

*Жакупов Б. А., старший преподаватель кафедры уголовного процесса Карагандинской академии МВД РК им. Б. Бейсенова, кандидат юридических наук*

## **ХОДАТАЙСТВА В ДЕЯТЕЛЬНОСТИ АДВОКАТА-ЗАЩИТНИКА**

Заявление ходатайств является необходимым элементом подготовки адвоката к участию в судебных действиях, потому что определяет возможность производства того или иного судебного действия (например, вызов свидетеля защиты, назначение экспертизы, допрос эксперта, участие специалиста и т. п.). В процессе подготовки к судебному следствию чаще и в ходе его — реже — заявляются ходатайства, но последствия их заявлений приводят к необходимости совершения судебных действий. В ходатайствах проявляется активность адвоката в судебном следствии. Адвокат может ходатайствовать об осмотре вещественного доказательства в ходе допроса потерпевшего или свидетеля, о приобщении предметов и документов к уголовному делу и т.д. Но ходатайства не всегда удовлетворяются, а иной формы введения в процесс доказательств защиты законом не предусмотрено.

Заявление ходатайства возможно в любой стадии процесса. Официальный характер ходатайства означает его заявление в установленной законом форме только в рамках возбужденного уголовного дела управомоченным лицом соответствующему должностному лицу по вопросам уголовного де-

ла. Анализ статистических данных свидетельствует о большом удельном весе ходатайств, заявляемых адвокатами в судах 1 инстанции (54,9 % от общего количества). В литературе данное явление объясняется следующим образом. Во-первых, в подготовительной части судебного заседания адвокаты заявляют как новые ходатайства, связанные с проверкой и сбором дополнительных доказательств, так и повторяют отклоненные на предварительном следствии. Во-вторых, условия судебного следствия являются благоприятными для заявления и правильного разрешения ходатайств<sup>1</sup>. Так, по нашим данным, на предварительном следствии в среднем удовлетворяется 33,73 %, в суде первой инстанции — 53,2 % заявленных ходатайств. Заметим, что эти сведения значительно расходятся с результатами, полученными А. Г. Торянниковым, у которого процент удовлетворения составляет около 23-29 % на предварительном следствии и 72-74 % — в суде первой инстанции<sup>2</sup>. По результатам исследования И. В. Ревинной, в среднем лишь по каждому седьмому из дел, в которых участвовал защитник, он заявлял ходатайства в ходе предварительного следствия, хотя удовлетворено было более половины из них<sup>3</sup>. Однако в любом случае вероятность удовлетворения ходатайств в судебных стадиях более высокая, чем на предварительном следствии. Это связано в первую очередь с условиями каждой стадии.

В стадии дознания, предварительного следствия и предания суду заявлено жалоб и подано ходатайств 31,6 %. Это дает основания считать, что наибольшую активность адвокаты проявляют в судебных стадиях. Думаем, что данное обстоятельство обусловлено инквизиционным характером досудебного производства, неверием адвокатов в результативность подачи жалоб и заявления ходатайств в силу обвинительного уклона предварительного следствия, минимумом информации о доказательствах на этих стадиях. В судебных стадиях это средство не может существовать вне производства судебных действий.

Ходатайство имеет характер просьбы. Это означает, что его цель — реализация процессуальных прав, нарушение обратимо. Оно обращено к управомоченному должностному лицу, обязанному рассмотреть это ходатайство. Отклонение ходатайства не препятствует повторному его заявлению на последующих этапах уголовного процесса. В среднем процент удовлетворения заявленных ходатайств в суде первой инстанции — 53,2 %. Ходатайства о полном оправдании в данной стадии удовлетворялись в среднем на 13,69 %, о частичном оправдании в суде первой инстанции — в среднем на 39,94 % . Лучше картина выглядит с удовлетворением ходатайств об осуждении к наказанию, не связанному с лишением свободы. В среднем они удовлетворяются на 58,62 % в суде первой инстанции. Также достаточно высок процент удовлетворенных ходатайств о возвращении дела на доследование в суде первой инстанции — 68,61 %. В литературе отмечено, что в некоторых случаях суд отклоняет ходатайство защитника о сборе дополнительных доказательств потому, что по данному вопросу исследовано достаточно доказательств и необходимости в проверке дополнительных нет<sup>4</sup>. В соответствии с законом ходатайство должно быть удовлетворено, если оно способствует всестороннему, полному и объективному исследованию обстоятельств дела, обеспечению прав и законных интересов участников процесса или других лиц. Случаи неудовлетворения ходатайств бывают при несоответствии перечисленным основаниям, а также при отсутствии правовых условий для их удовлетворения.

В стадии дознания, предварительного следствия и предания суду удовлетворяется в среднем 32,86 % ходатайств. Так, ходатайства о полном прекращении дела на досудебном производстве удовлетворены в среднем на 16,78%. Ходатайства об изменении квалификации в стадии предварительного следствия удовлетворялись в 33,63 % случаев. Это связано, на наш взгляд, с тем, что адвокаты не уделяют должного внимания целесообразности и обоснованности заявляемых ходатайств.

В апелляционной инстанции 37,88 % удовлетворенных ходатайств. Для полноты картины представим процент заявленных и удовлетворенных ходатайств в этой стадии в зависимости от содержания. Так, ходатайства о полном прекращении дела удовлетворяются в 24,77 % случаев. Ходатайства о частичном прекращении уголовного дела в апелляционной инстанции удовлетворяются в среднем на 35,18 %, о переквалификации обвинения — на 42,39 %, о снижении наказания — на 32 %, о возвращении дела на доследование — на 33,43 %.

В порядке надзора соотношение заявленных и удовлетворенных ходатайств сводится к 28,71 %, в том числе о полном прекращении уголовного дела — в 20,25 % случаев, о частичном прекращении по отношению к заявленным — на 29,69 %.

Также нами был проведен сквозной анализ количественных показателей заявленных и удовлетворенных ходатайств не зависимо от стадии, но по видам содержания. Результаты анализа продемонстрировали следующую картину, которая должна учитываться адвокатами при подготовке и заявлении ходатайств с учетом положений теории вероятности. Частота процентного увеличения удовлетворенных ходатайств адвокатов по возрастающей располагается следующим образом: ходатайства о полном пре-

кращении уголовного дела или о полном оправдании удовлетворяются всего в 15,99% случаев, о частичном прекращении дела или о частичном оправдании — в 33 %, об изменении квалификации обвинения или о переквалификации — в 41,62 %, об осуждении к наказанию, не связанному с лишением свободы, или о снижении наказания удовлетворяются в более чем половине случаев (53.47 %), ну а самыми результативными являются ходатайства о направлении уголовного дела на доследование - в 66.69% случаев они были удовлетворены. В данной ситуации большие абсолютные числа (минимальное применительно к количеству удовлетворенных по частичному прекращению — 4 282, а максимальное число — 63 289, по количеству заявленных об изменении обвинения или переквалификации) демонстрируют нам закономерную корреляционную связь между характером заявленного ходатайства и реальной возможностью его удовлетворения. Учитывая эти показатели адвокат-защитник может реально представлять себе степень тактического риска при заявлении такого ходатайства, а также прогнозировать возможный эффект от принятого решения.

А. Г. Торянников классифицирует ходатайства на два вида: направленные на решение процессуальных вопросов и на решение существа дела. Последний вид, в свою очередь, им разделен на ходатайства, направленные на соби́рание дополнительных доказательств, привлечение нового материала, и ходатайства по материалам<sup>5</sup>.

Очень важен момент заявления ходатайства. Нередко адвокаты сознательно не заявляют ходатайства на досудебном производстве из «тактических соображений», рассчитывая достичь большего эффекта в ходе главного судебного разбирательства, хотя некоторые из них могли бы быть успешно разрешены в ходе предварительного следствия.

Высказано предложение о нецелесообразности использования права подсудимого заявлять ходатайства о проведении судебного разбирательства в его отсутствие по преступлениям небольшой или средней тяжести.<sup>6</sup> Особенно активно должны заявляться ходатайства различного вида в ситуации, когда подсудимый отрицает свою причастность к совершению преступления.

Для повышения эффективности ходатайства должна применяться тактика его заявления «система действий защитника и приемов их выполнения, наиболее целесообразных в конкретной ситуации и побуждающих лиц, которые осуществляют уголовно-процессуальную деятельность, к совершению процессуальных действий, принятию решений, направленных на обеспечение прав и законных интересов обвиняемого (подсудимого), установление обстоятельств, смягчающих ответственность либо оправдывающих его»<sup>7</sup>.

Адвокат-защитник не должен навязывать подзащитному свое мнение о целесообразности или нецелесообразности заявления ходатайства о рассмотрении его дела в суде с участием присяжных заседателей. Тактически целесообразно ходатайства об исключении недопустимых доказательств заявлять не в стадии предварительного следствия, а позже, в предварительных слушаниях. Ходатайства об установлении обстоятельств, подтверждающих или опровергающих алиби в суде, с большей вероятностью будут удовлетворены, если они заявлялись на предварительном следствии.

Таким образом, при заявлении ходатайств следует учитывать наличие цели и оснований, правовые и фактические условия, а также процедуру их заявления.

<sup>1</sup> *Иванов А. В.* Адвокат-защитник в судебном следствии: Дис ... канд. юрид. наук. М., 2002.- С.105

<sup>2</sup> *Торянников А. Г.* Адвокат в уголовном процессе (деятельность адвоката по оказанию юридической помощи обвиняемому в реализации прав на заявление ходатайств и принесение жалоб ): Учеб. пос.- М., 1987

<sup>3</sup> *Ревина И. В.* Нравственное содержание адвокатской деятельности в уголовном судопроизводстве: Дис. ... канд. юрид. наук. — М., 2006. — С. 126.

<sup>4</sup> *Иванов А. В.* Адвокат-защитник в судебном следствии: Дис. ... канд. юрид. наук. — М., 2002. — С. 107.

<sup>5</sup> *Торянников А. Г.* Указ. соч. — С. 9.

<sup>6</sup> *Бородинова Т. Г.* Сторона защиты и ее функция в судебных стадиях уголовного судопроизводства: Дис. ... канд. юрид. наук. — Краснодар, 2005. — С. 102.

<sup>7</sup> *Варфоломеева Т. В.* Криминалистика и профессиональная деятельность защитника. — Киев, 1987. — С. 68.

## Түйін

Адвокаттын қызметіндегі өтініштерді берудің маңыздылығы қарастырылады. Ол сот сатыларындағы қорғаудың негізгі құралы және тәсілі болып табылады. Автор кеңінен берілген статистикалық мәліметтерге нақты талдау жасаудың негізінде өтініштің кез келген түрін берген кезде тактикалық

## ХАБАРШЫ-ВЕСТНИК КАРАГАНДИНСКОЙ АКАДЕМИИ МВД РК

тәуекелдің дәрежесін, өтініштердің қанағаттандырылмауының себептерін және адвокаттық қызметтің осы құралының басқа да маңызды аспектілерін бағалау бойынша ұсыныстарды тұжырымдайды.

### **Resume**

Value of petitions in activity of the lawyer is considered. It is noticed that this basic means and a way of protection in judicial stages. On the basis of the detailed analysis of the extensive statistical data the author formulates recommendations according to degree of tactical risk at the statement of this or that kind of the petition, the reason of dissatisfaction of petitions, and also other significant aspects of this means of lawyer activity.