

ПРАВО ЗАЩИТНИКА НА ОЗНАКОМЛЕНИЕ С МАТЕРИАЛАМИ УГОЛОВНОГО ПРЕСЛЕДОВАНИЯ



ОСОЯНУ Тудор Константин,
доктор права,
доцент, адвокат

Les parties doivent avoir un statut égal dans la présentation des matériaux des éléments de preuve et des matériaux du dossier pénal. Ces deux principes sont à la base d'un procès équitable conformément à l'art. 6.1 de la CEDH et ils en se réfèrent souvent lors des audiences devant la Cour européenne.

L'égalité des parties signifie une telle construction de ce genre d'activité d'Etat qui offre des chances égales pour les parties de défendre leurs intérêts. Les parties participantes à la procédure pénale jouissent de droits égaux et sont dotés par le Code de procédure pénale de l'égalité des chances dans la défense de sa position.

Traditionnellement la compétitivité dans la procédure pénale est liée au stade de l'enquête judiciaire. Ce point de vue s'explique par les caractéristiques des certains éléments de la procédure contradictoire, données dans certaines règles juridiques.

La procédure pénale est comprise comme une combinaison des deux phases d'activité: l'enquête préliminaire et l'enquête judiciaire dans le dossier pénal. Cela conduit à conclusion d'accorder à la concurrence le statut réel du principe général de procédure pénale et l'expansion de son action y compris dans le stade de l'enquête préliminaire.

L'un des composants du contradictoire au stade de la poursuite pénale est l'admission de la défense au dossier pénal.

Стороны должны обладать равным положением при представлении доказательств и материалов дела. Оба эти принципа являются основанием для обеспечения беспристрастного суда в соответствии с ст.6.1 ЕКПЧ и на них часто ссылаются при судебных слушаниях в Европейском Суде.

Равноправие сторон означает такое построение этого вида государственной деятельности, которое обеспечивает равные возможности для сторон отстаивать свои интересы. Участвующие в уголовном судопроизводстве стороны пользуются равными правами и наделены уголовно-процессуальным законом равными возможностями в защите своей позиции.

Равенство процессуальных прав сторон в теории уголовного процесса рассматривается как необходимый элемент основополагающего принципа уголовно-судопроизводства-состязательности. [1, 205]

Состязание можно считать справедливым только тогда, когда противоборствующие стороны находятся примерно в одной «весовой категории», то есть

обладают стартовыми возможностями для защиты своих законных интересов. [2, 22]

Участвующие в уголовном судопроизводстве стороны пользуются равными правами и наделены уголовно-процессуальным законом равными возможностями в защите своей позиции. (ст.24 ч.3 УПК РМ) [3].

Состязательность связывают традиционно в уголовном процессе со стадией судебного разбирательства. [4, 196] Такое мнение вытекает из характеристики отдельных элементов состязательности, данных в отдельных норм закона.

Стороны процесса избирают свою позицию, способы и средства ее отстаивания самостоятельно и независимо от суда, других органов или лиц. (ст.24 ч.4 УПК РМ).

Уголовное судопроизводство понимается как совокупность двух этапов деятельности: досудебного и судебного производства по уголовному делу. Напрашивается вывод о придании состязательности статуса, действительно общего процессуального принципа и распространение его действия, в том числе и на стадию предварительного расследования. [4, 196]

Одним из составляющих состязательности в стадии уголовного преследования является допуск стороны защиты к материалам уголовного дела.

С момента допущения к участию в деле защитник обязан использовать все указанные в законе средства и способы защиты в целях выявления обстоятельств, оправдывающих подозреваемого или обвиняемого, смягчающих их ответственность, оказывать им необходимую юридическую помощь. [5]

Для осуществления возложенных на него функций по защите прав и законных интересов подозреваемого и обвиняемого, защитник с момента допущения к участию в деле вправе на основании ст.68 УПК РМ: **Знать суть подозрения или обвинения;**...Обеспечивается данное право, требованием закона об обязательном присутствии адвоката при задержания лица по подозрению в совершении преступления (ч.2 ст.178 УПК РМ) либо при предъявлении обвинения (ч.2 ст.282 УПК).

В судебной практике было установлено, что является принципиальным не только ознакомление защитника с предъявленным обвинением, но и самого подзащитного. [6]

Так же, на основании п.13 ч.1 ст.68 УПК РМ, защитник имеет право получить бесплатно соответствующие копии процессуальных документов, например о применении меры пресечения в отношении подозреваемого, протокола о задержании либо постановления о признании в качестве подозреваемого и копии постановления о привлечении в качестве обвиняемого;

По своей просьбе, защитник вправе бесплатно получать копии решений, затрагивающих права и интересы подзащитного. (ч.1 п.13 ст.68 УПК РМ) Без ознакомления с вынесенным в отношении заинтересованного участника процесса решения и его обоснованием, защитник не в состоянии не только должным образом аргументировать свои заявления и жалобы, но и правильно определить, будет ли его обращение отвечать его интересам.

Поэтому для обеспечения возможности судебного обжалования постановлений органа уголовного преследования, которыми нарушаются права личности, обвиняемому и его защитнику, должен быть предоставлен доступ к соответствующей информации, а форма и порядок ознакомления с материалами избираются прокурором или офицером по уголовному преследованию в пределах, исключающих опасность разглашения тайны уголовного преследования.

В практической деятельности адвокаты-защитники нередко сталкиваются с тем, что орган уголовного преследования отказывают им в ознакомлении с одним из важнейших процессуальных документов уголовного судопроизводства - постановлением о начале уголовного преследования. Данный отказ мотивируется чаще всего тем, что лицо, в отношении которого производится уголовное преследование не является или не признано подозреваемым, обвиняемым в соответствии с УПК РМ.

Другой причиной отказа в ознакомлении с постановлением о начале уголовного преследования является в том, что прямого указания на право адвоката знакомиться с постановлением о начале уголовного преследования отсутствует в УПК РМ.

В практике уголовного преследования встречались случаи, когда прокурор утверждал в ответ на заявление адвоката о том, что постановление, о начале уголовного преследования не относятся к решениям, затрагивающих права и интересы подзащитного в смысле п.13 ч.1 ст.68 УПК РМ.

Подобного рода действия со стороны лиц, осуществляющих уголовное преследование нам представляется незаконными по следующим причинам. Именно в постановлениях о начале уголовного преследования дела в отношении конкретного лица впервые в материалах уголовного дела находит определенное документальное выражение, возникшее в отношении лица подозрение (как предположение о причастности к преступлению).

Признание лица, в качестве подозреваемого подразумевает не только процессуальные права, но и определенные ограничения конституционных прав, касающихся свободы лица, его права на свободное передвижение и др. И в случае признания лица, в качестве подозреваемого по третьему основанию – постановлением – имеются ограничения в связи с невозможностью оформления некоторых документов (например, удостоверения личности), с внесением записи в справке о судимости, в случае невиновности лица – появляются психологические страдания в связи с подозрениями в совершении преступления, отношением к нему общества и жертвы и др. [7]

В этом плане Конституционный суд не согласен с точкой зрения пленума Высшей судебной палаты, изложенной в Постановлении №7 от 4.07.2005 г., что «заведение уголовного преследования, признание лица в качестве подозреваемого, предъявление ему обвинения, распоряжение о проведении экспертизы не ущемляют конституционные права или свободы». [7]

Анализ судебных решений ЕСПЧ показывает, что под обвиняемым или подозреваемым Суд понимает не только тех лиц, которым формально признают обвиняемыми или подозреваемыми, но и лица, в отношении которых предпринимаются какие-либо действия, подразумевающие подобное подозрение и способные серьезно повлиять на положение подозреваемого. «Серьезно повлиять» могут не только такие действия, как выдача ордера на арест, но и такие, как обыск жилого помещения или личный обыск. Об оценке Судом полицейского расследования, как оказывающего или не оказывающего воздействие на заинтересованное лицо, можно судить в частности по делу «Экли против Федеративной Республики Германии» в решении от 15 июля 1982 г., по которому Суд заявил, что под обвинением он понимает, в том числе и официальное уведомление о возбуждении уголовного дела против конкретного лица, а точнее момент, когда лицу ста-

ло известно, что против него возбуждено уголовное дело. [8, 99]

В сфере уголовного права «разумный срок» согласно статье 6 п. 1 «по необходимости начинается в тот день, когда лицу предъявлено обвинение» (см. решение по делу Неймастера от 27 июня 1968 г. Серия А, т. 8, с. 41, п. 18). [9]

В судебных решениях по делам Вемхофа и Неймастера от 27 июня 1968 г., а затем в судебном решении по делу Рингейзена от 16 июля 1971 г. точкой отсчета соответственно были день ареста, дата, когда лицо было официально уведомлено, что уголовное преследование возможно, а также день открытия предварительного следствия (Серия А, т. 7, с. 26-27, п. 19; Серия А, т. 8, с. 41, п. 18; Серия А, т. 13, с. 45, п. 110). [9]

Конституционный Суд РФ в Постановлении от 27 июня 2000 года по делу о проверке конституционности ч.1 ст.47 и ч.2 ст.51 УПК РСФСР в связи с жалобой В.И.Маслова указал: Понятия «задержанный», «обвиняемый» должны толковаться в их конституционно-правовом, а не в придаваемом им Уголовно-процессуальным кодексом РСФСР более узком смысле. Необходимо учитывать не только формальное, но и фактическое положение лица, в отношении которого осуществляется публичное уголовное преследование. При этом факт уголовного преследования и, следовательно, направленная против конкретного лица обвинительная деятельность могут подтверждаться актом о возбуждении в отношении данного лица уголовного дела, проведением в отношении него следственных действий (обыска, опознания, допроса и др.) и иными мерами, предпринимаемыми в целях его изобличения...».

Особенность его правового положения заключается в том, что свои права и обязанности в уголовном деле он приобретает не только по постановлению органа уголовного преследования (как это характерно для иных участников процесса обвиняемого, потерпевшего), а вследствие обусловленных подозрением решений о возбуждении уголовного дела в отношении конкретного лица, задержании или применении меры пресечения.

При отказе в удовлетворении ходатайств адвоката так же не учитывают (либо учитывают, но сознательно идут на подобное, на рушение в личных целях или из ложно понятых интересов службы), что отказ ознакомить адвоката и его подзащитного с постановлением о начале уголовного преследования не позволяет подозреваемому и (или) обвиняемому реализовывать предоставленные ему процессуальные права, в частности - право обжаловать постановление о возбуждении уголовного дела, которое нарушает его конституционные права. [10, 312]

Свобода обжалования, вытекает из конституционных положений и государственной защите прав и свобод человека и гражданина, о праве граждан обжаловать решения и действия органов государственной власти ведущих уголовное преследование, (ст.20 Конституции РФ) является одной из определяющих черт данного уголовно-процессуального института.

В таких случаях защитники прибегают нередко к обжалованию в судебном порядке отказа прокурора или органа уголовного преследования в предъявлении копий некоторых процессуальных актов, либо в ознакомление с ними.

Судья по уголовному удовлетворяет, как правило, такие жалобы и обязывает предоставить стороне защиты определенные материалы уголовного дела, в том числе и постановление о начале уголовного преследования. [11]

Отказ в предоставлении копии постановления о начале уголовного преследования препятствует подозреваемому, обвиняемому и его защитнику в реализации права, предусмотренного ч.1 ст.64, ч.1 ст.66, ч.1 ст.68 УПК РФ, а именно – права защищаться и защищать любыми способами, не запрещенными законом.

Необходимость ознакомления с постановлением о возбуждении уголовного дела для стороны защиты обусловлена тем, что с учетом содержания данного постановления, права подозреваемого, обвиняемого могут быть реализованы на досудебной стадии уголовного судопроизводства путем обжалования незаконных действий, связанных с отсутствием оснований для начала уголовного преследования, с избранием меры пресечения, с продлением срока уголовного преследования, срока содержания под стражей и т.п.

На основании вышеизложенного, мы предлагаем дополнить п. 13 ч.1 ст. 68 УПК РФ правом защитника на ознакомление с постановлением о начале уголовного дела в отношении его подзащитного. Считаем целесообразным закрепить это право для подозреваемого и обвиняемого, соответственно в ст.64 и 66 УПК РФ.

Немало важно в этом контексте предложить дополнение ч.2 ст.63 УПК, следующим 4-м. пунктом, признающим подозреваемым помимо предусмотренных в ч.1 ст.63 УПК случаях, так же лицо, в отношении которого было вынесено постановление о начале уголовного преследования.

Полагаем, что данные предложения de lege ferenda снимет нередко возникающие по этому поводу конфликты между сторонами процесса, и будет способствовать более действенной реализации права иметь достаточное время и возможности для подготовки своей защиты в смысле ст.6 ч.3 б) ЕКПЧ.

Положительным примером в этом отношении может быть ст.46 ч.1 УПК РФ: [12]

1. Подозреваемым является лицо: в отношении, которого возбуждено уголовное дело по основаниями в порядке, которые установлены главой 20 настоящего кодекса;...

Согласно ст.229 УПК Румынии 1968 г.: Лицо в отношении, которого осуществляется уголовное преследование, называется обвиняемым, до момента возбуждения уголовного иска (предъявления обвинения). [13] В уголовно-процессуальном праве этого государства не предусмотрен подозреваемый в качестве участника процесса. Одновременно с началом уголовного преследования в отношении лица, он приобретает статус обвиняемого. [13, 102]

Авторы Комментария к УПК РМ, утверждают в комментарии к ст.63, что в случаях начала уголовного преследования в отношении конкретного лица, оно считается подозреваемым, независимо от того было вынесено постановление о признании в данном качестве или нет. [14, 112]

В соответствии п.9 ч.1 ст.168 УПК РМ: **Защитник имеет право знакомиться с протоколами процессуальных действий, произведенных с его участием, и требовать внесения в них дополнений или своих замечаний.** Активное участие защитника при производстве следственных действий, в частности, путем внесения письменных замечаний о правильности записей в протокол следственного действия способствует более объективному установлению обстоятельств по делу, особенно в части выявления обстоятельств, смягчающих или исключающих уголовную ответственность.

Замечания могут относиться к полноте и правильности сведений, занесенных в протокол, порядку проведения процессуального действия, соблюдению прав участвующих в нем лиц и т.п. Письменные замечания заносятся в соответствующий протокол либо могут быть приобщены к протоколу в виде отдельных заявлений. Полнота и правильность записей в протоколе процессуального действия подтверждается, в том числе и подписью участвующего защитника. Если адвокат не отразит по какой-либо причине (по невнимательности, не проявит настойчивости, принципиальности и т.п.) допущенные нарушения или неполноту установленных обстоятельств, в последующем он фактически утрачивает возможность оспаривать результаты проведенного действия с его участием.

До окончания расследования по делу защитник вправе знакомиться с протоколами всех процессуальных действий, в которых участвовал его подзащитный, в том числе и тех, в которых сам он лично не участвовал. Защитник вправе знакомиться с документами, которые предъявлялись (или должны были предъявляться) подозреваемому, обвиняемому и до вступления защитника в дело. [14]

Ч.1 п.10 ст.68 УПК РМ дает право защитнику знакомиться с материалами уголовного дела с момента окончания уголовного преследования, выписывать из него любые сведения и снимать копии. Право снимать копии, бесспорно, относится к средствам и способам защиты, поскольку позволяет защитнику совместно с обвиняемым в удобное для защитника и обвиняемого время, без присутствия прокурора или иного лица, «охраняющего» уголовное дело, ознакомиться с материалами уголовного дела. [15, 25]

Данное право дает возможность защитнику и обвиняемому свободно сформировать свою позицию по делу, осуществлять подготовку к процессуальным действиям с опорой на предыдущие действия. Копии процессуальных документов являются гарантией от незаконных исправлений и дополнений. Имеющиеся на руках у защитника копии материалов уголовного дела

дают возможность, помимо прочего, составлять грамотные и обоснованные заявления и жалобы, с приложением соответствующих копий материалов уголовного дела, в том числе и в органы, которые не имеют в своем распоряжении таких материалов защищать свои права и свободы. [15, 25]

Материалы уголовного преследования предъявляются для ознакомления подшитыми к делу, с пронумерованными листами и описью документов. По требованию защитника предъявляются так же вещественные доказательства, воспроизведение аудио- и видеозаписей, за исключением случаев, предусмотренных ст.110 УПК. Если уголовное дело состоит из нескольких томов, все тома предъявляются для ознакомления с соответствующими материалами одновременно, чтобы лицо, знакомящееся с делом, могло обращаться к любому из этих томов неоднократно.

Срок ознакомления с материалами уголовного преследования не может быть ограничен, но в случае, если знакомящееся с материалами лицо злонамеренно использует ситуацию, прокурор устанавливает способ и срок данного действия, исходя из объема дела.

В целях обеспечения защиты государственной, коммерческой или иной охраняемой законом тайны прокурор может ограничить право выписывать сведения из материалов уголовного преследования, а если они выписаны, то прилагаются к делу для хранения и предъявляются в судебном заседании защитнику для использования. В целях обеспечения защиты свидетеля и других лиц прокурор может ограничить право защитника, на ознакомление со сведениями об их личности.

На основании ст.213 УПК защитники, которым будут представлены для ознакомления или иным способом сообщены сведения, составляющие государственную тайну, должны предварительно дать подписку о неразглашении таких сведений. В случае отказа дать такую подписку защитник лишается права участвовать в уголовном судопроизводстве.

Подписка о неразглашении берется лицом, осуществляющим уголовное преследование, или судебной инстанцией и приобщается к соответствующему уголовному делу. Обязательство о неразглашении, которое берет на себя защитник, не препятствует выдвижению ими требования об исследовании сведений, составляющих государственную тайну, в закрытом судебном заседании.

Литература:

1. Александр Ярмыш, Юрий Янович, *Процессуальное равноправие сторон в уголовном судопроизводстве-проблемы справедливости* // *Материалы Международной научно практической конференции, Уголовно-процессуальная справедливость, Рига, 2005, стр.205*
2. Емузов А., *Особенности процессуального доказывания в условиях состязательности по УПК Р.Ф.* // *Российский судья, 2005, №3, стр.22*
3. Здесь и в дальнейшем имеется виду Уголовно-процессуальный кодекс Республики Молдова принимаемый Законом №122-XV от 14 марта 2003г. и вступивший в законную силу 12 июня 2003г. на основании Закона №205- XVот 29 мая 2003 г., если иное не оговорено

4. Екимова Л., *Состязательность при рассмотрении судом ходатайств органов предварительного расследования* // Правовая защита частных и публичных интересов по уголовным делам, Материалы V Международной межвузовской научно-практической интернет конференции, Челябинск, 2008, с.196
5. Задачи состязательной деятельности защитника делятся на главную, основные и второстепенные. Главная задача, стоящая перед защитником - снять обвинение с обвиняемого, т.е. добиться прекращения уголовного преследования (на судебном процессе - оправдания). Основные задачи: смягчить обвинение, предъявленное обвиняемому; улучшить процессуальное положение подозреваемого, обвиняемого на предварительном следствии (добиться отмены или изменения меры пресечения и др.). Второстепенные задачи состоят в защите конкретных интересов подозреваемого, обвиняемого, например, освобождение от ареста и конфискации дорогого для обвиняемого предмета и др. (см. Вишневская Ольга Владиславовна Состязательная деятельность защитника на предварительном следствии. Автореф. дисс. канд. юрид. наук. Ижевск, 2004 <http://www.iuaj.net/modules.php?name=Pages&go=page&pid=16>)
6. Направление уголовного дела в судебную инстанцию без ознакомления лица, привлеченного к уголовной ответственности с постановлением о привлечении его в качестве обвиняемого и без обеспечения ему права давать разъяснения по предъявленному обвинению является нарушением статьи 6 части 3 бук. «а» Конвенции о защите прав человека и основных свобод // Определение Коллегии по уголовным делам Высшей судебной палаты Республики Молдова N 1ra-95/2006 от 28.02.2006 г.
7. П 8 ПОСТАНОВЛЕНИЯ КОНСТИТУЦИОННОГО СУДА Республики Молдова Nr. 26 от 23.11.2010 Об исключительном случае неконституционности положений ч.(б) ст.63 Уголовно-процессуального кодекса Опубликован: 03.12.2010 в Monitorul Oficial Nr. 235-240 статья №: 27, Дата вступления в силу: 23.11.2010
8. Туманов В.А., Энтина Л.М. Комментарий к Конвенции о защите прав человека и основных свобод и к практике её применения. Москва: Норма, 2002. с.99.
9. Девеер (Deweer) против Бельгии Судебное решение от 27 февраля 1980 г. <http://www.echr.ru/documents/doc/2461476/2461476.htm>
10. Рагулин А.В. Право адвоката-защитника на ознакомление с постановлением о возбуждении уголовного дела необходимо закрепить в УПК РФ // АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ СОВЕРШЕНСТВОВАНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА, ПРАВОПРИМЕНЕНИЯ И ПРАВОВЫХ ТЕОРИЙ В РОССИИ И ЗА РУБЕЖОМ Материалы Второй Международной научно-практической конференции (3 декабря 2009 г.). Челябинск, 2010, с.312
11. Определением Суда Рышкань от 20 ноября 2006 г., была удовлетворена жалоба адвоката Осяюну Т., обязав орган уголовного преследования ГУУП МВД РМ предъявить стороне защиты постановление о возбуждении уголовного дела № 97360062 и другие материалы затрагивающих права и интересы подзащитного, расценив отказ органа уголовного преследования в представлении копий этих процессуальных актов, как нарушающий права обвиняемого предусмотренные ст.6 ЕСПЧ-право на справедливое судебное разбирательство, а также положения п.13 ч.1 ст.68, ст.244-247 УПК РМ.
12. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации, вступивший в законную силу 1 июля 2002г. на основании Федерального Закона №177-ФЗ от 18 декабря 2001, если иное не оговорено
13. Перевод и пояснение автора
14. Igor Dolea, (colectiv), Codul de procedură penală, Comentariu, Chişinău, 2005, p.112
15. Ion Neagu, Tratat de procedură penală, Ed. PRO, Bucureşti, 1997, с.102
16. Такое толкование прав защитника в правоприменительной практике РФ вытекает из постановления Конституционного суда РФ от 27 июня 2000 года по делу В.И.Маслова. Оспариваемые положения части второй статьи 51 УПК РСФСР обязывают следствие предъявить защитнику подозреваемого как материалы следственных действий с участием подозреваемого, так и документы, которые предъявлялись подозреваемому либо должны быть ему предъявлены, а также которые подтверждают законность и обоснованность применения к нему меры пресечения. Отказ защитнику в ознакомлении с материалами следствия, которые были добыты с участием подозреваемого или стали ему известны иным образом до признания его подозреваемым, как и ограничение права защитника выписывать из материалов, с которыми он был ознакомлен до окончания следствия, любые сведения и в любом объеме не имеют разумного основания, не могут быть оправданы интересами следствия или иными конституционно значимыми целями, допускающими соразмерные ограничения прав и свобод (статья 55, часть 3, Конституции Российской Федерации).
17. Казанцев Л. Право снимать копии с материалов уголовного дела принадлежит защитнику и до окончания предварительного расследования // Российская юстиция, 2003, №11, с.25



Știați că:

Cel mai scump tablou din lume costă cel puțin 250 de milioane de dolari. Aceasta a fost suma plătită de familia regala din Qatar pentru un tablou pictat de Paul Cezanne, "Jucatorii de cărți", tablou cumpărat de la un foarte bogat om de afaceri grec, George Embiricos, care a murit în 2011. Începând cu 2014, tabloul va fi expus în cadrul galeriilor aparținând Muzeului Național al Qatarului.

Oscarul este o statueta făcută din metal - britannium (un aliaj de tip cositor), placat cu aur, de 34 cm înălțime și cântărind aproape 4 kg, ce reprezintă un cavaler, în stilul Art Deco, în picioare, ținând o sabie lungă de cruciat, pe o rolă de film cu cinci spițe.

Din 1942 până la sfârșitul celui de-al doilea Război Mondial Oscar-urile au fost realizate din ipsos, pentru a economisi metalul. După război, câștigătorii au primit statui "reale", care le-au înlocuit pe cele din ipsos.

Oamenilor le e groază să fie criticați și foarte puțini sunt cei care pot accepta că fac ceva greșit și mai și receptioneaza corect la mesajul tau critic. Majoritatea doar adoptă poziții defensive sau se justifică, blocând și mai mult situația... Cei care pornesc o ceartă sau o discuție în contradictoriu nu ajung nicăieri, însă vor deteriora și mai mult o relație.