задержанным или обвиняемым имеет особое значение в оказании помощи клиенту. Чем раньше защитник встретится со своим подзащитным, тем эффективнее будет его участие в деле.

Право на свидание со своим клиентом защитник имеет на всех стадиях уголовного процесса, перед любым следственным действием наедине, конфиденциально, без ограничений его продолжительности.

Порядок предоставления свиданий с подозреваемым или обвиняемым устанавливает УПК и Закон РК «Об адвокатской деятельности» от 5 декабря 1997 г., а также закон «О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений». Согласно, указанных законов с момента задержания подозреваемым и обвиняемым предоставляются свидания с защитником наедине и конфиденциально. Свидания предоставляются: с адвокатом, участвующим в деле в качестве защитника, — по предъявлении им ордера юридической консультации; с представителем профессионального союза или другой общественной организации, являющимся защитником, — по предъявлении соответствующего протокола.

Однако в настоящее время для получения свидания с подзащитным необходимо получить письменное разрешение следователя, в производстве которого находится уголовное дело. С этой целью адвокат, получив ордер юридической консультации, обращается с письменным ходатайством к следователю о предоставлении свидания с клиентом (желательно получить такие разрешения сразу же на весь период предварительного следствия). Непосредственное свидание с подзащитным в следственном изоляторе предоставляется защитнику при наличии указанного разрешения следователя, а также документа, удостоверяющего личность адвоката.

Цель свидания с подзащитным, содержание с ним бесед зависят от того, с кем защитник общается, на каком этапе производства по делу и т. п. Первая беседа с задержанным или обвиняемым посвящается знакомству защитника с клиентом, установлению с ним психологического контакта, выяснению обстоятельств дела, разъяснению подзащитному его прав и роли защиты в уголовном процессе, сущности адвокатской тайны. Для преодоления барьера недоверия к защитнику можно показать клиенту письмо от лиц, которые пригласили адвоката для участия в деле.

Последующие беседы с клиентом уже посвящаются обсуждению выработки позиции защиты по уголовному делу, обсуждению планов, средств и способов защиты. При обсуждении планов защиты необходимо совместно с клиентом решить: давать ли показания по делу, признавать ли вину. Если да, то полностью или частично, участвовать ли в следственных действиях, заявлять ли ходатайства, отводы, представлять ли доказательства и какие именно, обжаловать ли арест, сроки содержания под стражей или другие действия и решения следователя и прокурора.

*Участие адвоката при предъявлении обвинения.* Защитник принимает участие при предъявлении обвинения в том случае, если имеется ходатайство обвиняемого об этом либо участие защитника с этого момента обязательно по закону, а обвиняемый не заявил отказа от защитника.

Предъявление обвинения заключается в том, что следователь, удостоверившись в личности обвиняемого, знакомит его с постановлением о привлечении в качестве обвиняемого, разъясняет ему сущность сформулированного обвинения. Как свидетельствует практика, постановления о привлечении в качестве обвиняемого (особенно в первоначальной редакции) не всегда мотивированы, в них не приводятся все обстоятельства совершения преступления, не указываются квалифицирующие признаки состава преступления. Поэтому защитник, участвующий при предъявлении обвинения, прежде всего сам должен ознакомиться с постановлением о привлечении в качестве обвиняемого, уяснить его сущность, проверить соответствие этого процессуального акта по форме и содержанию требованиям уголовно-процессуального закона.

После объявления постановления о привлечении в качестве обвиняемого и разъяснения следователем сущности предъявленного обвинения защитник при необходимости может сам разъяснить обвиняемому сущность предъявленного обвинения в доступных и понятных ему выражениях. Это он может сделать в присутствии следователя или наедине с обвиняемым. Предпочтительнее второй вариант. Ведь после предъявления обвинения следователь по закону обязан немедленно допросить обвиняемого, который нередко в этот момент находится в подавленном состоянии. А первые показания обвиняемого нередко носят определяющий характер для построения защиты. Поэтому целесообразно после предъявления постановления в качестве обвиняемого, но до его допроса заявить следователю ходатайство о предоставлении ему свидания с клиентом. На этом свидании защитник обсуждает с обвиняемым не только сущность предъявленного обвинения, но и план защиты, в том числе; признавать ли себя виновным или нет в предъявленном обвинении, давать ли показания по делу, или нет. А если давать, то какие.

Иногда следователи возражают против такого свидания защитника с обвиняемым, ссылаясь на требование закона о немедленном производстве допроса после ознакомления обвиняемого с постановлением о предъявлении обвинения. Такие действия следователя не могут быть признаны законными, так как обвиняемый вправе отказаться давать показания до тех пор, пока не разберется в сущности обвинения. В этих целях он может потребовать (в том числе и по рекомендации защитника) предоставления ему свидания наедине с защитником. На этом же может

настаивать и защитник, если обвиняемый сам не придет к мысли о необходимости такого свидания.

*Участие адвоката в допросе подозреваемого и обвиняемого.* Допрос обвиняемого (подозреваемого) является одним из наиболее информативных следственных действий.

Смысл участия защитника в допросе обвиняемого (подозреваемого) состоит в том, чтобы обеспечить проведение допроса в рамках закона, не допустить применение в ходе допроса угроз, грубости, физического или психического насилия, защитить законные интересы обвиняемого (подозреваемого), способствовать выявлению фактов, оправдывающих или смягчающих его наказание.

О времени и месте допроса обвиняемого защитник узнает от следователя, если он просил последнего при вступлении в процесс следователем извещать его о дате следственных действий с его подзащитным.

Если защитник по какой-либо причине (занятость в другом процессе, болезнь, командировка и т. п.) не может принять участие в допросе в назначенное время, то по обоюдному согласию стороны могут скорректировать дату и время допроса обвиняемого.

Перед допросом защитник может встретиться наедине с обвиняемым и обсудить план защиты на предстоящем допросе, в том числе и круг вопросов, которые могут быть поставлены допрашиваемому. В процессе допроса защитник вправе задавать вопросы допрашиваемому и делать письменные замечания по поводу правильности и полноты записей в протоколе. Если следователь ответит тот или иной вопрос, защитник должен требовать внесения в протокол этого вопроса и основания для его отвода. Защитник может задавать обвиняемому (подозреваемому) такие вопросы, ответы на которые он может с большой степенью вероятности прогнозировать и которые будут вписываться в выработанную линию защиты. Иногда защитник может обратиться к следователю с ходатайством прервать допрос и предоставить ему свидание с обвиняемым. Такая необходимость возникает при допросах в конфликтных ситуациях. Представляется, что удовлетворение такого ходатайства не будет противоречить закону и может явиться тактически правильным, так как позволит снять создавшееся напряжение и не углублять наметившийся конфликт.

При подписании протокола защитник вправе делать письменные замечания по поводу правильности и полноты записей этого следственного действия. Это можно сделать как в самом протоколе допроса, так и в виде отдельного заявления, которое приобщается к протоколу.

*Участие адвоката в иных следственных действиях, производимых с участием подозреваемого и обвиняемого.* Участие защитника в следственных действиях, производимых с участием его клиента, может быть очень полезно последнему. Однако в этом случае снижается возможность обвиняемому ссылаться затем в суде на якобы имевшее место несоблюдение или нарушение его прав.

Уголовно-процессуальный закон не обязывает следователя извещать защитника обо всех проводимых им следственных действиях с обвиняемым, если он об этом не заявлял ходатайство.

Поэтому адвокату при вступлении в дело рекомендуется заявить следователю (желательно в письменном виде) ходатайство в котором указать, чтобы следователь с настоящего момента никаких следственных и процессуальных действий без участия защитника с обвиняемым (подозреваемым) не проводил и заблаговременно извещал его о дате и месте их проведения.

Решение об участии в производстве следственных действий, производимых с участием его клиента, адвокат принимает самостоятельно с учетом своих возможностей. Круг таких следственных действий желательно обсудить совместно с подзащитным еще при вступлении адвоката в дело.

Целью участия адвоката в следственных действиях, проводимых с обвиняемым (подозреваемым), может быть: психологическая поддержка своего клиента; обеспечение законности выполнения данного следственного действия, соблюдения прав и законных интересов подзащитного, установления фактических данных, интересующих защиту и т. п.

Защитник не должен выступать только в роли статиста при проведении того или иного следственного действия с участием его клиента. Он должен активно и целенаправленно готовиться к его проведению (уяснить сущность проводимого следственного действия, особенности его производства, круг участников, их права наметить вопросы, которые необходимо решить в ходе производства следственного действия). Вся эта подготовительная работа будет способствовать эффективному участию защитника в проведении следственного или процессуального действия.

В ходе производства следственных действий с участием обвиняемого (подозреваемого) адвокат может с разрешения следователя использовать звуко- и видеозапись для своих надобностей. Если следователь откажет защитнику в этом, последний вправе ходатайствовать о процессуальном применении звукозаписи или видеозаписи.

Полнота и правильность фиксации в протоколе результата следственного действия подтверждается в том числе и подписью участвующего защитника. И это весьма ответственный этап участия адвоката в следственном действии. Если адвокат не отразит по какой-либо причине (по невнимательности, не проявит настойчивости, принципиальности и т. п.) в протоколе допущенные нарушения или неполноту установленных обстоятельств, в последующем он фактически утрачивает возможность оспаривать результаты проведенного следственного действия с его участием.

*Представление доказательств.* Адвокат в отличие от своего клиента не только вправе, но и обязан активно участвовать в доказывании в уголовном процессе. Предметом доказывания защитником по уголовному делу являются лишь обстоятельства, опровергающие предъявленное обвинение или смягчающие ответственность обвиняемого. В этих целях с момента допуска к участию в деле защитник вправе представлять доказательства.

Согласно Закона РК «Об адвокатской деятельности» от 5 декабря 1997 г., адвокат вправе запрашивать через юридическую консультацию справки, характеристики и иные документы, необходимые в связи с оказанием юридической помощи, из государственных, общественных и иных организаций, которые обязаны в установленном порядке выдавать эти документы или их копии.

Эти материалы могут касаться не только характеристики обвиняемого, состояния здоровья, но и иметь непосредственное отношение к фактическим обстоятельствам дела (копии договоров, приказов, инструкций, квитанции и т. п.). Защитник вправе запрашивать информацию из научных учреждений, обращаться в бюро независимых экспертиз о производстве экспертных исследований. Осуществляя доказывание, защитник может представлять следователю фотоснимки и схемы места происшествия, которое он осмотрел сам или с участием своего клиента. Защитник вправе поручить сделать фото- и киносъемку фото-кинолаборатории, которая принимает заказы на выездные съемки. Защитник может осуществлять поиск свидетелей, экспертов, проводить с ними предварительные беседы. Кроме того, защитник вправе представить следователю документы и предметы, полученные от обвиняемого и его близких.

Перечисленные действия защитника по собиранию и представлению доказательств иногда именуется «параллельным расследованием», что едва ли отвечает существу данного понятия. Эта деятельность защитника есть реализация принципа состязательности в уголовном процессе. При этом следует помнить, что материалы, полученные защитником в процессе

доказывания становятся доказательствами лишь после того, как они будут процессуально закреплены следователем, то есть осмотрены и приобщены к делу.

*Заявление ходатайств.* Ходатайство — это официальная просьба о выполнении каких-либо процессуальных действий, принятии решений.

Адвокат вправе заявлять ходатайства по всем вопросам, имеющим значение для защиты клиента, в том числе: об изменении квалификации предъявленного обвинения, об изменении, отмене меры пресечения, о прекращении уголовного дела, о производстве отдельных следственных действий, об истребовании доказательств и т. п. При этом он должен четко представлять себе возможные последствия удовлетворения заявленного ходатайства. Без достаточной доли уверенности в благоприятном исходе, для создания одной лишь только видимости активной позиции защиты заявлять ходатайства нецелесообразно.

Защитник самостоятелен в выборе момента и характера заявленного ходатайства. И, тем не менее, он должен обсудить содержание ходатайства и его целесообразность со своим клиентом. Этого требует как этика, так и нормы уголовно-процессуального кодекса. По тактическим соображениям ходатайство может исходить не от защитника, а от его клиента, а в некоторых случаях и от защитника, и от обвиняемого.

Ходатайство может быть заявлено защитником в устной и письменной форме. Устные ходатайства заносятся в протокол следственного действия, а письменные приобщаются к делу. Более предпочтительно письменное ходатайство. Конечно, оно требует определенного времени для его подготовки (изучения научной литературы, судебной практики, материалов уголовного дела, консультаций со специалистом и т. п.). Однако оно будет и более обоснованным, мотивированным по сравнению с устным ходатайством и потребует от следователя аргументированного ответа.

Следователь не вправе отказать защитнику в удовлетворении ходатайства, если обстоятельства, об установлении которых он ходатайствует, могут иметь значение для дела. О результате рассмотрения ходатайства сообщается защитнику. При полном или частичном отказе в ходатайстве следователь обязан вынести постановление с указанием мотивов отказа. Закон не устанавливает срока, в течение которого следователь обязан рассмотреть и разрешить заявленное ходатайство. Ходатайство должно быть рассмотрено сразу же, но не позднее трех суток по его поступлении.

Отказ следователя в удовлетворении ходатайства защитник вправе обжаловать прокурору, а отказ прокурора — вышестоящему прокурору. Кроме того, это не лишает защитника возможности заявить это ходатайство

повторно, на другом этапе расследования либо после появления новых данных, подтверждающих его обоснованность.

*Обжалование в суд ареста или продления срока содержания под стражей.* Важным участком работы адвоката по защите обвиняемого является его стремление «удержать клиента на свободе», а если подзащитный был арестован, проверить законность и обоснованность его ареста.

Орган следствия (дознания) о всяком случае задержания лица, подозреваемого в совершении преступления, обязан сделать об этом письменное сообщение прокурору. Последний обязан в течение сорока восьми часов с момента получения извещения о произведенном задержании дать санкцию на заключение под стражу либо освободить задержанного.

При разрешении вопроса о необходимости применить меру пресечения и какую именно к подозреваемому следователь и прокурор учитывают также личность подозреваемого, род его занятий, возраст, состояние здоровья, семейное положение и другие обстоятельства.

Практика свидетельствует, что следователь практически не имеет возможности в отведенное законом время установить полно данные о личности подозреваемого. Поэтому применение меры пресечения к подозреваемому не всегда является обоснованным.

Защитник имеет возможность восполнить этот пробел предварительного следствия. С этой целью он сам и с помощью близких родственников подозреваемого оперативно собирает данные, характеризующие личность подозреваемого, состав семьи, род его занятий, состояние здоровья, семейное положение и т. п.

После этого защитник обращается к следователю или непосредственно к прокурору с письменным ходатайством, в котором обосновывает отсутствие необходимости применения к подозреваемому меры пресечения в виде заключения под стражу. К этому ходатайству приобщаются собранные адвокатом документы, характеризующие его клиента.

В том случае, если это ходатайство останется без удовлетворения, а подозреваемый будет арестован, защитник вправе обжаловать в суд это решение (ст. 110 УПК РК).

Также защитник поступает и в том случае, если установит, что в отношении обвиняемого незаконно и необоснованно избрана мера пресечения — заключение под стражу либо продлен срок содержания под стражей.

Жалоба на применение органом дознания, следователем, прокурором заключения под стражу в качестве меры пресечения, а равно на продление

срока содержания под стражей приносится в суд по месту содержания лица под стражей непосредственно либо через лицо, производящее дознание, следователя или прокурора.

В своей жалобе защитник обосновывает основания, по которым он считает арест незаконным и необоснованным.

О незаконности применения ареста может свидетельствовать несоблюдение всех норм уголовно-процессуального законодательства, регламентирующего порядок применения указанной меры пресечения. Решение о применении заключения под стражу будет необоснованным, если в представленных материалах нет сведений, в том числе о личности содержащегося под стражей, которые подтверждают необходимость применения заключения под стражу в качестве меры пресечения или продления ее срока. Кроме того, в жалобе необходимо указать четко свою просьбу — отменить в отношении обвиняемого (подозреваемого) меру пресечения в виде заключения под стражу. К жалобе могут прилагаться документы, относящиеся к личности арестованного.

Если защитник подает жалобу непосредственно в суд, то представляет вместе с ней и ордер юридической консультации. Если же жалоба подается через следователя или прокурора и адвокат до этого был допущен в процесс, то дополнительно представлять ордер не следует.

Готовясь к судебной проверке законности и обоснованности ареста, защитник вправе знакомиться со всеми материалами, направляемыми следователем в суд в подтверждение своего решения. Если в судебное заседание для этой цели предоставляется уголовное дело, то защитник имеет хорошую возможность еще до окончания предварительного расследования ознакомиться с некоторыми документами, имеющими значение для защиты. Представляется полезным перед судебным заседанием защитнику встретиться с клиентом и проконсультировать его о предстоящем судебном заседании и его правах.

Закон не предусматривает обязательного участия защитника при судебной проверке законности и обоснованности ареста. Если же адвокат в жалобе заявил ходатайство об участии его в судебном заседании, то суд должен принять меры к обеспечению явки в судебное заседание такого защитника.

Во всех случаях суд обязан принять меры к доставке в судебное заседание лица, содержащегося под стражей. В его отсутствие жалоба может быть рассмотрена лишь в исключительных случаях, когда это лицо ходатайствует о рассмотрении жалобы в его отсутствие либо по собственной инициативе отказывается от участия в заседании.

В судебном заседании защитник обосновывает свою жалобу и доказывает незаконность и необоснованность ареста или продления срока содержания под стражей.

В результате судебной проверки судья выносит одно из следующих постановлений:

- 1) об отмене меры пресечения в виде заключения под стражу и об освобождении лица из-под стражи;
- 2) об оставлении жалобы без удовлетворения.

*Ознакомление с материалами дела.* С момента допуска к участию в деле защитник вправе 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, с материалами, направляемыми в суд в подтверждение законности и обоснованности применения к ним заключения под стражу в качестве меры пресечения и продления срока содержания под стражей.

В этих целях защитник при вступлении в дело обращается к следователю с письменным ходатайством об ознакомлении с материалами дела. В этом ходатайстве можно перечислить, какие представить документы для ознакомления, а можно ограничиться ссылкой на предоставление протоколов всех следственных действий, проведенных с участием подзащитного.

По окончании дознания или предварительного следствия адвокат вправе знакомиться со всеми материалами дела, выписывать из него любые сведения. Полное ознакомление с материалами дела позволяет проверить всесторонность, полноту и объективность судопроизводства. Без изучения дела защитник не в состоянии оказать обвиняемому квалифицированную юридическую помощь.

При ознакомлении с материалами уголовного дела на предварительном следствии.

1. Адвокату (защитнику) необходимо требовать:

- чтобы оно было пронумеровано (ручкой) и подшито;
- предъявить вещественные доказательства, закрытые пакеты и приложения к делу (например, бухгалтерские документы);
- чтобы вам было предоставлено достаточное время и условия для ознакомления с делом.

2. Выписывать из дела нужные сведения, в необходимых случаях делать копии документов. Систематизировать свои записи (по эпизодам, по лицам и т. д.). Система поможет быстро найти и использовать нужные сведения.

3. Не спешить с заявлением ходатайств. В протоколе об ознакомлении с материалами уголовного дела можно указать, что ходатайство будет заявлено позднее или в суде.

4. В виду явного затягивания ознакомления с материалами УД следователь вправе своим постановлением ограничить его и составить график, где ежедневно отмечают, какие материалы были предъявлены обвиняемому и защитнику. Поскольку график является не процессуальным, а рабочим документом следователя закон не обязывает обвиняемого и защитника его подписывать.

5. Об отказе в удовлетворении ходатайства, заявленного защитником при ознакомлении с материалами уголовного дела, следователь обязан вынести и объявить заявителю мотивированное постановление, которое может быть обжаловано прокурору.

6. С разрешения следователя адвокат может присутствовать при производстве следственных действий, выполняемых по ходатайствам, заявленным адвокатом или обвиняемым при ознакомлении.

7. После производства дополнительных следственных действий следователь вновь обязан ознакомить обвиняемого и его защитника с материалами дела.

В каком же случае адвокат обязан отказаться от поручения об оказании юридической помощи по уголовному делу?

Адвокат не вправе отказаться от принятого поручения по уголовному делу за исключением случаев, когда он по данному делу оказывает или ранее оказывал юридическую помощь лицам, интересы которых противоречат интересам лица, обратившегося за помощью (за исключением случаев выступления в качестве посредника по взаимному согласию сторон), или когда он ранее участвовал по данному делу в качестве судьи, прокурора, лица, производящего дознание, следователя, эксперта, специалиста, переводчика, свидетеля, потерпевшего или понятого, гражданского истца или гражданского ответчика, а также, если в расследовании или рассмотрении дела принимает участие должностное лицо, с которым адвокат состоит в близких родственных отношениях, и если ему известно, что он сам может быть вызван в качестве свидетеля по делу.

Адвокат, принявший поручение защищать и предоставивший в суд ордер и осведомленный о том, что до начала слушания дела судом подсудимый отказался от его помощи, должен немедленно оформить расторжение соглашения и известить об этом суд.

Принимая решения о невозможности выполнения поручения, адвокат по мере возможности обязан поставить об этом в известность лицо,

обратившееся за помощью (клиента), заранее, чтобы тот имел возможность обратиться к другому адвокату.

Защита не может быть сведена к какому-нибудь одному направлению. Это обычно сложный процесс поведения адвоката в уголовном судопроизводстве. В нем участвуют многие свойства его личности. Привлекаются различные уголовно-процессуальные средства. Защита более соответствует общим задачам совершенствования системы социальной безопасности и граждан. Поэтому уголовно-процессуальная защита адвокатом определенной личности представляет собой часть более общей социальной деятельности по охране прав и свобод граждан.

Таким образом, цели проявления в уголовном судопроизводстве профессиональной защиты в своей основе соответствуют целям всемерного удовлетворения безопасности людей. Предпосылкой этого соответствия служит то, что и для общества, и для каждой личности защита — это органическое условие жизни человека.

## **§ 2. Основания и значение обязательного участия защитника в уголовном деле. Права и обязанности адвоката-защитника в уголовном процессе**

Одной из особенностей уголовно-процессуального законодательства является то, что выраженная и закрепленная в нем государственная воля, как правило, учитывает необходимость индивидуальной защиты. Это служит процессуально-правовой базой для включения защиты в сферу интересов правосудия. Используя закон, органы уголовного судопроизводства обеспечивают как должный порядок и дисциплину в обществе, так и защиту человека. Они определяют сферу личной безопасности граждан. Предусматривают взаимные обязанности и обоюдную ответственность соответствующих должностных лиц и граждан. Регулируют меру обвинения и средства защиты.

Органы дознания, следствия, прокуратуры и суды олицетворяют собой государство, воплощают в себе и охраняют, в первую очередь, общественные интересы. Субъектами обвинения и защиты, взаимоотношений этих функций и возможной ответственности выступают: конкретный правоохранительный орган в лице его представителя и гражданин, являющийся в уголовном судопроизводстве подозреваемым, обвиняемым или подсудимым.

В современном обществе существуют весьма острые, порой даже непримиримые противоречия между государством и человеком, между органами уголовного судопроизводства и обвиняемым. Эти органы часто противостоят человеку и его защите как изолированное, замкнутое в себе явление, не учитывающее интересов обвиняемого. Между ними и человеком не всегда существуют нужные тому взаимоотношения, которые строились бы на демократических основах: гуманизме государства и его органов, нормальных социальных отношений, законности, соответствии личных интересов общим. Изменения, происшедшие за последние годы в социальной структуре общества, резкое снижение материального и духовного уровня народа, научно-технический застой, возникновение богатых людей как новой исторической общности значительно обесценили содержание защиты человека, снизили ее роль в регулировании отношений между государством и человеком.

Каждая из сторон такого отношения должна иметь равные права и нести определенные обязанности, прямо зафиксированные в уголовно-процессуальном законе. Характерной чертой сегодняшних процессуально-правовых отношений является то, что от имени государства выступают очень сильные органы: дознания, следствия, прокуратуры или суд. А социально-объединенная личность (индивид) представлена в специфическом качестве гражданина, и он в соответствующих случаях только наделен определенными правами (обвиняемого, подозреваемого, подсудимого), в том числе и на защиту, которые далеко не всегда надежно обеспечены.

Тот или иной орган уголовного судопроизводства бесспорно является субъектом серьезных обязанностей в отношении обвиняемого. Но они «повернуты» в сторону государства, а не человека.

Утверждение защиты человека как высшей социальной ценности должно пронизывать все сферы общественной жизни. Оно призвано определять и принципы отношений органов уголовного судопроизводства и человека, носить характер обязательств следователя, прокурора, суда обеспечить не только обвинение, но и защиту человека. Следователь, прокурор, суд в состоянии всемерно способствовать проявлению в уголовном процессе защитительной функции, обеспечивать индивидуальную безопасность человека от произвола, способствовать реализации его защитительных доводов, организовывать юридическую охрану прав обвиняемого.

Органы уголовного судопроизводства должны служить интересам не только государства, но и его людей. В силу своего социального назначения они посредством норм уголовно-процессуального права регулируют как обвинение, так и защиту людей. Предоставляют им права и возлагают на

них обязанности, позволяют одни действия и запрещают другие, помогают в третьих и т. д. Некоторых обвиняемых они определенным образом поощряют, других принуждают к известным действиям, третьих наказывают.

Выступая по отношению к человеку в качестве представителя государства, орган уголовного судопроизводства не может считаться абсолютно равноправным субъектом правоотношений. Его действия не произвольны и не случайны. Они обусловлены объективными законами государства, отраженными в уголовно-процессуальных нормах. Оно же сформулировало определенные правила уголовно-процессуального поведения человека и поручило органам дознания, следствия, прокуратуры, судам претворять их в жизнь. Изложенная в уголовно-процессуальном законодательстве процедура разбирательства преступлений, рекомендации и запреты направлены на защиту интересов государства, а не членов общества. Подобного рода правовые положения и ограничения осложняют организацию и обеспечение защиты.

Ограничения защиты от действий органов уголовного судопроизводства посредством уголовно-процессуального права далеко не всегда разумны. Они обусловлены уровнем политического, правового и нравственного сознания правящего класса. Мера правовых ограничений защиты со стороны органов уголовного судопроизводства определена общественными отношениями, обусловлена необходимостью обеспечения интересов государства в первую очередь.

Оказание юридической помощи бесплатно для доверителей по их просьбе определяется ст. 6 Закона Республики Казахстан «Об адвокатской деятельности» от 5 декабря 1997 г.:

- 1) истцам в судах первой инстанции при ведении дел о взыскании алиментов, о возмещении вреда, причиненного смертью кормильца, увечьем или иным повреждением здоровья, связанным с работой;
- 2) участникам Великой Отечественной войны и лицам, приравненным к ним, военнослужащим срочной службы, инвалидам I и II групп, пенсионерам по возрасту при даче консультаций, если они не связаны с вопросами предпринимательской деятельности;
- 3) гражданам при составлении заявлений о назначении пенсий и пособий;
- 4) гражданам при даче консультаций по вопросам реабилитации.

В этих случаях, это является обязанностью всех членов коллегии адвокатов.

Граждане с учетом их материального положения могут быть освобождены полностью или частично от оплаты юридической помощи

адвоката президиумом коллегии адвокатов, заведующим юридической консультацией, владельцем (владельцами) адвокатской конторы и адвокатом, осуществляющим свою деятельность индивидуально без регистрации юридического лица.

Оплата юридической помощи, оказываемой адвокатами, лицам, освобожденным от ее оплаты, в соответствии со ст. ст. 71, 72 Уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан, в случаях, если:

- об этом ходатайствует подозреваемый или обвиняемый;
- подозреваемый или обвиняемый не достиг совершеннолетия;
- подозреваемый или обвиняемый в силу физических или психических недостатков не может самостоятельно осуществлять свое право на защиту;
- подозреваемый или обвиняемый не владеет языком, на котором ведется судопроизводство;
- 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;
- к обвиняемому применен арест в качестве меры пресечения или он принудительно направлен на стационарную судебно-психиатрическую экспертизу;
- между интересами подозреваемых или обвиняемых, один из которых имеет защитника, имеются противоречия;
- в производстве по уголовному делу участвует представитель потерпевшего (частного обвинителя) или гражданского истца;
- при рассмотрении дела в суде, где участвует государственный обвинитель, а также согласно ст. 114 Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан в случаях, когда судья при подготовке дела к судебному разбирательству или суд при рассмотрении дела решает, исходя из имущественного положения гражданина, освободить его полностью или частично от оплаты юридической помощи и отнести расходы по оплате труда адвоката за счет государства, то возмещение расходов, связанных с защитой и представительством в этих случаях, (кроме случаев освобождения граждан от оплаты заведующим юридической консультацией или учредителем адвокатской конторы или адвокатом, занимающимся адвокатской деятельностью индивидуально без регистрации юридического лица) производится за счет средств республиканского бюджета на основании постановления органа, ведущего процесс, и определения суда, в

производстве которых находится дело (Постановление Правительства Республики Казахстан № 1247 «О правилах оплаты юридической помощи, оказываемой адвокатами, и возмещения расходов, связанных с защитой и представительством, за счет средств республиканского бюджета» от 26 августа 1999 г.).

По заочной форме обвинения.

Размер оплаты юридической помощи определяется путем умножения среднего часового заработка адвоката на количество отработанных часов. Средний часовой заработок адвоката определяется в установленном порядке путем деления суммы начисленной заработной платы за последние два месяца на количество рабочих часов за эти месяцы по календарю пятидневной рабочей недели.

Адвокат вправе оказывать лицу, обратившемуся за помощью, любую юридическую помощь, в которой оно нуждается.

Адвокат от своего имени заключает соглашение об оказании юридической помощи с обратившимся к нему лицом.

Адвокат, выступая в качестве защитника или представителя, правомочен в соответствии с процессуальным законом:

- 1) защищать и представлять права и интересы лиц, обратившихся за юридической помощью, во всех судах, государственных, иных органах и организациях, в компетенцию которых входит разрешение соответствующих вопросов;
- 2) запрашивать во всех государственных органах и негосударственных организациях сведения, необходимые для осуществления адвокатской деятельности;
- 3) самостоятельно собирать фактические данные, необходимые для оказания юридической помощи, и представлять доказательства;
- 4) знакомиться с материалами, касающимися лица, обратившегося за помощью, включая процессуальные документы, следственные и судебные дела, и фиксировать содержащуюся в них информацию любым способом, не запрещенным законодательными актами;
- 5) с момента допуска к участию в деле иметь свидания наедине со своим подзащитным без ограничения их количества, продолжительности и в условиях, обеспечивающих конфиденциальность таковых свиданий;
- 6) запрашивать на договорной основе заключения специалистов для разъяснения вопросов, возникающих в связи с оказанием юридической помощи и требующих специальных знаний в области науки, техники, искусства и в других сферах деятельности;

- 7) заявлять ходатайства, приносить в установленном порядке жалобы на действия должностных лиц органов юстиции, прокуратуры, дознания, предварительного следствия и суда, а также иных должностных лиц, ущемляющих права и охраняемые законом интересы лиц, обратившихся за помощью;
- 8) знакомиться с информацией, составляющей государственные секреты, а также с информацией, содержащей военную, коммерческую, служебную и иную охраняемую законом тайну, если это необходимо для осуществления защиты или представительства при проведении дознания, предварительного следствия и в суде, в порядке, предусмотренном законодательными актами;
- 9) использовать все не запрещенные законом средства и способы защиты прав и законных интересов лиц, обратившихся за юридической помощью;
- 10) совершать иные действия, не противоречащие законодательству.

Государственный орган или должностное лицо не могут отказать в признании права адвоката представлять интересы лица, обратившегося за юридической помощью.

Доступ адвоката в административные здания государственных органов, судов, прокуратуры, органов дознания и предварительного следствия осуществляется в порядке, установленном этими органами и судами, по предъявлении им удостоверения адвоката.

Доступ адвоката в места содержания задержанных, арестованных и отбывающих наказание осуществляется в соответствии с установленным пропускным режимом.

Адвокат имеет право на гарантированную государством социальную защиту, осуществляемую за счет средств обязательного страхования.

Взносы на социальное страхование уплачиваются адвокатами в соответствии с действующим законодательством (ст. 14 «Права адвоката»).

Адвокат обязан соблюдать требования законодательства, руководствоваться принципами организации и деятельности адвокатуры, соблюдать требования норм профессионального поведения и адвокатскую тайну.

Адвокат обязан отказаться от поручения об оказании юридической помощи в случаях, если он по данному делу оказывает или ранее оказывал юридическую помощь лицам, интересы которых противоречат интересам лица, обратившегося за помощью (за исключением случаев выступления в качестве посредника по взаимному согласию сторон), или участвовал в деле в качестве судьи, прокурора, лица, производящего дознание,

следователя, эксперта, специалиста, переводчика, свидетеля, потерпевшего или понятого, гражданского истца или гражданского ответчика, а также, если в расследовании или рассмотрении дела принимает участие должностное лицо, с которым адвокат состоит в близких родственных отношениях.

Адвокат обязан хранить в тайне сведения, ставшие ему известными в связи с оказанием юридической помощи, и не имеет права разглашать их без согласия лица, обратившегося за помощью.

Адвокату запрещается занимать по делу правовую позицию, ухудшающую положение лица, обратившегося за помощью.

Адвокат не вправе отказаться от принятого поручения по уголовному делу и в случае постановления неправосудного приговора, с точки зрения подзащитного или самого адвоката, обязан обжаловать его в установленном порядке.

Адвокату запрещается состоять на государственной службе и заниматься предпринимательской деятельностью, занимать иную оплачиваемую должность, кроме преподавательской, научной или творческой деятельности (ст. 15 «Обязанности адвоката»).

Таким образом, законными являются только те интересы человека, которые пользуются охраной норм права, признаны им. Они подлежат защите только с помощью законных средств. Адвокат должен уметь находить в законе нужные ему защитительные средства.

### **ВОПРОСЫ ДЛЯ САМОКОНТРОЛЯ**

1. Каковы формы участия адвоката в уголовном судопроизводстве?
2. В каких случаях участие защитника по уголовному делу является обязательным?
3. Какими правами обладает защитник на досудебных и судебных стадиях уголовного судопроизводства?
4. Какими правами должен руководствоваться адвокат при осуществлении защиты?
5. Что такое позиция защиты по делу?
6. Какие виды юридической помощи могут оказывать адвокаты?
7. В чем состоит досудебная работа адвоката по уголовному делу?
8. Каков порядок заключения соглашения по уголовному делу?

---

## **ГЛАВА 4. ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ АДВОКАТА ПРЕДСТАВИТЕЛЯ**

---

### ***§ 1. Право граждан на представительство в уголовном процессе. Основания участия адвоката в качестве представителя***

Наряду с подозреваемым, обвиняемым и подсудимым в квалифицированной юридической помощи, также нуждаются и другие участники уголовно-процессуальных правоотношений, такие как потерпевший, гражданский истец, частный обвинитель, гражданский ответчик и свидетель. Особое место в этом списке отводится потерпевшему, который становится более активным участником уголовного процесса.

Потерпевший согласно уголовно-процессуальному закону наделяется целым комплексом процессуальных прав, закрепленных в ч. 6 ст. 75 УПК РК, одним из которых является право потерпевшего иметь своего представителя при производстве по делу. Такая необходимость вызвана тем, что во многих случаях потерпевший не может сам активно использовать свои процессуальные права. Причины этого бывают самые разные. Иногда в результате полученной травмы состояние его здоровья не позволяет быть участником процесса. А порой моральная травма может быть настолько существенной, например, по делу об изнасиловании, что потерпевшее лицо не в состоянии активно участвовать в судопроизводстве и поэтому предпочитает иметь в нем своего представителя. Не менее существенно и то, что в роли потерпевшего чаще всего оказываются люди, мало осведомленные в вопросах законодательства и эффективнее реализовать эти права, больше возможности у лица, обладающего специальными юридическими познаниями. В этом случае потерпевшему в качестве представителя следует приглашать профессиональных адвокатов.

Потерпевший в уголовном процессе осуществляет свое право на судебную защиту от преступных посягательств на свою честь и достоинство, жизнь и здоровье, на личную свободу и имущество. Когда потерпевшему от преступления требуется содействие в отстаивании своих прав и интересов либо он не имеет возможности лично участвовать в уголовном процессе, в дело вступает профессиональный представитель, то есть адвокат.

А. М. Ларин отмечает: признание лица потерпевшим не зависит ни от его возраста, ни от психического или физического состояния. Любые граждане, пострадавшие от преступлений (дети и взрослые, психически больные и здоровые) признаются потерпевшими<sup>2</sup>.

Иначе обстоит дело с их дееспособностью. С этой точки зрения различаются: дееспособные — взрослые психически здоровые люди, которые могут лично в полном объеме осуществлять свои процессуальные права и обязанности; ограниченно дееспособные — подростки от 14 до 18 лет, а также взрослые лица с существенными психическими недостатками, не являющиеся, однако, душевнобольными, которые могут осуществлять свои процессуальные права и обязанности только с помощью других лиц; полностью недееспособные — дети, не достигшие 14 лет, а также лица, которые ввиду душевной болезни, слабоумия или иного болезненного состояния не могут осознать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) или руководить ими (ч. 1 ст. 16 УК РК), а потому не способны лично осуществлять свои процессуальные права и обязанности. Потерпевшие первой группы по своему усмотрению решают, будут ли они осуществлять свои процессуальные права лично или при содействии представителя. Потерпевшие же второй и особенно третьей групп не могут обойтись без представителя. Значит, если лица, по закону наделенные правом представлять их интересы на предварительном следствии, не вступили в дело по собственной инициативе или по соглашению, участие представителя потерпевшего должен обеспечить орган, ведущий уголовный процесс, аналогично тому, как это предусмотрено в отношении защитника (ст. 71 УПК РК «Обязательное участие защитника»).

Адвокат-представитель может понадобиться потерпевшему не только когда он не может или не хочет лично осуществлять свои права, но и тогда, когда, участвуя в процессе, нуждается в морально-психологической поддержке или в профессиональной юридической помощи. Не случайно в качестве представителей законодатель указывает адвокатов, как профессиональных юристов, являющихся членами коллегии адвокатов. В юридической литературе встречаются следующие мнения: адвокат, как представитель потерпевшего, вступает в уголовный процесс при наличии постановления о признании гражданина потерпевшим. Адвокату иногда затруднительно принять поручение на ведение дела и защиту прав и законных интересов потерпевшего. Объясняется это тем, что закон

---

<sup>2</sup> *Ларин А. М.* Представители и правопреемники в уголовном процессе // Советская юстиция. — 1981. — № 8. — С. 21-22.

недостаточно четко регулирует время признания лица потерпевшим, а, следовательно, и момент вступления адвоката-представителя в процесс.

Так, А. Фоков в одной из своих монографий вносил предложение о закреплении в законе положения, согласно которому акт признания лица потерпевшим должен совпадать с актом возбуждения уголовного дела<sup>3</sup>. Действующее уголовно-процессуальное законодательство Республики Казахстан обязывает лицо, ведущее уголовный процесс, ознакомить гражданина с постановлением о признании его потерпевшим, разъяснить ему права, в том числе возможности осуществлять их в процессе с помощью адвоката-представителя, о чем делается соответствующая отметка в протоколе допроса или в постановлении о признании лица потерпевшим. Эта обязанность проистекает из факта возбуждения уголовного дела, когда имеются достаточные данные, указывающие на признаки преступления, а иногда и лицо, потерпевшее от преступления, как это предусмотрено в ч. 3 ст. 186 УПК РК. Представительство адвоката будет наиболее эффективно при условии своевременного вступления его в уголовный процесс. Это, возможно, достигнуть тогда, когда признание потерпевшим будет совпадать во времени с возбуждением уголовного дела либо разрыв будет минимальным.

Деятельность адвоката-представителя потерпевшего на отдельных стадиях процесса следует рассмотреть, акцентируя внимание на тех моментах, которые на сегодняшний день являются проблемными как в теории, так и практике уголовного судопроизводства, оставляя без подробного освещения вопросы, многократно подвергнутые анализу другими авторами и не носящие дискуссионного характера. В этой связи необходимо рассмотреть деятельность профессионального адвоката в роли представителя по уголовным делам на досудебных стадиях уголовного процесса Республики Казахстан. Совершенно очевидно, что гражданину, не обладающему познаниями в области уголовного судопроизводства, достаточно сложно сориентироваться в многочисленных взаимосвязанных и взаимообусловленных процессуальных нормах. Учитывая это, государство, в силу принятых на себя обязательств, должно разработать соответствующие механизмы, к числу наиболее эффективных из которых и относится наличие у потерпевшего возможности воспользоваться услугами профессионального юриста.

Само по себе расследование или судебное рассмотрение уголовного дела — явление малоприятное для обычных граждан, вовлеченных в

---

<sup>3</sup> **Фоков А.** Адвокат-представитель потерпевшего в советском уголовном процессе // Советская юстиция. — 1983. — № 1.

уголовное судопроизводство. Значительная часть людей стремится избежать соприкосновения с уголовным судопроизводством или свести до минимума свое участие в нем. Способы поведения обусловлены процессуальным положением граждан. Свидетель не хочет «связываться с уголовным делом», поэтому дает показания, которые позволяют ему уйти из процесса. Кроме того, свидетелю в большинстве случаев не понятны действия следственных органов, которые в свою очередь не всегда разъясняют свидетелю все его права, которыми он наделен в соответствии с уголовно-процессуальным законом, за исключением его обязанностей и уголовной ответственности за дачу заведомо ложных показаний и за отказ от дачи показаний. Потерпевший стремится быстрее компенсировать себе ущерб, чаще всего не проявляет особого интереса к другим обстоятельствам уголовного дела, не одобряет длительных, по его мнению, сроков расследования.

Закон Республики Казахстан «Об адвокатской деятельности» от 5 декабря 1997 г. определил основное назначение адвокатуры РК. Адвокатура организует деятельность адвокатов по защите по уголовным делам, представительству по гражданским, административным, уголовным и другим делам, а также по оказанию иных видов юридической помощи в целях защиты и содействия в реализации прав, законных интересов граждан, а также прав и законных интересов юридических лиц (ч. 2 ст. 1 Закона РК «Об адвокатской деятельности»). Кроме того, адвокаты как члены коллегии адвокатов осуществляют представительство и защиту физических и юридических лиц в органах дознания, предварительного следствия, судах, в государственных и иных органах, организациях и отношениях с гражданами (п. 3 ч. 1 ст. 4 Закона РК «Об адвокатской деятельности»).

Уголовно-процессуальный закон РК дает следующие разъяснение понятия института «представительства». Это лица, уполномоченные представлять законные интересы потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика в силу закона или соглашения (п. 21 ч. 1 ст. 7 УПК РК).

Вероятно также, что ограничения участия адвоката-представителя потерпевшего в предварительном расследовании в какой-то степени провоцировались аналогичными ограничениями в отношении адвоката-защитника. Однако теперь, когда все эти ограничения сняты, адвокат-представитель потерпевшего, исходя из принципов состязательности уголовного судопроизводства и равноправия сторон, бесспорно, может принять участие в процессе с момента признания его доверителя потерпевшим.

Применительно к обозначенной проблеме, действующее законодательство необходимо дополнить нормой, в которой будет предусмотрено участие адвоката-представителя потерпевшего на стадии предварительного расследования с того момента, как это сочтет необходимым потерпевший.

В практическом плане значительный интерес, главным образом, представляет и другой вопрос: с какого момента адвокат приобретает процессуальный статус представителя потерпевшего? В юридической литературе высказаны различные точки зрения по этому вопросу. Большинство авторов: Р. Д. Рахунов, Ю. И. Стецовский, В. Е. Юрченко и другие едины во мнении, что адвокат-представитель вступает в дело и начинает реализовывать принадлежащие ему процессуальные права с момента допуска его следователем в уголовное судопроизводство. Лишь Л. Д. Кокорев и Г. Д. Побегайло считают, что адвокат-представитель потерпевшего становится субъектом уголовно-процессуальной деятельности с момента оформления потерпевшим в юридической консультации поручения на представительство.

В связи с практическим единодушием исследователей по этому вопросу, в юридической литературе в основном разрабатывалась другая проблема, а именно, в какой форме должен выражаться допуск следователем адвоката-представителя потерпевшего к участию в деле.

Действующее уголовно-процессуальное законодательство устанавливает механизм допуска представителя для участия в уголовном деле. В соответствии с ч. 1 ст. 80 УПК РК представитель допускается к участию в деле постановлением органа, ведущего уголовный процесс. В контексте этой статьи глагол «допускаются» употреблен как синоним словосочетания «могут принимать участие», а не в смысле необходимости для соответствующего органа решать вопрос о допуске адвоката.

В свою очередь, мы полагаем, что следователь или суд вообще не должны решать вопрос о допуске или об отказе в допуске адвоката к участию в деле. При этом мы исходим из того, что государственные органы не вправе воспрепятствовать потерпевшему в реализации его права участвовать в процессе через выбранного им адвоката-представителя. Иное решение вопроса не исключает возможных злоупотреблений со стороны этих органов путем необоснованного отстранения представителя от участия в деле. Конечно, в этом случае адвокат-представитель может обжаловать необоснованный отказ в допуске на участие в деле, но пока такая жалоба будет рассматриваться, могут быть упущены существенные процессуальные возможности повлиять на судьбу дела. Поэтому считаем, что адвокат должен приобретать процессуальный статус представителя

потерпевшего с момента предъявления им следователю или суду своего полномочия — ордера юридической консультации, то есть должен действовать уведомительный, а не разрешительный порядок вступления адвоката в дело.

Позиция Л. Д. Кокорева и Г. Д. Побегайло, согласно которой адвокат приобретает статус представителя потерпевшего с момента оформления потерпевшим поручения на представительство<sup>4</sup>, не может быть поддержана, так как с этого момента и до уведомления об этом следователя или суда и передачи им ордера юридической консультации в подтверждение полномочий адвоката, как правило, проходит определенное время. Не отвечает интересам участвующих в деле лиц и другая позиция, согласно которой адвокат становится представителем потерпевшего с момента приобщения следователем или судом ордера юридической консультации к материалам дела, поскольку нельзя исключать, что такое приобщение произойдет не сразу после представления ордера соответствующему органу.

Деятельность адвоката-представителя по оказанию правовой помощи потерпевшему может начинаться еще до признания его клиента потерпевшим по уголовному делу, а также до вынесения лицом, ведущим уголовный процесс соответствующего постановления о признании адвоката представителем. Она выражается в том, что адвокат дает советы потерпевшему, обсуждает с ним позицию, которой надо придерживаться на процессе, подготавливает вместе с ним ходатайства, вопросы, подлежащие выяснению, истребует соответствующие документы из различных учреждений, за исключением присутствия на следственных действиях с участием его клиента. Все это не процессуальная деятельность адвоката-представителя, однако, всецело направленная на оказание квалифицированной юридической помощи его клиенту. Закон не запрещает адвокату общаться со своим представляемым до вынесения следователем соответствующих постановлений.

Что касается проведения следственных действий, в частности, допроса потерпевшего, то в соответствии с уголовно-процессуальным законом, данное следственное действие допускается только при наличии возбужденного уголовного дела и определения процессуального положения допрашиваемого лица, то есть вынесения постановления о признании лица потерпевшим, где разъяснить его права и обязанности. Адвокату, чтобы быть допущенным в процесс, достаточно предъявить

---

<sup>4</sup> *Кокорев Л. Д., Побегайло Г. Д.* Адвокат-представитель потерпевшего в советском уголовном процессе. — Воронеж: Изд-во Воронеж. ун-та, 1969.

ордер юридической консультации. Личная осведомленность представляемого как участника исследуемых обстоятельств в сочетании с юридическими знаниями и опытом адвоката-представителя позволяют наиболее эффективно отстаивать нарушенные интересы. Адвокат, выступающий в роли представителя потерпевшего, в отличие от защиты обвиняемого, берет на себя функцию обвинения, так как потерпевший в процессе выступает как обвинитель. Деятельность адвоката всегда будет направлена в одностороннем порядке в пользу своего клиента.

Процессуальные права адвоката, который оказывает юридическую помощь потерпевшему, существенно ограничены по сравнению с правами адвоката, оказывающего такую помощь подозреваемому и обвиняемому (защитника). Налицо асимметрия в процессуальных правах этих участников процесса с сильным креном в пользу последнего, что прямо противоречит провозглашаемому Конституцией РК принципу равноправия сторон в процессе и состязательному началу уголовного судопроизводства. Не случайно, в литературе уже высказывалось мнение, что необходимо пропорциональное уравнивание процессуальных возможностей представителя-потерпевшего и защитника обвиняемого.

Думается, что целесообразно предусмотреть в качестве специальных полномочий представителя потерпевшего возможность отзыва им жалобы о совершенном преступлении, а также возможность примирения с подозреваемым и обвиняемым, вполне логично выглядит и право представителя потерпевшего заключать от его имени сделки о признании вины. Для этого указанное право должно быть особо оговорено в выданной адвокату-представителю потерпевшего доверенности.

Наделение адвоката-представителя потерпевшего соответствующим объемом процессуальных прав и обязанностей, равенство правомочий по представлению доказательств, участие в их исследовании и заявлении ходатайств свидетельствует о самостоятельности этого участника процесса, что является одной из важнейших особенностей процессуального положения адвоката-представителя потерпевшего. Он свободен в выборе средств и способов защиты, доверенных ему интересов. Так, представитель от своего имени вступает с другими участниками процесса в уголовно-процессуальные правоотношения, заявляя ходатайства об истребовании доказательств и представляя новые доказательства, обосновывая их юридическое значение, возбуждая ходатайство о возвращении дела на дополнительное расследование для проведения новых следственных действий, принимая участие в допросе свидетелей, обвиняемых и потерпевших, независимо от того, что этим лицам задавались вопросы самим потерпевшим. Таким образом, адвокат-представитель потерпевшего

занимает самостоятельное процессуальное положение в решении вопросов, которые возникают в процессе деятельности по представлению и исследованию доказательств, в выборе процессуальных средств доказывания, не согласовывая эти действия в каждом случае с потерпевшим.

Самостоятельное участие в доказывании — это основное процессуальное право, обладание которым делает лицо субъектом доказывания в уголовном процессе. Наличие у участника процесса свободы деятельности по доказыванию предопределяет его самостоятельность в выборе форм и методов осуществления своей функции, определении правовой позиции, тактики по делу.

Однако существует и определенная зависимость адвоката-представителя от потерпевшего, которая заключается в том, что свою основную позицию, генеральное направление реализации возложенных на него задач, адвокат должен согласовать с потерпевшим, чтобы не получилось так, что представитель из помощника превратится в противника. Во всем остальном адвокат-представитель потерпевшего самостоятелен, ибо без этого невозможно выполнить поручение в уголовном процессе. Самостоятельность способствует быстрой и своевременной защите интересов потерпевшего, более полной реализации его прав.

## ***§ 2. Условия принятия адвокатом поручения на ведение представительства. Полномочия адвоката-представителя***

В соответствии с действующим уголовно-процессуальным законодательством Республики Казахстан (ч. 3 ст. 80 УПК РК) адвокат-представитель потерпевшего наделен всеми процессуальными правами, что и представляемые им физические лица (ч. 6 ст. 75 УПК РК), за исключением права давать показания. Данное ограничение вполне понятно, так как право давать показания по своей природе неотчуждаемо, и не может быть осуществлено представителем. Однако, на наш взгляд, необходимо наделить адвоката-представителя помимо прав потерпевшего отдельными полномочиями адвоката-защитника, в соответствии с требованиями ч. 2 ст. 74 УПК РК. Более того, целесообразно ввести в уголовно-процессуальный закон отдельную норму, регламентирующую деятельность профессионального представителя-адвоката. Таким образом, возникает необходимость подвергнуть анализу основные процессуальные права адвоката-представителя потерпевшего.

Право представлять доказательства означает, что адвокат может предъявить и передать органу расследования или суду находящиеся в его распоряжении предметы или документы с просьбой (ходатайством) о приобщении их к делу как доказательства. Адвокат-представитель потерпевшего обычно использует указанное право с тем, чтобы предоставить в распоряжение следствия или суда доказательства в подтверждение виновности лица, причинившего потерпевшему вред, или в подтверждение суммы причиненного ущерба, но это могут быть и доказательства, удостоверяющие иные обстоятельства дела. Названные предметы и документы могут быть как постоянно принадлежащими потерпевшему, так и случайно обнаруженными им или его представителем, а также полученные от компетентных учреждений или от отдельных граждан справки, заключения, объяснения и тому подобные. Действующее законодательство не ограничивает адвоката в собирании и представлении следователю или суду всевозможных источников информации постольку, это не сопряжено с принуждением, вторжением в жилище и иными нарушениями прав и свобод других лиц.

Специфика процессуального положения адвоката-представителя в доказывании по уголовным делам заключается в следующем. Он в отличие от органов, ведущих уголовный процесс, на которые возложена обязанность доказывать все обстоятельства уголовного дела, в том числе виновность и невиновность лица (ст. 115 УПК РК), обязан предоставлять только те данные, которые не ухудшают положение его клиента. Адвокат-представитель должен участвовать в доказывании и при этом отстаивать свою позицию, принимать активное участие в собирании и исследовании доказательств для выяснения обстоятельств, направленных доказывать виновность лица, привлеченного к уголовной ответственности. Данное полномочие адвоката-представителя не исключает обязанности доказывания с органов, ведущих уголовный процесс.

Между тем, законодатель не наделяет адвоката-представителя правом процессуально оформлять показания свидетеля, потерпевшего, вещественные доказательства, протоколы следственных действий и иные документы. Согласно ч. 2 ст. 126 УПК РК ответственность за ведение протоколов в ходе дознания и предварительного следствия возлагается на дознавателя и следователя. В связи с чем, по нашему мнению, адвокат-представитель должен быть наделен правом представлять доказательства и собирать сведения, необходимые для оказания юридической помощи своему клиенту, как и адвокат-защитник (ч. 3 ст. 125 УПК РК).

Те документы, предметы, справки и так далее, которые защитник представляет лицу, ведущему уголовный процесс, по существу

доказательствами являться не будут. Например, адвокат-представитель, опросил частное лицо, потенциального свидетеля, произвел звукозапись и предоставил кассеты следователю. До тех пор пока данная видеозапись будет находиться у адвоката-представителя, а лицо, чьи показания были записаны адвокатом-представителем на аудиокассету, не будет допрошено следователем в установленном законом порядке, эти материалы доказательствами в процессуальном смысле являться не будут. Только в том случае, когда адвокат-представитель заявит ходатайство о приобщении представленных им данных к материалам уголовного дела, они после оценки следователем, который должен придать им свойства допустимости, обретут статус доказательств. В том случае, если ходатайство заявляется после ознакомления с материалами уголовного дела, оно должно заноситься в протокол об ознакомлении потерпевшего и его адвоката-представителя с материалами уголовного дела (ч. 1 ст. 276 УПК РК). Если же такое ходатайство заявляется на предварительном следствии, оно может быть оформлено как в письменном виде, так и в устной форме. Письменные ходатайства приобщаются к материалам уголовного дела, а устные заносятся в протокол следственного действия (ч. 2 ст. 102 УПК).

Органы, ведущие уголовный процесс, обязаны обеспечить адвокату-представителю потерпевшего реализацию этого права, для чего соответствующий орган составляет протокол представления доказательства, проводит необходимые для выяснения вопроса об относимости объекта следственных действия, выносит постановление о приобщении представленного объекта в качестве доказательства к делу либо об отказе в удовлетворении ходатайства.

Необходимо подчеркнуть, что в контексте права представлять доказательства сам термин «доказательство» используется с некоторой условностью. Доказательством информация, сведения о фактах становятся тогда, когда они облечены в процессуальную форму посредством следственных действий. Носителям информации, пока ими располагает адвокат — представитель потерпевшего, процессуальная форма не присуща. Это еще не доказательства, а лишь предметы, документы как таковые. Поэтому, как отмечается в литературе, точнее говорить о праве представлять не доказательства, а предметы или документы для приобщения к делу в качестве доказательств.

Право заявлять ходатайства является важной гарантией реальной возможности для адвоката-представителя потерпевшего добиваться установления истины по делу и защищать нарушенные права потерпевшего. Ходатайство адвоката-представителя потерпевшего — это обращенная к следователю, прокурору или суду просьба произвести

определенное следственное действие, установить некоторый факт или принять конкретное решение. В принципе, ходатайство адвоката-представителя потерпевшего может быть изложено как в письменной, так и в устной форме. Однако, на наш взгляд, всякое ходатайство, заявляемое адвокатом-представителем, должно быть мотивированным, содержать в себе обозначение тех целей, достижению которых послужит ходатайство, соответствующие ссылки на нормы материального и процессуального права (в том числе на ст. 102 УПК РК, устанавливающую, что следователь не вправе отказать представителю потерпевшего в удовлетворении ходатайств, если обстоятельства, об установлении которых он ходатайствует, могут иметь значение для правильного разрешения дела, ходатайство должно быть разрешено не позднее трех суток со дня заявления), а также в необходимых случаях, анализ тех доказательств, что уже имеются в материалах дела. Поэтому целесообразно заявление адвокатом ходатайств в письменном виде. Последнее будет способствовать и более внимательному рассмотрению этих ходатайств органом, к которому они обращены. Устное же заявление ходатайств адвокатом-представителем потерпевшего, по нашему мнению, возможно лишь в крайне ограниченных пределах, когда ходатайство не нуждается в развернутой мотивировке.

Круг вопросов, по которым адвокат-представитель потерпевшего может заявлять ходатайства, законом не определен, в связи с тем, что нельзя перечислить случаи, когда у адвоката может возникнуть потребность обратиться с просьбой к соответствующему органу для защиты прав потерпевшего.

Адвокат-представитель потерпевшего вправе заявлять отводы дознавателю, следователю, прокурору, судье, секретарю суда, переводчику, специалисту, эксперту, а также адвокату, представителю профсоюза или иной общественной организации, участвующим в деле в качестве защитника или представителя другого потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика (глава 11 УПК РК). В литературе отвод рассматривается как своего рода жалоба, предмет которой неправомерное участие в деле того или иного лица. Основанием к отводу служат указанные в законе обстоятельства, ставящие под сомнение беспристрастное исполнение тем или иным участником процесса возложенных на него процессуальных правомочий, а потому исключаящее участие в деле отводимого лица.

Право приносить жалобы имеет своей основой Конституцию РК, которая гласит: «Граждане Республики Казахстан имеют право обращаться лично, а также направлять индивидуальные и коллективные обращения в

государственные органы и органы местного самоуправления» (ст. 33 Конституции РК). Применительно к уголовному процессу жалоба — это обращение к прокурору или в суд с просьбой прекратить неправомерные действия или признать недействительными результаты таких действий либо отменить неправомерное решение. Право приносить жалобы — неотъемлемый элемент процессуального статуса многих участников процесса, в том числе и адвоката-представителя потерпевшего, являющееся важной процессуальной гарантией защиты прав и законных интересов потерпевшего.

В соответствии с главой 13 УПК РК до недавнего времени жалобы на действия и решения лица, производящего дознание и следователя можно было приносить только прокурору, а на действия и решения прокурора — лишь вышестоящему прокурору. Такое положение вещей не отвечало в полной мере требованиям обеспечения прав и законных интересов лиц, участвующих в деле, в том числе потерпевшего. Так, А. М. Ларин отмечал, что «вышестоящие прокуроры чаще проявляют склонность к поддержке нижестоящих, нежели к критической оценке их действий и решений»<sup>5</sup>.

Причина тому служит ведомственная солидарность. Прокурор, отвечающий за законность действий органов расследования и результаты их деятельности, так же как и следователь, представляет государственные инстанции, осуществляющие уголовное преследование. Поэтому обжалование незаконности действий следователя прокурору фактически означает, что жалобы на действия органов уголовного преследования рассматриваются теми же, кто их осуществляет. Преодолению этого служит институт обжалования действий и решений органов дознания, следователя и прокурора в суд, поскольку суд «не связан ведомственными интересами, независим, не несет ответственности за раскрытие преступлений, ограничен рамками судебной процедуры».

Основанием для корректировки действующего уголовно-процессуального законодательства в этой части, а также сложившейся практики служат положения Конституции РК и, прежде всего, ст. 13, гарантирующая каждому право на судебную защиту своих прав и свобод (ч. 2) и в качестве одного из существенных элементов этого права предусматривающие возможность обжалования в суд решений и действий (или бездействия) органов государственной власти и должностных лиц.

В юридической литературе такие ученые, как В. З. Лукашевич, Г. А. Матевосян, Л. Д. Кокорев, Г. Д. Побегайло, В. Е. Юрченко, Н. А. Яку-

---

<sup>5</sup> *Ларин А.* Предоставление предметов и документов при расследовании // Социалистическая законность. — 1981. — № 3. — С. 31-32.

бович, Л. В. Батищева, Е. С. Радутная, Г. И. Пичкалева неоднократно высказывались о том, что установленное в законодательстве (ст. 75 УПК РК) полное равенство процессуальных прав представителя потерпевшего с процессуальными правами самого потерпевшего, за исключением права давать показания, является залогом активного участия адвоката-представителя потерпевшего в уголовном судопроизводстве. Вряд ли можно ограничиться подобными суждениями, исходя из того, что для действительно надежной защиты прав и законных интересов потерпевшего его представитель должен быть, наделен набором специфических процессуальных прав, в которых не нуждается сам потерпевший, но которые необходимы его представителю для реализации поставленных перед ним задач.

В действующем уголовно-процессуальном законодательстве таких процессуальных прав у представителя потерпевшего нет. Вместе с тем достаточно взглянуть на объем процессуальных прав, предоставленных адвокату-защитнику, чтобы убедиться, что у последнего имеется целый ряд специфических процессуальных прав, не совпадающих с правами подозреваемого или обвиняемого. К таковым, например, относятся право присутствовать при предъявлении обвинения; право участвовать в допросе обвиняемого и подозреваемого, а также в иных следственных действиях, произведенных с их участием и другие.

Таким образом, налицо не просто недостатки в правовой регламентации участия адвоката-представителя потерпевшего в уголовном судопроизводстве, но и серьезная асимметрия в процессуальном положении защитника и представителя потерпевшего.

Представляется, что в уголовно-процессуальном законе необходимо предусмотреть следующие специфические для представителя потерпевшего процессуальные права: знакомиться с постановлением о признании лица, пострадавшего от преступления, потерпевшим; участвовать в допросе потерпевшего, а также в иных следственных действиях, производимых с его участием или по его ходатайству, а также в следственных действиях, проводимых по ходатайству самого представителя потерпевшего; собирать и представлять предметы, документы и сведения, необходимые для оказания юридической помощи; знакомиться с протоколами следственных действий, в которых участвовал потерпевший или сам представитель потерпевшего, с документами, которые предъявлялись либо должны были предъявляться потерпевшему; при наличии специального полномочия требовать признания представляемого им потерпевшего частным обвинителем; участвовать во всех заседаниях суда, в которых может участвовать потерпевший, на тех же

условиях; выступать в суде первой инстанции вместо потерпевшего в прениях и с репликой; отзывать всякую поданную им жалобу с согласия потерпевшего; по специальному поручению потерпевшего выступать от его имени при примирении потерпевшего с подозреваемым и обвиняемым; подавать в относящейся к интересам потерпевшего части возражения на жалобы других участников процесса; использовать любые другие средства и способы защиты прав и законных интересов потерпевшего, не противоречащие закону; с согласия доверителя приглашать для него другого представителя и передоверять представительство.

Четкое и ясное указание в законе на вышеперечисленные процессуальные права представителя потерпевшего послужит гарантией от излишнего субъективизма органов и лиц, ведущих уголовный процесс. Так, при формальном подходе и с обоснованной ссылкой на закон (ст. 75 УПК РК) на сегодняшний день следователь имеет все основания отказать адвокату-представителю потерпевшего ознакомиться с протоколами допросов потерпевшего, проведенных ранее, до его вступления в процесс, поскольку данное право представителя потерпевшего в законе не предусмотрено в отличие от аналогичного права защитника.

Не вызывает сомнений, что «процессуальное положение участника процесса определяется не только совокупностью предоставленных ему прав, но и кругом возложенных на него обязанностей».

Следует признать, что в литературе вопрос о процессуальных обязанностях адвоката-представителя потерпевшего разработан недостаточно. Ряд авторов, исследовавших данную проблему, ограничиваются обзором процессуальных обязанностей лишь самого потерпевшего, хотя очевидно, что процессуальные обязанности потерпевшего и процессуальные обязанности его представителя суть не одно и то же. Такие процессуалисты, как Л. Д. Кокорев и Г. Д. Побегайло, которые специально посвятили свои труды изучению вопросов, связанных с участием в уголовном судопроизводстве адвоката-представителя потерпевшего, при анализе его процессуального статуса раскрывают лишь его права, не упоминая о наличии у него процессуальных обязанностей.

Лишь В. Д. Адаменко обратил внимание, что помимо процессуальных прав представитель несет и процессуальные обязанности, к числу которых он отнес обязанность подчиняться постановлениям и распоряжениям должностных лиц, ведущих процесс, обязанность соблюдать распорядок

судебного заседания, а также обязанность отчитываться перед представляемыми по первому их требованию<sup>6</sup>.

Что касается последней из упомянутых В. Д. Адаменко обязанностей представителя, то она не носит процессуального характера, так как, во-первых, относится к сфере внутренних отношений между представляемым и адвокатом-представителем, которую невозможно втиснуть в строгие рамки уголовно-процессуального права, а, во-вторых, любая процессуальная обязанность необходимо предполагает установление в законе санкций за ее неисполнение, также носящих процессуальный характер, которые в данном случае немислимо предусмотреть.

К процессуальным обязанностям адвоката-представителя потерпевшего относятся следующие: 1) представить органу, ведущему уголовный процесс, документы, подтверждающие его полномочия представителя; 2) являться по вызовам органа, ведущего уголовный процесс, для защиты интересов потерпевшего; 3) подчиняться законным распоряжениям прокурора, следователя, дознавателя; подчиняться законным распоряжениям председательствующего; 4) не разглашать без разрешения прокурора, следователя или лица, производящего дознание данных предварительного расследования; 5) не покидать зал судебного заседания до объявления перерыва без разрешения председательствующего; 6) соблюдать порядок в заседании суда.

Недостаток правовой регламентации этих обязанностей видится в том, что в общий перечень обязанностей представителя потерпевшего включены как процессуальные обязанности, так и обязанности, не носящие такого характера, например, обязанность следовать указаниям доверителя. В этой связи нельзя считать процессуальной обязанностью адвоката-представителя потерпевшего закрепленную в п. 9 ч. 3 ст. 14 Закона РК «Об адвокатской деятельности» обязанность адвоката использовать все не запрещенные законом средства и способы защиты прав и законных интересов лиц, обратившихся за юридической помощью. Данная обязанность также не носит процессуального характера, так как отсутствуют процессуальные санкции за её неисполнение, а потому она указывает скорее на профессиональный долг адвоката. Отметим, что в Основных положениях о роли адвокатов, принятых Восьмым Конгрессом ООН по предупреждению преступлений и обращению с правонарушителями и одобренных 45-й сессией Генеральной Ассамблеи ООН (Резолюция № 45/121 от 14 декабря 1990 г.), аналогичное положение

---

<sup>6</sup> *Адаменко В. Д.* Советское уголовно-процессуальное представительство. — Томск: Изд-во Томск. ун-та, 1978.

трактуются не как процессуальная обязанность адвоката, а как его обязанность по отношению к клиенту, что, на наш взгляд, вполне оправдано.

В уголовно-процессуальном законе по аналогии с гражданским процессуальным законодательством следовало бы различать общие и специальные полномочия представителя потерпевшего, в том числе и адвоката. Под общими полномочиями при этом понимаются те, которыми адвокат-представитель наделяется в силу своего статуса участника процесса без специальных указаний на то со стороны потерпевшего. Круг этих процессуальных полномочий должен быть исчерпывающим образом указан в законе. Именно к таким, общим, полномочиям относятся те процессуальные права представителя потерпевшего, что закреплены в ст. 75 УПК РК. Для того чтобы адвокат смог воспользоваться общими полномочиями, достаточно предъявить ордер юридической консультации на представление интересов потерпевшего.

Вместе с тем, существует круг процессуальных действий, которые в принципе может совершать адвокат-представитель потерпевшего, но поскольку они связаны с имущественными интересами потерпевшего и влекут для него не только процессуальные, но и материально-правовые последствия, для их совершения адвокату требуется особое согласие потерпевшего. Это и есть те полномочия, которые нами обозначены как специальные. Такие полномочия адвокат-представитель потерпевшего получит лишь тогда, когда это будет оговорено потерпевшим, например, в доверенности. Поэтому возможность выдачи потерпевшим доверенности адвокату-представителю необходимо предусмотреть в законе.

Отметим, что даже сейчас в практике встречаются случаи, когда адвокат-представитель потерпевшего к ордеру юридической консультации прилагает доверенность, дающую право совершать те или иные действия. Так, по одному из уголовных дел в доверенности, выданной потерпевшим, наряду с другими полномочиями, адвокату было предоставлено право предъявления гражданского иска. В судебном заседании адвокат-представитель этим полномочием воспользовался и иск предъявил.

К специальным полномочиям адвоката-представителя потерпевшего, на наш взгляд, следует отнести: отзыв жалобы на совершение в отношении потерпевшего запрещенного уголовным законом деяния; примирение от имени потерпевшего с подозреваемым или обвиняемым; требование признания потерпевшего частным обвинителем; полный или частичный отказ от предъявленного потерпевшим гражданского иска; передоверие представительства; предъявление исполнительного листа к взысканию; получение присужденного потерпевшему имущества или денег. В случае

заявления потерпевшим гражданского иска адвокат-представитель потерпевшего наделяется и процессуальными правами представителя гражданского истца, которые от собственно процессуальных прав представителя потерпевшего могут быть ограничены лишь искусственно. В уголовно-процессуальном законе также необходимо предусмотреть право потерпевшего в любой момент производства по делу отменить выданную им адвокату-представителю доверенность, в связи, с чем последний утрачивал бы специальные полномочия.

Следует признать, что и на сегодняшний день в практике нередки случаи, когда стороны, руководствуясь соображениями здравого смысла и своими процессуальными интересами, вступают в подобного рода соглашения. При этом формы таких соглашений оказываются произвольными и с трудом укладываются в рамки действующего законодательства, однако не противоречат его целям и принципам. Законодательное закрепление института сделок о признании вины позволило бы ускорить рассмотрение в судах несложных уголовных дел, разгрузить суды первой инстанции и создать необходимые условия для того, чтобы судьи сосредотачивали бы свои усилия на спорных в доказательственном отношении случаях. В литературе уже высказано мнение некоторых процессуалистов, занимающихся данной проблемой. В. А. Лазарева и Х. У. Рустамов отмечают, что необходимо внедрить сделки о признании вины в судебную практику, на начальном этапе ограничив эту процедуру делами о преступлениях небольшой и средней тяжести с последующим распространением ее на все другие категории деяний. Подобные предложения исходят и от судейского корпуса

Однако при этом было бы непростительной ошибкой упустить из вида законные интересы потерпевшего. Ведь даже в США, где сделки о признании вины допускаются в неограниченных пределах и где ведущая роль в заключении данных соглашений, помимо подсудимого и его адвоката, принадлежит государственному обвинителю-атторнею (прокурору), в силу его исключительного диспозитивного правомочия осуществлять судебное преследование, «потерпевший играет принципиальную роль в вопросе о том, чтобы прокурор заключил «сделку о признании вины» с обвиняемым» Прежде чем начать обсуждение условий сделки с обвиняемым, прокурор обсуждает ряд вопросов с потерпевшим. И хотя потерпевший не принимает окончательного решения, будет или не будет с обвиняемым заключена сделка о признании вины, решение прокурора будет, соответствовать желанию потерпевшего.

Таким образом, в случае допущения в уголовное судопроизводство Республики Казахстан сделок о признании вины, необходимо закрепить

положение, что данное соглашение возможно лишь при согласии с его условиями потерпевшего как равноправной стороны обвинения. Для потерпевшего и его представителя участие в этой процедуре — гарантия её законности, возможность до заключения соглашения требовать восстановления нарушенных прав и интересов потерпевшего, возмещения морального и материального вреда. Разумеется, что при этом потерпевший не может быть лишен права передать свои полномочия, касающиеся согласования условий сделки своему представителю, особенно в нашем случае, когда в этом качестве выступает профессиональный юрист-адвокат.

В рассматриваемом аспекте необходимо затронуть концептуальную для нашей правовой системы проблему легализации в уголовно-процессуальном законодательстве Республики Казахстан так называемых сделок о признании вины, то есть соглашений, посредством которых обвинение и защита приходят к согласию о разрешении дела, включая пункты обвинения, по которым обвиняемый признает себя виновным.

### ***§ 3. Обстоятельства, исключаящие участие адвоката в качестве представителя по уголовному делу***

Потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик реализуют свои права в уголовном процессе как лично, так и с помощью своего представителя. На предварительном следствии и в суде по уголовным делам в качестве представителей потерпевших, гражданских истцов и гражданских ответчиков могут участвовать адвокаты. Адвокат вправе участвовать в уголовном деле в качестве представителя потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика после заключения соглашения с указанными лицами и получения ордера в юридической консультации. Приглашение адвокату на участие в процессе в качестве представителя потерпевшего, гражданского истца и гражданского ответчика может исходить как непосредственно от этих лиц, так и законных представителей потерпевшего, гражданского истца и гражданского ответчика.

Прежде чем принять приглашение на участие в деле в качестве представителя потерпевшего, гражданского истца и гражданского ответчика адвокат должен выяснить у этих лиц, признаны ли они в установленном законом порядке потерпевшим, гражданским истцом и гражданским ответчиком. По действующему законодательству лицо пользуется правами потерпевшего лишь после признания его потерпевшим,

о чем лицо, производящее дознание, следователь и судья выносят постановление, а суд — определение. Если такого постановления нет, адвокат разъясняет обратившемуся за юридической помощью лицу порядок признания его потерпевшим или гражданским истцом.

Адвокат не вправе участвовать в деле в качестве представителя потерпевшего, гражданского истца и гражданского ответчика, если он по данному делу оказывает или ранее оказывал юридическую помощь лицу, интересы которого противоречат интересам лица, обратившегося с просьбой о ведении дела, или если он ранее участвовал в качестве судьи, прокурора, следователя, лица, производившего дознание, эксперта, специалиста, переводчика, свидетеля или понятого, а также если в расследовании или рассмотрении дела принимает участие должностное лицо, с которым адвокат состоит в родственных отношениях. Если эти обстоятельства выяснятся после принятия поручения адвокатом, то последний устраняется от участия в деле мотивированным постановлением следователя, прокурора или определением суда.

Потерпевший, гражданский истец и гражданский ответчик вправе в любой момент производства по делу отказаться от своего представителя — адвоката. Однако когда адвокат приглашен законным представителем потерпевшего, то отказ такого потерпевшего (малолетнего, слабоумного, душевнобольного и т. п.) от адвоката, приглашенного законным представителем, вряд ли может служить основанием для устранения адвоката из процесса.

Адвокат — представитель потерпевшего является самостоятельным и равноправным субъектом уголовного процесса. Он действует в уголовном деле не вместо потерпевшего, а наряду с ним и наделен широкими полномочиями. На предварительном следствии адвокат — представитель потерпевшего имеет право: представлять доказательства; заявлять ходатайства; знакомиться со всеми материалами дела с момента окончания предварительного следствия, приносить жалобы на действия следователя и прокурора.

Адвокат — представитель потерпевшего имеет право участвовать в судебном разбирательстве, заявлять отводы, ходатайства и высказывать мнение о ходатайствах, заявленных другими участниками судебного разбирательства, поддерживать гражданский иск и просить суд о принятии мер для обеспечения заявленного иска, вносить предложения о порядке исследования доказательств, представлять доказательства и участвовать в их исследовании, участвовать в судебных прениях, знакомиться с протоколом судебного заседания и подавать на него замечания.

Адвокат — представитель потерпевшего имеет право приносить жалобы на действия суда и обжаловать приговор в кассационном порядке. Участие в деле адвоката — представителя потерпевшего никогда и никаким образом не должны ограничивать возможности потерпевшего самостоятельно осуществлять свои процессуальные права.

В отличие от адвоката — представителя потерпевшего адвокат — представитель гражданского истца и гражданского ответчика действует в уголовном деле, как правило, не наряду с гражданским истцом и гражданским ответчиком, а вместо них. Права, предоставленные по закону гражданскому истцу и гражданскому ответчику, реализуются или непосредственно ими, или адвокатом — представителем гражданского истца и гражданского ответчика. По окончании предварительного следствия с материалами уголовного дела вправе знакомиться гражданский истец и гражданский ответчик, или их представители — адвокаты.

Адвокат — представитель потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика обязан:

1. Оказывать правовую помощь потерпевшему, гражданскому истцу и гражданскому ответчику (разъяснять им права, давать советы по правовым вопросам, разъяснять юридическую квалификацию действий обвиняемого, порядок предъявления гражданского иска, меры по обеспечению заявленного иска, оказывать помощь в составлении ходатайств, жалоб, заявлений, отводов, по уголовному делу).
2. Охранять права и законные интересы потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика.
3. Участвовать в доказывании по уголовному делу для установления оснований и размера гражданского иска путем заявления ходатайств, направленных на собирание, проверку и оценку доказательств, участия в исследовании доказательства.

В этой связи возникает вопрос: «Каковы пределы защиты потерпевшего?».

Потерпевший всегда заинтересован в исходе дела, и его заинтересованность является односторонней. Он стремится изобличить и наказать лицо, причинившее ему моральный, физический или имущественный вред. Связан ли адвокат — представитель потерпевшего с его стремлением к усилению наказания подсудимого?

Представляется, что адвокат должен защищать не все интересы потерпевшего (гражданского истца), а только законные права и интересы. Эти интересы потерпевшего находят подтверждение в определении понятия потерпевшего. Потерпевшим признается лицо, которому

преступлением причинен моральный, физический или материальный вред. Поэтому защита прав потерпевшего в этой области — профессиональный долг адвоката — представителя потерпевшего.

«Доказывать и обосновывать необходимость применения к подсудимому более строгого закона и более строгой меры наказания адвокат не может, не должен и не обязан» (это должен делать прокурор, государственный обвинитель).

В тех случаях, когда потерпевший настаивает на том, чтобы адвокат, представляющий его интересы, принес кассационную жалобу на состоявшийся приговор по мотивам необходимости применения более строгого закона и назначения более строгого наказания, защитник может предложить потерпевшему самому написать такую жалобу или переадресовать его к соответствующему прокурору, который по закону призван и может опротестовать приговор в суде по этим специфическим, не свойственным защите основаниям.

### **ВОПРОСЫ ДЛЯ САМОКОНТРОЛЯ**

1. Права адвоката и психологические особенности при осуществлении защиты интересов потерпевшего в уголовном процессе.
2. Какими правами обладает представитель потерпевшего в уголовном судопроизводстве?
3. Какие действия адвокат не вправе совершать от имени представляемого?
4. Какими правами адвокат-представитель обладает в процессе судебного разбирательства?
5. Работа адвоката-представителя по уголовным делам.
6. Участие адвоката-представителя в суде 1-ой инстанции.
7. Документы, составляемые адвокатом представителем.
8. Участие адвоката-представителя в суде 2-ой инстанции.
9. Составление речи адвоката-представителя по уголовным делам.
10. Участие адвоката-представителя в апелляционной инстанции.

### **§ 1. Деятельность адвоката защитника в суде первой инстанции. Выбор правовой позиции по делу**

Задача адвоката в суде заключается в том, чтобы использовать все указанные в законе средства и способы защиты в целях выяснения обстоятельств, оправдывающих обвиняемого или смягчающих его ответственность.

Отсюда вытекает важность проверки не только каждого довода обвинения, но и строгого соблюдения процессуальной формы, ибо установленный законом порядок сбора, проверки и оценки доказательств позволяет наиболее правильно оценить их и вынести справедливый приговор.

Вот почему скрупулезное соблюдение норм судопроизводства— одна из важнейших обязанностей защиты.

Как правило, адвокат в судебное заседание приходит уже с готовой, разработанной позицией защиты, его задача заключается в том, чтобы при помощи имеющихся в его распоряжении процессуальных средств донести свою позицию до судей, убедить их в ее правильности. Конечно, бывают случаи, когда в результате судебного исследования позиция защиты может измениться.

Некоторые адвокаты рассматривают начальную стадию судебного процесса как процедуру, к которой защитник не имеет отношения. Подобный взгляд неправилен.

С самого начала судебного процесса адвокат должен активно осуществлять защиту подсудимого. Он может просить огласить имеющиеся у суда документы о причинах неявки вызванных в суд лиц, просить предоставить ему эти документы для осмотра. Иногда подобный осмотр имеет существенное значение. Известны случаи, когда свидетель уклонялся от явки в суд, представляя фиктивные справки о болезни, командировке и т. п. Иногда о причинах неявки известно подсудимому. В этом случае защитник может просить суд выяснить у подсудимого, что ему известно о причинах неявки.

Как известно, после проверки явки все свидетели удаляются из зала суда. Адвокату следует убедиться, все ли свидетели вышли. Известны

случаи, что свидетели иногда по незнанию, а иногда и умышленно остаются в зале и слушают дело.

К началу судебной процедуры относится установление личности подсудимого, т. е. его анкетных данных. Адвокату важно установить, где подсудимый работает, учится, имеет иждивенцев (в том числе детей), их возраст; имеет ли награды, инвалидность. Конечно, все это можно выяснить и позже, но чем раньше об этом узнает суд, тем лучше, ибо личность подсудимого имеет немаловажное значение для формирования судейского убеждения (следует подчеркнуть, что все сведения о личности адвокату надо выяснить в беседе с подзащитным на предварительном следствии или при подготовке к делу).

Иногда адвокаты начинают выяснять ряд вопросов, которые более правильно установить при допросе подзащитного, — состояние его здоровья (если он не имеет инвалидности), сколько лет работает на данном предприятии, какие имеет благодарности, рационализаторские предложения и прочее. Все это имеет значение, все это обязательно нужно выяснить.

Весьма важна проверка своевременности вручения подсудимому копии обвинительного заключения. Этот внешне формальный акт имеет большое значение, так как несвоевременное вручение копии обвинительного заключения является грубым нарушением права на защиту. Поэтому адвокат должен всегда заранее, еще при подготовке к делу, выяснить время вручения обвинительного заключения. Если оно вручено с опозданием — менее чем за трое суток до слушания дела, адвокат должен просить об отложении дела.

После этого объявляется состав суда, сообщаются сведения об обвинителе, защитнике, секретаре, экспертах и переводчике, разъясняется подсудимому право на отвод этих лиц.

Адвокату следует пользоваться с большой осторожностью правом на отвод. Он не обязан поддерживать всякий отвод, заявленный подзащитным. Обычно вопрос об отводе суда или прокурора возникает в ходе беседы подзащитного с адвокатом в процессе подготовки дела. Адвокат обязан разъяснить, что мотивы отвода указаны в законе.

Вместе с тем бывают случаи, когда судьи уже в процессе слушания дела прямо высказывают свое мнение о доказанности обвинения. У судьи при этом нет никакой личной заинтересованности, но в то же время это вызывает законное сомнение в его беспристрастности. Могут быть и иные случаи, вызывающие сомнение в беспристрастности судьи, никак не связанные с личной заинтересованностью.

Весьма важным моментом начальной стадии рассмотрения дела в суде следует считать опрос председательствующим участников процесса об имеющихся у них ходатайствах.

Адвокат вправе заявлять ходатайства по всем вопросам дела. Это может быть и просьба о вызове дополнительных свидетелей, и просьба о назначении экспертизы, и ходатайство об истребовании вещественных доказательств и документов, и пр. При этом он должен объяснить суду, для установления каких именно обстоятельств он заявляет ходатайство и какое значение могут иметь проверка и установление этих обстоятельств. Обязанность аргументировать ходатайства прямо предусмотрена законом.

Каждое ходатайство желательно излагать письменно. Особенно это существенно при сложных ходатайствах. Имея перед собой письменное ходатайство, суд может тщательно проверить аргументы защиты, а, следовательно, и правильно решить вопрос о судьбе ходатайства.

Если адвокат в своем ходатайстве ссылается на какое-либо доказательство, находящееся в деле, следует указать том и лист дела. Без этого, особенно в начальной стадии процесса, суду иногда трудно проверить обоснованность ходатайства.

Судебное следствие, как известно, начинается с оглашения обвинительного заключения, после чего председательствующий спрашивает подсудимого, признает ли он себя виновным. Адвокат должен внимательно выслушать ответ подсудимого. Иногда подсудимый говорит, что не признает себя виновным, хотя подтверждает вмененные ему факты.

Подобное утверждение — следствие юридической неграмотности подсудимого, и адвокату следует задать подсудимому уточняющий вопрос, чтобы не создать у суда неверного представления об отрицании подсудимым вмененных ему действий.

### ***Выбор правовой позиции по делу***

Для организации правильной защиты по делу адвокат устанавливает с достаточной полнотой факты, характеризующие субъективную сторону преступления. Не поняв их, он не в состоянии грамотно участвовать в исследовании вопроса о виновности подсудимого.

Первоначальному уяснению подлежит форма вины (умысел или неосторожность). Сам характер одних деяний, например, насильственных, таков, что исключает возможность их совершения по неосторожности. В самом деле, физически воздействовать на потерпевшего можно только умышленно. Другие же преступления совершаются только по неосторожности, третьи — со смешанным умыслом.

Если деяние — умышленное, адвокат устанавливает, охватывались ли умыслом подзащитного все совершенные действия, которые вменены ему в вину как преступные. Этим и определяется объем фактов, подлежащих адвокатскому исследованию.

Важное значение для определения виновности лица имеет знание адвокатом характера умысла, с которым совершено то или иное деяние. По некоторым делам адвокат дифференцирует умысел в зависимости от отношения субъекта к самим действиям или их последствиям. Это позволяет более полно и глубоко раскрыть субъективное содержание преступления и использовать возможности адвокатской защиты.

Характер умысла определяется на основе анализа адвокатом отношения субъекта к совершаемому им действиям: если он сознает общественную опасность своих действий, но, тем не менее, совершает их, то действует с прямым умыслом. Для установления виновности подзащитного обвинению нужно доказать, что его умыслом охватывались соответствующие действия, характеризующие данный вид преступления. Если окажется, что отдельные действия совершены им по неосторожности, адвокат продумывает вопрос об исключении их из обвинения.

***Значение версии обвиняемого для построения защиты.*** Защита никогда не бывает абстрактной. Она всегда строится в ответ на обвинение и обязательно с учетом отношения (позиции) к нему человека, которого обвиняют, — обвиняемого. Очень часто его версия, объяснение случившегося, образует «хребет» всей адвокатской работы или ее значительной части.

Большие защитительные возможности имеются в показаниях подсудимого, допрос которого — не только источник доказательств, но и средство его защиты адвокатом. Так, из допроса этого лица можно узнать о состоянии и поведении потерпевшего перед посягательством на него, о наличии или отсутствии факторов, вызвавших преступление, о моменте появления насильственного или корыстного умыслов.

В. И. Жуковский отметил и зависимость позиции адвоката от сути показаний подзащитного: «Ввиду сознания подсудимого облегчается и задача защиты, — она опирается, с одной стороны, на сознание подсудимого как на акт уважения к суду; с другой — она находит себе опору и в том, что в пользу обвинения было уже многое и неоднократно выражено, в пользу же подсудимого не было еще ни слова сказано».

Отмечена и социальная роль позиции адвоката по конкретному делу: «По содержанию защита определяется содержанием речи прокурора. Защита имеет, прежде всего, возможность определить относительную широту общественного интереса, затронутого делом и падающего на

голову подсудимого. Необходимо выяснить, в чем именно общественный интерес заключается: в объекте ли преступления ... или же в обстановке преступления, в самом образе действий подсудимого».

Эти мысли В. И. Жуковского, высказанные почти 120 лет назад, помогают и сегодняшним адвокатам: оттачивают профессиональный ум, учат видеть за фактом явление, определяют социальную роль адвокатуры.

Раскрыть многие элементы преступления адвокату удается тогда, когда сведения, почерпнутые из допроса подсудимого, подтверждаются другими материалами дела. Сам по себе правильный допрос подсудимого окажется неубедительным для суда, если в деле есть данные, противоречащие словам подсудимого, не подтверждающие или, наоборот, опровергающие их. Следовательно, прежде чем допрашивать подзащитного в суде, адвокат хорошо уясняет не только доказательства обвинения, но и факторы, которые после допроса подсудимого могут стать защитительными аргументами.

Перед допросом подсудимого адвокат отмечает для себя, в каких материалах дела находятся показания потерпевшего и свидетелей, освещающих основные обстоятельства преступления, где изложены выводы экспертизы о механизме и характере наступивших последствий, как можно использовать данные протокола осмотра места происшествия. Сделав необходимые выписки из соответствующих документов, адвокат учитывает их при составлении плана допроса подсудимого. Выделяются, например, те фрагменты экспертного заключения, которые имеют не категорический, а вероятностный характер (по типу: «могло быть, а могло и не быть»). Наличие альтернативного, многовариантного указания экспертов обязывает адвоката выяснить у подсудимого — что же в действительности им было совершено такое, что получило неоднозначное экспертное заключение. При этом иногда выясняется, что объективно установленные действия подсудимого не находятся в прямой причинной связи с наступившими последствиями. Отсюда возможны различные варианты защиты, в том числе и такой.

Немаловажное значение для защиты имеет порядок исследования доказательств: адвокат должен четко представлять себе, как лучше исследовать доказательства с позиции защиты.

## **§ 2. Исследование и оценка доказательств адвокатом защитником, критерии относимости и допустимости доказательств**

После получения в юридической консультации ордера на ведение дела в суде адвокат приступает к подготовке защиты на суде.

Подготовка защиты в судебном заседании — процесс творческий и зависит от многих обстоятельств, в том числе: от личности адвоката, характера уголовного дела, от участия адвоката на предварительном следствии и т. п. Однако во всех случаях работа адвоката по подготовке к процессу включает:

- изучение материалов дела;
- составление адвокатского производства;
- общение с подсудимым до судебного заседания;
- предварительное формирование фактической и правовой позиции по делу;
- подготовку письменных ходатайств;
- истребование и получение новых доказательств;
- подготовку альтернативных заключений специалистов;
- разработку тактики ведения защиты в судебном заседании.

**Изучение материалов дела.** Адвокаты, как правило, начинают изучение дела с обвинительного заключения. Именно из этого итогового документа предварительного расследования защитник узнает, в чем обвиняется его клиент, на чем построено это обвинение, как подсудимый относится к предъявленному ему обвинению, что он собой представляет как человек.

Приступая к чтению обвинительного заключения, необходимо обратить внимание на следующие моменты: кем составлено обвинительное заключение (принимало ли это лицо дело к своему производству); утверждено ли оно прокурором; соответствует ли формула обвинения в обвинительном заключении формуле обвинения в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого; отвечает ли форма и содержание обвинительного заключения требованиям УПК.

После ознакомления с обвинительным заключением можно приступать к чтению дела. Дело надо читать добросовестно, тщательно, внимательно, без спешки, «вдоль и поперек». Именно в этом содержится залог успеха защиты на суде. Известный русский юрист П. С. Пороховщиков (П. Сергеич) в этой связи писал: «Если можно, вы должны знать дело лучше всех, если нельзя — не хуже председателя и обвинителя. Если ваш противник будет настоящий прокурор, вы увидите, что он знает дело

именно вдоль и поперек, помнит не только страницы, но и внешний вид каждой бумажонки, знает, сколько раз и когда допрошен каждый свидетель, где встречаются недомолвки и где попадают описки в актах следователя. Вот опасный противник. Таким должны быть и вы. Но такая работа будет отнимать невероятное количество времени. Разумеется. Так что же? Ведь вы защитник. Ваш досуг принадлежит не вам, а подсудимому».

Методика чтения дела может быть разной и зависит от сложности, объема уголовного дела, количества обвиняемых, допрошенных свидетелей, проведенных экспертиз, профессионального опыта адвоката. Рекомендовать какие-то единые правила в этом вопросе не представляется возможным. Каждый адвокат вырабатывает свой стиль при изучении уголовного дела. Одни адвокаты читают дело в той последовательности, как подшиты его материалы, от первого листа до последнего. Другие начинают изучать доказательства, на которых делаются ссылки в обвинительном заключении, а потом читают оставшиеся материалы, третьи — применяют выборочный порядок, то есть вначале изучают показания обвиняемых, потом потерпевших, а затем все остальное. Однако в любом случае дело должно быть прочитано все, «от корки до корки».

По сложившейся порочной практике свидетели, потерпевшие, подозреваемые и обвиняемые допрашиваются на предварительном следствии неоднократно, разными должностными лицами, в разных процессуальных качествах. Причем протоколы допросов этих лиц разбросаны по всему делу, находятся в разных томах.

Для того чтобы облегчить свою работу при оценке и проверке этих показаний, адвокату целесообразно объединить эти протоколы по процессуальным фигурам, то есть на каждое лицо как бы завести личную карточку (папку), в которой отражать листы дела, номера томов, в которых содержатся показания этих лиц, дату их получения, в процессе какого следственного действия, кто их получил и содержание этих показаний.

Если дело многоэпизодное, имеется много обвиняемых, или один обвиняемый обвиняется в совершении нескольких преступлений, целесообразно завести на каждый эпизод обвинения отдельную папку, в которой будут сосредоточиваться доказательства, подтверждающие либо опровергающие обвинение.

При чтении материалов дела адвокат прежде всего обращает внимание на соблюдение требований закона при производстве расследования. Если в процессуальном документе имеются какие-то нарушения (например, отсутствует дата, место проведения следственного действия или не указано время его проведения, не разъяснены права участнику этого следственного

действия, отсутствуют подписи участников следственного действия, процессуальный акт составлен лицом, не имеющим на то полномочий и т. п.), адвокат отмечает эти нарушения, которые он впоследствии использует при построении защиты на суде.

Изучая уголовное дело, адвокат должен проверить соблюдение прав обвиняемого на предварительном следствии, в том числе как обеспечено его право на защиту. При этом обращается внимание на своевременность предъявления обвинения, обоснованность избрания меры пресечения, соблюдение прав обвиняемого при производстве с его участием следственных действий, участие защитника при предъявлении обвинения, окончании предварительного следствия, все ли материалы уголовного дела предъявлены для ознакомления, разрешены ли ходатайства обвиняемого и его защитника, заявленные ими при окончании предварительного следствия.

Важнейшей составляющей при изучении материалов дела является работа с доказательствами. Каждое доказательство адвокат должен оценить с точки зрения его относимости, допустимости и достоверности.

Доказательство считается относимым к делу, если оно связано с предметом доказывания по уголовному делу, то есть содержит фактические данные, относящиеся к обстоятельствам, перечисленным в ст. 125 УПК РК.

Допустимость — это свойство доказательства, характеризующее его с точки зрения законности источника фактических данных, а также способов получения и форм закрепления этих данных в порядке, предусмотренном уголовно-процессуальным законом.

Как свойство доказательства допустимость включает в себя четыре критерия:

1. Надлежащий субъект, правомочный проводить процессуальное действие, направленное на получение доказательств.
2. Надлежащий источник фактических данных (сведений, информации), составляющих содержание доказательств.
3. Надлежащие процессуальные действия, используемые для получения доказательств.
4. Надлежащий порядок проведения процессуального действия, используемого как средство получения доказательств.

Доказательства, полученные ненадлежащим субъектом из ненадлежащего источника либо ненадлежащим следственным действием оцениваются как недопустимые, не имеющие юридической силы.

Достоверность доказательства защитник оценивает путем: а) изучения источника информации на предмет, можно ли ему доверять; б) анализа содержания фактических данных, сообщаемых этим источником и

выявления в нем внутреннего противоречия; в) сопоставления фактических данных одного источника с фактическими данными других источников с целью выявления наличия или отсутствия противоречий; г) принятия мер по выяснению и устранению причин этих противоречий.

Изучение материалов уголовного дела — не чтение художественной литературы. Оно требует кропотливой, настойчивой работы защитника по фиксации основных материалов. В этих целях адвокат составляет досье (адвокатское производство). Адвокатское производство включает в себя копии или выписки документов дела, относящиеся к подзащитному, а также рабочие записи адвоката, которые он составляет при работе с уголовным делом, при подготовке к судебному заседанию и в процессе судебного разбирательства в целях надлежащего исполнения профессиональных обязанностей. Адвокат заводит адвокатское досье с момента допуска к участию в деле и ведет его до окончания своих полномочий по делу. В нем реализуется право защитника знакомиться со всеми материалами дела и выписывать из него любые сведения и в любом объеме.

При составлении производства рекомендуется соблюдать некоторые технические правила:

- записи делать только на одной стороне листа;
- на каждом листе оставлять большие поля, на которых можно было бы делать соответствующие заметки при подготовке к судебному заседанию;
- каждый документ должен иметь все исходные данные: наименование документа, кто его составил, когда и где; кто участвовал в этом следственном или процессуальном действии, каково содержание документа, какие имеются процессуальные нарушения, где находится этот документ (том и листы дела). Такая запись позволяет, как правило, к этому документу больше не возвращаться при изучении дела.

После изучения материалов дела и производства необходимых выписок защитник приступает к предварительной разработке фактической и правовой позиции по уголовному делу. Фактическую позицию адвокат вырабатывает на основе анализа, оценки и проверки имеющихся в деле доказательств. Это позволит ему установить, по какому эпизоду обвинения есть доказательства, по какому нет, какими доказательствами обосновывается то или иное обвинение, какое из этих доказательств ложное, противоречивое, не обладает признаком допустимости.

Для предварительной разработки правовой позиции по делу защитник должен обратиться к законодательному материалу (УК, УПК),

руководящим разъяснениям Пленума Верховного Суда РК, а также к судебной практике Верховного Суда РК.

После этого адвокат должен встретиться с подсудимым. Такая беседа, возможно и не одна, проводится с клиентом с целью:

- 1) согласовать с ним фактическую и правовую позицию по предъявленному обвинению, которую они будут отстаивать в судебном заседании;
- 2) узнать от подзащитного, какие имеются дополнительные доказательства, которые по тем или иным причинам не оказались в деле;
- 3) обсудить какие ходатайства целесообразно подготовить и заявить в судебном заседании;
- 4) предметно разъяснить подзащитному его права и обязанности в судебном заседании;
- 5) наметить тактику защиты на суде.

При согласовании со своим подзащитным фактической позиции по предъявленному обвинению защитник никогда, ни при каких обстоятельствах не может и не должен расходиться с позицией подзащитного. Если он отрицает те или иные вмененные ему преступные действия, защитник не может признавать их доказанными. Защитник не может и не должен ориентировать подзащитного на признание своей вины под любым кажущимся ему благоприятным предложением, если тот ее отрицает. Защитник в беседе со своим клиентом не вправе определять, какие показания должен давать подсудимый в судебном заседании либо отказаться от дачи показаний. Это решение клиент должен принять самостоятельно. Однако адвокат обязан разъяснить ему, каковы будут последствия того или иного решения подзащитного.

Подсудимый должен знать, что отказ от дачи показаний в суде либо изменение своих показаний, данных на предварительном следствии, повлечет за собой оглашение показаний, которые он давал на предварительном следствии. При этом ему нужно будет объяснить суду причину изменений показаний. Причем суд вправе сослаться в приговоре на эти показания.

В беседе с клиентом представляется полезным, особенно в тех случаях, когда подсудимый впервые привлекается к уголовной ответственности, разъяснить процедуру судебного разбирательства, круг его участников, их правовое положение.

При разработке методики и тактики защиты в судебном заседании защитник должен определиться по следующим вопросам:

- возможно ли рассмотрение дела в отсутствие кого-либо из вызванных лиц;
- с кого и с чего начинать исследовать материалы уголовного делу;
- кому, когда и какие вопросы необходимо задать в ходе исследования доказательств;
- заявлять ли ходатайства и если да, то какие и на каком этапе судебного разбирательства.

Если в уголовном деле участвуют несколько адвокатов, то при подготовке к судебному заседанию представляется полезным согласовать позиции защиты без ущерба интересов своего клиента.

В судебном заседании адвокат как один из участников судебного разбирательства пользуется равными правами по представлению доказательств, участию в исследовании доказательств и заявлению ходатайств. При этом защитник должен использовать средства, благоприятствующие защите (подсудимый может с разрешения председательствующего давать показания в любой момент судебного следствия, он вправе выдвинуть новую защитительную версию, право защитника допрашивать своего подзащитного последним из участников судебного разбирательства, право защитника говорить последним в судебных прениях).

В подготовительной части судебного заседания адвокат сосредоточивает свое внимание и усилия на обеспечение законности состава суда. При наличии данных, свидетельствующих о прямой или косвенной заинтересованности судей в исходе дела, защитник заявляет им отвод. Кроме того, защитник вправе заявить отвод прокурору, секретарю судебного заседания, переводчику, специалисту, эксперту.

Важное значение для защиты имеет проверка явки в суд вызванных лиц: потерпевшего, свидетелей, гражданского истца, гражданского ответчика, эксперта, переводчика. Защитник обращает внимание суда на точное выяснение причин неявки того или иного лица, поскольку это может оказать существенное влияние на порядок исследования доказательств в процессе судебного следствия. Суд вправе огласить показания свидетелей, потерпевших, данные ими на предварительном следствии, лишь тогда, когда они отсутствуют в судебном заседании по причинам, исключающим возможности их явки в суд.

В подготовительной части судебного разбирательства защитник вправе заявлять различные ходатайства, в том числе: о вызове новых свидетелей, экспертов, специалистов; об истребовании вещественных доказательств и документов; об изменении меры пресечения; об исключении из разбирательства дела недопустимых доказательств; о направлении дела для

производства дополнительного расследования; о назначении и производстве экспертизы в суде.

Любое ходатайство защитника должно быть продумано, согласовано с подзащитным и, самое главное, не осложнять его положение, приносить ему только пользу. Очень важно тактически вовремя заявить ходатайство. Например, заявлять ходатайство о направлении дела для производства дополнительного расследования в связи с неполнотой предварительного следствия в подготовительной части судебного разбирательства очевидно преждевременно, поскольку суд еще не приступал к исследованию доказательств, а поэтому и откажет защитнику в удовлетворении этого ходатайства. Конечно, это не препятствует ему повторить это ходатайство в процессе судебного следствия. Однако вряд ли такие действия пойдут в актив защиты.

Особое значение в тактике осуществления защиты на суде имеет вопрос о том, с кого и с чего начинать исследование материалов в деле. Поэтому защитник, выстраивая защиту на суде, должен глубоко продумать этот вопрос и высказать свое аргументированное мнение суду при установлении порядка исследования доказательств. Оно может не совпадать с мнением государственного обвинителя, и задача защитника отстоять свое предложение.

В процессе судебного следствия защитник должен, с одной стороны, активно участвовать в исследовании собранных по делу доказательств: допросах свидетелей, потерпевшего, подсудимого, в осмотрах местности, документов, вещественных доказательств, при назначении и производстве экспертизы, а с другой стороны, представлять суду новые доказательства в пользу своего подзащитного.

Завершает большую и сложную работу адвоката в судебном разбирательстве — участие в судебных прениях.

### ***§ 3. Тактика ведения допроса участников процесса. Подготовка к судебным прениям***

Обычно в суде подсудимых, свидетелей, потерпевших, экспертов допрашивают в том порядке, как они названы в списке, приложенном к обвинительному заключению. Но иногда полезно убедить суд избрать другой порядок.

Так, по многоэпизодным делам допрашивать целесообразно по эпизодам.

Допрос — важнейшая часть судебного разбирательства; при помощи допроса проверяются доказательства, устанавливаются факты.

Цель любого допроса — установление истины. Допрос, проводимый адвокатом, носит односторонний характер: адвокат выясняет лишь те обстоятельства, которые опровергают обвинение или смягчают ответственность подзащитного. Односторонний характер допроса отнюдь не означает, что адвокат может исказить истину. Допрос в суде требует знания материалов дела, глубокого понимания человеческой психологии, хладнокровия, настойчивости и принципиальности.

Можно сформулировать следующие основные правила допроса в суде.

**1. Четкое представление о круге фактов и обстоятельств, подлежащих выяснению при допросе.** Допрос может достичь цели только в том случае, когда адвокат знает, что именно он должен выяснить у данного лица, о чем его спрашивать. Круг фактов и обстоятельств, подлежащих выяснению, адвокат устанавливает в процессе подготовки к делу и выработки позиции защиты. Отсутствие продуманной позиции лишает адвоката возможности установить, какие именно факты и обстоятельства необходимо выяснить при допросе данного лица. Конечно, подготовка к делу носит предварительный характер. В ходе судебного следствия могут выясниться и новые факты, обстоятельства. При допросе адвокат должен учитывать это.

**2. Постановка только необходимых для защиты вопросов.** Все вопросы, не преследующие цель установить обстоятельства, оправдывающие подсудимого или смягчающие его ответственность, — лишние.

Иногда адвокат задает вопросы, связанные с обвинением, но по мелким, незначительным обстоятельствам, не имеющим никакого значения для защиты.

Лишние вопросы мешают защите. Они затрудняют суду понимание того, что хочет доказать адвокат. Но иногда лишние вопросы устанавливают обстоятельства, ухудшающие положение подзащитного, и таким образом адвокат из защитника превращается в обвинителя.

Вместе с тем, стремясь не задавать лишних вопросов, иные адвокаты не задают вопросов существенных. В некоторых случаях существенный вопрос возникает в связи с повторным допросом лица судьями, прокурором или другими участниками процесса. Неопытные адвокаты считают неудобным возобновить допрос, полагая, что пробелы допроса они восполнят в дополнениях к следствию.

Адвокат должен задавать уточняющие или повторные вопросы, когда ответ неясен, или дан не по существу, или неточен.

**3. Последовательность вопросов.** Существенное значение для правильного допроса имеет логика допроса, т. е. соблюдение определенной последовательности вопросов. Сумбурный допрос затрудняет усвоение показаний, способен сбить с толку допрашиваемого, в нем утопают доказательства защиты.

Для того чтобы допрос был последовательным, большую пользу адвокату может оказать план допроса, составленный до слушания дела. Каким бы ни был план, он всегда предварителен. Во время судебного следствия план придется корректировать — дополнять, сокращать, изменять: какая-то часть вопросов будет выяснена до адвоката судьями и прокурором. Но могут возникнуть и новые обстоятельства, которые потребуют дополнительных вопросов.

Адвокат корректирует план во время допроса, проводимого судом и прокурором. Если план допроса заранее не составлен, можно набросать его в суде, во время допроса судьями и прокурором.

Когда вопросов много, их полезно пронумеровать. Иначе трудно вести последовательный допрос. Строгая последовательность допроса, как правило, помогает свидетелям вспомнить фактические обстоятельства дела, помогает избежать ошибок в показаниях.

Иногда вопрос может показаться лишним, не относящимся к делу, хотя он нужен. Такое положение создается, когда адвокат задает последовательный ряд логически связанных между собой вопросов, которые можно назвать «цепью вопросов». Она состоит из ряда внешне незначительных вопросов, которые постепенно, незаметно становятся значительными. Допрос «цепью вопросов» ведется для получения решающего или особо важного доказательства. Преимущество такого допроса в том, что полученные ответы постепенно и всесторонне подготавливают заключительный, решающий ответ. Еще до получения решающего ответа он как бы незримо появляется и утверждается в зале, он уже чувствуется, становится необходимым, вызывается логикой событий, изложен в предыдущих ответах.

**4. Своевременность вопросов.** Убеждение суда в виновности или невиновности подсудимого формируется в ходе судебного разбирательства. Вот почему важное значение имеет своевременность вопросов. Во время заданный вопрос помогает суду правильно ориентироваться в деле, правильно оценивать доказательства.

Если вопрос не будет задан своевременно, адвокат может забыть его, лицо, которое нужно было спросить, может уйти из зала суда.

**5. Ясность вопросов — необходимое требование при допросе.** Четкий вопрос дает возможность допрашиваемому понять, о чем его спрашивают и

дать ответ по существу. В то же время четкий вопрос не позволяет допрашиваемому уйти от прямого ответа. Вопрос должен быть ясен всем — допрашиваемому, судьям, прокурору, другим адвокатам. Ясность вопроса достигается прежде всего тем, что он задается просто и понятно.

6. **Краткость вопросов.** Вопрос должен быть не только ясным, но и кратким, лаконичным. К сожалению, на практике нередко адвокат произносит нечто вроде маленькой речи, а называет почему-то ее вопросом!

7. **Недопустимость наводящих вопросов.** Наводящие вопросы — это такие, в которых содержится или подсказывается ответ. Наводящие вопросы прямо запрещены законом. Необходимо отметить, что наводящий вопрос вреден: он может обесценить любой ответ.

В самом деле, какова цена ответа, если он уже высказан в вопросе! Нередко суд снимает нужный вопрос лишь потому, что он задан в подобной форме.

8. **Корректность вопроса.** Любому лицу вопрос должен быть задан в вежливой форме. Это — безусловное требование. Ни в коем случае на грубость нельзя отвечать грубостью, на дерзость — дерзостью.

Иногда свидетель или подсудимый уклоняется от ответа, отвечает не по существу. В этом случае необходимо проявить (но без раздражения) настойчивость. Если ясно, что лицо уклоняется от ответа умышленно, следует обратиться к суду с просьбой разъяснить свидетелю его обязанность ответить на вопрос. При этом особенно важно так сформулировать вопрос, чтобы допрашиваемый мог ответить только по существу.

Адвокат всегда должен стремиться установить психологический контакт с допрашиваемым. Разумеется, это возможно только, если допрос ведется вежливо и корректно.

Корректность допроса предполагает и соответствующий тон. Всякий искусственный тон недопустим. Человек, стоящий перед судом, чутко воспринимает интонации голоса адвоката и живо на них реагирует. В равной мере вредны как грубый, нервный тон, так и елейный.

Иногда адвокат задает вопросы монотонным голосом, растягивая каждое слово. Всего этого надо избегать. Тогда допрос будет спокойным и деловым. Сказанное не означает, что не нужна эмоциональная окраска вопроса. Можно тоном подчеркнуть важность вопроса, выделить отдельные слова.

К корректности допроса относится и поведение адвоката, в отношении допрашиваемого. Адвокат не вправе делать допрашиваемому каких-либо замечаний, говорить ему, что он лжет, неправильно себя держит и пр.

Только председательствующий имеет право на замечания. Адвокат же должен дать оценку показаний в речи.

Если необходимо что-либо указать допрашиваемому, адвокат может попросить об этом председательствующего, например разъяснить допрашиваемому, что тот должен отвечать по существу, не грубить и т. д.

Корректность по отношению к допрашиваемому заключается также в умении выслушать до конца ответ на заданный вопрос. Дослушать ответ на вопрос не всегда просто. Иногда ответ дается не по существу, иногда он такой длинный, что адвокату хочется остановить отвечающего. И все-таки дослушать надо. Если суд не прерывает ответа, адвокату тем более этого делать не следует. Не следует забывать, что перед судом стоят разные люди — одни умеют отвечать кратко и ясно, — другие, прежде чем не расскажут о ненужном, до нужного не дойдут. И бывает, что, прервав ответ, адвокат только сбивает допрашиваемого.

**9. Ненужность излишней детализации.** На практике еще встречаются случаи, когда адвокат вместо делового выяснения обстоятельств дела, пользуясь тем, что допрашиваемый что-либо случайно забыл, начинает его «изобличать». Подобное «изобличение» часто оборачивается против защиты.

Конечно, бывают случаи, когда для установления правдивости показаний адвокат вынужден проверять показания в деталях. Но это совсем иное дело.

**10. Соблюдение чувства меры.** Настойчивость в ходе допроса — необходимое качество защитника. Вместе с тем адвокат всегда должен помнить о чувстве меры.

Например, адвокат в интересах подзащитного выявляет важный факт. Пять свидетелей этот факт подтвердили. Целесообразно ли о нем спрашивать остальных десять свидетелей?

Адвокат, зная это, должен найти такую форму допроса остальных свидетелей, чтобы спросить о том же обстоятельстве под другим углом зрения, в ином свете, стараясь не повторять дословно один и тот же вопрос.

Некоторые адвокаты любят повторять полученный ответ. Иногда адвокат дословно повторяет все, что говорит допрашиваемый. Это не значит, конечно, что адвокат не может иногда повторить ответ. Когда защитник чувствует, что ответ не усвоили участники процесса, а он имеет существенное значение, ответ можно и нужно повторить.

Таковы основные правила, которых следует придерживаться при ведении допроса в суде. Помимо общих правил допроса, применяемых независимо от того, какое лицо допрашивается, существуют приемы

допроса, применяемые в зависимости от того, кто допрашивается. Эти приемы можно назвать тактикой допроса.

При разработке тактики допроса следует учитывать процессуальное положение допрашиваемого лица, его добросовестность и его психологические особенности.

**Допрос свидетеля.** Первое, что необходимо уяснить адвокату при допросе свидетеля, — стремится ли он говорить правду или пытается скрыть, исказить истину. При допросе добросовестного свидетеля адвокат стремится помочь свидетелю рассказать все, что ему известно; при допросе недобросовестного свидетеля задача адвоката — показать суду ложность его показаний.

Адвокат располагает рядом возможностей, чтобы составить себе предварительное мнение о степени добросовестности свидетеля: изучение материалов дела, в том числе показаний данного свидетеля на предварительном следствии; беседа с подзащитным об этом свидетеле; анализ ответов свидетеля на вопросы суда и прокурора, сопоставление ответов свидетеля в суде с его показаниями на предварительном следствии, наблюдение за свидетелем.

Следует помнить, что безмотивных ложных показаний не бывает. Показание может быть результатом ошибки, но если оно ложно, т. е. умышленно неправдиво, — в основе его всегда лежит какая-то причина, мотив.

Адвокат допрашивает первым только дополнительных свидетелей, вызванных по его просьбе. В остальных случаях адвокат ведет допрос после, судей и прокурора. Это дает возможность защите, слушая показания, еще раз проверить свое предварительное мнение о добросовестности свидетеля.

Адвокат не только слушает показания свидетеля, но и наблюдает за его поведением во время допроса. Это помогает уяснить степень добросовестности свидетеля, конечно, с учетом всех остальных обстоятельств. Имеет значение, как держится свидетель перед судом, спокоен он или агрессивен по отношению к подсудимому, «выпаливает» ли одним духом показания, как заученное, или отвечает, стараясь вспомнить все обстоятельства, и т. д.

Для наблюдения за свидетелем используется то время, которое протекает от момента входа свидетеля в зал до момента перехода допроса к защите.

Адвокат, который, сев за стол защиты, не поднимая головы, смотрит в стол или все время роется в своем досье, лишает себя таким образом еще одной возможности — понять индивидуальные особенности свидетеля.

Как правило, подавляющее большинство свидетелей — добросовестные люди, стремящиеся показать суду правду. Однако это не означает, что допрос добросовестного свидетеля прост. Свидетель может добросовестно ошибаться, спутать, забыть, неправильно воспринять, виденное, просто не понять вопроса защитника и ответить поэтому неверно.

Задача адвоката при допросе добросовестного свидетеля сводится к тому, чтобы применить такие приемы допроса, которые помогут свидетелю вспомнить забытое, избавиться от путаницы в датах, фактах, событиях. Адвокат должен также помочь суду вскрыть ошибки восприятия свидетеля.

Но для того чтобы правильно допросить добросовестного свидетеля, необходимо знать его индивидуальные особенности, степень культуры, способность запоминать лица, даты, факты, воспринимать события и пр.

Выявление всех этих данных позволит решить, как правильнее построить допрос, в какой форме и последовательности задавать вопросы, детализировать ли их, чтобы свидетель лучше понял вопросы, как напомнить ему то, что он забыл, и т. д.

Ни один опытный адвокат не будет проводить одинаково допрос профессора и уборщицы, хотя бы они и свидетельствовали об одном и том же круге фактов.

Первые же слова, сказанные свидетелем в ответ на вопросы суда, дают возможность судить о степени культуры свидетеля. Тон часто помогает разобрать состояние свидетеля — взволнован он, растерян от непривычной обстановки или спокоен. Имеют значение для определения характера, способности к восприятию виденного и слышанного, способности к пониманию вопросов и другие факторы — мимика, жесты, быстрота ответов и т. д. Адвокат создает себе представление об индивидуальных особенностях свидетеля также из беседы о нем с подзащитным и из анкетных данных свидетеля. Особую ценность имеют собственноручные показания свидетеля на предварительном следствии, сохраняющие его стиль, показывающие умение выражать свои мысли, степень культуры.

Создав правильное представление об индивидуальных особенностях добросовестного свидетеля, адвокат получает возможность построить допрос так чтобы наилучшим образом помочь свидетелю рассказать все существенное, что ему известно, поправить ошибки, допущенные на предварительном следствии (свидетель может страдать дальтонизмом, неправильно ориентироваться в расстояниях и скоростях движения машин, быть тугоухим и т. д.).

**Допрос потерпевшего.** При допросе потерпевшего задача защиты сводится к тому, чтобы привести в соответствие формулу обвинения с показаниями потерпевшего. Если, допустим, подсудимый обвиняется в

разбое, а фактически виновен в грабеже, то это и надо установить с помощью допроса потерпевшего.

Значительно труднее допрашивать добросовестно заблуждающегося потерпевшего. Это не заблуждение добросовестного свидетеля, которому достаточно помочь вспомнить. Потерпевший психологически связан своими действиями — заявлением о привлечении к ответственности, последовавшим по этому заявлению процессом, а иногда и арестом подсудимого. Признать свою ошибку — значит, взять на себя моральную ответственность за все, что случилось с подсудимым. Поэтому при допросе добросовестно заблуждающегося потерпевшего требуется особый такт, умение расположить человека, не озлобить, не запугать последствиями ошибки, а помочь понять ошибку.

**Допрос подзащитного.** Подзащитный — единственный из допрашиваемых лиц, с которым адвокат имеет право беседовать по всем вопросам дела, и притом до дачи им показаний в суде. Следовательно, адвокат знает позицию своего подзащитного, оценку им каждого доказательства. Это значительно облегчает подготовку к допросу. При допросе подзащитного важно выяснить в случае отрицания им вины, какие события имели место в действительности, что делал, говорил, чего не делал, не говорил подсудимый. Установить обстоятельства, мотивы показаний, которые он рассматривает как ложные. В случае признания подзащитным вины необходимо выяснить у него все обстоятельства, смягчающие ответственность, — его роль в преступлении, причины и условия совершения преступления. Во всех случаях адвокат выясняет у подзащитного обстоятельства его жизни, семейное положение, состояние здоровья его и членов семьи и т. д.

**Допрос других подсудимых.** Тактика допроса других подсудимых — обвиняемых зависит прежде всего от того, солидарны ли интересы обвиняемых с интересами подзащитного. При наличии солидарных интересов обвиняемый обычно подтверждает показания другого подсудимого. Однако без нужды допрашивать такого обвиняемого не следует. У него также есть адвокат, и этому адвокату виднее, когда и о чем спросить своего подзащитного.

Если интересы подсудимых противоречивы, а их показания разноречивы, обвиняемого допрашивать следует лишь по спорным вопросам. Не надо расширять рамки допроса, выясняя обстоятельства, не имеющие отношения к подзащитному. Это обязанность обвинителя, а не адвоката. Недопустимо, когда за столом защиты начинается словесная дуэль: один адвокат уличает одного подсудимого, другой — другого. В результате наносится ущерб защите обоих подсудимых.

Как и при допросе любого лица, перед допросом обвиняемого полезно уяснить его психический облик — склад ума, степень понятливости, характер и пр.

*Допрос эксперта.* Одна из особенностей допроса эксперта в том, что ему можно задавать не только устные, но и письменные вопросы, остающиеся в деле. Судьи, удалившись в совещательную комнату, могут их прочитать. Верно поставленный письменный вопрос помогает судьям создать правильное мнение о деле и об обоснованности заключения эксперта.

Сохраняя ясность и четкость устного вопроса, письменный вопрос может быть длиннее устного и содержать в себе не только собственно вопрос, но краткое изложение обстоятельств и аргументацию защиты со ссылками на листы дела.

Устный допрос эксперта желательно проводить, предъявляя эксперту конкретные документы, называя лист и том дела, где они находятся. Иногда адвокат задает эксперту один за другим важные вопросы. Но, суд лишен возможности следить за ответами, если не обзрывает при этом документов.

Участие в судебных прениях дает защитнику возможность публично подвергнуть развернутой критике версию обвинения и изложить суду все доводы в пользу подзащитного. Задача защитника в прениях заключается в том, чтобы содействовать формированию у судей убеждения, благоприятного для своего подзащитного.

Защитительная речь имеет определенную структуру и должна содержать следующие составные части: вступление; анализ фактических обстоятельств дела; разбор юридической стороны предъявленного обвинения; характеристику личности обвиняемого; заключение.

Вступительная часть речи определяет стержень, по которому дальше будет развиваться изложение материала. Она может в одном случае начинаться с оценки общественно-политического значения дела, в другом — с указания на специфические особенности дела, в третьем — с изложения общих посылок к обоснованию позиции защитника, в четвертом — с возражения прокурору по поводу его позиции по делу, в пятом — с характеристики (особенности) личности подсудимого. Эта часть речи не должна быть огромной.

Наиболее ответственным разделом защитительной речи является изложение обстоятельств дела с позиции защиты и анализ всех доказательств, которые исследованы в судебном заседании. Анализ, как правило, начинается с критической оценки каждого доказательства с позиции защиты. После этого необходимо показать все исследованные

доказательства в совокупности, обращая внимание на наличие или отсутствие их взаимной связи.

Важное место в речи защитника занимает правовая оценка совершенного подзащитным деяния, анализ правовой квалификации этого действия или бездействия. Это можно сделать путем всестороннего рассмотрения всех элементов состава преступления предъявленного подзащитному. Убедительность речи в этой части придает использование адвокатом нормативных актов, руководящих разъяснений Верховного Суда РК, примеров из судебной практики по конкретным уголовным делам.

Характеризуя личность подзащитного, адвокат должен показать его таким, какой он есть в действительности, со всеми его положительными и отрицательными качествами, его будничными нуждами и духовными потребностями, поведением в семье и в обществе, среди людей и наедине с совестью. При социально-психологической характеристике подсудимого защитник может обратить внимание суда на: культурно-образовательный уровень; отсутствие достаточного жизненного опыта и профессиональных навыков; наличие различного рода психических отклонений; состояние здоровья; смягчающие ответственность обстоятельства.

В заключительной части речи защитник как бы подытоживает свои доводы и определяет отношение к вопросам, подлежащим разрешению по уголовному делу. Адвокат должен четко и ясно сказать, о чем он просит суд: об оправдании подсудимого, если его вина не установлена; назначении ему минимального срока наказания; определения условного осуждения и т. д. Альтернатива, то есть двойственность, неопределенность в изложении конечной позиции защитника представляется недопустимой. Например, адвокат в своей речи просит суд оправдать подзащитного, поскольку вина его не доказана. А затем заявляет, что если суд с этим мнением не согласится, то он просит уменьшить объем обвинения подзащитному, исключив несколько эпизодов обвинения. Если же суд и с этой позицией не согласится, то он просит переqualифицировать действия подзащитного на другой, менее строгий закон и назначить ему менее строгое наказание. Такая форма альтернативы на практике сводит на нет всю систему защиты и подрывает доверие к автору, прибегающему к такому приему, то есть она не только не полезна, но в известной степени вредна защите.

Особые требования к защитительной речи адвоката предъявляются по групповым делам, по которым участвуют несколько защитников, а интересы подсудимых противоречивы. Нередко эта проблема приобретает характер конфликта и в конечном итоге отрицательно сказывается не только на позиции того или иного адвоката, но и в целом на позиции защиты по уголовному делу.

При коллизионной защите каждый адвокат должен стремиться ограничить обвинительные действия защиты тем минимумом, который действительно необходим. Обязательное для защитника чувство такта должно предостеречь его от того, чтобы вынужденно приводимые доводы против другого подсудимого не становились похожими на обвинительную речь. Нетерпимо такое положение, когда защитники превращаются в пристрастных и односторонних обвинителей, пытаются любой ценой переложить вину своего подзащитного на других подсудимых или необоснованно уменьшить ее за счет отягощения ответственности других.

Работа адвоката в суде первой инстанции по осуществлению защиты подсудимого не заканчивается произнесением защитительной речи. Профессиональный долг защитника обязывает его изучить протокол судебного заседания (может быть и совместно с подсудимым) и при необходимости принести на него соответствующие замечания. Эту работу, кроме адвоката, участвовавшего в судебном разбирательстве, другой защитник выполнить не может. Чтобы не пропустить срок на ознакомление с протоколом, адвокат обращается в суд с письменным заявлением о том, чтобы он уведомил его о дне изготовления протокола судебного заседания и представил реальную возможность с ним ознакомиться.

При изучении протокола судебного заседания и принесении на него замечаний адвокат использует не только уголовное дело, но и свое досье, те записи (могут быть и диктофонные записи), которые он вел в процессе судебного разбирательства. Замечания защитника на протокол судебного заседания рассматривает председательствующий по уголовному делу, который в необходимых случаях вправе вызвать лиц, подавших замечания. Защитник не может не использовать такую возможность, чтобы отстоять свои замечания. С этой целью он излагает в замечаниях на протокол просьбу о вызове его в судебное заседание при рассмотрении этих замечаний.

О результатах рассмотрения замечаний судья выносит мотивированное постановление об удостоверении их правильности либо об их отклонении.

После провозглашения приговора адвокат должен встретиться с подзащитным (либо прямо в зале судебного заседания или в месте его содержания под стражей) и решить вопрос о необходимости подачи кассационной жалобы на состоявшийся приговор. Защитник не вправе по своей инициативе и вопреки желанию подсудимого подавать кассационную жалобу. Исключения составляют случаи, когда отказ от защитника не обязательен для суда.

Таким образом, в случае отказа подсудимого обжаловать приговор, защитник может предложить ему письменно оформить свое решение и

приобщить это заявление к своему адвокатскому производству. Это не означает, что подсудимый в последующем не может изменить свое решение и обжаловать приговор. Однако это уже не будет поставлено в упрек адвокату о невыполнении им своего профессионального долга. Если же подсудимый изъявит желание обжаловать приговор, защитник обязан помочь ему в написании апелляционной жалобы или по его просьбе написать ее от своего имени.

### **ВОПРОСЫ ДЛЯ САМОКОНТРОЛЯ**

1. Что такое судебные прения, каковы структура и содержание выступления защитника, представителя в судебных прениях?
2. Работа адвоката в суде 1 инстанции по уголовным делам.
3. Особенности апелляционного обжалования приговора и участие адвоката в суде 2-ой инстанции по уголовным делам.
4. Особенности ведения адвокатом дел в порядке судебного надзора по уголовным делам.
5. Работа адвоката с протоколом судебного заседания по уголовным делам.

### ***§ 1. Понятие и значение профессиональной нормы поведения адвоката***

Защита гарантированных Конституцией Республики Казахстан прав и свобод человека и гражданина, содействие устранению нарушений закона и укреплению правопорядка являются профессиональной обязанностью и высоким нравственным долгом адвоката. В связи с этим, адвокатская профессия предполагает определенные требования точно и неуклонно соблюдать требования действующего законодательства, не нарушать этических норм поведения адвоката, использовать все предусмотренные законом средства и способы за лиц, обратившихся к нему за юридической помощью. Именно обеспечение конституционного права на получение квалифицированной юридической помощи физическим и юридическим лицам лежит в основе профессиональной деятельности адвокатов.

Термин «этика» происходит от греческого «ethos» — обычай, нравственный характер. Впервые он был введен Аристотелем «как обозначение особой области исследования — практической философии, ибо она пытается ответить на вопрос, что мы должны делать».

Адвокат как человек может придерживаться любого этического учения, любых этических воззрений, однако как для члена корпорации для него возможна только одна система профессиональных ценностей, только один набор стандартов профессионального поведения. Когда те или иные аспекты деятельности адвоката определяются общеправовыми нормами, в частности, процессуальными кодексами, речь уже идет не о чисто этических установлениях, но о соблюдении требований закона, что, кстати, для адвоката уже само по себе является одной из этических норм существования.

Понятие «профессиональная этика адвоката» охватывает довольно широкий круг вопросов морали и нравственности во взаимоотношениях с гражданами, государственными органами и должностными лицами, с различными коммерческими и общественными организациями, а также с органами адвокатуры и коллегами.

Невозможно рассматривать этику адвоката в отрыве от юридической этики, а юридическая этика, в свою очередь, — часть общей этики.

С провозглашением Конституцией человека высшей ценностью, на первый план выдвигаются гарантии его прав и свобод. Профессия юриста,

и тем более адвоката, имеет своим объектом именно человека и касается его интересов, сферы его прав, личной жизни и вообще всей его судьбы.

Изучение нравственных аспектов и проблем профессии приобретает первостепенное значение особенно в современных условиях гуманизации общественной и государственной жизни, где иногда свобода принимается за вседозволенность и ведет к дестабилизации общества.

В ходе изучения этических норм и правил поведения мы будем сталкиваться с понятиями — этика, мораль, право, добро, зло, справедливость, долг, совесть, ответственность, честь, достоинство, гуманизм. Все это категории этики.

**Мораль** — это один из способов регулирования поведения людей в обществе во всех сферах жизни. Принципы морали охватывают всех людей. Моральные нормы поведения исполняются в силу традиций, общественного мнения, и их выполнение контролируется всем обществом. За их нарушение наступает ответственность духовного характера. Функции морали различны: регулятивная, воспитательная, познавательная, ориентирующая, мотивационная и др.

Право, в отличие от морали, регулирует лишь общественно значимое поведение. Способ правового регулирования — правовой акт, создаваемый государственной властью, а соблюдение правовых норм обеспечивается государственным аппаратом и всей мощью государства.

**Этика** — наука, изучающая мораль как важную сторону жизнедеятельности общества. Рассмотрим ее категории.

**Добро** — категория этики, объединяющая все положительное в нравственном плане, соответствующее духу времени, обычаям и традициям.

**Зло** — объединяет все, противоположное добру.

**Справедливость** — этическая и правовая категория, пронизывающая законодательство современного демократического общества, и в правовом выражении определенная во Всеобщей декларации прав человека применительно к деятельности суда. Статья 10 Декларации прав человека гласит: «Каждый человек для определения его прав и обязанностей и для установления обоснованности предъявленного ему уголовного обвинения имеет право на основе полного равенства на то, чтобы его дело было рассмотрено гласно и с соблюдением всех требований справедливости независимым и беспристрастным судом».

**Долг** — категория этики, означающая отношение личности к обществу, другим людям, выражающееся в нравственной обязанности по отношению к ним в конкретных условиях.

*Совесть* — способность человека осуществлять нравственный самоконтроль и внутреннюю самооценку своей деятельности и требовать от себя выполнения правовых норм.

*Ответственность* — обязанность и необходимость отдавать отчет в своих действиях и поступках, а также отвечать за последствия своих действий.

*Достоинство* — особое моральное отношение человека к самому себе и отношению к нему со стороны общества, основанное на признании его ценности как личности. В нашей стране достоинство личности гарантируется Конституцией РК. «Достоинство личности охраняется государством. Ничто не может быть основанием для его умаления».

*Честь* — также особое моральное отношение человека к самому себе, но честь оценивает людей дифференцированно.

*Гуманизм* — принцип, означающий признание человека высшей ценностью, веру в человека, права человека как высшую цель общества.

Рассмотрев эти категории, мы отметим, что составная часть этики, юридическая этика, — научная дисциплина, предмет которой составляет проявление морали в правосудии и правоприменительной деятельности.

Значение юридической этики состоит в том, что она придает нравственный характер деятельности по осуществлению правосудия, выполнению прокурорских функций, следственной работе, а также другим видам деятельности, осуществляемой юристами-профессионалами.

Нравственные нормы наполняют правосудие и юридическую деятельность в целом гуманистическим содержанием.

Юридическая этика, раскрывая и пропагандируя гуманные начала правоотношений, складывающихся в различных областях жизни, оказывает позитивное воздействие как на законодательство, так и на всеобщее правоприменение.

Юридическая этика способствует правильному формированию сознания, взглядов работников юридической профессии, ориентируя их на неукоснительное соблюдение нравственных норм, обеспечение подлинной справедливости, защиту прав, свобод, чести и достоинства людей, охрану собственной чести и репутации.

При этом разбросе юридических профессий и их направленном расширении, судебная власть стала одной из ветвей власти государственной и выделилась в самостоятельный институт. Совершенно разные задачи у следствия, прокуратуры, адвокатуры.

Настало время говорить отдельно об этике судей, следственной этике, этике адвоката. Правда, пока для ряда юридических специальностей научная разработка их нравственных принципов находится лишь на

начальной стадии, нормы профессий стихийно складываются и соблюдаются на основании единых для всех нравственных норм.

Поэтому мы переходим к рассмотрению этических начал деятельности адвокатов, так как они сформулированы на настоящий период времени наукой, сложившейся практикой и перспективой развития.

Понятие и содержание адвокатской этики заключается в том, что адвокатская этика это составная часть юридической этики.

Предметом адвокатской этики является поведение адвоката в обстоятельствах, где он выступает по профессиональному долгу либо представляет адвокатуру, т. е. речь идет о поведении в процессе, будь то уголовный, гражданский или какой-либо другой, или представительстве самой адвокатуры в административных и иных органах.

Таким образом, можно сформулировать следующее общее правило: предметом адвокатской этики является предписываемое корпоративными правилами должное поведение члена адвокатской ассоциации в тех случаях, когда правовые нормы не устанавливают для него конкретных правил поведения.

Когда адвокат находится в обстоятельствах, при которых он никого не представляет, он может придерживаться такого этического поведения, как и обычный человек.

Все вышеперечисленное не касается тех моментов, когда аспекты деятельности адвоката определяются общеправовыми нормами (правилами поведения в процессе) и действуют одновременно этические нормы и нормы права.

Таким образом, можно вывести правило, что адвокатская этика — это предписываемое корпоративными правилами должное поведение члена адвокатского сообщества в тех случаях, когда правовые нормы не устанавливают для него конкретных правил поведения.

Формирование системы этических норм не должно помешать адвокатам профессионально исполнять свой долг и профессиональные обязанности. Этические нормы призваны оказывать адвокату помощь в его деятельности, определяя не столько то, что нужно делать, а то, как это сделать более качественно и с большим успехом, т. к. поведение, нарушающее нормы этики, отражается на репутации и самого адвоката, и всего адвокатского сообщества, ведет к утрате доверия, уменьшению количества обращений за защитой и в целом к нарушению прав граждан.

Адвокатская этика призвана обеспечивать исполнение адвокатом своих обязанностей честно, компетентно и добросовестно, чтобы формировать должный уровень общественного доверия к адвокатуре как представителю гражданского общества и лично к адвокатам. У населения должна быть

уверенность, что честно исполняющий свой долг адвокат способен оказать реальную помощь в критической ситуации.

Мы уже определили, что международная практика, накопленные адвокатами за все время своего существования, оперируют понятиями «честность», «компетентность», «добросовестность».

Рассмотрим эти категории более подробно.

**Честность** — понятие нравственное, включающее в себя правдивость, принципиальность и искренность.

Правдивость заключается в том, чтобы говорить клиенту правду. Это иногда очень тяжело, иногда кажется ужасно невыгодным, но это лучшее, что нужно делать. Любая ложь может рано или поздно обнаружиться, и это навредит репутации адвоката намного больше, чем десятки проигранных дел. Честность позволяет хорошо помнить события, свои собственные слова и поступки. Она помогает клиенту реально оценивать ситуацию и не испытывать иллюзий. Разочарование может оказаться непереносимым.

**Компетентность** адвоката основывается на глубоких знаниях о праве, жизненном опыте, умении грамотно и быстро разбираться в сложившихся ситуациях и правильно применять нормы права. Все это налагает на адвоката обязанность следить за изменением законодательства, отслеживать судебную практику, знакомиться с научными публикациями по тем отраслям права, в которых он специализируется. Нет необходимости корчить из себя «всезнающего и всепонимающего».

В случае если адвокат недостаточно компетентен в правовой проблеме, он должен прямо предупредить клиента об этом. При этом адвокат может порекомендовать клиенту конкретного специалиста в соответствующей области права или с согласия клиента привлечь такого специалиста к совместной работе, т. к. закон не запрещает иметь более одного адвоката. И очень многое зависит от добросовестного выполнения адвокатом своих обязанностей. Взвзвись за ведение дела, он должен выполнить все, что положено по данному делу, точно в срок. Адвокат должен оказать юридическую помощь своему клиенту, используя все известные ему законные способы для решения поставленной задачи, проявлять выдержку, настойчивость. У клиента должно быть чувство уверенности, что адвокат делает все, что может, и делает это хорошо.

В ходе исполнения своих обязанностей адвокат не должен унижать человеческое достоинство кого бы то ни было, а должен проявлять чуткость, внимательность и уважение к людям, уметь их слушать. Все это очень непросто, но без этого лучше адвокатом не быть. На наш взгляд, девиз медицинских работников «Не навреди!» в полной мере относится и к адвокатам.

Таким образом, большой ошибкой было бы считать, что формирование системы этических норм профессионального поведения адвоката (которые, безусловно, ограничат свободу действий адвоката) в той или иной степени сможет помешать выполнению адвокатом его профессиональных обязанностей. Для того чтобы избежать такого заблуждения, достаточно вспомнить, что «профессиональные обязанности адвоката» это не только то, что надо делать, но и то, как это дозволительно делать.

## **§ 2. Этические и психологические особенности организации деятельности адвокатов**

### ***Этические правила поведения адвоката при работе с клиентом.***

Основу взаимоотношений адвоката с клиентом составляет доверие. С первых минут общения с адвокатом клиент должен понять, что перед ним не судья, а помощник, и у него нет оснований не быть откровенным с адвокатом.

В доверии отражается не только правовая природа отношений адвоката с обращающимися к нему лицами, но и нравственная сторона адвокатской деятельности, ее направленность на обеспечение субъективных прав граждан.

Консультируя клиента, адвокат должен помнить, что его задача — не только дать правильный совет, но и убедиться, что этот совет правильно понят. Совет адвоката должен быть понятным и четким, ясно выражающим то, что адвокат откровенно думает по поводу плюсов и минусов рассматриваемой ситуации, а также возможных результатов судебного рассмотрения спора.

Нельзя заискивать перед клиентом, стараясь говорить ему вещи, которые он хочет услышать, а затем мучительно выбираться из создавшейся ситуации.

Адвокат должен честно высказывать клиенту свое мнение о вероятном исходе дела, беспристрастно и ссылаясь на известные по делу обстоятельства: необходимо объявить клиенту правовое значение возможных проблем и дать совет по их разрешению, причем советы не должны выходить за рамки закона. И особенно опасна выдача каких-либо гарантий об исходе дела. Единственное, что адвокат может гарантировать клиенту, — это свое добросовестное отношение к делу.

В случае если адвокат выполняет поручение по обязательному назначению, он должен разъяснить клиенту о наличии у него права пригласить адвоката по соглашению.

Адвокат не вправе иметь свою позицию защиты, не согласовав ее с клиентом, какой бы правильной она ни была, и не может признавать вину своего подзащитного, если он ее отрицает.

Если подзащитный признает вину, а материалы дела ее не доказывают, адвокат должен выяснить причины подобного поведения, и тогда по согласованию с клиентом он может занять независимую позицию. А если признание вины подзащитным вызвано незаконными действиями со стороны обвинения, адвокат обязан принять все зависящие от него меры к устранению этого обстоятельства.

Адвокату следует проявлять повышенное внимание к подзащитному, который находится под стражей, поскольку арестованный пребывает в состоянии не только социальной, но и физической изоляции, лишен обычной обстановки, связей, изменен его привычный уклад жизни, он испытывает нравственные и физические страдания, связанные с лишением свободы, что несомненно влияет на его психику и оценку реальной действительности.

В том случае, если требования клиента противоречат закону, или когда для защиты своих интересов он требует использовать незаконные средства и способы, или когда клиент для отстаивания своих интересов предлагает использовать нравственно сомнительные средства, а поддержание позиции клиента другими способами и средствами невозможно, необходимо отказаться от принятия поручения на защиту.

Немаловажную с этической точки зрения сторону имеет гонорарная практика адвоката. В настоящее время она определяется соглашением сторон.

При определении размера гонорара за свою работу адвокат должен исходить из следующего:

- сложности дела;
- необходимых затрат времени (длительности процесса или соответствующих консультаций) и вероятности того, что согласие вести данное дело заставит адвоката отказаться от ведения других дел;
- материального положения клиента;
- традиции (гонорар, обычно выплачиваемый в данном регионе за подобную юридическую помощь);
- опыта и собственной юридической репутации.

Размер гонорара должен быть разумным, и если клиент попросит, адвокат должен разъяснить ему принцип определения гонорара.

Если адвокат участвует в деле по определению суда или постановлению следствия, то размер его оплаты устанавливается государством.

В случае возникновения конфликта интересов между клиентами или с самим адвокатом, необходимо отказаться от защиты.

Этические правила общения с клиентами также требуют соблюдения конфиденциальности и адвокатской тайны.

**Этические правила поведения при общении с правоохранительными органами.** Вступая в дело в качестве защитника на любой стадии процесса или представителя во время проверок налоговыми органами, адвокат должен, прежде всего, представиться и засвидетельствовать свои полномочия. Чиновник точно должен знать, с кем он имеет дело. Адвокат обязан вести себя так, чтобы его действия, процессуальные документы (объяснения, ходатайства, заявления и т. д.), а также задаваемые вопросы не подрывали авторитет правоохранительных органов, не дискредитировали коллег и не унижали достоинства участников процесса.

Нельзя иронизировать над участниками процесса или проверки, нельзя показывать им перед клиентом как немного значат их действия для адвоката и что производящие их люди по своим деловым качествам не соответствуют занимаемым должностям. Это сразу вызывает негативную реакцию и ведет к ухудшению взаимоотношений во вред клиенту.

Все процессуальные действия адвокат должен согласовывать со своим клиентом, разъясняя их значение и возможные последствия.

Представляя доказательства по средствам заявленных ходатайств, адвокат должен проявлять необходимую требовательность к их достоверности, не нарушая правил об их допустимости. При этом указанное требование не ограничивает прав адвоката по собиранию фактических данных, которые могут иметь значение для дела, тем более что, защитник (адвокат) имеет право сам собирать доказательства в форме опросов (с согласия лиц), получения предметов, документов и др., истребования справок, характеристик, иных документов и т. п.

Вежливость адвоката не должна переходить в терпимость к нарушениям закона, и адвокат должен быть непримиримым к нарушениям процессуального закона, ущемляющего права клиента, особенно, если это касается незаконных методов ведения следствия или проверки.

В случае если при рассмотрении дела проявляется тенденциозность, ущемляющая права обвиняемого, адвокат обязан использовать все предусмотренные законом средства для пресечения таких нарушений закона. Свои возражения против неправильных действий следователя или органов дознания адвокат обязан облекать в форму, предусмотренную законом, причем обязательно в письменной форме, чтобы процессуально зафиксировать данный факт.

При посещении мест содержания под стражей адвокат не должен передавать подзащитному, который находится в таких местах, записки, вещи, продукты, алкогольные напитки, наркотики, иные запрещенные предметы, равно как и от него другим лицам.

Адвокат должен вежливо выполнять все законные требования охраны, относясь к этому, как к должному.

Особое отношение адвоката должно быть к суду, т. к. по существу только суд окончательно разрешает дело. Адвокат должен способствовать формированию в обществе уважительного отношения к суду, как к ветви власти, тогда ему самому будет проще работать.

В процессе необходимо проявлять сдержанность и такт, возражая в установленном законом порядке против действий председательствующего. Являются недопустимыми пререкания адвоката с судом; непозволительны оскорбления или нетактичные высказывания в адрес участников процесса. Адвокат в суде должен беспрекословно подчиняться распоряжениям председательствующего, соблюдать установленный порядок судебного заседания. Как участник судебного разбирательства, адвокат должен уважительно относиться к своим оппонентам.

Это не значит, что адвокат должен молчаливо переносить грубость, необоснованные замечания в свою сторону со стороны других участников процесса (судьи, прокурора и др.).

Необходимо спокойно ходатайствовать о занесении их в протокол судебного заседания и добиваться возможности вести аудиозапись судебного заседания. Это оказывает отрезвляющее действие на всех участников процесса, заставляя их вести себя и говорить строго в рамках закона. К грубым нарушениям профессиональной этики, в частности, относятся факты неявки адвоката в суд без уважительной причины, систематические опоздания на судебные заседания, в которых дела должны были слушаться с его участием.

К подобным действиям члены адвокатского сообщества должны относиться резко отрицательно, т. к. это накладывает негативный отпечаток на всех адвокатов.

#### ***Этические правила поведения адвоката при общении с коллегами.***

Очень важно, чтобы нравственно-психологический климат в коллективе (юридической консультации, адвокатской фирме и т. п.) был здоровым. Отношения адвоката с коллегами по профессии должны строиться на нормах порядочности и уважения.

Адвокат не должен отказывать в консультации коллеге, если он обратился за помощью. Лучше всего это сделать в виде разбора дела, чем в виде поучения.

Особо внимательно следует относиться к просьбам молодых адвокатов. Они, как никто другой, подвержены риску совершить ошибку. Представленные в таких случаях знания и опыт более старших товарищей помогут им избежать ошибок, что создаст традиции и преемственность в поведении, т. к. когда начинающий адвокат перестанет таковым являться, его нравственным долгом также будет внимательное отношение к своим молодым коллегам. Это способствует сплочению корпорации.

Но особенно следует помнить, что адвокат не должен в беседах с клиентом, публичных выступлениях, в документах, в ходе переговоров допускать бестактных высказываний в отношении деловых или личных качеств другого адвоката, он обязан относиться к нему уважительно.

Адвокат не имеет права, ссылаясь на свою деловую репутацию, принижать достоинство, авторитет и деловую репутацию других адвокатов.

Реализуя свои услуги, адвокат может дать информацию о месте нахождения, видах оказываемых услуг, телефонных номерах.

В регионах нельзя размещать сообщения, что данная фирма или бюро — лучшая или единственная и т. п. Сами дела адвоката или адвокатского объединения лучше любой информации будут рекламировать их действия, и доверие клиентов обеспечит успех.

Адвокатская тайна является неотъемлемым атрибутом адвокатской этики (ст. 18 «Адвокатская тайна» Закона РК «Об адвокатской деятельности»).

1. Адвокатскую тайну составляют факт обращения к адвокату, сведения о содержании устных и письменных переговоров с лицом, обратившимся за помощью, и другими лицами, о характере и результатах, предпринимаемых в интересах лица, обратившегося за помощью, действий, а также иная информация, касающаяся оказания юридической помощи.

2. Адвокаты, работники президиума коллегий адвокатов, юридической консультации, адвокатской конторы не вправе разглашать, а также использовать в своих интересах или в интересах третьих лиц какие-либо сведения, полученные в связи с оказанием юридической помощи.

3. Адвокат, разгласивший сведения, относящиеся к адвокатской тайне, без согласия лица, обратившегося за помощью, несет ответственность в соответствии с законом.

В профессии юриста, сделавшего уклон в своей деятельности на оказание юридической помощи гражданам и организациям на профессиональной основе, очень много общего с деятельностью практикующего врача. Один помогает избавиться от недуга либо замедлить его течение, второй стремится защитить права и интересы гражданина, т. е. в некотором смысле, помогает излечивать социальные недуги. По

большому счету, гражданин свободен в выборе и врача, и адвоката. Обращение за профессиональной юридической помощью, равно как и за медицинской, происходит тогда, когда не все в жизни индивида складывается благополучно. Следует констатировать, что нередки случаи, при которых обращение к юристу как, впрочем, и к врачу, происходит слишком поздно, тогда как своевременная консультация смогла бы спасти положение. Адвокату, как и врачу, необходимо рассказать иногда самое сокровенное. И если врачу иногда нужно показать интимные части тела, перед адвокатом необходимо, сбросив маску, открывать самые потаенные уголки души.

Кодекс поведения для юристов в Европейском сообществе (принят 28 октября 1988 г. Советом коллегий адвокатов и юридических сообществ Европейского Союза в г. Страсбурге) относит к сущностным признакам адвокатской деятельности обеспечение клиенту условий, при которых он может свободно сообщать адвокату сведения, которые не сообщил бы другим лицам, и сохранение адвокатом, как получателем информации, ее конфиденциальности, поскольку без уверенности в конфиденциальности не может быть доверия; требованием конфиденциальности определяются права и обязанности юриста, имеющие фундаментальное значение для его профессиональной деятельности; юрист должен соблюдать конфиденциальность в отношении всей информации, предоставленной ему самим клиентом или полученной им относительно его клиента или других лиц в ходе предоставления юридических услуг; при этом обязательства, связанные с конфиденциальностью, не ограничены во времени.

Согласно Основным принципам, касающимся роли юристов (приняты 7 сентября 1990 г. восьмым Конгрессом ООН по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями), правительствам надлежит признавать и обеспечивать конфиденциальный характер любых консультаций и отношений, складывающихся между юристами и их клиентами в процессе оказания профессиональной юридической помощи.

Таким образом, международным сообществом адвокатская тайна признается еще более важной, чем, например, банковская тайна, т. к. банковская тайна не может быть запретной для правоохранительных органов в случае проведения расследования, а адвокатская должна быть закрыта всегда. Правда, правовой запрет на разглашение информации, полученной в доверительном порядке, распространяется только на адвокатов, вступивших в юридические отношения с клиентом, но более правомерно было бы распространить его и на все категории лиц, которые допускаются в качестве защитников в уголовном процессе, а также представителей в гражданском и арбитражном процессах.

Сферу сведений, охваченных термином «адвокатская тайна», можно определить так: вся информация, представленная адвокату клиентом или полученная им относительно клиента либо других лиц в ходе предоставления юридических услуг. Адвокат практически все сведения о клиенте или иных лицах должен хранить в тайне до того момента, пока сам клиент не пожелает их распространить. Смерть клиента также не должна освобождать адвоката от данной обязанности, поскольку распорядителями этой информации должны в дальнейшем стать его наследники либо законные представители.

Таким образом, определенным стимулом к обеспечению сохранности доверенных сведений для адвокатов является сама природа их профессиональной деятельности, так как в зависимости от умения сохранять в тайне сведения поставлена их способность выигрывать дела, то есть успех в защите интересов клиента; иными словами, профессиональная пригодность и профессиональный рейтинг. К тому же объем сообщаемых клиентом сведений напрямую зависит от уровня доверия, который испытывает он к избранному адвокату, а от этого напрямую зависит благополучие адвоката. То есть хранить адвокатскую тайну еще и выгодно.

#### **ВОПРОСЫ ДЛЯ САМОКОНТРОЛЯ**

1. Понятие профессиональной этики.
2. Этика отношений адвоката и клиента.
3. Этика взаимоотношений адвоката с правоприменительными органами.
4. Этика адвоката друг с другом.
5. Адвокатская тайна.
6. Юридическая риторика как вид деятельности адвоката.
7. Понятие юридической риторики. Отличительные особенности.

## СПИСОК РЕКОМЕНДУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

### **1. Нормативные правовые акты:**

1. Конституция Республики Казахстан. — Алматы, 1999.
2. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан. — Алматы, 2001.
3. Уголовный кодекс Республики Казахстан. — Алматы, 2001.
4. Закон РК «О борьбе с коррупцией» от 2 июля 1998 г.
5. Конституционный закон РК «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан» от 2000 г. // Казахстанская правда. 2000. 30 декабря.
6. Закон РК «Об адвокатской деятельности» от 5 декабря 1997 г.
7. Указ Президента РК, имеющий силу закона, «О прокуратуре Республики Казахстан» от 21 декабря 1995 г. // Ведомости Верховного Совета РК. — 1995. — № 24.
8. Закон РК «Об оперативно-розыскной деятельности» от 15 сентября 1994 г. // Ведомости Верховного Совета РК. — 1994. — № № 13-14.
9. Закон РК «О судебных приставах» от 7 июля 1997 г.
10. Закон РК «О судебной экспертизе» от 12 ноября 1997 г.
11. Закон РК «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании» от 16 апреля 1997 г.
12. Закон РК «О порядке и условиях содержания под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений» от 30 марта 1999 г.
13. Указ Президента РК, имеющий силу закона, «О правовом положении иностранных граждан в Республике Казахстан» от 19 июня 1995 г. // Ведомости Верховного Совета РК. — 1995. — № № 9-10. — Ст. 68.
14. Закон РК «О государственной защите лиц, участвующих в уголовном процессе» от 5 июля 2000 г. // Казахстанская правда. 2000. 13 июля.
15. Закон РК «О дипломатической службе» от 12 ноября 1997 г.
16. Закон РК «О нормативных правовых актах» от 24 марта 1998 г.
17. Гражданский кодекс Республики Казахстан от 27 декабря 1994 г.
18. Гражданский процессуальный кодекс от 13 июля 1999 г.

19. Закон РК «О порядке и условиях содержания под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений» от 30 марта 1999 г.
20. Указ Президента РК, имеющий силу Закона, «О лицензировании» от 17 апреля 1995 г.
21. **Назарбаев Н. А.** «Основные направления внутренней и внешней политики на 2004 год»: Послание Президента страны народу Казахстана // Казахстанская правда. 2003. 4 апреля.
22. Нормативное постановление Верховного суда Республики Казахстан № 19 «О возвращении судами уголовных дел для дополнительного расследования» от 13 декабря 2001 г. // Казахстанская правда. 2002. 10 января.
23. Нормативное постановление Верховного суда Республики Казахстан № 25 «О соблюдении принципа гласности судопроизводства по уголовным делам» от 6 декабря 2002 г. // Казахстанская правда. 2003. 9 января.
24. Нормативное постановление Верховного суда Республики Казахстан № 26 «О практике применения уголовно-процессуального законодательства, регулирующего право на защиту» от 6 декабря 2002 г. // Казахстанская правда. 2003. 9 января.
25. Постановление Правительства Республики Казахстан «О правилах оплаты юридической помощи, оказываемой адвокатами, и возмещения расходов, связанных с защитой и представительством, за счет средств республиканского бюджета» от 26 августа 1999 г.
26. Государственная программа правовой реформы в Республике Казахстан (основные направления) // Собрание актов Президента РК и Правительства РК. — 1994. — № 9
27. Закон РК № 122-III «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты РК по вопросам введения уголовного судопроизводства с участием присяжных заседателей» от 16 января 2006 г. // Казахстанская правда. 2006. 26 января.

## **2. Международно-правовые акты:**

1. Пакт ООН «Основные положения о роли адвокатов» // Международный адвокат. — 1992. — № 4.
2. Общий кодекс правил для адвокатов Европейского сообщества // Адвокат. — 1995. — № 10.

3. Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 28 января 1993 г. // Комментарий к УПК КазССР. — Алматы, 1995.
4. Декларация о защите всех лиц от пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания: Резолюция 3452 /XXX/ Генеральной Ассамблеи ООН от 9 декабря 1975 г. // СССР и международное сотрудничество в области прав человека. — М.: Международные отношения, 1989.
5. Международная защита прав и свобод человека: Сб. док-тов ООН. — М.: Юрид. лит-ра, 1990.

### **3. Монографии, учебники и учебные пособия:**

1. *Адаменко В. Д.* Советское уголовно-процессуальное представительство. — Томск: Изд-во Томск. ун-та, 1978.
2. Адвокатура в Российской Федерации. — М., 1998.
3. Адвокат в уголовном процессе / Под ред. проф. П. А. Лупинской. — М.: Новый юрист, 1997.
4. Адвокатура в странах СНГ: Мат-лы съезда адвокатов (г. Минск, 19 апреля 1994 г.) // Адвокат. — 1995. — № №8, 9.
5. Адвокат в советском уголовном процессе: Пос. для адвокатов / Под ред. И. Т. Полякова. — М., 1954.
6. *Арсентьев О. В.* Адвокатура. Адвокат в уголовном и гражданском процессах. Нотариат в РК. — Кустанай, 1998.
7. *Ария С. Л.* Генеральные принципы этики адвокатов Международной ассоциации юристов // Российская юстиция. — 1996. — № 2.
8. *Ария С. Л.* Защитительные речи и жалобы. — М., 1991.
9. *Ахпанов А. Н.* Уголовно-процессуальные гарантии прав личности и Конституция РК // Конституция суверенного Казахстана: перспективы и проблемы реализации: Тезисы науч.-практ. конф. — Караганда: КВШ, 1993.
10. *Барцевский М. Ю.* Адвокат. Адвокатская фирма. Адвокатура. — М., 1995.
11. *Барцевский М. Ю.* Организация и деятельность адвокатуры в России. — М., 1997.
12. *Барцевский М. Ю.* Адвокатская этика. — Самара: Издательский дом Федоров, 1999.

13. **Бойков А. Д.** Этика профессиональной защиты по уголовным делам. — М.: «Юридическая литература», 1978.
14. **Бойков А. Д., Капицус Н. И.** Адвокатура России. — М.: ИМПЭ им. А. С. Грибоедова, 2000.
15. **Бернам У., Решетникова И. В., Прошляков А. Д.** Судебная адвокатура. — Екатеринбург, 1995.
16. **Булгакова В. К.** Советская адвокатура как общественная организация // Проблемы конституционного права. — Саратов, 1986. Вып. 4.
17. **Бусленко Н. И.** Адвокат. Вопросы и ответы. — Ростов-на-Дону, 1996.
18. **Волкомирский Л. Е.** За советом к адвокату. — М.: Дело, 1997.
19. **Вязов В.** Адвокатура вчера и завтра // Юридический вестник. — 1994. — № 9.
20. **Ватман Д. П.** Адвокатская этика. Нравственные основы судебного представительства по гражданским делам. — М.: «Юридическая литература», 1977.
21. **Вегер В. И.** Дисциплина и этика. Доклад общему собранию московской адвокатуры. — М.: Правовая защита, 1925.
22. **Гаврилов С. Н.** Адвокат в уголовном процессе. — М.: Юристь, 1996.
23. **Данилов Е. П.** Справочник адвоката: Консультации. Защита в суде. Образцы документов. — М.: Новый Юрист, 1998.
24. **Данилов Е. П.** Справочник адвоката. — М.: Право и Закон, 1999.
25. **Досбол Г. Г.** Почему буксует правовая реформа // XXI век. 1999. 11 февраля.
26. **Джанишиев Г. А.** Вопросы адвокатской дисциплины. — М., 1887.
27. **Джанишиев Г. А.** Ведение неправых дел (этюды по адвокатской этике). — М., 1887.
28. **Жалыбин С. М.** Правовое положение адвоката в уголовном судопроизводстве. — Алматы, 1998.
29. **Жалыбин С.** Становление и развитие института защиты в Казахстане // Фемида. — 1997. — № 12.
30. **Жалыбин С. М.** Некоторые проблемы законодательства об адвокатской деятельности // Вестник Министерства юстиции. — 1996. — № 11.
31. **Жамиева Р. М., Каиржанов Е. Е.** Тактика адвокатской защиты по уголовным делам. — Алматы, 2000.
32. Защита по уголовному делу: пособие для адвокатов / Под ред. Е. Ю. Львовой. — М.: Юристь, 1998.

33. Защитник в советском суде / Под ред. Л. Н. Смирнова. — М., 1960.
34. **Ивакина Н. Н.** Культура судебной речи. — М., 1995.
35. **Ивакина Н. Н.** Профессиональная речь юриста. — М.: Бек, 1997.
36. **Кони А. Ф.** Нравственные начала в уголовном процессе // Собр. соч. в 8-ми т-х. — М.: Юрид. лит., 1967.
37. Курс советского уголовного процесса. Общая часть / Под ред. А. Д. Бойкова и И. И. Карпеца. — М., 1989.
38. **Кисеницкий И. М.** Судебные речи по уголовным делам. — М.: Международные отношения, 1989.
39. **Корневский Ю. В.** Как обжаловать приговор суда. — М.: Юринфо, 1998.
40. **Лубшев Ю. Ф.** Адвокат в уголовном деле: Учебник / Под ред. проф. И. Б. Мартковича. — М.: Манускрипт, 1999.
41. **Ляховецкий Л. Д.** Характеристика известных русских судебных ораторов. — СПб., 1897.
42. **Мазур Н. В.** Правоотношения в сфере представительства // Проблемы социально-экономических процессов и законодательства РК. — Караганда: Университет им. Д. А. Кунаева, 2003.
43. **Мазур Н. В.** Общая характеристика института представительства в уголовном судопроизводстве Казахстана // Актуальные проблемы правовой реформы в государствах участниках СНГ. — М., 2002. Т. 1.
44. **Мазур Н. В.** Адвокат-представитель потерпевшего на досудебных стадиях уголовного процесса. — Караганда, 2004.
45. **Мазур Н. В.** Формы участия защитника в собирании доказательств по уголовным делам // Проблемы уголовно-процессуального права: Сб. науч. тр. — Караганда: КВШ КНБ РК, 1999.
46. **Мазур Н. В.** Особенности участия защитника в предварительном следствии // Актуальные проблемы права: Сб. тр. молодых ученых, адъюнктов и соискателей. — Караганда: КВШ КНБ РК, 1998. Вып. 5.
47. **Мазур Н. В.** Вопросы уголовно-процессуальной защиты лиц, в отношении которых применен арест // Актуальные проблемы права: мат-лы науч.-теорет. конф.: Сб. тр. молодых ученых, адъюнктов и соискателей. — Караганда: КВШ КНБ РК, 1999. Вып. 6.
48. **Мазур Н. В.** Адвокат-представитель потерпевшего страдающего психическими или физическими расстройствами // Право и современность: Сб. науч. тр. — Караганда: Болашак-Баспа, 2001.

49. **Мазур Н. В.** Адвокат-представитель потерпевшего в стадии предварительного расследования // Мат-лы междунар. дистанционной конф. — Алматы: Жеті жарғы, 2001. Вып. 2.
50. **Мазур Н. В.** Процессуальная деятельность адвоката-представителя // Проблемы правовой защиты личности: Мат-лы междунар. конф. — Барнаул: Барнаульский юридический институт МВД РФ, 2002. Вып. 3.
51. **Мазур Н. В.** Адвокат и сторона обвинения в судебном следствии // Актуальные проблемы борьбы с преступлениями и иными правонарушениями: Мат-лы третий междунар. науч.-практ. конф. — Барнаул: БЮИ МВД России, 2005.
52. **Мельниковский М. С.** Приемы и методы подготовки адвокатом защиты и осуществление ее в уголовном процессе. — М., 1997.
53. **Мельниковский М. С.** Участие защитника в надзорной инстанции // Социалистическая юстиция. — 1989. — № 8.
54. **Николаев Т. П.** Деятельность защитника в судебном следствии. — Саратов, 1987.
55. **Осетров Н.** Юридическая помощь адвокатов гражданам и организациям // Социалистическая законность. — 1982. — № 5.
56. **Мотовиловкер Я.** Отмена оправдательного приговора в кассационном порядке // Советская юстиция. — 1970. — № 13.
57. **Пашин С. А.** Обжалование арестов: Практ. пос. — М.: Изд. дом Муравей, 1997.
58. **Петрухин И. Л.** Вам нужен адвокат. — М., 1993.
59. Проблемы российской адвокатуры: Сб. статей. — М., 1997.
60. **Плевако Ф. И.** Избранные речи. — М., 1993.
61. Проблемы профессиональной правозащиты в России. — М.: Де-юре, 1996.
62. **Ривлин А. Л.** Организация адвокатуры в СССР. — Киев, 1974.
63. **Рогов И. И.** Адвокатура сегодня и завтра // Мысль. — 1992. — № 11.
64. **Резник Г.** Право на защиту. — М., 1976.
65. **Резниченко И. М.** Защита в суде интересов потерпевшего // Потерпевший от преступления. — Владивосток, 1974.
66. **Стецовский Ю. И.** Советская адвокатура: Учеб. пос. — М.: Высшая школа, 1989.
67. **Сергейч П.** Искусство речи на суде. — Тула: Автограф, 1999.
68. **Сухарев А. Я.** Кадровые вопросы деятельности адвокатуры // Социалистическая законность. — 1987. — № 10.

69. *Стецовский Ю. И.* Возникновение и прекращение членства в коллегии адвокатов и законодательство, регулирующее труд адвокатов // Известия вузов. — Л., 1987. № 1.
70. *Стецовский Ю. И., Ларин А. М.* Конституционный принцип обеспечения обвиняемому права на защиту. — М., 1988.
71. *Савицкий В. М.* Право обвиняемого на защиту в социалистическом уголовном процессе. — М., 1983.
72. *Савицкий В. М.* Что такое уголовный процесс. — М., 1979.
73. *Стецовский Ю. И.* Уголовно-процессуальная деятельность защитника. — М., 1982.
74. *Строгович М. С.* Суд и адвокатура. Конституционные основы правосудия в СССР. — М., 1981.
75. *Судейменова Г. Ж., Воронина Л. В.* Адвокатура и адвокатская деятельность в Республике Казахстан. — Алматы, 2002.
76. *Толеубекова Б. Х.* Уголовно-процессуальное право Республики Казахстан. Часть общая: Учебник. — Алматы: Баспа, 1998.
77. *Тыныбеков С. Т.* Организационные формы и деятельность адвокатуры в Республике Казахстан. — Алматы: Казак университеті, 1997.
78. *Тыныбеков С. Т.* Понятие и общая характеристика уголовно-процессуального законодательства Республики Казахстан: Учеб. пос. — Алматы: Казак университеті, 2000.
79. *Хаскин Ю.* Российские адвокаты и советское государство. Происхождение и развитие советской адвокатуры (1917-1939 гг.). — М.: Институт государства и права РАН, 1993.
80. *Тыныбеков С. Т.* Адвокатура и адвокатская деятельность в Республике Казахстан. — Алматы: Данекер, 2001.
81. *Туленков П. М.* Участие представителей на предварительном следствии в советском уголовном процессе: Учеб. пос. — Волгоград: Высш. следств. школа, 1976.

## КРАТКИЙ СЛОВАРЬ ТЕРМИНОВ

### А

*Адвокат в Республике Казахстан* — гражданин Республики Казахстан, имеющий высшее юридическое образование, являющийся членом коллегии адвокатов и оказывающий юридическую помощь на профессиональной основе в рамках Закона Республики Казахстан «Об адвокатской деятельности».

*Адвокатская контора* — некоммерческая организация в форме учреждения, созданная и финансируемая собственником (адвокатом) для обеспечения материальных, организационно-правовых и иных условий оказания адвокатами квалифицированной юридической помощи.

*Адвокатская тайна* — факт обращения к адвокату, сведения о содержании устных и письменных переговоров с лицом, обратившимся за помощью, и другими лицами о характере и результатах, предпринимаемых в интересах лица, обратившегося за помощью, действий, а также иная информация, касающаяся

оказания юридической помощи адвокатом.

*Адвокатская этика* — регламентированная рамками действующего законодательства об адвокатуре, Уставом коллегии адвокатов и Правилами профессиональной этики адвокатов и выработанная практикой норма поведения адвоката, целью которых является содействие наилучшей защите прав и охраняемых законом интересов физических и юридических лиц.

*Адвокатура* — общественно-правовой институт, определяющий основы деятельности лиц, осуществляющих профессиональную юридическую помощь гражданам и организациям.

*Аттестация адвокатов* — организуемая Президиумом коллегии адвокатов один раз в пять лет проверка и оценка знания адвокатом норм законодательства, где основными критериями служат профессиональные знания и навыки адвоката.

### В

*Виды юридической помощи, оказываемой адвокатами* — дача консультаций, разъяснений, советов и письменных заключений по вопросам, разрешение которых требует профессиональных знаний; составление исковых заявлений, жалоб и других документов правового характера; осуществление представительства и защиты физических и юридических лиц в органах дознания, предварительного следствия, судах, в государственных и иных органах, организациях и в отношениях с гражданами; иная юридическая помощь, оказание которой не запрещено законодательством.

### 3

*Задачи адвокатуры* — предусмотренные законом организация деятельности адвокатов по защите по уголовным делам, представительству по гражданским, административным, уголовным и другим делам, а также по оказанию иных видов юридической помощи в целях защиты и содействия в реализации прав, свобод и законных интересов граждан, а также прав и за-

конных интересов юридических лиц.

*Законодательство, регулирующее адвокатскую деятельность* — совокупность нормативных правовых актов, принятых в установленном Конституцией Республики Казахстан порядке, определяющих порядок и содержание адвокатской деятельности.

*Закон Республики Казахстан. «Об адвокатской деятельности»* от 5 декабря 1997 г. — законодательный акт, принятый Парламентом РК, в котором объединены и систематизированы правовые нормы, регулирующие порядок и содержание адвокатской деятельности и возникающие при этом правоотношения.

*Защита* — процессуальная деятельность, осуществляемая стороной защиты в целях обеспечения прав и интересов лиц, которые подозреваются в совершении преступления, опровержения или смягчения обвинения, а также реабилитации лиц, неправомерно подвергшихся уголовному преследованию.

*Защитник* — лицо, осуществляющее в установленном законом порядке защиту прав и интересов подозреваемых и обвиняемых и оказывающее им юридическую помощь.

*Защитники* — адвокаты, супруг (супруги), близкие родственники или законные представители обвиняемого, представители профсоюзов и других общественных объединений по делам членов этих объединений.

## И

*Иная юридическая помощь, оказываемая адвокатами* — разработка учредительных документов и подготовка к регистрации юридических лиц, а также юридическое обслуживание адвокатом организаций, не имеющих юрисконсультов, и другие, не запрещенные законодательством виды аналогичной деятельности, за исключением названных в законе видов юридической помощи.

## К

*Коллегия адвокатов* — некоммерческая, независимая, профессиональная, самоуправляемая и самофинансируемая организация адвокатов, создаваемая для оказания квалифицированной юридической помощи физическим и юридическим лицам, осуществле-

ния и защиты прав и законных интересов адвокатов, выполнения иных функций, установленных Законом Республики Казахстан «Об адвокатской деятельности» от 5 декабря 1997 г.

*Консультирование* — разъяснения адвоката по правильному пониманию и применению норм действующего законодательства Республики Казахстан.

## Л

*Лицензия на право осуществления адвокатской деятельности* — разрешение указанному в лицензии лицу заниматься этой деятельностью, выданное Министерством юстиции Республики Казахстан на основании рекомендации Квалификационной коллегии юстиции.



*Международный союз (содружество) адвокатов* — международная общественная организация, представляющая и защищающая права и интересы адвокатов (Армении, Беларуси, Казахстана, Кыргызстана, Латвии, России, Туркменистана, Узбекистана и Украины) в сфере международного сотрудничества с другими государствами и основанная на принципах добровольности, членства, самоуправления, законности, гласности и равноправия её членов, независимо от их расовой и национальной принадлежности, гражданства, языка, пола, религии и социального происхождения.



*Обеспечение подозреваемому (обвиняемому) права на защиту* — комплекс мер по осуществлению защиты подозреваемым (обвиняемым) как лично, так и с помощью защитника, законного представителя в порядке, установленном УПК.

*Общее собрание (конференция)* — высший орган коллегии адвокатов, который вправе решать любые вопросы деятельности коллегии.

*Органы коллегии адвокатов* — 1) высший орган — общее собрание (конференция) членов коллегии, 2) исполнительный орган — президиум, 3) контрольный орган — ревизионная комиссия.

*Органы Международного союза (содружества) адвокатов* — ассамблея (съезд), президиум, правление и ревизионная комиссия.

*Органы Союза адвокатов РК* — съезд, конференция, президиум, ревизионная комиссия, исполнительно-распорядительная дирекция.

*Ордер* — документ строгой отчетности, выдаваемый юридической консультацией или адвокатской конторой и удостоверяющий полномочия адвоката на ведение конкретного дела.

## II

*Права адвоката* — предусмотренные Законом РК «Об адвокатской деятельности» права адвоката как члена самоуправляющейся организации и как лица, оказывающего квалифицированную юридическую помощь гражданам и организациям.

*Принцип независимости адвокатуры* — установленное законом требование о недопустимости какого-либо вмешательства в ее деятельность со стороны прокуратуры, судов, органов дознания и предварительного следствия, других государственных органов, политических партий, общественных объединений, иных организаций и должностных лиц, за исключением случаев, прямо предусмотренных законодательными актами.

*Принципы адвокатуры и адвокатской деятельности* — основополагающие правовые идеи, пронизывающие все процессуальные нормы и институты, определяющие такое построение адвокатуры и адвокатской деятельности, которое обеспечивает оказание квалифицированной юридической помощи гражданам

и организациям (законность, независимость и т. д.).

*Приостановление членства в коллегии адвокатов* — временное прекращение прав и обязанностей адвоката как члена коллегии адвокатов по обстоятельствам, указанным в Законе РК «Об адвокатской деятельности».

*Противодействие адвокатской деятельности* — любое незаконное противодействие или оказание различных препятствий законной деятельности адвоката, осуществляющего представительство и защиту физических и юридических лиц в органах дознания, предварительного следствия, судах, в государственных и иных органах, организациях и в отношениях с гражданами, либо иное нарушение самостоятельности и независимости, если эти деяния причинили существенный вред правам и законным интересам граждан и организации либо охраняемым законным интересам общества или государства.

*Профессиональная защита* — деятельность адвоката-защитника по осуществлению законными средствами и способами, в установленном законом порядке функции защиты обвиняемого, подозреваемого, имеющая целью обеспечение защиты их прав и

интересов, а также оказания им юридической помощи.

*Процессуальные права адвоката* — права адвоката с момента вступления его в уголовное, гражданское либо в административное производство, регулируемое соответствующими законодательными актами.



*Самоуправление коллегии адвокатов* — право самостоятельного принятия решений всех повседневных вопросов, относящихся к организации и деятельности коллегий, в том числе решений о численном составе, приеме в члены, приостановления членства, исключения и дисциплинарной ответственности ее членов.

*Соглашение между адвокатом и лицом, обратившимся за помощью* — договор, устанавливающий взаимные обязательства между адвокатом и лицом, обратившимся за юридической помощью (клиентом), где определены в зависимости от вида и характера ведения дела условия и порядок осуществления защиты и представительства, а также размер оплаты труда адвоката.

*Союз адвокатов Республики Казахстан* — самоуправляемое общественное объединение граждан, занимающееся адвокатской деятельностью, образованное для защиты прав адвокатов и их коллегий, для представительства во взаимоотношениях с правоохранительными и иными органами государств, а также организациями и действующее в соответствии с Конституцией и законами РК, а также Уставом этой организации.



*Стажер адвоката* — это гражданин Республики Казахстан, имеющий высшее юридическое образование и проходящий по решению Президиума коллегии адвокатов стажировку под руководством квалифицированного и опытного адвоката.

*Сторона защиты* — подозреваемый, обвиняемый, их законные представители, защитник, гражданский ответчик и его представитель.

*Формы организации адвокатской деятельности* — право адвоката осуществлять свою деятельность через юридическую консультацию либо учредить самостоятельно или совместно с другими адвокатами адвокатскую контору, а также индивидуально

без регистрации юридического лица.

*Юридическая консультация* — структурное подразделение (филиал) коллегии адвокатов, созданное для организации работы по оказанию юридической помощи физическим и юридическим лицам, для осуществления защиты прав и законных интересов адвокатов, выполнения других функций, предусмотренных законодательством РК,

Уставом коллегии и положением «О юридической консультации».

*Юридическая помощь* — использование адвокатом всех законных средств и способов защиты прав и интересов граждан и организаций посредством консультаций, разъяснений, составления исковых заявлений, жалоб, ходатайств и истребования других документов правового характера, защиты и представительства, а также активного совершения иных действий как в судопроизводстве, так и вне его.

## ПОНЯТИЕ И ЗАДАЧИ АДВОКАТУРЫ (СХЕМЫ)

### НАЗНАЧЕНИЕ АДВОКАТУРЫ (СТ. 1 ЗОБАД)



### ПРИНЦИПЫ ОРГАНИЗАЦИИ И ДЕЯТЕЛЬНОСТИ АДВОКАТУРЫ



---

## ТЕСТОВЫЕ ЗАДАНИЯ

---

1. Задачами адвокатуры являются:
  - а) юридическое обслуживание;
  - б) правовая помощь;
  - в) юридическая помощь;
  - г) правовые услуги;
  - д) юридическая услуга.
2. Адвокатура представляет собой:
  - а) добровольное объединение;
  - б) общественно-правовой институт;
  - в) государственное образование;
  - г) юридическое учреждение;
  - д) негосударственную организацию.
3. Коллегия адвокатов по организационно-правовой форме представляет собой:
  - а) организацию адвокатов;
  - б) общественную организацию;
  - в) добровольное объединение адвокатов;
  - г) организацию юристов;
  - д) коллектив собственников.
4. Целью деятельности коллегии адвокатов является:
  - а) содействие обеспечению высоких стандартов адвокатского мастерства и профессиональной этики, единства и сотрудничества адвокатов;
  - б) содействие в получении юридической помощи гражданами и организациями;
  - в) содействие научной разработке теоретических и практических вопросов совершенствования и развития адвокатуры;
  - г) организация научно-методической работы по совершенствованию деятельности адвокатуры;
  - д) пропаганда признанных мировым сообществом принципов и гарантий независимости адвокатуры.

5. Основными задачами коллегии адвокатов являются:

- а) содействие обеспечению высоких стандартов адвокатского мастерства и профессиональной этики, единства и сотрудничества адвокатов;
- б) пропаганда признанных мировым сообществом принципов и гарантий независимости адвокатуры;
- в) содействие, профессиональная помощь и защита членов коллегии при осуществлении ими адвокатской деятельности;
- г) содействие научной разработке теоретических и практических вопросов совершенствования и развития адвокатуры;
- д) организация научно-методической работы по совершенствованию деятельности адвокатуры.

6. Законодательство, определяющее организацию и порядок деятельности адвокатуры:

- а) Конституция РК;
- б) УПК РК;
- в) ГПК РК;
- г) все вышеперечисленные нормативные правовые акты;
- д) Закон РК «Об адвокатской деятельности».

7. Сутью принципа законности в адвокатуре является:

- а) осуществление контроля за исполнением законов при участии в уголовных и гражданских делах, а также по делам об административной ответственности;
- б) рекомендации о совершенствовании практики защиты по уголовным и представительства по гражданским делам;
- в) соответствие Конституции и законам РК актов коллегии адвокатов, деятельности ее членов, органов и должностных лиц;
- г) осуществление правосудия по гражданским и уголовным делам;
- д) соответствие Конституции и законам РК деятельности государственных органов и лиц, участвующих судопроизводстве.

8. Адвокат участвует в уголовном судопроизводстве для:

- а) осуществления правозащитной функции;
- б) защиты законных интересов и прав участников процесса;
- в) принятия мер по устранению нарушений законов;
- г) поддержания в процессе интересов государства;
- д) защиты любых интересов лиц, обратившихся за помощью.

9. Устав об учреждении судебных установлений, утвержденной Указом Правительствующего Сената:

- а) от 14 мая 1832 г.;
- б) от 20 ноября 1864 г.;
- в) от 25 мая 1874 г.;
- г) от 18 декабря 1874 г.;
- д) от 3 марта 1890 г.

10. Закон РК «Об адвокатской деятельности» принят:

- а) 13 ноября 1980 г.;
- б) 28 июня 1991 г.;
- в) 12 февраля 1994 г.;
- г) 5 декабря 1997 г.;
- д) 13 декабря 1997 г.

11. Закон Республики Казахстан «О лицензировании» утвержден:

- а) 12 февраля 1994 г.;
- б) 24 апреля 1995 г.;
- в) 17 апреля 1995 г.;
- г) 16 июля 1997 г.;
- д) 5 декабря 1997 г.

12. Коллегия адвокатов создается:

- а) по заявлению граждан, имеющих высшее образование, не имеющих судимости и не состоящих на государственной службе;
- б) по инициативе территориального акимата на основе заявления граждан, имеющих высшее юридическое образование;
- в) лицами, имеющими лицензию на право занятия адвокатской деятельностью;
- г) по заявлению группы учредителей, состоящих из лиц, имеющих высшее юридическое образование;
- д) по инициативе не менее чем десяти учредителей, имеющих лицензию на право осуществления адвокатской деятельности.

13. Постановление Правительства Республики Казахстан «О правилах оплаты юридической помощи, оказываемой адвокатами, и возмещения расходов, связанных с защитой и представительством, за счет средств республиканского бюджета» утверждено:

- а) 8 декабря 1994 г.;
- б) 25 ноября 1991 г.;
- в) 21 сентября 1997 г.;
- г) 5 декабря 1997 г.;

д) 26 августа 1999 г.

14. Органами коллегии адвокатов являются:

- а) правление, юридическая консультация, ревизионная комиссия;
- б) общее собрание, юридическая консультация, адвокатская контора;
- в) общее собрание (конференция), президиум, ревизионная комиссия;
- г) президиум, юридическая консультация, адвокатская контора;
- д) конференция, президиум, юридическая консультация.

15. Высшим органом коллегии адвокатов является:

- а) юридическая консультация;
- б) президиум;
- в) общее собрание (конференция);
- г) съезд;
- д) правление.

16. К исключительной компетенции общего собрания (конференции) относится:

- а) осуществление приема в члены коллегии адвокатов, исключение из членов коллегии, организация подготовки стажеров адвокатов;
- б) организация работы по проверке поступивших от физических и юридических лиц жалоб (представлений) на действия адвоката;
- в) рассмотрение материалов о дисциплинарных проступках адвокатов и наложение на виновных лиц дисциплинарных взысканий;
- г) организация проведения аттестации адвокатов и работы по повышению их профессиональной квалификации;
- д) рассмотрение жалоб адвокатов на решения органов, руководителей и работников коллегии адвокатов.

17. Исполнительным органом коллегии адвокатов является:

- а) общее собрание;
- б) юридическая консультация и адвокатские конторы;
- в) исполнительно-распорядительная дирекция;
- г) президиум;
- д) правление.

18. Президиум коллегии адвокатов:

- а) устанавливает порядок распоряжения имуществом коллегии адвокатов;
- б) устанавливает ставки членских взносов, исчисляемых в размере, кратном расчетному показателю;

- в) организует работу коллегии адвокатов по оказанию юридической помощи физическим и юридическим лицам;
- г) рассматривает жалобы адвокатов на решения органов, руководителей и работников коллегии адвокатов;
- д) осуществляет досрочный отзыв руководителей и работников коллегии адвокатов.

19. Контрольным органом коллегии адвокатов является:

- а) президиум;
- б) общее собрание;
- в) ревизионная комиссия;
- г) председатель ревизионной комиссии;
- д) председатель президиума.

20. Ревизионная комиссия проводит:

- а) проверку приема в члены коллегии адвокатов и исключение из членов коллегии;
- б) организует работу по проверке поступивших от физических и юридических лиц жалоб (представлений) на действия адвоката;
- в) проверку финансово-хозяйственной деятельности коллегии адвокатов, юридических консультаций, адвокатских контор, а также финансовой деятельности адвокатов, практикующихся индивидуально;
- г) проверку материалов о дисциплинарных проступках адвокатов и наложение на виновных лиц дисциплинарных взысканий;
- д) проверку проведения аттестации адвокатов и работу по повышению их профессиональной квалификации.

21. Президиум коллегии адвокатов избирается:

- а) правлением;
- б) собранием юридической консультации;
- в) общим собранием;
- г) членами ревизионной комиссии;
- д) съездом.

22. Председатель Президиума коллегии адвокатов в соответствии с Уставом коллегии:

- а) выдает удостоверение адвоката, форма которого утверждается Министерством юстиции Республики Казахстан;
- б) распоряжается средствами коллегии адвокатов в порядке, определяемом Уставом и общим собранием (конференцией);

- в) организует ведение бухгалтерского учета, финансовой и статистической отчетности и делопроизводства;
- г) организует работу президиума, председательствует на его заседаниях и осуществляет контроль за выполнением решений президиума, общих собраний (конференций) членов коллегии;
- д) решает иные вопросы деятельности коллегии адвокатов, кроме отнесенных к исключительной компетенции общего собрания (конференции) членов коллегии адвокатов.

23. Председатель президиума избирается:

- а) общим собранием сроком на четыре года;
- б) управлением юстиции сроком на четыре года;
- в) обидам собранием сроком на пять лет;
- г) президиумом сроком на четыре года;
- д) правлением сроком на пять лет.

24. Президиум коллегии адвокатов избирается:

- а) управлением юстиции сроком на четыре года;
- б) общим собранием сроком на пять лет;
- в) президиумом сроком на четыре года;
- г) общим собранием сроком на пять лет;
- д) общим собранием сроком на четыре года.

25. Председатель ревизионной комиссии избирается:

- а) общим собранием сроком на четыре года;
- б) управлением юстиции сроком на четыре года;
- в) ревизионной комиссией сроком на пять лет;
- г) президиумом сроком на четыре года;
- д) общим собранием сроком на пять лет.

26. Ревизионная комиссия избирается:

- а) общим собранием сроком на четыре года;
- б) управлением юстиции сроком на четыре года;
- в) общим собранием сроком на пять лет;
- г) президиумом сроком на четыре года;
- д) правлением сроком на пять лет.

27. Структурным подразделением (филиалом) коллегии адвокатов является:

- а) адвокатская контора, адвокат, действующий индивидуально без регистрации юридического лица;
- б) общее собрание, президиум, ревизионная комиссия;

- в) Союз адвокатов РК, Международный союз (содружество) адвокатов;
- г) органы коллегии;
- д) юридическая консультация.

28. Юридические консультации создаются:

- а) общим собранием по согласованию с управлением юстиции;
- б) президиумом коллегии адвокатов;
- в) ревизионной комиссией;
- г) управлением юстиции;
- д) правлением.

29. Заведующий юридической консультацией назначается:

- а) общим собранием коллегии адвокатов;
- б) президиумом коллегии адвокатов;
- в) членами ревизионной комиссии;
- г) собранием адвокатов юридической консультации;
- д) исполнительно-распорядительной дирекцией.

30. Адвокатская контора осуществляет свою деятельность на основании:

- а) решения президиума коллегии адвокатов;
- б) устава либо учредительного договора;
- в) собрания адвокатов юридической консультации;
- г) решения общего собрания коллегии адвокатов;
- д) разрешения государственных органов.

31. В члены коллегии адвокатов принимаются:

- а) граждане РК, имеющие высшее юридическое образование, стаж работы по специальности юриста не менее двух лет и сдавшие квалификационный экзамен;
- б) граждане РК, имеющие высшее образование и получившие лицензию на право оказания платных юридических услуг, не связанных с адвокатской деятельностью;
- в) граждане РК, имеющие лицензию на право осуществления адвокатской деятельности и признающие Устав коллегии;
- г) граждане РК, имеющие высшее юридическое образование и ранее работавшие не менее двух лет дознавателями, следователями, прокурорами и судьями;
- д) лица, имеющие высшее юридическое образование, лицензию на право осуществления адвокатской деятельности.

32. Помощник адвоката — это:

- а) любое лицо, выполняющее по указанию адвоката и под его ответственность поручения;
- б) лицо, имеющее высшее образование, выполняющее по указанию адвоката и под его ответственность поручения;
- в) лицо, работающее на основе трудового договора (контракта) и выполняющее по указанию адвоката и под его ответственность определенные поручения;
- г) гражданин, имеющий лицензию на оказание платных юридических услуг гражданам и юридическим лицам, не связанных с адвокатской деятельностью;
- д) лицо, осуществляющее вспомогательные и технические функции, такие, как запись граждан на прием к адвокату, ведение делопроизводства и др.

33. Стажером адвоката могут быть:

- а) граждане, выполняющие по указанию адвоката и под его ответственность поручения;
- б) граждане, имеющие высшее образование, выполняющие по указанию адвоката и под его ответственность поручения;
- в) граждане, имеющие высшее юридическое образование и проходящие стажировку у адвоката на основе договоров о стажировке;
- г) граждане, имеющие высшее юридическое образование, выполняющие по указанию адвоката и под его ответственность поручения;
- д) граждане, имеющие высшее образование и проходящие стажировку у адвоката на основе договоров о стажировке.

34. Адвокатом может быть:

- а) гражданин РК, имеющий высшее юридическое образование, стаж работы по юридической специальности не менее двух лет, сдавший квалификационный экзамен;
- б) гражданин РК, имеющий высшее юридическое образование, стаж работы по юридической специальности не менее двух лет и имеющий патент на право занятия адвокатской деятельностью;
- в) гражданин, имеющий высшее юридическое образование, стаж работы по юридической специальности не менее двух лет и получивший лицензию на право осуществления адвокатской деятельности;

- г) гражданин, получивший лицензию на право осуществления адвокатской деятельности;
- д) гражданин РК, имеющий высшее юридическое образование, стаж работы по юридической специальности не менее двух лет и получивший лицензию на право осуществления адвокатской деятельности.

35. Адвокат — это:

- а) гражданин РК, обязательно являющийся членом коллегии адвокатов и оказывающий юридическую помощь на профессиональной основе в рамках Закона Республики Казахстан "Об адвокатской деятельности;
- б) гражданин РК, имеющий высшее юридическое образование и получивший лицензию на право осуществления адвокатской деятельности;
- в) гражданин РК, имеющий высшее юридическое образование, стаж работы по юридической специальности не менее двух лет и имеющий патент на право занятия адвокатской деятельностью;
- г) гражданин РК, имеющий высшее юридическое образование, стаж работы по юридической специальности не менее двух лет, сдавший квалификационный экзамен;
- д) гражданин РК, прошедший специальную подготовку и получившие лицензию на право оказания платных юридических услуг, обратившихся за юридической помощью граждан и организаций.

36. Труд адвоката организуется в соответствии:

- а) с правилами внутреннего трудового распорядка президиума коллегии;
- б) с законом о труде;
- в) с правилами внутреннего распорядка юридических консультаций либо уставами адвокатских контор, либо самостоятельно адвокатом, практикующим индивидуально;
- г) с решением общего собрания;
- д) с уставом коллегии адвокатов.

37. Отпуск оплачивается адвокатам из средств:

- а) местного бюджета;
- б) Министерства юстиции;
- в) юридических консультаций и адвокатских контор;
- г) коллегии адвокатов;
- д) не оплачивается.

38. Основным источником оплаты юридической помощи адвоката являются:

- а) средства, выделяемые коллегией адвокатов;
- б) средства, выделяемые за счет средств республиканского бюджета;
- в) средства, поступающие по соглашению между адвокатом и лицом, обратившимся за помощью;
- г) средства, выделяемые министерством юстиции;
- д) средства, выделяемые юридическими консультациями либо адвокатскими конторами.

39. Основным источником оплаты юридической помощи адвоката по назначению являются:

- а) средства, выделяемые коллегией адвокатов;
- б) средства, выделяемые за счет средств республиканского бюджета;
- в) соглашение между адвокатом и лицом, обратившимся за помощью;
- г) средства, выделяемые министерством юстиции;
- д) средства, выделяемые юридическими консультациями либо адвокатскими конторами.

40. Орган, применяющий меры поощрения к адвокатам:

- а) юридическая консультация либо адвокатская контора;
- б) общее собрание;
- в) ревизионная комиссия;
- г) президиум;
- д) управление юстиции.

41. Виды мер дисциплинарных взысканий адвокатов:

- а) предупреждение, выговор, строгий выговор, увольнение из коллегии;
- б) замечание, лишение премии, выговор, исключение из членов коллегии;
- в) замечание, выговор, строгий выговор, исключение из членов коллегии;
- г) замечание, выговор, строгий выговор, увольнение из членов коллегии;
- д) предупреждение, замечание, строгий выговор, прекращение членства.

42. Дисциплинарное производство относится к компетенции:

- а) общего собрания (конференции);
- б) президиума коллегии адвокатов;
- в) ревизионной комиссии;

- г) заведующего юридической консультации;
- д) владельца адвокатской конторы.

43. Приостановление членства в коллегия адвокатов производится:

- а) самим адвокатом;
- б) президиумом на основании заявления адвоката;
- в) решением общего собрания;
- г) решением ревизионной комиссии;
- д) союзом адвокатов.

44. Средства коллегии адвокатов образуются из сумм:

- а) отчисляемых гражданами и организациями;
- б) отчисляемых юридическими фирмами;
- в) поступивших за счет республиканского бюджета;
- г) членских взносов и других, не запрещенных законом поступлений;
- д) отчисляемых Союзом адвокатов.

45. Независимость адвокатуры обеспечивается:

- а) правоохранительными органами;
- б) министерством юстиции;
- в) самоуправлением;
- г) органами суда;
- д) органами прокуратуры.

46. Союз адвокатов Республики Казахстан является:

- а) органом коллегии адвокатов;
- б) негосударственной организацией;
- в) общественным объединением граждан;
- г) государственно-общественным объединением;
- д) учреждением.

47. Целями Союза адвокатов Республики Казахстан являются:

- а) содействие, профессиональная помощь и защита членов коллегии при осуществлении ими адвокатской деятельности;
- б) содействие обеспечению высоких стандартов адвокатского мастерства и профессиональной этики, единства и сотрудничества адвокатов;
- в) содействие научной разработке теоретических и практических вопросов совершенствования и развития адвокатуры;
- г) организация профессионального контроля за осуществлением адвокатской деятельности;

- д) организация оказания бесплатной юридической помощи и защиты по назначению органов предварительного следствия и суда.

48. Задачами Союза адвокатов Республики Казахстан являются:

- а) материально-техническое и справочно-информационное обеспечение деятельности членов коллегии;
- б) содействие научной разработке теоретических и практических вопросов совершенствования и развития адвокатуры;
- в) содействие, профессиональная помощь и защита членов коллегии при осуществлении ими адвокатской деятельности;
- г) организация профессионального контроля за осуществлением адвокатской деятельности;
- д) организация оказания бесплатной юридической помощи и защиты по назначению органов предварительного следствия и суда.

49. Органами Союза адвокатов Республики Казахстан являются:

- а) съезд, конференция, президиум, ревизионная комиссия, исполнительно-распорядительная дирекция;
- б) съезд, общее собрание (конференция), президиум, ревизионная комиссия;
- в) ассамблея, общее собрание (конференция), президиум, ревизионная комиссия;
- г) ассамблея, президиум, правление, ревизионная комиссия;
- д) конференция, президиум, правление, ревизионная комиссия.

50. Высшим органом Союза адвокатов Республики Казахстан является:

- а) ассамблея;
- б) президиум;
- в) общее собрание;
- г) съезд;
- д) правление.

51. Исполнительным органом Союза адвокатов РК является:

- а) общее собрание;
- б) конференция;
- в) исполнительно-распорядительная дирекция;
- г) президиум;
- д) правление.

52. Контрольным органом Союза адвокатов Республики Казахстан является:

- а) президиум;
- б) общее собрание;
- в) ревизионная комиссия;
- г) председатель ревизионной комиссии;
- д) председатель президиума.

53. Президент Союза адвокатов Республики Казахстан избирается:

- а) собранием учредителей;
- б) правлением;
- в) президиумом;
- г) ассамблеей;
- д) съездом.

54. Президент Союза адвокатов Республики Казахстан избирается:

- а) сроком на три года;
- б) сроком на четыре года;
- в) сроком на пять лет;
- г) сроком на восемь лет;
- д) сроком на десять лет.

55. Международный союз (содружество) адвокатов является:

- а) международным органом коллегии адвокатов;
- б) общественной организацией;
- в) общественным фондом;
- г) государственно-общественным объединением;
- д) учреждением.

56. Целями Международного союза (содружества) адвокатов является:

- а) содействие, профессиональная помощь и защита членов коллегии при осуществлении ими адвокатской деятельности;
- б) пропаганда признанных мировым сообществом принципов и гарантий независимости адвокатуры;
- в) материально-техническое и справочно-информационное обеспечение деятельности членов коллегии;
- г) организация профессионального контроля за осуществлением адвокатской деятельности;
- д) организация оказания бесплатной юридической помощи и защиты по назначению органов предварительного следствия и суда.

57. Задачами Международного союза (содружества) адвокатов являются:

- а) материально-техническое и справочно-информационное обеспечение деятельности членов коллегии;
- б) организация научно-методической работы по совершенствованию деятельности адвокатуры;
- в) содействие, профессиональная помощь и защита членов коллегии при осуществлении ими адвокатской деятельности;
- г) организация профессионального контроля за осуществлением адвокатской деятельности;
- д) организация оказания бесплатной юридической помощи и защиты по назначению органов предварительного следствия и суда.

58. Органами Международного союза (содружества) адвокатов являются:

- а) съезд, конференция, президиум, ревизионная комиссия, исполнительно-распорядительная дирекция;
- б) съезд, конференция, президиум, ревизионная комиссия;
- в) ассамблея (съезд), президиум, правление, ревизионная комиссия;
- г) ассамблея, президиум, правление, ревизионная комиссия;
- д) съезд, конференция, президиум, правление, ревизионная комиссия.

59. Высшим органом Международного союза адвокатов является:

- а) конференция;
- б) президиум;
- в) общее собрание;
- г) ассамблея (съезд);
- д) правление.

60. Исполнительным органом Международного союза адвокатов является:

- а) президент;
- б) конференция;
- в) исполнительно-распорядительная дирекция;
- г) президиум;
- д) правление.

61. Контрольным органом Международного союза адвокатов является:

- а) президиум;
- б) конференция;
- в) ревизионная комиссия;
- г) председатель ревизионной комиссии;
- д) председатель президиума.

62. Президент Международного союза адвокатов избирается:
- а) собранием учредителей;
  - б) правлением;
  - в) президиумом;
  - г) конференцией;
  - д) ассамблеей (съездом).
63. Президент Международного союза адвокатов избирается:
- а) сроком на три года;
  - б) сроком на четыре года;
  - в) сроком на пять лет;
  - г) сроком на восемь лет;
  - д) сроком на десять лет.
64. Органы, ведающие вопросами снятия дисциплинарных взысканий адвокатов:
- а) юридическая консультация либо адвокатская контора;
  - б) министр юстиции, начальники управления юстиции;
  - в) президиум или общее собрание;
  - г) ревизионная комиссия или его председатель;
  - д) председатель президиума.
65. Действие лицензии прекращается на основании соответствующего судебного решения в случаях:
- а) признания адвоката в установленном порядке недееспособным или ограниченно дееспособным;
  - б) выхода адвоката из гражданства РК;
  - в) осуждения адвоката за умышленное преступление;
  - г) отзыва лицензии;
  - д) вышеперечисленных.
66. Жалобы на действия адвокатов рассматриваются:
- а) ревизионной комиссией;
  - б) общим собранием;
  - в) заведующим юридконсультацией или владельцем адвокатской конторы;
  - г) управлением юстиции;
  - д) органами прокуратуры.
67. Ревизионная комиссия осуществляет проверку:
- а) финансово-хозяйственной деятельности Президиума коллегии адвокатов;

- б) финансово-хозяйственной деятельности иных органов коллегии, действующих на основании положений, принимаемых Общим собранием (конференцией);
- в) юридических консультаций, адвокатских контор;
- г) финансовой деятельности адвокатов, практикующих индивидуально;
- д) вышеперечисленного.

68. Коллегия адвокатов является:

- а) добровольным объединением лиц, занимающихся адвокатской деятельностью;
- б) организацией адвокатов, создаваемой для оказания квалифицированной юридической помощи;
- в) союзом адвокатов, действующих на территории РК;
- г) организацией лиц, имеющих высшее юридическое образование и занимающихся юридическим обслуживанием;
- д) организацией профессиональных юристов.

69. Члены коллегии адвокатов вправе создавать:

- а) юридические конторы;
- б) адвокатские конторы;
- в) частные адвокатские конторы;
- г) частные адвокатские фирмы;
- д) юридические фирмы.

70. Органом, который выдает лицензию на право занятия адвокатской деятельностью, является:

- а) высшая квалификационная комиссия;
- б) квалификационная коллегия юстиции;
- в) президиум коллегии адвокатов;
- г) министерство юстиции;
- д) квалификационная комиссия юстиции.

71. Каждый задержанный, арестованный, обвиняемый имеет право пользоваться помощью адвоката (защитника) с момента:

- а) возбуждения уголовного дела;
- б) начала дознания и предварительного следствия;
- в) объявления обвиняемому об окончании предварительного следствия и предъявления обвиняемому всего производства по делу;
- г) предания обвиняемого суду;
- д) задержания, ареста или предъявления обвинения.

72. Адвокат (защитник) допускается к участию в уголовном деле с момента:

- а) возбуждения уголовного дела;
- б) разрешения прокурора;
- в) ознакомления обвиняемого со всеми материалами дела;
- г) предъявления обвинения;
- д) после передачи материалов в суд.

73. Президиум вправе рассматривать вопросы приема в коллегию, приостановления членства, исключения из нее при наличии:

- а) не менее одной трети состава членов Президиума;
- б) не менее половины состава членов Президиума;
- в) не менее двух третей состава членов Президиума;
- г) не менее двух третей членов общего собрания;
- д) не менее половины членов общего собрания.

74. Участие адвоката в уголовном судопроизводстве представляет собой:

- а) выполнение правозащитной функции;
- б) выполнение государственной функции;
- в) вид юридической помощи;
- г) оказание правовой помощи;
- д) оказание юридических услуг.

75. Иной юридической помощью, оказываемой адвокатами, является:

- а) дача консультаций, разъяснений, советов и письменных заключений по юридическим вопросам;
- б) составление исковых заявлений, жалоб и других документов правового характера;
- в) разработка уставов и подготовка к регистрации юридических лиц, а также юридическое обслуживание организаций, не имеющих юрис-консультов и другие, не запрещенные законом виды аналогичной деятельности, за исключением указанных в законе видов юридической помощи;
- г) участие по уголовным делам в качестве защитников подозреваемых, обвиняемых, представителей потерпевших, гражданских истцов, гражданских ответчиков;
- д) осуществление представительства в судах и государственных органах.

76. Оказание адвокатами юридической помощи бесплатно для доверителей по их просьбе устанавливается:

- а) Конституцией РК;
- б) ГПК РК;
- в) УПК РК;
- г) Законом РК «Об адвокатской деятельности»;
- д) Правилами оплаты труда адвокатов за счет средств республиканского бюджета.

77. Отказ от защитника исходит от:

- а) органов дознания и следствия;
- б) судебных органов;
- в) обвиняемого;
- г) органов прокуратуры;
- д) органов, осуществляющих уголовный процесс.

78. Обвиняемый вправе отказаться от защитника в любой момент на стадии:

- а) возбуждения уголовного дела;
- б) дознания и предварительного следствия;
- в) на любой стадии;
- г) главного судебного разбирательства;
- д) исполнения приговора.

79. Органом, принимающим квалификационные экзамены по заявлениям лиц, пожелавших заниматься адвокатской деятельностью, является:

- а) квалификационная комиссия;
- б) высшая квалификационная комиссия;
- в) квалификационная комиссия юстиции;
- г) квалификационная коллегия юстиции;
- д) коллегия адвокатов.

80. Адвокат с момента допуска к участию в деле обязан использовать:

- а) средства и способы, предлагаемые и предоставленные подзащитным;
- б) средства и способы, предложенные близкими родственниками и законными представителями;
- в) средства и способы, выбранные по своему усмотрению;
- г) средства и способы защиты, исходя от обстоятельств рассматриваемого дела;
- д) любые средства и способы защиты, не противоречащие закону.

81. Адвокат обязан отказаться от поручения об оказании юридической помощи в случаях, если по данному делу:

- а) оказывает или ранее оказывал юридическую помощь лицам, интересы которых противоречат интересам лица, обратившегося за помощью (за исключением случаев выступления в качестве посредника по взаимному согласию сторон);
- б) ранее участвовал в деле в качестве судьи, прокурора, лица, производящего дознание, следователя, эксперта, специалиста, переводчика, потерпевшего или понятого, гражданского истца или гражданского ответчика;
- в) в расследовании или рассмотрении дела принимает участие должностное лицо, с которым адвокат состоит в близких родственных отношениях;
- г) он может быть вызван в качестве свидетеля по делу;
- д) во всех вышеуказанных случаях.

82. Процессуальными функциями защитника являются:

- а) разрешение уголовного дела в пользу подзащитного;
- б) защита государственных интересов;
- в) защита прав интересов подозреваемого и обвиняемого;
- г) защита прав и интересов лиц, которые подозреваются в совершении преступления, опровержение или смягчение обвинения, а также реабилитация лиц, неправомерно подвергшихся уголовному преследованию;
- д) защита подозреваемого и обвиняемого от обвинения и осуждения.

83. В качестве защитника допускаются:

- а) любые лица, имеющие высшее юридическое образование, стаж работы по специальности юриста не менее 2-х лет и лицензию на право занятия адвокатской деятельностью;
- б) только адвокаты;
- в) адвокаты, супруг (супруга), близкие родственники или законные представители обвиняемого, представители профсоюзов и других общественных объединений;
- г) лица, назначаемые органами уголовного преследования;
- д) любое лицо, которого пригласил по своему выбору и желанию подозреваемый, обвиняемый.

84. Иностранец адвокат может допускаться в уголовный процесс:

- а) если он владеет языком судопроизводства;

- б) если он будет руководствоваться уголовно-процессуальным законодательством Республики Казахстан;
- в) если это предусмотрено международным договором Республики Казахстан с соответствующим государством на взаимной основе, в порядке, определяемом законодательством;
- г) в случае, если он гражданин Республики Казахстан;
- д) не допускается.

85. Продолжительность участия адвоката на следственном действии:

- а) 2 часа;
- б) 3 часа;
- в) до 6 часов;
- г) без ограничения;
- д) определяется органами, осуществляющими функцию уголовного преследования.

86. Не является источником доказательств по уголовным делам:

- а) показания (подозреваемого, обвиняемого, свидетеля и потерпевшего);
- б) заключение эксперта;
- в) вещественные доказательства;
- г) протоколы процессуальных действий;
- д) анонимное заявление о совершенном преступлении.

87. Расходование средств президиума коллегии адвокатов производится:

- а) общим собранием;
- б) президиумом коллегии;
- в) ревизионной комиссией;
- г) юридическими консультациями и адвокатскими конторами;
- д) председателем президиума коллегии.

88. Подозреваемым признается лицо:

- а) в отношении которого на основаниях и в порядке, установленных УПК РК, возбуждено уголовное дело в связи с подозрением его в совершении преступления, о чем ему объявлено следователем, дознавателем, либо осуществлено задержание, либо применена мера пресечения до предъявления обвинения;
- б) имеющее отношение к расследуемому уголовному делу;
- в) в отношении которого поступило сообщение в правоохранительные органы о совершении им преступления;
- г) в отношении которого имеются достаточные доказательства;

д) застигнутое и пытавшееся скрыться с места преступления.

89. Обвиняемым признается:

- а) лицо, которому предъявлено обвинительное заключение;
- б) лицо, в отношении которого возбуждено уголовное дело;
- в) лицо, в отношении которого имеется указание прокурора о привлечении его в качестве обвиняемого;
- г) лицо, в отношении которого вынесено постановление о привлечении в качестве обвиняемого, либо лицо, в отношении которого в суде возбуждено уголовное дело частного обвинения, а также лицо, в отношении которого составлен и утвержден начальником органа дознания протокол обвинения;
- д) лицо, в отношении которого вынесен обвинительный приговор.

90. Потерпевшим в уголовном процессе признается лицо:

- а) вызванное следователем или судом для дачи показаний по расследуемому или рассматриваемому уголовному делу;
- б) в отношении которого есть основание полагать, что ему непосредственно преступлением причинен моральный, физический или имущественный вред;
- в) по заявлению которого возбуждено уголовное дело в связи с нанесением ему определенного вреда;
- г) подавшее заявление в органы, осуществляющие функции уголовного преследования о совершенном преступлении, связанного с причинением морального, физического или имущественного вреда;
- д) вызванное судом для дачи показаний по расследуемому или рассматриваемому уголовному делу, связанному с причинением морального, физического или имущественного вреда.

91. Квалификационная коллегия юстиции является:

- а) автономным, независимым учреждением;
- б) государственным органом, принимающим квалификационные экзамены;
- в) общественно-государственным объединением;
- г) органом Министерства юстиции, принимающим экзамены;
- д) негосударственным, независимым учреждением.

92. Коллегия адвокатов является:

- а) независимой гильдией адвокатов;
- б) самофинансируемым сословием адвокатов;
- в) добровольным и самоуправляемым объединением адвокатов;

- г) некоммерческой, независимой, профессиональной, самоуправляемой и самофинансируемой организацией адвокатов;
- д) некоммерческой и профессиональной организацией юристов.

93. Сторонами защиты в уголовном процессе являются:

- а) адвокат и иные лица, участвующие в уголовном процессе;
- б) близкие родственники и родственники;
- в) представители;
- г) подозреваемый, обвиняемый, их законные представители, защитник, гражданский ответчик и его представитель;
- д) любые лица, представляющие интересы обвиняемого (подозреваемого).

94. Адвокат вправе обжаловать приговор суда, не вступивший в законную силу, в течение:

- а) семи дней;
- б) семи суток;
- в) десяти дней;
- г) десяти суток;
- д) не позднее четырнадцати суток.

95. Адвокат вправе обжаловать решение суда в течение:

- а) семи дней;
- б) семи суток;
- в) десяти дней;
- г) не позднее четырнадцати суток;
- д) пятнадцати суток.

96. Защитник допускается к участию в деле с момента:

- а) объявления обвиняемому об окончании предварительного следствия и предъявления обвиняемому всего производства по делу;
- б) возбуждения уголовного дела;
- в) предъявления обвинения либо признания лица в соответствии с частью первой статьи 68 УПК РК подозреваемым;
- г) применения к нему мер пресечения;
- д) с момента ознакомления обвиняемого с материалами дела.

97. Продолжительность свидания адвоката с подзащитным составляет:

- а) до 3 часов;
- б) без ограничения;
- в) не более 5 часов;

- г) время в зависимости от следственных органов;
- д) время, определенное начальником специального учреждения.

98. Защитник может знакомиться с материалами уголовного дела до окончания расследования:

- а) в любое время;
- б) не в праве;
- в) в праве, но при согласии на это обвиняемого;
- г) в праве, но только с разрешения органов, осуществляющих функцию уголовного преследования;
- д) в праве, но только с теми материалами, которые были получены после привлечения лица в качестве обвиняемого.

99. Защитником — является:

- а) любое лицо, приглашенное подозреваемым и обвиняемым и оказывающее им юридическую помощь;
- б) родственник, осуществляющий в установленном законом порядке защиту прав и интересов подозреваемых и обвиняемых и оказывающий им юридическую помощь;
- в) любое лицо, имеющее высшее юридическое образование, назначенный судебно-следственными органами и оказывающий им юридическую помощь;
- г) лицо, осуществляющее в установленном законом порядке защиту прав и интересов подозреваемых и обвиняемых и оказывающее им юридическую помощь;
- д) любое лицо, которого пригласил по своему выбору и желанию подозреваемый (обвиняемый).

100. Защитой является процессуальная деятельность:

- а) осуществляемая стороной защиты в целях обеспечения прав и интересов лиц, которые подозреваются в совершении преступления, опровержения или смягчения обвинения, а также реабилитации лиц, неправомерно подвергшихся уголовному преследованию;
- б) осуществляемая адвокатом в целях обеспечения прав и интересов лиц, которые подозреваются в совершении преступления, опровержения или смягчения обвинения;
- в) осуществляемая родственником в целях обеспечения прав и интересов лиц, которые подозреваются в совершении преступления, опровержения или смягчения обвинения;

- г) осуществляемая стороной защиты в целях обеспечения прав и интересов лиц, которые подозреваются в совершении преступления, опровержения или смягчения обвинения;
- д) осуществляемая органами, ведущими уголовный процесс по назначению защитника в целях обеспечения прав и интересов лиц, привлеченных к уголовной ответственности.

---

### **КЛЮЧИ К ТЕСТОВЫМ ЗАДАНИЯМ:**

---

1) в; 2) б; 3) а; 4) б; 5) в; 6) д; 7) в; 8) б; 9) б; 10) г; 11) в; 12) д; 13) д; 14) в; 15) в; 16) д; 17) г; 18) в; 19) в; 20) в; 21) в; 22) г; 23) а; 24) а; 25) а; 26) а; 27) д; 28) б; 29) б; 30) б; 31) в; 32) в; 33) в; 34) д; 35) а; 36) в; 37) д; 38) в; 39) б; 40) г; 41) в; 42) б; 43) б; 44) г; 45) в; 46) в; 47) б; 48) б; 49) а; 50) г; 51) г; 52) в; 53) д; 54) в; 55) б; 56) б; 57) б; 58) в; 59) г; 60) г; 61) в; 62) д; 63) б; 64) в; 65) д; 66) в; 67) д; 68) б; 69) б; 70) г; 71) д; 72) г; 73) в; 74) в; 75) в; 76) г; 77) в; 78) в; 79) г; 80) д; 81) д; 82) г; 83) в; 84) в; 85) г; 86) д; 87) б; 88) а; 89) г; 90) б; 91) а; 92) г; 93) г; 94) г; 95) д; 96) в; 97) б; 98) б; 99) г; 100) а.

---

---

## СОДЕРЖАНИЕ

---

---

<b>ВВЕДЕНИЕ.....</b>	<b>3</b>
<b>ГЛАВА 1. ПОНЯТИЕ, СУЩНОСТЬ И ЗАДАЧИ АДВОКАТУРЫ .....</b>	<b>4</b>
§ 1. <i>Понятие и назначение адвокатуры. Значение адвокатуры как общественного института.....</i>	<i>4</i>
§ 2. <i>Роль адвокатуры в осуществлении правосудия. Участие адвокатов в формировании правоприменительной практики.....</i>	<i>11</i>
§ 3. <i>Понятие юридической помощи. Сферы применения юридической помощи адвоката. Её отличие от правовой помощи.....</i>	<i>16</i>
<b>ГЛАВА 2. СТАНОВЛЕНИЕ И РАЗВИТИЕ АДВОКАТУРЫ В КАЗАХСТАНЕ В ДОРЕВОЛЮЦИОННОЕ, СОВЕТСКОЕ ВРЕМЯ И НА СОВРЕМЕННОМ ЭТАПЕ .....</b>	<b>19</b>
§ 1. <i>Становление и развитие дореволюционной адвокатуры. Принципы ее организации.....</i>	<i>19</i>
§ 2. <i>Особенности института защиты в Казахстане в XIX — и начала XX вв.....</i>	<i>22</i>
§ 3. <i>Основные этапы развития адвокатуры в РК в советский период и в настоящее время.....</i>	<i>24</i>
<b>ГЛАВА 3. АДВОКАТ — ЗАЩИТНИК ПО УГОЛОВНЫМ ДЕЛАМ .31</b>	<b>31</b>
§ 1. <i>Участие адвоката в уголовном процессе — как одна из форм адвокатской деятельности. Участие адвоката в качестве защитника по уголовному делу.....</i>	<i>31</i>
§ 2. <i>Основания и значение обязательного участия защитника в уголовном деле. Права и обязанности адвоката-защитника в уголовном процессе.....</i>	<i>43</i>
<b>ГЛАВА 4. ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ АДВОКАТА ПРЕДСТАВИТЕЛЯ.....</b>	<b>51</b>
§ 1. <i>Право граждан на представительство в уголовном процессе. Основания участия адвоката в качестве представителя .....</i>	<i>51</i>

§ 2. Условия принятия адвокатом поручения на ведение представительства. Полномочия адвоката- представителя .....	58
§ 3. Обстоятельства, исключающие участие адвоката в качестве представителя по уголовному делу .....	68
<b>ГЛАВА 5. УЧАСТИЕ АДВОКАТА В СУДЕБНЫХ СТАДИЯХ.....</b>	<b>73</b>
§ 1. Деятельность адвоката защитника в суде первой инстанции. Выбор правовой позиции по делу .....	73
§ 2. Исследование и оценка доказательств адвокатом защитником, критерии относимости и допустимости доказательств.....	78
§ 3. Тактика ведения допроса участников процесса. Подготовка к судебным прениям.....	84
<b>ГЛАВА 6. ПРОФЕССИОНАЛЬНАЯ ЭТИКА АДВОКАТА.....</b>	<b>96</b>
§ 1. Понятие и значение профессиональной нормы поведения адвоката.....	96
§ 2. Этические и психологические особенности организации деятельности адвокатов.....	101
<b>СПИСОК РЕКОМЕНДУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ.....</b>	<b>108</b>
<b>КРАТКИЙ СЛОВАРЬ ТЕРМИНОВ .....</b>	<b>115</b>
<b>ПОНЯТИЕ И ЗАДАЧИ АДВОКАТУРЫ (СХЕМЫ) .....</b>	<b>122</b>
<b>ТЕСТОВЫЕ ЗАДАНИЯ .....</b>	<b>123</b>

***Н. В. Мазур***

**АДВОКАТСКАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ  
В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН**  
*Учебное пособие*

Технический редактор *Сулейманова Г. Ж.*

Сдано в набор 26.03.2006 г. Подписано в печать 08.05.2006 г.

Усл. печ. л. 9. Уч.-изд. л. 9,5.

Формат 60×84<sup>1</sup>/<sub>16</sub>. Бумага офсетная. Печать офсетная.

Тираж 200 экз. Заказ № 16\_\_\_. Цена договорная.

Отдел научно-исследовательской и редакционно-издательской работы  
Карагандинского юридического института Министерства внутренних дел  
Республики Казахстан имени Баримбека Бейсенова

---

Отпечатано в типографии КарЮИ МВД РК им. Б. Бейсенова  
г. Караганда, ул. Ермакова, 124.



*Мазур Николай Владимирович* — доцент кафедры уголовного процесса Карагандинского юридического института МВД РК имени Баримбека Бейсенова, кандидат юридических наук, доцент, полковник полиции.

В 1992 году с отличием окончил Карагандинскую высшую школу МВД РК. С 1992 по 1997 года работал в следственных и оперативных подразделениях УВД г. Караганды. С 1997 года стал заниматься научно-педагогической деятельностью. В 2002 году досрочно окончил очную адъюнктуру Карагандинского юридического института МВД РК имени Баримбека Бейсенова и успешно защитил кандидатскую диссертацию.

Автор более двадцати научных трудов по актуальным проблемам уголовно-процессуального права.

---