

МИНИСТЕРСТВО ЮСТИЦИИ РЕСПУБЛИКИ УЗБЕКИСТАН
ТАШКЕНТСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ ЮРИДИЧЕСКИЙ
ИНСТИТУТ

КАФЕДРА СУД И ПРАВООХРАНИТЕЛЬНЫЕ ОРГАНЫ

Учебное пособие

по дисциплине:

УЧАСТИЕ АДВОКАТА ПО
УГОЛОВНЫМ ДЕЛАМ

по специальности: 5А380111-Судоустройство; прокурорский
надзор; адвокатура

Рекомендовано в качестве учебного пособия Координационным Советом
Межвузовских научно- методических объединений Министерства высшего
и среднего специального образования Республики Узбекистан

Ташкент – 2006

Утверждено протоколом № 1 от 28-сентября 2006 года и рассмотрено учебно-методическим Советом Ташкентского Государственного юридического института

А.Т.Алламуратов. Участие адвоката по уголовным делам. Учебное пособие. –Т.: Издательство ТГЮИ, 2006 –139 стр.

Рецензент: Зав.кафедрой уголовного права и процесса Национального Университета Узбекистана имени Мирзо Улугбека Хакбердиева Р.Т.

Данное учебное пособие предназначено для магистрантов для подготовки по предмету «Участие адвоката по уголовным делам» и подготовки семинарских и самостоятельных.

Учебное пособие назначен для магистрантов направления 5А380111- по специальности 5А380111–Судоустройство; прокурорский надзор; адвокатура.

© А.Т.Алламуратов.

© Ташкентский государственный юридический институт, 2006 год.

Тема-1. Общие положения участия адвоката в уголовном процессе

Защитник и допуск его в уголовный процесс. Основания обязательного участия защитника в уголовном деле. Приглашение, назначение лица в качестве защитника. Прием адвокатом защиты обвиняемого. Взаимоотношения между адвокатом и подзащитным. Процессуальная функция защитника. Защита и презумпция невиновности. Нравственные принципы защиты в уголовном процессе.

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

С момента образования суверенного узбекского государства в 1991 г институт права на защиту прошел долгий эволюционный путь, так как до 1991 г. у обвиняемого защитник появлялся в момент окончания предварительного следствия. В 1994 г был принят новый УПК, в котором допускался защитник с момента предъявления обвинения или объявления протокола о задержании в порядке ст. 360 УПК РУз (т. е. как подозреваемого), что указывало стремление государства следовать курсом на построение демократического общества, где защита прав человека гарантирована законом, поскольку если задержанный остается без защиты, это приводит к многочисленным процессуальным нарушениям (недозволенные методы допроса, очные ставки и другие процессуальные действия с нарушением закона и т. д.)

Подобные действия стали социально опасны к началу 90-х гг. XX века, так как вели к многочисленным нарушениям конституционных прав и свобод граждан и могли породить социальный взрыв.

Чтобы этого не произошло, и был принят ныне действующий УПК. Это в целом соответствовало международной практике. Право на защиту декларируется во многих международных правовых актах и активно применяется. Какие это акты?

Всеобщая декларация прав человека, принятая Генеральной Ассамблеей ООН 10 декабря 1948 г., Пакт о правах человека, принятый 16 декабря 1966 Генеральной Ассамблеей ООН. Эти положения также были закреплены в Декларации прав и свобод человека и гражда-

нина.

Все эти акты предусматривают участие адвоката в качестве защитника обвиняемого, подозреваемого, подсудимого. Это участие является одним из конституционных принципов и необходимым фактором справедливого и законного рассмотрения уголовного дела.

Права, которыми наделяется адвокат для выполнения своих обязанностей, входят в качестве составной части в содержание права на защиту. Их нарушение считается грубым нарушением права на защиту и всегда ведет к отмене судебного решения.

Особо следует отметить правовое обеспечение принципа презумпции невиновности.

В Конституции РУз записано: «Каждый обвиняемый в совершении преступления считается невиновным, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда». Презумпция невиновности выражает собой не личное мнение того или иного лица, ведущего производство по делу, а объективное правовое положение.

Как следует из этой нормы статьи Конституции РУз, «обвиняемый не обязан доказывать свою невиновность».

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

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

В УПК РУз принципу презумпции невиновности посвящена ст. 23, которая гласит:

Подозреваемый, обвиняемый или подсудимый считается невиновным, пока его виновность в совершении преступления не будет доказана в предусмотренном законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда.

Подозреваемый, обвиняемый или подсудимый не обязан доказывать невиновность.

Бремя доказывания обвинения и опровержения доводов, приво-

димых в защиту подозреваемого или обвиняемого, лежит на стороне обвинения.

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

Обвинительный приговор не может быть основан на предположениях.

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

В УПК РУз закреплен ряд правовых принципов, которые воспроизводят и развивают конституционные права и свободы граждан:

Осуществление правосудия на началах равенства граждан перед законом и судом (ст. 16), уважение чести и достоинства личности (ст. 17), охрана прав и свобод граждан (ст. 18) и т. д. Таким образом, правовая база для деятельности адвоката в уголовном судопроизводстве основана на международном праве, Конституции РУз и развитием текущем законодательстве, что позволяет эффективно осуществлять защиту прав и свобод граждан и в конечном итоге способствовать правосудию – справедливому разрешению уголовных дел.

Обратим внимание, что в соответствии со ст. 51 УПК РУз участие защитника является обязательным по всем делам, за исключением тех дел, по которым подозреваемый, обвиняемый отказался от защитника.

Значительно расширен в ч. 1 ст. 51 УПК РУз перечень случаев обязательного участия защитника. В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 51 УПК РУз участие защитника в уголовном судопроизводстве обязательно также и в случае, если подозреваемый (обвиняемый) в силу физических или психических недостатков не может самостоятельно осуществлять свое право на защиту. Если возникают сомнения в способности подозреваемого (обвиняемого) самостоятельно защищать свои права и законные интересы, то обязательно назначение и производство судебной экспертизы.

Часть 3 ст. 51 УПК РУз устанавливает, что в случаях обязательного участия защитника, если он не приглашен самим подозреваемым (обвиняемым), его законным представителем, а также другими лицами по поручению или с согласия подозреваемого, обвиняемого, то дознаватель, следователь, прокурор или суд обеспечивают участие защитника в уголовном судопроизводстве.

Подозреваемый (обвиняемый) вправе пригласить несколько за-

щитников.

Вопросы приглашения, назначения и замены защитника регулируются ст. 50 УПК РУз.

Выбор защитника - это и акт большой юридической значимости, и одновременно важное этическое начало, ибо этот выбор свидетельствует о наличии доверия у подозреваемого, обвиняемого к конкретному адвокату, а, следовательно, и надежды на высококвалифицированную юридическую помощь.

Именно на этом основании законодатель отдает предпочтение участию в уголовном судопроизводстве защитнику на основе добровольного выбора обвиняемого (подозреваемого).

Несоблюдение этого правила при наличии реальной возможности адвоката принять поручение на защиту и осуществлять ее приравнивается к существенному нарушению уголовно-процессуального законодательства.

Просьба или согласие подозреваемого (обвиняемого) на приглашение защитника должна быть выражена в письменной форме.

По просьбе подозреваемого (обвиняемого) участие защитника обеспечивается дознавателем, следователем, прокурором или судом (ч. 2 ст. 50 УПК РУз).

Такое ходатайство подозреваемого или обвиняемого приравнивается к случаю обязательного участия защитника.

В случае невозможности явки приглашенного защитника в течение 24 часов дознаватель, следователь, прокурор или суд вправе предложить подозреваемому, обвиняемому пригласить другого защитника, а в случае его отказа принять меры по назначению защитника (ч. 3 ст. 50 УПК РУз).

Несоблюдение этих правил рассматривается как существенное нарушение норм УПК РУз.

Такое нарушение права на защиту является существенным нарушением уголовно-процессуального закона.

Проведение следственных действий без адвоката, имеющего соглашение с обвиняемым, независимо от участия в них другого адвоката по назначению следователя, признано существенным нарушением права обвиняемого на защиту.

Статья 375 УПК РУз устанавливает, что если защитник по уважительным причинам не может явиться для ознакомления с материалами уголовного дела в назначенное время, то следователь откладывает ознакомление на срок не более пяти суток.

Уважительными причинами могут быть болезнь защитника, подтвержденная соответствующими медицинскими документами, неожиданная, внеплановая командировка, отмена планового транспортного авиарейса и т. п.

Если адвокат не может по уважительным причинам прибыть в назначенное время для участия в судебном заседании или в проведении следственного действия, то он должен заблаговременно уведомить об этом суд, дознавателя или следователя, а по групповым делам сообщить об этом другим адвокатам, участвующим в процессе, и согласовать взаимно приемлемое время.

В случае невозможности избранного обвиняемым защитника явиться для ознакомления с материалами уголовного дела следователь по истечении пяти суток вправе предложить обвиняемому избрать другого защитника или при наличии ходатайства обвиняемого принимает меры для явки другого защитника.

Если обвиняемый отказывается от назначенного защитника, то следователь предъявляет ему материалы уголовного дела для ознакомления без участия защитника, за исключением случаев, когда участие защитника является обязательным.

Может возникнуть вопрос, с какого времени следует исчислять начало течения пяти суток?

Полагаем, что срок этот должен исчисляться с момента уведомления следователем адвоката об окончании следственных действий или же уведомления об этом адвокатского образования, в котором работает адвокат. Необходимо согласиться с тем, что следователь не должен разыскивать адвоката, он направляет уведомление об окончании следствия и о возможности ознакомления с материалами дела в адвокатское образование.

Сложнее обстоит дело, когда адвокат осуществляет свою деятельность в адвокатском кабинете, не имея ни помощников, ни стажеров, ни секретаря. Разыскать следователю такого адвоката, чтоб передать ему сообщение хотя бы по телефону, сложно, поэтому ему приходится заранее направлять адвокату письменное сообщение в надежде, что оно своевременно поступит в адвокатский кабинет.

Адвокат обязан следить за движением дел, по которым он осуществляет защиту обвиняемых или представительство потерпевших на следствии, поддерживать контакты со следователями, чтобы своевременно принимать участие в проведении следственных действий и ознакомлении с материалами дела.

Если же адвокат по каким-либо уважительным причинам не может явиться для принятия участия при выполнении определенного следственного действия, то он обязан заранее согласовать этот вопрос и с обвиняемым, и со следователем, а также решить вопрос о возможной его замене на другого адвоката.

Следует неукоснительно соблюдать правило, согласно которому адвокат ни при каких обстоятельствах не может самоустраниться от выполнения функций защитника подозреваемого (обвиняемого). Следует помнить, что в соответствии со ст. 7 закона «об адвокатуре» от 27 декабря 1996 г. адвокат не вправе отказаться от принятой на себя защиты подозреваемого (обвиняемого).

Часть 3 ст. 50 УПК РУз устанавливает, что если в течение 24 часов с момента задержания подозреваемого или заключения подозреваемого, обвиняемого под стражу явка защитника, приглашенного им, невозможна, то дознаватель, следователь или прокурор принимают меры по назначению защитника.

Это правило несколько не стыкуется с правовым положением подозреваемого, определенным ст. 48 УПК РУз. Согласно этой статье подозреваемый, обвиняемый в порядке, установленном ст. 110 данного Кодекса, при производстве дознания и предварительного следствия должен быть допрошен немедленно или не позднее двадцати четырех часов после задержания, явки по вызову на допрос, заключения под стражу или привода.

Ст. 48 УПК РУз предусматривает право подозреваемого иметь свидание с защитником наедине и конфиденциально до первого его допроса. Таким образом, можно сделать вывод, что подозреваемый по его ходатайству должен быть обеспечен защитой до первого его допроса, но не позднее 24 часов с момента задержания.

Такую позицию адвокат должен отстаивать при решении вопросов о соблюдении права подозреваемого на защиту.

Адвокат на предварительном следствии наделен достаточно широкими правами, чтобы иметь возможность вести активную защиту обвиняемого (подозреваемого). При этом реализация задач по ведению активной и плодотворной защиты во многом зависит от времени вступления защитника (адвоката) в уголовный процесс (допуска к участию в уголовном деле).

Вопросы эти очень важны и для органов дознания, предварительного следствия, и для защиты, хотя интересы их на этой стадии уголовного судопроизводства не совпадают.

Тема 2. Адвокат в стадии дознания и предварительного следствия

Участие адвоката при задержании подозреваемого. Участие адвоката при предъявлении гражданину обвинения или объявления постановления о признании его подозреваемым. Участие адвоката в допросе, при производстве экспертизы и иных следственных действиях. Участие адвоката при приостановлении предварительного следствия. Участие адвоката при окончании предварительного следствия. Ознакомление с материалами дела, заявление адвокатом ходатайств и отводов. Порядок обжалования адвокатом действий дознавателя, следователя и прокурора.

В последние годы участие защиты, особенно защиты профессиональной, на стадии предварительного расследования постоянно расширяется. Равно расширяются и права защитника в этой стадии уголовного процесса.

Как правило, прокуроры положительно относятся к участию адвокатов в деле, ибо участие защитника на стадии предварительного расследования способствует устранению недостатков и процессуальных нарушений, повышает качество следственных материалов, сокращает количество случаев возвращения судами по тем или иным основаниям дел прокурорам.

Иную позицию занимают некоторые следователи, которые появление адвоката в процессе иногда рассматривают как потенциальное препятствие своевременному окончанию дела.

В связи с этим исключительно большое значение приобретают вопросы повышения уровня, качества использования адвокатами действующих норм уголовно-процессуального закона, обеспечивающих подозреваемому или обвиняемому право на защиту.

Лица, осуществляющие защиту. Круг лиц, которые могут осуществлять защиту подозреваемых и обвиняемых, определен законом. В ст. 49 УПК РУз о защитнике говорится, как о лице, осуществляющем в установленном УПК РУз порядке защиту прав и интересов подозреваемых и обвиняемых и оказывающем им юридическую помощь при производстве по уголовному делу.

В соответствии с ч. 2 ст. 49 УПК РУз в качестве защитников допускаются адвокаты. По определению или постановлению суда в качестве защитников могут быть допущены наряду с адвокатом (но не вместо него) один из близких родственников обвиняемого или иное

лицо, о допуске которого ходатайствует обвиняемый.

Отметим, что допуск в уголовное судопроизводство помимо адвокатов иных лиц возможен лишь в стадии судебного рассмотрения.

Адвокат допускается к участию в уголовном деле в качестве защитника по предъявлению удостоверения адвоката и ордера.

В связи с расширением правовых услуг населению со стороны различных организационно-правовых форм юристов возникает вопрос о возможности их участия в качестве защитников на предварительном следствии.

Как видим, законодатель в Уголовно-процессуальном кодексе РУз сформулировал ч. 2 ст. 49 УПК РУз, определяющую круг лиц, которые могут осуществлять защиту по уголовным делам, более корректно.

Вопросы допуска защиты к участию в уголовном деле следует рассмотреть более подробно.

Мы должны исходить из посылки, что в уголовном процессе обвиняемый (подозреваемый) обеспечен реальной возможностью лично заявлять любые ходатайства, в т. ч. и о допуске защитника с момента, установленного нормами УПК РУз. Такому праву обвиняемого (подозреваемого) должна корреспондировать обязанность дознавателя, следователя, прокурора и суда разъяснить ему это право. Иначе оно превращается в фикцию. Не можем же мы предположить, что законодатель, конструируя эту норму права, исходил только из правовой грамотности лиц, привлекаемых к уголовной ответственности.

В связи с этим законодатель в ст. 24 УПК РУз установил очень важное правило, согласно которому подозреваемый, обвиняемый и подсудимый имеют право на защиту.

Право на защиту обеспечивается обязанностью дознавателя, следователя, прокурора, суда разъяснить подозреваемому, обвиняемому и подсудимому предоставленные ему права и принять меры к тому, чтобы он имел фактическую возможность использовать все предусмотренные законом средства и способы для защиты от предъявленного ему обвинения.

Международные правовые акты также регулируют эти вопросы. В частности, они определены в главе "Социальные гарантии в вопросах уголовного правосудия" Основных положений о роли адвокатов, принятых 27.08-07.09.90 конгрессом ООН по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями.

Закрепляя это право как непосредственно действующее, Консти-

туция РУз не связывает предоставление помощи адвоката (защитника) с формальным признанием лица подозреваемым либо обвиняемым, а следовательно, и с моментом принятия органом дознания, следствия или прокуратуры какого-либо процессуального акта, и не наделяет федерального законодателя правом устанавливать ограничительные условия его реализации.

На этом основании адвокату, принявшему поручение на защиту подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, необходимо проявлять твердость целеустремленность и настойчивость для получения свидания с подзащитным в наиболее короткий срок с момента заключения соглашения либо получения поручения осуществление защиты по назначению органа дознания или следователя.

Наиболее сложными для понимания и применения являются положения ч. 3 ст. 49 УПК РУз, регламентирующие начало участия защитника в уголовном деле.

В связи с этим они требуют более внимательного рассмотрения.

Итак, ч. 3 ст. 49 УПК РУз устанавливает, что «защитник допускается к участию в деле с момента предъявления гражданину обвинения или объявления постановления о признании его подозреваемым либо с момента его задержания.

Вопрос участия защитника с момента привлечения лица в качестве обвиняемого не требует каких-либо подробных комментариев.

Рассматривая вопрос о допуске защитника с момента фактического задержания лица, подозреваемого в совершении преступления, необходимо более подробно остановиться на основаниях задержания подозреваемого, предусмотренных ст. 221 УПК РУз.

Во-первых, задержание может быть произведено в отношении лица, подозреваемого в совершении преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы.

Во-вторых, задержание может быть произведено при наличии одного из следующих оснований.

1. Когда это лицо застигнуто при совершении преступления или непосредственно после его совершения.

Необходимо иметь в виду, что выражение "при совершении преступления" в данном контексте имеет расширительное толкование. Такими могут быть действия не только по исполнению преступления, но и по его приготовлению (например, действия по приисканию орудий преступления).

Задержание лица непосредственно после совершения преступ-

ления возможно в случаях, когда "временной территориальный признаки нахождения лица относительно события и места совершения преступления дают основания заподозрить его в совершении преступления".

2. Когда потерпевшие или очевидцы укажут на данное как на совершившее преступление.

Очевидцами преступления могут быть как лица, наблюдавшие не только сами преступные действия, но и действия, непосредственно предшествующие совершению преступления (ссоры, угрозы, приискания орудий преступления и т. п.), так и лица, которые по прошествии определенного времени дают показания на конкретного человека с индивидуальными приметами как на лицо, совершившее преступление.

3. Когда на этом лице или его одежде, при нем или в его жилище будут обнаружены явные следы преступления.

Явные следы преступления, дающие основания для задержания подозреваемого, могут быть обнаружены не только по месту его жилища, но также в пристройках к жилищу, в гараже, на даче, по месту работы и учебы и т. д.

При этом между моментом совершения преступления и моментом обнаружения явных следов преступления возможен значительный разрыв во времени. Ведь обнаружению следов преступления могут предшествовать многочисленные и длительные по времени оперативно-розыскные мероприятия.

Ст. 221 УПК РУз делает оговорку, что при наличии иных сведений, дающих основание подозревать лицо в совершении преступления, оно может быть задержано, если это лицо пыталось скрыться, либо не имеет постоянного места жительства, либо не установлена его личность, либо если прокурором, а также следователем или дознавателем с согласия прокурора в суд направлено ходатайство об избрании в отношении указанного лица меры пресечения в виде заключения под стражу.

Порядок задержания подозреваемого установлен ст. 224 УПК РУз.

После доставления подозреваемого в орган дознания, дознавателю или прокурору в срок не более трех часов должен быть составлен протокол задержания, в котором делается отметка о том, что подозреваемому разъяснены его права, предусмотренные ст. 48 УПК РУз.

Представляется, что протокол задержания должен составляться

немедленно после доставления подозреваемого к дознавателю, следователю или прокурору, что и необходимо рассматривать как момент фактического задержания. Тем более ст. 220 УПК РУз определяет задержание как кратковременное лишение свободы лица, подозреваемого в совершении преступления, в целях пресечения его преступной деятельности, предотвращения побега, сокрытия или уничтожения им доказательств.

Задержание может быть произведено как до возбуждения уголовного дела, так и после его возбуждения. В последнем случае задержание допускается лишь по постановлению дознавателя, следователя, прокурора или по определению суда.

Между тем поскольку законодатель дает возможность составления протокола в течение трех часов после доставления подозреваемого в орган дознания, к следователю или прокурору, следственная практика может пойти по такому пути, когда при составлении протокола задержания дата и время задержания подозреваемого будут указываться по времени составления протокола задержания, а не по времени его фактического задержания.

В связи с этим адвокат должен проверить соответствие времени фактического задержания подозреваемого со временем составления протокола его задержания. И если время задержания подозреваемого, указанное в протоколе задержания, не соответствует времени фактического задержания подозреваемого, адвокат должен ставить вопрос о признании недопустимыми доказательств, полученных в этот промежуток времени.

Ст. 226 УПК РУз определяет срок задержания. Задержание не может продолжаться более семидесяти двух часов с момента доставления задержанного в милицию или иной правоохранительный орган.

Необходимо также обратить внимание адвокату, что в случае необходимости проведения оперативно-розыскных мероприятий допускаются встречи сотрудников органа дознания, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность с подозреваемым с письменного разрешения дознавателя, следователя, прокурора или суда, в производстве которых находится уголовное дело. В таком разрешении должны быть указаны: дата, время начала и продолжительность встречи, которая, по нашему мнению, не может превышать временных пределов, установленных для допроса ст. 107 и 553 УПК РУз, т.е.

общая продолжительность допроса в течение дня не должна превышать восьми часов, не считая перерыва для отдыха и принятия

пищи на один час и общая продолжительность допроса несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого в течении дня не должна превышать шести часов, не считая перерыва для отдыха и принятия пищи на один час.

При этом следует отличать встречи с подозреваемым оперативных сотрудников органа дознания, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, от встреч с подозреваемым оперативных работников органа дознания для выполнения письменных поручений следователя или прокурора о выполнении с подозреваемыми определенных следственных действий (к примеру, допроса, освидетельствования, предъявления документов и т. п.). В последнем случае специального разрешения на встречу оперативного работника с подозреваемым, содержащимся под стражей, не требуется. Таким разрешением в этом случае является письменное поручение следователя, прокурора, в производстве которых находится уголовное дело.

Если же в отношении лица, подозреваемого в совершении преступления, избирается как исключение в соответствии со ст. 226 УПК РУз мера пресечения в виде содержания под стражей, то защитой такое лицо должно быть обеспечено также с момента фактического задержания.

В этом случае обвинение должно быть предъявлено подозреваемому не позднее 10 суток с момента задержания.

Содержание под стражей подозреваемых регламентируется законодательством о содержании под стражей.

Местом содержания под стражей подозреваемых и обвиняемых в соответствии со ст. 244 ПК РУз могут быть:

Обвиняемые, которые заключены под стражу в качестве меры пресечения, содержатся в общих камерах следственных изоляторов.

Дознаватель, следователь, прокурор или суд вправе дать указание администрации следственного изолятора о раздельном содержании обвиняемых по одному уголовному делу или по нескольким связанным между собой делам.

По постановлению прокурора или определению суда арестованные могут содержаться под стражей в тюрьме или в одиночной камере следственного изолятора, если они обвиняются в совершении тяжких и особо тяжких преступлений, предусмотренных частями четвертой и пятой статьи 15 Уголовного кодекса. Эта мера не применяется к несовершеннолетним, лицам в возрасте старше шестидесяти лет, тяжелобольным и лицам, страдающим психическими заболеваниями,

удостоверенными врачом. Условия содержания в тюрьме не должны отличаться от условий содержания в следственном изоляторе.

Лица, содержащиеся под стражей, могут находиться в местах для задержанных не более десяти суток. Если своевременная доставка арестованных в следственный изолятор невозможна, они могут содержаться в местах для задержанных до тридцати суток.

Военнослужащие могут содержаться на гауптвахте не более двадцати суток, а в отдаленных местностях - в течение всего срока действия этой меры пресечения. Срок нахождения военнослужащего на гауптвахте может быть продлен военными судами на время судебного рассмотрения дела, но не более чем на пятнадцать суток. Военнослужащие, осужденные к направлению в дисциплинарную часть, могут содержаться на гауптвахте вплоть до вступления приговора в законную силу.

Осужденный может быть переведен из воспитательной колонии или колонии исполнения наказания в следственный изолятор или оставлен в следственном изоляторе после вступления приговора в законную силу, если он является свидетелем, потерпевшим по другому делу. В этом случае осужденный может находиться в следственном изоляторе: с санкции областного и равного ему прокурора сроком до трех месяцев, с санкции Генерального прокурора Республики Узбекистан или его заместителя - до шести месяцев.

Осужденный, находящийся в другом районе (городе), этапируется согласно постановлению прокурора, постановлению следователя, санкционированному прокурором, либо определению суда. Исполнение этапирования возлагается на специальные подразделения Министерства внутренних дел Республики Узбекистан.

Участие защитника в уголовном деле с момента объявления лицу, подозреваемому в совершении преступления, постановления о назначении судебно-психиатрической экспертизы также не требует комментариев.

Случаи допуска к участию в уголовном деле защитника с момента начала осуществления иных мер процессуального принуждения или иных процессуальных действий, затрагивающих права и свободы лица, подозреваемого в совершении преступления, требуют дополнительных пояснений.

К иным мерам процессуального принуждения законодатель относит:

привод;

отстранение от должности;

помещение лица в медицинское учреждение и др.

В качестве иной меры процессуального принуждения следует рассматривать возможные случаи избрания меры пресечения в отношении лица, подозреваемого в совершении преступления, без надлежащего уведомления об этом самого подозреваемого.

В случае, если защитник участвует в производстве по уголовному делу, в материалах которого содержатся сведения, составляющие государственную тайну, и не имеет соответствующего допуска к указанным сведениям, он обязан дать подписку об их неразглашении.

Конституционные положения о праве на получение квалифицированной юридической помощи применительно к осужденным, отбывающим наказание в виде лишения свободы, конкретизированы в ст. 10 УИК РУз, которая связывает предоставление свиданий с адвокатами и иными лицами, имеющими право на оказание юридической помощи осужденным, только с подачей осужденными соответствующего заявления. Каких-либо дополнительных, носящих ограничительный характер условий представления осужденному свиданий с адвокатом закон не предусматривает, из чего следует, что администрация не вправе отказать в удовлетворении заявления осужденного о свидании с приглашенным им адвокатом.

Участие адвоката с момента задержания подозреваемого имеет для последнего исключительно важное значение. В этот период дознание или следствие ведут активный сбор доказательств по делу. Это и допросы подозреваемого, и очные ставки, обыски, выемки, допросы свидетелей, потерпевших, и экспертизы, и т. д.

Адвокат, участвуя в допросах подозреваемого, а в некоторых случаях и свидетелей, проведении иных следственных действий, также анализируя добытые дознанием или следствием доказательства накапливает данные, подтверждающие невиновность подозреваемого либо виновность его в меньшей степени, а также сведения об обстоятельствах, смягчающих его ответственность (наказание).

В этот же период решается вопрос о применении к подозреваемому меры пресечения до предъявления ему обвинения, в т. ч. заключения под стражу.

Порядок применения этой меры пресечения, сроки содержания под стражей и порядок их продления регламентируются ст. 220-235 УПК РУз.

В соответствии с ч. 3 ст. 9 Международного пакта "О граждан-

ских и политических правах" от 16.12.66 "содержание под стражей лиц, ожидающих судебного разбирательства, не должно быть общим правилом, но освобождение может ставиться в зависимость от предоставления гарантий явки на суд, явки на судебное разбирательство в любой другой его стадии и, в случае необходимости, явки для исполнения приговора".

Конституция РУз и ст. 221 УПК РУз указывают на точные, не подлежащие расширительному толкованию основания и условия применения в качестве меры пресечения содержание под стражей на всех стадиях уголовного судопроизводства.

До судебного решения лицо может быть подвергнуто задержанию на срок до 72 часов.

Необходимо учитывать, что заключение под стражу по ст. 242 УПК РУз заключение под стражу в качестве меры пресечения применяется по делам об умышленных преступлениях, за которые Уголовным кодексом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше трех лет, и о преступлениях, совершенных по неосторожности, за которые Уголовным кодексом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше пяти лет.

В исключительных случаях эта мера пресечения может быть применена по делам об умышленных преступлениях, за которые предусмотрено наказание в виде лишения свободы и на срок не свыше трех лет, а также о преступлениях, совершенных по неосторожности, за которые предусмотрено наказание в виде лишения свободы и на срок не свыше пяти лет.

Это положение УПК РУз полностью соответствует ст 17 Минимальных стандартных правил ООН, касающихся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних (Пекинских правил), от 29.11.85, определяющей, что:

"17.1. При выборе мер воздействия компетентный орган должен руководствоваться следующими принципами:

а) меры воздействия всегда должны быть соизмеримы не только с обстоятельствами и тяжестью правонарушения, но и с положением и потребностями несовершеннолетнего, а также с потребностями общества;

в) решение об ограничении личной свободы несовершеннолетнего должно приниматься только после тщательного рассмотрения вопроса и ограничение должно быть возможности сведено до минимума;

с) несовершеннолетнего правонарушителя не следует лишать личной свободы, если только он не признанным в совершении серьезного деяния с применением насилия против другого лица или в неоднократном совершении других серьезных правонарушений, а также в отсутствии другой соответствующей меры воздействия;

при рассмотрении дела несовершеннолетнего вопрос его или ее благополучия должен служить определяющим фактором".

В случае необходимости заключения под стражу подозреваемого или обвиняемого прокурор, а также следователь или орган дознания с согласия прокурора ходатайствуют перед судом об избрании данной меры пресечения.

При этом такое ходатайство в отношении уже задержанного подозреваемого должно быть представлено судье не позднее, чем за восемь часов до истечения срока задержания, т. е. не позднее 40 часов с момента задержания.

В ходатайстве должны быть изложены мотивы и основания, подтверждающие необходимость заключения под стражу подозреваемого или обвиняемого, и невозможность избрания иной меры пресечения.

В соответствии со ст. 236, 238 УПК РУз при решении вопроса о необходимости применения меры пресечения и ее вида учитываются следующие обстоятельства:

тяжесть совершенного преступления;

личность подозреваемого или обвиняемого: его возраст, состояние здоровья, семейное положение, род занятий и т. п.;

наличие достаточных оснований полагать, что обвиняемый:

скроется от дознания, предварительного следствия или суда;

воспрепятствует производству предварительного следствия и разбирательству уголовного дела в суде;

- продолжит заниматься преступной деятельностью;

другие обстоятельства, имеющие существенное значение для решения вопроса о применении меры пресечения.

К другим обстоятельствам, с точки зрения защиты, можно, например, отнести способствование к раскрытию преступления, принятие мер к возмещению материального ущерба, причинении морального вреда, примирению с потерпевшим, иные смягчающие наказание обстоятельства.

При отсутствии оснований для избрания меры пресечения с учетом конкретных обстоятельств отбирать обязательство о явке.

При рассмотрении вопросов о согласии на возбуждение перед судом ходатайства об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу иметь в виду, что в ст. 242 УПК РУз содержится исчерпывающий перечень условий для заключения под стражу подозреваемого или обвиняемого.

Тщательно проверять доводы подозреваемого и обвиняемого об их невиновности, оказании давления, нарушении права на защиту и другие. В необходимых случаях лично допрашивать лицо, подлежащее аресту, а несовершеннолетнего - в обязательном порядке.

Как правило, следователи не скрывают от адвокатов, какую меру пресечения они намерены применить в отношении подозреваемого или обвиняемого.

Адвокат в этот период, имея уже достаточно полное представление об инкриминируемом подозреваемому (обвиняемому) деянии и о его личности, может обратиться к прокурору с просьбой не ходатайствовать об избрании подозреваемому (обвиняемому) в качестве меры пресечения содержание под стражей.

В случае отказа прокурора в удовлетворении такого ходатайства у адвоката остается еще возможность изложить свою позицию в отношении избрания меры пресечения подозреваемому или обвиняемому в виде заключения под стражу Генеральному прокурору Республики Узбекистан, прокурору Республики Каракалпакстан, их заместителям, прокурорам областей, города Ташкента, приравненным к ним прокурорам и их заместителям, а также прокурорам районов (городов) и другим приравненным к ним прокурорам.

При решении вопроса о даче санкции на арест прокурор обязан тщательно ознакомиться со всеми материалами уголовного дела и при необходимости лично допросить подозреваемого или обвиняемого, после чего выполнить одно из следующих действий:

1) санкционировать постановление следователя о применении в качестве меры пресечения заключение под стражу;

2) применить другую, более мягкую меру пресечения или отказаться от применения меры пресечения и немедленно освободить задержанного.

На основании ст. 60 УПК РУз законные представители привлекаются к участию в деле для отстаивания прав и законных интересов подозреваемого, обвиняемого, подсудимого или потерпевшего, если они являются несовершеннолетними либо признаны в установленном порядке недееспособными.

В качестве законных представителей в деле могут участвовать родители, усыновители, опекуны, попечители, представители учреждений и организаций, на попечении которых находится несовершеннолетний или недееспособный участник процесса. Законные представители подозреваемого, обвиняемого и подсудимого участвуют в деле наряду с представляемыми, а законный представитель потерпевшего - как наряду с представляемым, так и вместо него.

О допуске законного представителя к участию в деле дознаватель, следователь, прокурор выносят постановление, а суд определение. При несовместимости интересов представляемого и законного представителя тем же постановлением или определением назначается адвокат для участия в деле на стороне представляемого.

Если возникнут основания полагать, что действия законного представителя наносят ущерб интересам несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, то он может быть по постановлению прокурора, следователя, адвоката отстранен от участия в уголовном деле. В этом случае к участию в уголовном деле допускается другой законный представитель обвиняемого.

Именно в этот период адвокат и должен выступить (при наличии к тому оснований) с аргументированным, убедительным ходатайством о нецелесообразности применения к подозреваемому или обвиняемому меры пресечения в виде заключения под стражу.

Неявка подозреваемого (обвиняемого), не находящегося под стражей, а также его защитника без уважительной причины не препятствуют рассмотрению ходатайства об избрании меры пресечения.

В соответствии со ст. 243 УПК РУз при решении вопроса о даче санкции на арест прокурор обязан тщательно ознакомиться со всеми материалами уголовного дела и при необходимости лично допросить подозреваемого или обвиняемого, после чего выполнить одно из следующих действий:

- 1) санкционировать постановление следователя о применении в качестве меры пресечения заключение под стражу;
- 2) применить другую, более мягкую меру пресечения или отказаться от применения меры пресечения и немедленно освободить задержанного.

Таким образом, в соответствии со ст. 226 УПК РУз задержание не может продолжаться более семидесяти двух часов с момента доставления задержанного в милицию или иной правоохранительный орган.

До истечения срока задержания и наличии оснований лицо должно быть привлечено к участию в деле в качестве обвиняемого, ему необходимо предъявить обвинение, допросить его по правилам статьи 109-112 УПК РУз и решить вопрос об избрании меры пресечения, руководствуясь правилами статей 236-240 УПК РУз.

Таким образом с момента вступления в дело у адвоката возможность добиться неприменения к подозреваемому или обвиняемому заключения под стражу в качестве меры пресечения, которой он, при наличии к тому оснований, может и должен воспользоваться.

На основании ст. 217 УПК РУз дознаватель, следователь, прокурор или суд, применив к подозреваемому, обвиняемому или подсудимому меру процессуального

принуждения в виде задержания, содержания под стражей или помещения в медицинское учреждение для производства экспертизы, обязан не позднее чем через двадцать четыре часа уведомить об этом кого-либо из членов его семьи, а при отсутствии их - родственников или близких лиц, а также сообщить об этом по месту работы или учебы.

Если задержанный, арестованный или помещенный в медицинское учреждение является гражданином другого государства, то в указанный срок должно быть уведомлено Министерство иностранных дел Республики Узбекистан. Копия уведомления прилагается к делу.

Лицо, в производстве которого находится уголовное дело, при задержании или заключении под стражу подозреваемого (обвиняемого) обязано принять меры в отношении оставшихся без присмотра и помощи несовершеннолетних детей, других иждивенцев, а также престарелых родителей, нуждающихся в постороннем уходе, по их передаче на попечение близких родственников, родственников или других лиц либо помещению в соответствующие детские или социальные учреждения.

Оно обязано также принять меры по обеспечению сохранности жилища и имущества задержанного или заключенного под стражу подозреваемого (обвиняемого).

К таким мерам можно отнести:

передачу жилища и имущества под присмотр родственникам или другим лицам, пользующимся доверием подозреваемого (обвиняемого) и имеющим реальную возможность обеспечить их сохранность;

опечатывание жилища и передачу его работникам домоуправления с сообщением об этом представителям органов местного самоуправления и службе участковых инспекторов милиции.

Указанные меры должны приниматься независимо от обращения подозреваемого (обвиняемого) с просьбой об их принятии.

По нашему мнению, решения о принятии мер попечения о детях, иждивенцах и престарелых родителях, нуждающихся в постороннем уходе, подозреваемого или обвиняемого, а также мер по обеспечению сохранности его жилища и имущества должны облекаться в форму постановления, в котором следует указывать основания принятия такого решения, принимаемые меры и лиц, ответственных за их выполнение.

Поскольку речь идет о применении к обвиняемому в качестве меры пресечения заключения под стражу, уместно сразу же рассмотреть вопрос о сроках содержания под стражей.

В соответствии с ст. 245 УПК РУз содержание под стражей при расследовании преступлений не может продолжаться более трех месяцев.

Этот срок может быть продлен в случае невозможности закончить расследование, при отсутствии оснований для изменения меры пресечения, соответственно прокурором Республики Каракалпакстан или прокурором области, города Ташкента и приравненным к нему прокурором - до пяти месяцев.

Продление срока содержания под стражей свыше пяти месяцев допускается только заместителем Генерального прокурора Республики Узбекистан - до семи месяцев и Генеральным прокурором Республики Узбекистан - до девяти месяцев. В исключительных случаях, с учетом особой сложности расследуемого дела, срок содержания под стражей в отношении лиц, обвиняемых в совершении тяжких и особо тяжких преступлений, может быть продлен Генеральным прокурором Республики Узбекистан - до одного года. Дальнейшее продление срока не допускается.

Материалы оконченого расследованием уголовного дела должны быть предъявлены для ознакомления обвиняемому и его защитнику не позднее чем за месяц до истечения предельного срока содержания под стражей, предусмотренного частями второй и третьей настоящей статьи.

Время ознакомления обвиняемого и его защитника с материалами дела при исчислении срока содержания под стражей в качестве

меры пресечения не учитывается.

Статья 246 УПК РУз. Исчисление срока содержания под стражей при возвращении уголовного дела на дополнительное расследование.

При возвращении судом на дополнительное расследование уголовного дела, по которому срок содержания обвиняемого под стражей истек, по обстоятельствам дела мера пресечения в виде содержания под стражей изменена быть не может, продление срока содержания под стражей производится прокурором, осуществляющим надзор за следствием в пределах одного месяца с момента поступления к нему дела.

Продление указанного срока производится с учетом времени пребывания обвиняемого под стражей до направления дела в суд в порядке и пределах, установленных частями первой, второй и третьей статьи 245 УПК РУз.

Следует обратить внимание адвокатов на то обстоятельство, что при обращении к суду с ходатайством об изменении обвиняемому меры пресечения в виде заключения под стражу на более мягкую адвокат должен руководствоваться не только нормами УПК РУз, но и общепризнанными нормами международного права, в частности п. 3 ст. 5 и п. ст. 6 Конвенции о защите прав человека и основных свобод, в которых указано, что "каждое арестованное или задержанное в соответствии с положениями п. 1 "с" данной и лицо незамедлительно доставляется к судье или другому должностному лицу, уполномоченному законом осуществлять судебные функции, и иметь право на судебное разбирательство в течение разумного срока или на освобождение до суда" а также, что "каждый имеет право при определении его гражданских прав и обязанностей или при рассмотрении любого уголовного обвинения, предъявленного ему на справедливое публичное разбирательство дела в разумный срок независимым и беспристрастным Судом на основании закона"¹.

Остановимся на одной из важнейших проблем уголовного судопроизводства - задержании на срок свыше 72 часов, избрании меры пресечения в виде содержания под стражей и продлении срока содержания под стражей.

Обеспечение гражданам, подозреваемым в совершении преступлений, гарантий прокурорского надзора при задержании на срок

¹ Сборник документов Совета Европы в области защиты прав человека и борьбы с преступностью. М: Спартак, 1998, с. 36

свыше 72 часов и при избрании в качестве меры пресечения содержания под стражей являет собой новый этап уголовного судопроизводства.

Подозреваемый (обвиняемый) может публично выразить свое отношение к задержанию, объяснить должностному лицу свое отношение по поводу подозрения (обвинения) его в совершении преступления, поведать о недозволённых методах применённых к нему сотрудниками милиции или других органов, рассказать о своем видении существа всех вопросов, повлекших его задержание.

Прокурорский надзор в вопросе избрания в качестве меры пресечения содержания под стражей, несомненно, будет способствовать ограничению недозволённых методов следствия и воздействия на подозреваемого, особенно в начальный период предварительного расследования.

В соответствии со ст. 53 УПК РУз защитник имеет право: знать, в чем подозревается или обвиняется лицо, интересы которого он защищает; на получение письменного подтверждения о допуске к участию в деле от органов дознания, предварительного следствия и суда; участвовать в допросах подозреваемого, присутствовать при предъявлении лицу обвинения и участвовать в допросах обвиняемого, а также в других следственных действиях, проводимых с их участием, и задавать вопросы подозреваемым, обвиняемым, свидетелям, экспертам, специалистам; участвовать с разрешения дознавателя или следователя в производстве иных следственных действий; подавать письменные замечания по поводу производства следственного действия, в котором он участвовал; заявлять ходатайства и отводы; представлять доказательства; запрашивать из государственных органов, органов самоуправления граждан, предприятий, учреждений и организаций и общественных объединений справки, характеристики и иные документы, требующиеся для осуществления защиты; знакомиться с документами процессуальных действий, проведенных с участием подозреваемого или обвиняемого, а по окончании предварительного следствия - со всеми материалами уголовного дела и выписывать из него необходимые сведения; знакомиться в порядке, предусмотренном законодательством, с информацией, составляющей государственные секреты, коммерческую и иную тайну, если это необходимо для осуществления защиты; участвовать в качестве стороны в судебном разбирательстве дела; приносить жалобы на действия и решения дознавателя, следователя, прокурора и суда; знакомиться с

протоколом судебного заседания и подавать на него замечания; знать о принесенных по делу жалобах, протестах и подавать на них возражения; участвовать в заседаниях суда апелляционной, кассационной и надзорной инстанций.

Если обвиняемый или подсудимый содержится под стражей, защитник вправе иметь с ним свидания наедине без ограничения числа и продолжительности свиданий.

Защитник не вправе разглашать сведения, ставшие известными ему в связи с осуществлением защиты.

Защитник обязан: использовать все предусмотренные законом средства и способы для выяснения обстоятельств, опровергающих подозрение или обвинение либо смягчающих ответственность и оказывать подозреваемому, обвиняемому или подсудимому необходимую юридическую помощь; не препятствовать установлению истины путем уничтожения, фальсификации доказательств, уговора свидетелей и других незаконных действий; соблюдать порядок при расследовании дела и во время судебного заседания.

С момента заключения соглашения об участии в деле или с момента назначения адвокат не вправе отказаться от выполнения обязанностей защитника.

Следовательно, защитник, участвующий в производстве следственного действия, в рамках оказания юридической помощи своему подзащитному вправе давать ему в присутствии следователя краткие консультации, задавать с разрешения следователя вопросы допрашиваемым лицам, делать письменные замечания по поводу правильности и полноты записей в протоколе данного следственного действия. Следователь может отвести вопросы защитника, но обязан занести отведенные вопросы в протокол.

Не так уж редки случаи, когда следователь (дознатель) фактически задерживает потенциального подозреваемого, допрашивает его в качестве свидетеля, предупреждая его при этом об уголовной ответственности в соответствии с УК РУз за заведомо ложные показания или за отказ от дачи показаний. При этом протокол задержания составляется после допроса свидетеля.

Такого рода сомнительными следственными действиями некоторые следователи пытаются получить доказательства виновности данного лица в совершении преступления. В этом случае важно присутствие адвоката, который поможет такому "свидетелю" в определении его правового статуса в уголовном процессе.

Следует обратить внимание, что право свидетеля на оказание ему юридической помощи адвокатом при его допросе должно быть распространено и при производстве других следственных действий с участием свидетеля. К примеру, в случае проверки показаний свидетеля на месте, проведения следственного эксперимента с его участием и т. д.

Рассматривая вопросы участия адвоката в стадии предварительного расследования, необходимо указать, что УПК РУз устанавливает несколько видов уголовного преследования.

В общеправовом смысле уголовное преследование – это совокупность правовых норм и правил, установленных уголовно-процессуальным законодательством и определяющих само понятие уголовного преследования, его виды, участников уголовного судопроизводства, вовлеченных в его осуществление, порядок его осуществления и т. д.

Уголовное преследование определяется как процессуальная деятельность, осуществляемая стороной обвинения в целях изобличения подозреваемого (обвиняемого) в совершении преступления.

Уголовное преследование может осуществляться должностными лицами, гражданами, а также учреждениями и организациями, в т. ч. коммерческими.

Обратим внимание, что суд не является органом уголовного преследования, о чем специально указано в ст. 28 УПК РУз.

По большей части преступлений соответствующие властные органы во имя публичных интересов осуществляют уголовное преследование виновных независимо от волеизъявления лиц, потерпевших от преступления.

По незначительному количеству преступлений законодатель с учетом их характера и небольшой тяжести отдает предпочтение интересам и волеизъявлению лиц, пострадавших от преступления, и допускает возможность уголовного преследования лишь по их инициативе.

Эти уголовные дела возбуждаются лишь по заявлению потерпевшего, его законного представителя и подлежат прекращению в связи с примирением потерпевшего с обвиняемым, состоявшимся до удаления суда в совещательную комнату для вынесения приговора.

Адвокат, осуществляя защиту по уголовным делам частного и частно-публичного обвинения, должен проявлять активность, искать в рамках предоставленных ему прав пути и способы к примирению

сторон. Подозреваемому, обвиняемому необходимо разъяснить, что в соответствии со ст. 55 УК РФ добровольное возмещение имущественного ущерба и компенсация морального вреда, причиненного в результате преступления, а также иные действия, направленные на заглаживание вреда, причиненного потерпевшему, являются обстоятельствами, смягчающими наказание.

По существу, действующее уголовное и уголовно-процессуальное законодательство позволяют подозреваемым или обвиняемым по делам частного обвинения и многим делам частно-публичного обвинения (когда подозреваемый или обвиняемый впервые привлекаются к уголовной ответственности за совершение преступлений небольшой или средней тяжести, загладили причиненный потерпевшим вред и примирились с ними) попросту откупиться от потерпевших, предоставляя последним материальные ценности их эквиваленты, либо работы и услуги или иным образом компенсируя причиненный вред. Законодательством установлено никаких ограничений в возмещении морального вреда.

Лишь только в случае рассмотрения дела в суде законодатель определяет критерии размера компенсации морального вреда в соответствии с требованиями «справедливости и соразмерности».

Следует также иметь в виду, что лицо, подавшее заявление в суд по уголовному делу частного обвинения считается частным обвинителем.

Необходимо предостеречь адвокатов от подготовки необоснованно объемных, многостраничных заявлений с рассуждениями на правовые темы. Описание события преступления, места, времени и обстоятельств его совершения должно быть полным, но по возможности кратким, сжатым, без излишних рассуждений и предположений.

В ясных и четких формулировках необходимо изложить суду просьбу потерпевшего о компенсациях (взыскание имущественного ущерба и компенсации морального вреда и др.), если таковые им будут предъявляться.

Заявление подается в суд с копиями по числу лиц, в отношении которых возбуждается уголовное дело.

С момента принятия судом заявления к своему производству лицо, его подавшее, является обвинителем.

Адвокат вправе представлять законные интересы потерпевшего (частного обвинителя) в судебном процессе.

Представитель потерпевшего в уголовном процессе в соответствии со ст. 63 УПК РУз имеет те же процессуальные права, что и потерпевший, правовой статус которого регламентирован ст. 55 УПК РУз.

Согласно статьи 63 УПК Республики Узбекистан представитель потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика пользуется процессуальными правами, которые имеют соответственно потерпевший, гражданский истец и гражданский ответчик.

Представитель вправе в любой момент производства по делу отказаться от дальнейшего выполнения своих обязанностей.

Представитель обязан: отстаивать права и законные интересы представляемых лиц; не злоупотреблять их доверием; являться по вызову дознавателя, следователя, прокурора и суда; не препятствовать установлению истины путем уничтожения, фальсификации доказательств, уговора свидетелей и других незаконных действий; соблюдать порядок при расследовании дела и во время судебного заседания.

При этом адвокат как представитель потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика вправе высказывать свое мнение по существу обвинения, о применении уголовного закона, но не должен касаться вопросов назначения наказания подсудимому поскольку суд может оправдать подсудимого или потерпевший перед уходом суда в совещательную комнату может примириться с ним.

Отказ от защитника. Иногда, как уже отмечалось в этой работе, возможен отказ обвиняемого от защитника. Этот вопрос регулируется ст. 52 УПК РУз. Законодатель ставит жесткое условие, что подозреваемый, обвиняемый или подсудимый вправе отказаться от защитника в любой момент производства по делу. Такой отказ допускается только по инициативе подозреваемого, обвиняемого или подсудимого и лишь при наличии реальной возможности участия защитника в деле, которая обеспечивается дознавателем, следователем или судом путем приглашения адвоката, подтверждающего отказ от защиты, о чем составляется протокол, подписываемый подозреваемым, обвиняемым, подсудимым, а также адвокатом, дознавателем или следователем, либо вносится в протокол судебного заседания.

Отказ от защитника в случаях, предусмотренных пунктами 1, 4 и 8 части первой статьи 51 УПК РУз, не обязателен для дознавателя, следователя, прокурора и суда.

Отказ от защитника не лишает подозреваемого, обвиняемого

или подсудимого права в дальнейшем ходатайствовать о допуске защитника к участию в деле. Такое ходатайство во всех случаях подлежит удовлетворению. Ходатайство об участии защитника, заявленное в ходе судебного следствия, разрешается судом с учетом обстоятельств дела и в интересах обеспечения подсудимому права на защиту. Вступление защитника в ходе судебного заседания не служит основанием для возобновления судебного следствия.

Зачастую отказ от защитника происходит из-за неявки защитника (адвоката) на судебный процесс.

Адвокат обязан следить за движением дел с его участием на предварительном расследовании и за графиками рассмотрения их в судах, заранее согласовывать с дознавателями, следователями и судьями даты рассмотрения дел и переноса их слушания в суде ввиду занятости в других процессах.

Отказ подозреваемого или обвиняемого от защиты может быть двоякого рода:

отказ от защиты вообще;

отказ от конкретного защитника (адвоката). Мотивами отказа могут быть:

отсутствие средств на оплату, недоверие к рекомендованному адвокату и желание заменить его на адвоката, о котором подозреваемый обвиняемый слышал положительные отзывы, несогласие с методами и тактикой защиты ранее избранного или на значенного адвоката и др.

Во всех случаях следователь обязан рассмотреть такой отказ подозреваемого, обвиняемого от защитника, разъяснить ему положения ст. 52 УПК РУз, регулирующие вопросы отказа от защитника, и ст. 50 УПК РУз, устанавливающей правила приглашения, назначения и замены защитника; возможность освобождения его от оплаты юри дической помощи; различные варианты замены адвоката в уголовном процессе.

Следует также иметь в виду, что отказ от защитника может быть принят судом только при наличии реальной возможности его участия в процессе, после выяснения вопроса о том, не является ли этот отказ вынужденным в частности ввиду неявки защитника в судебное заседание.

Принятие судом отказа подсудимого от адвоката, участие которого в судебном заседании фактически не было обеспечено, является нарушением права на защиту.

На основании ст. 50 УПК РУз обвиняемый вправе в любой момент производства по делу отказаться от защитника, однако акой отказ не должен быть вынужденным и может быть принят лишь при наличии реальной возможности участия защитника в деле.

В случае заявления отказа от защитника в судебном разбирательстве судья обязан обсудить это заявление подсудимого, выслушать мнение остальных участников судебного процесса и вынести соответствующее определение (постановление).

Невыполнение этих требований может служить основанием для отмены приговора.

Реальной возможностью участия адвоката в деле следственно-судебная практика признает участие адвоката с орденом адвокатского образования в проведении определенного следственного действия или в судебном процессе.

Отказ от помощи защитника не лишает подозреваемого или обвиняемого права в дальнейшем ходатайствовать о допуске защитника к участию в уголовном деле. При этом такой допуск защитника не связан с повторением следственных и судебных действий, которые к этому времени уже были выполнены.

Прокомментируем хотя бы фрагментарно полномочия защитника в уголовном процессе, предусмотренные ст. 53 УПК, на стадии предварительного расследования.

С момента допуска к участию в уголовном деле защитник имеет многочисленные права.

Прежде всего защитник имеет право: знать, в чем подозревается или обвиняется лицо, интересы которого он защищает; на получение письменного подтверждения о допуске к участию в деле от органов дознания, предварительного следствия и суда; участвовать в допросах подозреваемого, присутствовать при предъявлении лицу обвинения и участвовать в допросах обвиняемого, а также в других следственных действиях, проводимых с их участием, и задавать вопросы подозреваемым, обвиняемым, свидетелям, экспертам, специалистам; участвовать с разрешения дознавателя или следователя в производстве иных следственных действий; подавать письменные замечания по поводу производства следственного действия, в котором он участвовал; заявлять ходатайства и отводы; представлять доказательства; запрашивать из государственных органов, органов самоуправления граждан, предприятий, учреждений и организаций и общественных объединений справки, характеристики и иные документы, требующиеся для

осуществления защиты; знакомиться с документами процессуальных действий, проведенных с участием подозреваемого или обвиняемого, а по окончании предварительного следствия - со всеми материалами уголовного дела и выписывать из него необходимые сведения; знакомиться в порядке, предусмотренном законодательством, с информацией, составляющей государственные секреты, коммерческую и иную тайну, если это необходимо для осуществления защиты; участвовать в качестве стороны в судебном разбирательстве дела;

приносить жалобы на действия и решения дознавателя, следователя, прокурора и суда; знакомиться с протоколом судебного заседания и подавать на него замечания; знать о принесенных по делу жалобах, протестах и подавать на них возражения; участвовать в заседаниях суда апелляционной, кассационной и надзорной инстанций.

Если обвиняемый или подсудимый содержится под стражей, защитник вправе иметь с ним свидания наедине без ограничения числа и продолжительности свиданий.

Защитник не вправе разглашать сведения, ставшие известными ему в связи с осуществлением защиты.

Защитник обязан: использовать все предусмотренные законом средства и способы для выяснения обстоятельств, опровергающих подозрение или обвинение либо смягчающих ответственность и оказывать подозреваемому, обвиняемому или подсудимому необходимую юридическую помощь; не препятствовать установлению истины путем уничтожения, фальсификации доказательств, уговора свидетелей и других незаконных действий; соблюдать порядок при расследовании дела и во время судебного заседания.

С момента заключения соглашения об участии в деле или с момента назначения адвокат не вправе отказаться от выполнения обязанностей защитника.

Понятие конфиденциальности встреч и переговоров адвоката с подозреваемым (обвиняемым) предполагает в частности, и запрет проводить оперативно-розыскные мероприятия технического и иного характера в целях получения информации о содержании таких переговоров.

Согласно ст. 53 УПК РУз защитник (адвокат) наделен правами собирать и представлять доказательства, необходимые для оказания юридической помощи, в порядке, установленном ст. 6 закона «об адвокатуре» от 24 декабря 1996 г.

В частности, адвокат вправе запрашивать справки, характери-

стики, иные документы от органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и организации, которые обязаны предоставлять запрашиваемые документы или их копии.

Это положение закона об истребовании справок, характеристик и иных документов не обеспечено санкциями в случае необоснованного отказа в предоставлении запрашиваемых документов или их копии.

Адвокат как представитель доверителя в уголовном судопроизводстве также вправе "собирать и представлять письменные документы и предметы для приобщения их к уголовному делу в качестве доказательств". Безусловно, такие письменные документы и предметы должны быть получены адвокатом официальным путем от государственных органов, должностных лиц, предприятий, учреждений, организаций, а также граждан либо должны быть запрошены через соответствующее адвокатское образование.

Полученные адвокатом в ходе такого рода действий данные могут в дальнейшем рассматриваться, как основание для вызова и допроса указанных лиц в качестве свидетелей, а также для производства других следственных действий по формированию доказательств в ходе предварительного расследования или рассмотрения уголовного дела в суде.

В какой форме должны производиться эти опросы, законодатель не указывает. В любом случае производство адвокатом допросов таких лиц исключается, т.к. это не предусмотрено уголовно-процессуальным законом.

Следует иметь в виду, что лицо, предположительно владеющее информацией, необходимой адвокату для использования в качестве доказательств защиты, может дать искаженную информацию, поскольку при сообщении сведений адвокату оно не несет никакой ответственности (кроме моральной) за ее достоверность. При допросе у следователя или в суде, предупрежденное об уголовной ответственности за дачу заведомо ложных показаний, это лицо может изменить свои показания и из свидетеля защиты превратиться в свидетеля обвинения.

Адвокат должен осторожно распоряжаться подобного рода информацией и предъявлять полученные данные как источники доказательств, только убедившись в добросовестности опрашиваемого лица. Адвокат может представить полученную путем опроса лиц информа-

цию дознавателю, следователю, прокурору или суду.

Адвокат вправе собирать доказательства путем получения предметов, документов и иных сведений, которые могут быть признаны вещественными и иными доказательствами. По УПК РУз такая деятельность адвоката является собиранием доказательств, при осуществлении которой адвокат должен проявлять, с одной стороны, активность и целеустремленность, а с другой - осторожность и корректность.

Доказательства, собранные и представленные адвокатом дознавателю, следователю, прокурору или суду подлежат проверке, как и все иные доказательства, указанными лицами путем сопоставления их с другими доказательствами, установления их источников, полученных доказательств, подтверждающих и опровергающих проверяемые доказательства, а также их оценке с точки зрения относимости, допустимости и достоверности.

При этом дознаватель, следователь, прокурор и суд вправе по собственной инициативе признать доказательства недопустимыми (ст. 95 УПК РУз).

Недопустимыми являются доказательства, полученные с нарушением требований УПК РУз. Такие доказательства не имеют юридической силы и не могут использоваться защитой для доказывания обстоятельств, исключающих преступность и наказуемость деяния, или обстоятельств, которые могут повлечь за собой освобождение от уголовной ответственности и наказания, либо обстоятельств, отягчающих наказание.

В ст. 95 УПК РЗ говорится, что доказательство признается допустимым, если оно собрано в установленном порядке и соответствует условиям, изложенным в статьях 92-94 УПК РУз.

Адвокат должен четко осознавать, что предоставленное ему ст. 6 закона «Об адвокатуре» право собирать сведения о фактах, которые могут быть использованы в качестве доказательств в судах предполагает комплекс действий адвоката по обнаружению, изъятию и закреплению доказательств. При этом законодатель не ограничивает место поиска доказательств, источники получения и способы закрепления. Адвокат может обнаруживать и получать в свое распоряжение доказательства любыми способами, не запрещенными законом.

Необходимо также иметь в виду возможность использования запросов об оказании в соответствии с международными договорами Республики Узбекистан правовой помощи компетентных органов

иностранного государства. Это может касаться допросов, осмотра, выемки, обыска, судебной экспертизы и других процессуальных действий.

В настоящее время основанием для такого взаимодействия судов, прокуроров, следователей и органов дознания с должностными лицами и компетентными органами иностранных государств служат двухсторонние и многосторонние конвенции, договоры, соглашения:

- Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам государств - членов Содружества Независимых Государств от 22.01.93;

Соглашение о сотрудничестве государств – участников Содружества Независимых Государств в борьбе с преступностью от 25.11.98 и др.

На практике довольно часто граждане, предприятия, учреждения и организации представляют имеющиеся у них доказательства по конкретному уголовному делу через адвокатов обвиняемых (подсудимых).

В соответствии со ст. 203 УПК РУз вещественным доказательством является предмет, имеющий физические признаки или метки, по которым можно установить его происхождение, принадлежность какому-либо лицу, применение его или пригодность для применения в определенных целях, перемещение этого предмета, воздействие на него тех или иных веществ, предметов, процессов и явлений, а также любые иные признаки и следы, указывающие на обстоятельства дела.

Выражение "иные документы, необходимые для оказания юридической помощи" следует рассматривать широко. Это могут быть не только письменные документы, но также и иные носители информации (на фотографиях, на аудио-видеозаписях, дискетах, дисках СВ-КОМ, жестких дисках (винчестерах) для компьютеров и т. д.).

При осуществлении деятельности адвоката по сбору доказательств в пределах, допустимых ст. 95 УПК РУз возникает несколько вопросов.

Во-первых, законодатель ничего не говорит о том, в каких процессуальных формах защитник может фиксировать собранные доказательства по делу.

К примеру, при опросе с их согласия лиц, предположительно владеющих информацией, необходимой адвокату для осуществления защиты, в какой форме должен он представить органам предварительного расследования прокурору или суду полученные путем тако-

го опроса данные?

Адвокат не может и не должен допрашивать таких лиц, поскольку это не предусмотрено нормами уголовно-процессуального закона. Но должен ли он обязательно представлять письменные данные таких опросов, или достаточно заявления устного ходатайства дознавателю, следователю, прокурору или суду о вызове этого лица в качестве свидетеля?

Мы полагаем, что факты получения защитником предметов документов и иных сведений, которые впоследствии могут быть использованы в качестве вещественных доказательств, должны фиксироваться документально путем составления расписок, договоров, приемо-сдаточных актов и т. п. При этом в таких документах необходимо указывать должности и анкетные данные участников производимых действий, а совершение этих действий удостоверить подписями этих лиц.

При передаче сведений (данных), полученных адвокатом при опросе конкретного лица, предпочтительнее, как нам представляется, обращаться к органам предварительного расследования, прокурору или суду с письменным или устным ходатайством о допросе такого лица по интересующим адвоката вопросам с одновременным представлением письменных результатов опроса этого лица, подтвержденными его подписью.

Во-вторых, в каких стадиях уголовного судопроизводства адвокат может или должен представлять органам предварительного расследования, прокурору или суду полученные им доказательства по делу и как должна фиксироваться такая передача доказательств защиты?

Передача доказательств адвокатом органам предварительного расследования должна фиксироваться, на наш взгляд, протоколом или постановлением об удовлетворении ходатайства, а в случае ходатайства адвокатом о приобщении доказательств защиты в стадии судебного разбирательства это ходатайство должно фиксироваться в протоколе судебного заседания, а результаты его рассмотрения отражаться в определении (постановлении) суда.

Поэтому такой процессуальный документ в случае его применения может составляться в произвольной форме, но с соблюдением требований УПК РУз.

Вопрос о том, в какой стадии уголовного судопроизводства предъявлять собранные доказательства решает сам адвокат с учетом

тактики защиты и регламентирующих норм УПК РУз.

Так, вызов свидетеля в ходе предварительного слушания для установления алиби подсудимого подлежит удовлетворению лишь в случае, если такое ходатайство заявлялось адвокатом в ходе предварительного расследования, но было отклонено.

Если же о наличии такого свидетеля стало известно после окончания предварительного расследования, то ходатайство о вызове этого свидетеля может быть удовлетворено.

Отказ дознавателя, следователя о приобщении к материалам уголовного дела доказательств защиты, представленных адвокатом, может быть обжалован прокурору или в суд.

Ст. 6 Закона «Об адвокатуре» от 27 декабря 1997 г. защитнику (адвокату) предоставлено право привлекать специалистов по вопросам, необходимым для оказания юридической помощи.

Ст. 69 УПК РУз определяет специалиста как лицо, вызванное для содействия дознавателю, следователю, прокурору и суду в обнаружении и закреплении доказательств при проведении расследования и судебного разбирательства. В качестве специалиста могут быть вызваны врач, педагог и другие лица, обладающие необходимыми знаниями и навыками.

Для применения при производстве расследования и в судебном разбирательстве научно-технических средств (магнитофона, видеомагнитофона, киносъёмочных и других аппаратов) может быть вызван специалист.

Вызов специалиста и порядок его участия в расследовании и судебном разбирательстве осуществляются в порядке, предусмотренном статьями 91, 92, 136-138, 146, 147, 149, 151, 156 и 193 УПК РУз.

К примеру, специалист может быть приглашен адвокатом в случаях, когда адвокату при исследовании доказательств могут потребоваться специальные знания и навыки (например, в существе технологического или производственного процесса, специфических особенностей той или иной профессии, в вопросах баллистики, топографии и т.п.)

Желательно, чтобы мнение (заключение) специалиста было отражено в письменной форме.

Одним из важнейших прав защитника (адвоката) в стадии предварительного расследования является закрепленное в ст. 53 УПК РУз право присутствовать при предъявлении обвинения и участвовать в допросе обвиняемого.

На основании анализа постановления о привлечении данного лица в качестве обвиняемого, поставленных и выясняемых следователем вопросов в ходе допроса обвиняемого защитник (адвокат) может сделать вывод, насколько обоснованным является предъявленное обвинение и какими доказательствами обладает следователь на момент предъявления обвинения, а также какие доказательства обвинения он намерен получить в будущем, в частности и при допросе обвиняемого.

При предъявлении обвинения следователь должен располагать доказательствами, подтверждающими все элементы состава преступления; наличие состава преступления; наличие объекта преступного посягательства; характеристика объективной стороны состава преступления; виновность конкретного лица в совершении преступления; форма вины и мотивы преступления; сведения о субъекте состава преступления; отсутствие обстоятельств, исключающих преступность и наказуемость деяния; а также обстоятельств, влекущих за собой освобождение от уголовной ответственности и наказания.

Следует сразу же подчеркнуть, что следователь обязан вручить обвиняемому и его защитнику копию постановления о привлечении данного лица в качестве обвиняемого.

Часто после предъявления обвинения, но до допроса обвиняемого возникает потребность конфиденциального обсуждения обвиняемым и его адвокатом постановления о привлечении в качестве обвиняемого. Вправе ли они в таком случае заявить ходатайство о предоставлении прав на свидание наедине?

На этот вопрос следует ответить утвердительно. Это право обеспечивается ст. 46 УПК РУз, в которой указывается, что обвиняемый вправе иметь свидание с защитником наедине и конфиденциально без ограничения их числа и продолжительности.

Участвуя в допросе обвиняемого защитник (адвокат) должен в полной мере использовать предоставленные ему ст. 53 УПК РУз права: давать краткие консультации обвиняемому в присутствии следователя, делать письменные замечания по поводу правильности и полноты записей в протоколе его допроса.

Тем не менее отметим, что участие адвоката в очень важном процессуальном действии - предъявлении обвинения весьма ограничено, зачастую сводится не к функции лица, осуществляющего активную защиту обвиняемого, а к функциям статиста-контролера.

Рассматривая вопросы расширения прав защиты со стадии

предъявления обвинения, необходимо обсудить возможность предоставления защитнику (адвокату) права давать следствию письменные ходатайства-возражения по предъявленному обвинению.

Это тем более необходимо в настоящий период, когда значительная часть молодых следователей предъявляют обвинение, что называется "с запасом", полагая, что государственный обвинитель и суд всегда имеют возможность исправить их "запас" путем переквалификации содеянного обвиняемым на более мягкую статью или часть статьи УК РУз.

Это нарушает принцип презумпции невиновности о том, что "неустранимые сомнения в виновности лица толкуются в пользу обвиняемого" (ст. 23 УПК РУз).

Наличие в деле письменных ходатайств-возражений защитника (адвоката) по предъявленному обвинению обязывало бы следователя рассмотреть их и вынести по данному поводу соответствующее мотивированное постановление. Невыполнение следователем этого правила можно отнести к существенному нарушению норм уголовно-процессуального закона. Постановление же следователя адвокат мог бы обжаловать прокурору или в суд.

Такие процессуальные действия должны способствовать более полному выполнению следствием принципов всесторонности, полноты и объективности исследования обстоятельств дела, обеспечению соблюдения принципа презумпции невиновности и выполнению общих задач уголовного судопроизводства, каковыми, в частности, является и защита личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения ее прав и свобод.

Уголовное преследование и назначение виновным справедливого наказания в той же мере отвечают назначению уголовного судопроизводства, что и отказ от уголовного преследования невиновных, освобождение их от наказания, реабилитация каждого, кто необоснованно подвергся уголовному преследованию.

Можно рекомендовать адвокату в соответствии с действующим УПК пойти несколько по иному пути – пути обжалования постановления о привлечении в качестве обвиняемого в суд. Такое право обвиняемого и его защитника вытекает из анализа ст. 46 УПК РУз, которая предусматривает право принесения жалоб на действия и решения дознавателя, следователя, прокурора и суда.

В связи с этим, хотя в УПК РУз и нет прямого указания на возможность обжалования обвиняемым и его защитой постановления о

привлечении в качестве обвиняемого в суд, такое обжалование, по нашему мнению, допустимо.

Защитник (адвокат) вправе в соответствии со ст. 53 УПК РУз участвовать помимо допросов подозреваемого, обвиняемого, также в иных следственных действиях, производимых с участием подозреваемого, обвиняемого либо по его ходатайству или ходатайству самого защитника.

Эта норма закона носит в основном декларативный характер, ибо уголовно-процессуальный закон не обязывает следователя ни извещать защитника о проведении тех или иных следственных действий, ни тем более создавать условия для его участия в проведении этих следственных действий.

Постановление следователя, дознавателя об отказе в удовлетворении ходатайства может быть обжаловано прокурору или в суд.

В современных условиях при проведении дознания и предварительного следствия все большее значение в практике использования доказательств приобретают различного рода экспертизы.

По существу использование в уголовном процессе заключений экспертиз - это привлечение достижений научно-технического прогресса для решения задач уголовного судопроизводства.

Поэтому обращаем внимание адвокатов на их процессуальное положение в соответствии с УПК РУз при назначении и проведении экспертиз.

В соответствии со ст. 81 УПК РУз доказательствами по уголовному делу являются любые фактические данные, на основе которых в определенном законом порядке орган дознания, следователь и суд устанавливают наличие или отсутствие общественно опасного деяния, виновность лица, совершившего это деяние, и иные обстоятельства, имеющие значения для правильного разрешения дела.

Эти данные устанавливаются: показаниями свидетеля, потерпевшего, подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, заключением эксперта, вещественными доказательствами, материалами звукозаписи, видеозаписи и кинофотосъемки, протоколами следственных и судебных действий и иными документами.

В качестве доказательств большое значение имеют заключение эксперта и его показания.

УПК РУз устанавливает, что заключением эксперта являются представленные в письменном виде содержание исследования и выводы по вопросам, поставленным перед экспертом лицом, ведущим

производство по уголовному делу, или сторонами.

Показания эксперта - это сведения, сообщенные им на допросе, проведенном после получения его заключения в целях разъяснения или уточнения данного заключения.

Производство судебной экспертизы при проведении предварительного расследования регулируется гл 22 УПК РУз. Так, в ст. 173 УПК РУз указаны случаи обязательного производства судебной экспертизы.

Неназначение и непроведение экспертизы, когда проведение по закону является обязательным, влечет за собой отмену приговора и направление дела на новое рассмотрение.

При проведении экспертизы у подозреваемого или обвиняемого имеются определенные права, указанные в 179 УПК РУз.

Эти права в равной степени касаются и защитников (адвокатов) подозреваемых или обвиняемых:

знакомиться с постановлением о назначении судебной экспертизы;

заявлять отвод эксперту или ходатайствовать о производстве судебной экспертизы в другом экспертном учреждении;

ходатайствовать о привлечении в качестве экспертов указанных ими лиц либо о производстве судебной экспертизы в конкретном экспертном учреждении;

ходатайствовать о внесении в постановление о назначении судебной экспертизы дополнительных вопросов эксперту;

присутствовать с разрешения следователя при производстве судебной экспертизы, давать объяснения эксперту,

знакомиться с заключением эксперта или сообщением о невозможности дать заключение, а также с протоколом допроса эксперта.

Ознакомление с постановлением о назначении экспертизы должно производиться следователем непосредственно после составления постановления, чтобы обеспечить подозреваемому, обвиняемому, его защитнику возможность реализовать свои права.

Ознакомление с постановлением о назначении экспертизы означает ознакомление с текстом постановления, существом поставленных перед экспертом вопросов и предоставленных в его распоряжение материалов и объектов для исследования, а также с другими обстоятельствами, имеющими отношение к назначенной экспертизе.

Дознаватели и следователи зачастую знакомят с постановлением о назначении экспертизы подозреваемого, обвиняемого и защитника

уже после проведения экспертизы, вместе с заключением эксперта и протоколом его допроса.

Реакцией адвоката на такое ущемление права подозреваемого, обвиняемого на защиту может быть обжалование подобных действий дознавателя, следователя прокурору или в суд.

Если на момент вынесения постановления о назначении экспертизы в деле нет еще подозреваемого, обвиняемого, то постановление о назначении экспертизы подозреваемому, обвиняемому предъявляется сразу после приобретения им статуса такового.

Право на отвод эксперту может быть реализовано только в случае, если в постановлении о назначении экспертизы указан конкретный эксперт, которому поручено ее проведение.

Ходатайства подозреваемого, обвиняемого, защитника о постановке эксперту дополнительных вопросов, как правило, удовлетворяются дознавателями, следователями. Между тем, в случае несогласия их с предложенными формулировками дополнительных вопросов они вправе в постановлении о назначении экспертизы отметить, что данный вопрос включен по ходатайству подозреваемого обвиняемого или защитника.

Определенное значение при проведении ряда экспертиз имеет личное присутствие подозреваемого, обвиняемого, защитника и дача ими эксперту необходимых объяснений. Такое присутствие особенно необходимо при проведении бухгалтерских, экономических, товароведческих, технологических, автотехнических и иных экспертиз.

Если ходатайство о присутствии подозреваемого, обвиняемого, защитника при проведении экспертизы буде отклонено, то можно посоветовать адвокату ходатайствовать перед дознавателем, следователем о представлении эксперту вместе с направляемыми ему материалами письменных объяснений подозреваемого, обвиняемого и самого адвоката.

При ознакомлении с заключением эксперта или общением о невозможности дать заключение, а также с протоколом допроса эксперта адвокат "вправе дать свои объяснения по поводу выводов экспертов, заявить возражения на них, а также просить о постановке дополнительных вопросов эксперту либо о назначении дополнительной, повторной, комиссионной или комплексной экспертизы".

При недостаточной ясности или полноте заключения, а также возникновении новых вопросов в отношении ранее исследованных обстоятельств, может быть назначена дополнительная экспертиза,

поручаемая тому же или другому эксперту. (ст. 176 УПК РУз).

Повторная экспертиза, поручаемая другому эксперту, может быть назначена в случае возникновения сомнений обоснованности заключения эксперта или наличия противоречий в выводах эксперта или экспертов (ст. 176 УПК РУз).

Комиссионная экспертиза проводится при особой ее сложности или трудоемкости не менее чем двумя экспертами.

Комиссионно проводятся судебно-психиатрические и судебно-наркологические экспертизы, а также некоторые виды судебно-медицинских, автотехнических, криминалистических и иных экспертиз.

При проведении конкретной комиссионной экспертизы один из членов экспертной комиссии является ее председателем и организует работу комиссии, а другой - докладчиком, который предварительно изучает материалы, представленные на экспертизу, и докладывает на комиссии о результатах данного изучения.

Комплексная судебная экспертиза назначается в случае, когда необходимо проведение экспертных исследований экспертами различных специальностей. Наиболее часто комплексные экспертные исследования проводятся при назначении медико-криминалистических, медико-траснологических, медико-баллистических и подобных им экспертиз.

Эксперт, участвующий в производстве комплексной экспертизы, проводит исследования лишь тех объектов и такими методами, которые не выходят за пределы его специальных познаний. Соответственно, он подписывает ту часть заключения, которая содержит описание проведенных им исследований, и несет ответственность за эту часть экспертного заключения.

При решении проблем о назначении экспертизы, постановке вопросов эксперту, ознакомления с заключением эксперта или экспертов необходимо иметь в виду, что п. 3 ч. 1 ст. 53 УПК РУз защитнику, допущенному к делу, предоставлено право привлекать специалистов в соответствии со ст. 58 УПК РУз, которая устанавливает, что специалист привлекается к участию в процессуальных действиях, в частности, для постановки вопросов эксперту.

Следовательно, адвокат может использовать разъяснения специалистов и для обоснования ходатайства о необходимости назначения той или иной экспертизы, и для постановки вопросов эксперту, и для назначения повторной экспертизы, и для оспаривания выводов экс-

пертизы.

К примеру, при проведении экспертизы оружия и следов выстрела могут исследоваться:

огнестрельное оружие и боеприпасы к нему;
следы и обстоятельства выстрела;
холодное оружие.

Необходимо также иметь в виду, что министерства и ведомства соответствующими приказами утверждают положения и правила проведения различного рода экспертиз.

Ограничение конституционных прав граждан может производиться в соответствии с Конституцией РУз только на основании закона.

Адвокаты должны учитывать, что законодатель ввел в УПК РУз специальную статью, регулирующую специальный порядок получения разрешения на производство определенного следственного действия.

Это ст. 36 УПК РУз, согласно которой все решения о направлении следствия и производстве следственных действий следователь принимает самостоятельно, за

исключением случаев, когда законом предусмотрено получение санкции прокурора.

Ст. 161 УПК РУз устанавливает, обыск производится по мотивированному постановлению дознавателя или следователя с санкции прокурора. В случаях, не терпящих отлагательства, обыск может быть произведен и без санкции прокурора, но с последующим сообщением о произведенном обыске прокурору в течение двадцати четырех часов.

К исключительным случаям, не терпящим отлагательства, производства указанных следственных действий относятся случаи, когда: необходимо принять меры для пресечения дальнейшей преступной деятельности; поступили данные о готовящихся уничтожении или сокрытии доказательств по делу;

необходимость производства этих следственных действий ствий возникает внезапно при производстве других следственных действий; имеются данные о намерении подозреваемого скрыться от органов предварительного расследования и т.п.

Адвокатам следует иметь в виду, что, во-первых, представление результатов оперативно-розыскной деятельности дознавателю, следователю, прокурору или в суд для использования в процессе дока-

зывания производится в соответствии с нормами УПК РУз. При этом в сопроводительных документах и оперативно-розыскных материалах должны быть отражены следующие данные:

точное наименование оперативно-розыскного мероприятия, в результате проведения которого получены передаваемые материалы;

перечень передаваемых материалов, имеющих доказательственное значение по делу;

сведения о лицах, проводивших оперативно-розыскные мероприятия, и лицах, оказывавших им содействие;

сведения об обстоятельствах, при которых получены передаваемые материалы;

сведения о технических характеристиках при представлении результатов применения технических средств.

Кроме того, вместе с материалами, полученными в результате оперативно-розыскных мероприятий, органа предварительного расследования или в суд передаются обнаруженные предметы или документы, а также отображения имеющих значение для дела обстоятельств (фото-, кинодокументы, аудио- и (или) видеозаписи и т. п.).

Во-вторых, результаты оперативно-розыскных мероприятий могут быть использованы в качестве средств доказывания только после их качественной проверки в соответствии с нормами УПК РУз.

В соответствии со ст. 53 УПК РУз защитник (адвокат) вправе знакомиться с некоторыми материалам уголовного дела, в частности: протоколом задержания, постановлением о применении меры пресечения (копии эти документов должны быть выданы подозреваемому, обвиняемому); протоколами следственных действий, производимых с участием подозреваемого, обвиняемого; иными документами, которые предъявлялись или должны быть предъявляться подозреваемому, обвиняемому.

Осведомленность защитника и о сущности подозрения либо предъявленного обвинения, и о процессуальных действиях, примененных органами предварительного расследования в отношении подозреваемого, обвиняемого, является важнейшим условием реализации права на защиту.

Важнейшим следственным действием для защитника, указанным в ст. 53 УПК РУз, реально подтверждающим право обвиняемого на защиту, является ознакомление по окончании предварительного расследования, совместно с обвиняемым или отдельно, со всеми материалами уголовного дела и возможность выписывать из него любые

сведения и в любом объеме, снимать за свой счет копии с материалов уголовного дела, в том числе с помощью технических средств.

Необходимо подчеркнуть, что ознакомление со всеми материалами дела - это не только право обвиняемого, но и обязанность следователя произвести данное следственное действие в соответствии с требованиями уголовно-процессуального закона.

Обвиняемый может отказаться от ознакомления с материалами дела. Как быть в таком случае защитнику (адвокату)?

Некоторые адвокаты, полагая, что поскольку их участие в деле и позиция производны от подзащитного, также отказываются знакомиться с делом.

Нам представляется, что эта позиция не совсем корректна. Адвокат, участвующий в деле с момента задержания, ареста или предъявления обвинения, в случае добровольного отказа обвиняемого от ознакомления с материалами дела должен все же с ними ознакомиться полностью и заявить при необходимости ходатайства, согласовав их по с обвиняемым.

Во-первых, нет никаких оснований завершать работу на следствии, не выполнив одно из основных процессуальных действий.

Во-вторых, адвокат всегда должен быть готов продолжить работу по делу, а чтобы подготовиться к судебному процессу, необходимо полное знание материалов дела.

В-третьих, обвиняемый в любой момент может передумать и начать процесс ознакомления с материалами дела вместе с адвокатом.

Лишь при наличии твердого волеизъявления обвиняемого о нежелании, чтобы конкретный адвокат ознакомился с материалами дела (что необходимо рассматривать как отказ от данного адвоката, о чем следует объяснить обвиняемому), адвокат может и должен прекратить ознакомление с делом, разъяснив обвиняемому все последствия этого.

Вопросы ознакомления обвиняемого со всеми материалами дела, прав защитника при выполнении данного процессуально действия, составления протокола объявления об окончании предварительного следствия и предъявления обвиняемому и его защитнику материалов дела, ходатайств обвиняемого и его защитника о дополнении предварительного следствия регулируются соответственно УПК РУз.

В случае невозможности избранного обвиняемым защитника явиться для ознакомления с материалами дела следователь в течение

24 часов вправе предложить обвиняемому избрать другого защитника или при наличии ходатайства обвиняемого принимает меры для явки другого защитника. Если обвиняемый отказывается от назначенного защитника, то следователь предъявляет ему материалы уголовного дела для ознакомления без участия защитника, кроме случаев, когда участие защитника является обязательным.

Следователь предъявляет обвиняемому и его защитнику подшитые и пронумерованные материалы уголовного дела и вещественные доказательства. По просьбе обвиняемого или его защитника для ознакомления предъявляются также фотографии, материалы аудио- и (или) видеозаписи, киносъемки и иные приложения к протоколам следственных действий.

Ознакомление с материалами дела обвиняемого и его адвоката производится, как правило, совместно. Раздельное ознакомление возможно только по инициативе обвиняемого или по просьбе защитника, согласованной с подзащитным.

Раздельное с адвокатами ознакомление обвиняемых с материалами дела при отсутствии их согласия на это признано существенным нарушением требований УПК РУз.

С точки зрения работы адвоката в этой стадии процесса ознакомление с делом раздельно для него предпочтительнее, но с точки зрения нравственно-этических начал адвокатской деятельности приоритет следует отдать совместному ознакомлению.

Совместное изучение материалов дела, обсуждение доказательств обвинения и защиты, выработка ходатайств, списка лиц для вызова в судебное заседание со стороны защиты помогают адвокату и его подзащитному лучше понять друг друга, установить более доверительные отношения, выработать общую позицию по делу, что необходимо для осуществления эффективной защиты.

Способами использования технических средств, с помощью которых адвокат может фиксировать информацию, содержащуюся в материалах дела, по которому он оказывает юридическую помощь, о чем указано в ст. 53 УПК РУз и в ст. 6 Закона «об адвокатуре», могут быть: машинопись, фотографирование, ксерокопирование, сканирование, кино- или видеосъемка, аудиозапись и др.

На следователе лежит обязанность создать участникам процесса надлежащие условия для реализации этих прав, но он не обязан осуществлять по просьбе обвиняемого, его защитника или иных участников судопроизводства копирование для них материалов дела.

Копирование должно производиться таким образом, чтобы обеспечить целостность и сохранность томов уголовного дела и содержащихся в них материалов. Ксерокопирование материалов уголовного дела производится в присутствии лица, производящего расследование.²

В соответствии с УПК РУз в случае, если защитник участвует в производстве по уголовному делу, в материалах которого содержатся сведения, составляющие государственную тайну, и не имеет соответствующего допуска к указанным сведениям, он обязан дать подписку об их неразглашении.

Копии документов и выписки из уголовного дела, в котором содержатся сведения, составляющие государственную или иную охраняемую законом тайну, хранятся при уголовном деле и предоставляются обвиняемому и его защитнику во время судебного разбирательства. Если после ознакомления с материалами дела по инициативе следствия либо по ходатайствам обвиняемого и (или) адвоката проводились дополнительные следственные действия, то по их окончании следователь уведомляет об этом обвиняемого и его защитника и предоставляет им возможность ознакомления с дополнительными материалами уголовного дела.

В случае полного или частичного отказа в удовлетворении заявленных ходатайств следователь выносит об этом постановление, которое доводится до сведения лица, подавшего ходатайство. При этом ему разъясняется порядок обжалования данного постановления.

«Прежде чем направить уголовное дело в суд прокурор обязан рассмотреть жалобы обвиняемого или его защитника на отказ следователя в удовлетворении их ходатайств, заявленные при ознакомлении с материалами уголовного дела»³.

На наш взгляд, и норма закона о праве обжалования прокурору постановления следователя об отказе в удовлетворении ходатайств обвиняемого и его адвоката, заявленных при ознакомлении с материалами дела, носит в основном декларативный характер, т. к. Уголовно-процессуальный кодекс РУз, хотя и устанавливает, что ходатайства обвиняемого и адвоката должны быть разрешены не позднее трех суток со дня их заявления, но не указывает срока на подачу жалобы прокурору, в течение которого дело не могло бы быть направ-

² См Герасимов С И , Короткое А П , Тимофеев А Ф 400 о применении УПК РФ Комментарий. –М.: Экзамен, 2002. С.129.

³ Комментарий к УПК РФ / Коллектив авторов под рук. В.И Р4 ,, 0 В.П. Кашенова, А.С. Михлина. –М.: Изд-во «Библиотечка "Российской газеты"», 2002. С. 319.

лено в суд.

На практике часто возникают такие ситуации, когда уведомление следователя адвокату о вынесении постановления об отказе в удовлетворении ходатайств (иногда с ко-ией такого постановления) поступает после того, как дело " направлено прокурору, а то и после того, как оно уже направлено прокурором в суд. В связи с этим подача такой жалобы прокурору зачастую теряет смысл, и адвокаты сосредотачивают свое внимание на возможности обосновать свои возражения на постановление следователя в суде.

Таким образом, существующее уголовно-процессуальное законодательство в некоторой степени ориентирует адвокатов проявлять большую активность на судебных стадиях уголовного процесса.

Из анализа изложенного можно сделать вывод, что осуществление более полной и эффективной защиты обвиняемого, а следовательно, и защиты интересов правосудия диктует потребность в более полной и широкой правовой регламентации положения защитника (адвоката) на предварительном следствии.

Какую позицию следует занять адвокату, если после изучения материалов дела он придет к выводу о невиновности его подзащитного и о совершении инкриминируемого его подзащитному деяния другими лицами?

Ответ может быть только один. Ходатайства адвоката об установлении истины по делу, чтобы выводы следствия отражали фактические обстоятельства дела, соответствуют и требованиям закона, и требованиям морали и не противоречат нормам адвокатской этики.

Ст. 53 УПК РУз предоставляет адвокату право заявлять ходатайства и отводы.

Ходатайства - это, как правило, письменные обращения к должностным лицам, осуществляющим уголовное судопроизводство, о выполнении каких-либо процессуальных действий.

"Право заявления ходатайств в любой момент производства по делу и в любом объеме и количестве является проявлением принципа равноправия сторон, поскольку основным способом защиты прав и законных интересов подозреваемым, обвиняемым, его защитником... является право заявления ходатайств о производстве процессуальных действий и принятии процессуальных решений, поскольку сбор доказательств - исключительная прерогатива органа дознания, следователя, прокурора и суда".⁴

⁴ Комментарий к УПК РФ / коллектив авторов под руководством в.И. Радченко, В. П. Кашенова, А. С. Михли-

Письменные ходатайства должны приобщаться к материалам уголовного дела. О заявлении устных ходатайств делается отметка в протоколе следственного действия или протоколе судебного заседания.

Законодатель не ограничивает возможного круга всех процессуальных действий и процессуальных решений, о проведении которых могут ходатайствовать участники уголовного судопроизводства.

Примерный перечень возможных ходатайств приведен в УПК РУз. Адвокат может заявлять ходатайства по следующим вопросам:

1) о производстве процессуальных действий. Это могут быть, к примеру, ходатайства о назначении комиссионной или комплексной экспертизы, проведении следственного эксперимента; ходатайства, связанные с движением дела, например о приостановлении или прекращении дела, об изменении объема обвинения и т. п.

2) о принятии процессуальных решений для установления обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела.

Таковыми ходатайствами являются ходатайства, направленные на обнаружение, закрепление или истребование доказательств по делу (например, ходатайство о вызове свидетеля защиты);

3) об обеспечении прав и законных интересов подозреваемого, обвиняемого, а также потерпевшего, в случае представления адвокатом его интересов в уголовном судопроизводстве (например, о реализации права обвиняемого участвовать с разрешения следователя в следственных действиях, производимых по его ходатайству; о признании потерпевшим по делу и др.)

Вопросы заявления и рассмотрения ходатайств о производстве процессуальных действий или принятии процессуальных решений для установления обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела, обеспечения прав и закона интересов подозреваемого, обвиняемого либо представляемого адвокатом лица, изложены в УПК РУз.

Адвокат может подать ходатайство в любой стадии уголовного процесса. Даже окончание срока предварительного расследования не должно служить основанием к отказу в разрешении ходатайства адвоката, если оно имеет важное, принципиальное значение для правильного решения дела.

Законодатель устанавливает жесткие сроки для разрешения ходатайств. Как правило, оно должно быть рассмотрено и разрешено непосредственно после его заявления. В случае невозможности не-

медленного рассмотрения ходатайства, заявленного в ходе предварительного расследования, оно должно быть разрешено в срок не позднее трех суток со дня его заявления.

Адвокату необходимо иметь в виду, что ему может быть отказано в удовлетворении ходатайства о допросе дополнительных свидетелей, производстве экспертиз и иных следственных действий для установления обстоятельств, имеющих существенное значение для правильного рассмотрения уголовного дела.

На наш взгляд, необоснованный отказ в удовлетворении ходатайств об установлении обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела, должен рассматриваться как существенное нарушение уголовно-процессуального законодательства и может служить основанием направления дела прокурором на дополнительное расследование или возвращения судом дела прокурору.

Адвокат вправе в соответствии со ст. 53 УПК РУз приносить жалобы на действия (бездействие) решения дознавателя, следователя, прокурора, суда и участвовать в их рассмотрении судом.

И наконец, ст. 53 УПК РУз предоставляет адвокату право использовать иные средства и способы защиты, не запрещенные УПК РУз.

К примеру, адвокат в целях защиты подозреваемого, обвиняемого может сам или с помощью специалиста произвести фото- и (или) видеосъемку места происшествия, орудий преступления, объектов преступных посягательств и т. д. и предложить органам предварительного расследования или суду использовать эти материалы в качестве доказательств по делу.

Обязанности адвоката. Законодатель в ст. 53 УПК РУз устанавливает обязанности защитника: использование всех предусмотренных законом средств и способов для выяснения обстоятельств, опровергающих подозрение или обвинение либо смягчающих ответственность и оказание подозреваемому, обвиняемому или подсудимому необходимую юридическую помощь; не воспрепятствование установлению истины путем уничтожения, фальсификации доказательств, уговора свидетелей и других незаконных действий; соблюдение порядка при расследовании дела и во время судебного заседания.

На наш взгляд, отсутствие у адвоката установленных уголовно-процессуальным законом определенных обязанностей при осуществлении функций защиты в уголовном судопроизводстве - это пробел в

праве, т. к. при этом не учитывается публичный характер деятельности адвоката, в соответствии с которым он должен руководствоваться не только нравственно-этическими нормами, но и нормами ответственности законодательного характера.

Кроме того, успешная деятельность адвоката в сфере уголовного судопроизводства невозможна без надлежащего выполнения адвокатом возложенных на него законом нормами адвокатской этики обязанностей.

Этот пробел в уголовно-процессуальном законодательстве в какой-то степени компенсируется нормами Закона «Об адвокатуре», устанавливающими обязанности адвоката.

Рассмотрим их более подробно применительно к уголовному судопроизводству.

Честность, моральная безупречность, деловая активность, настойчивость в достижении целей защиты интересов подозреваемого, обвиняемого должны лежать в основе его взаимоотношений с доверителем.

Доверители не видят всего объема внутренней работы адвоката по изучению материалов дела и нормативной базы к нему, его подготовки к процессу или процесса поиска ответа на поставленные вопросы. Им понятна лишь внешняя сторона адвокатской деятельности, результатом которой является решение правовых проблем доверителя. Поэтому отношения адвоката с доверителем основаны на принципах взаимного уважения и доверия.

Осознание своего места в процессуальном законодательном поле, четкая реализация прав и обязанностей, разумность в отстаивании прав и законных интересов доверителя, умелое использование профессиональных знаний, вопросов адвокатской этики - все это залог успешного выполнения адвокатом своих обязательств перед доверителем.

Защищая права своих клиентов и отстаивая интересы правосудия, адвокаты должны содействовать защите прав человека и основных свобод, признанных национальным и международным правом, и во всех случаях действовать независимо и добросовестно в соответствии с законом и признанными нормами и профессиональной этикой адвоката.

Адвокаты при всех обстоятельствах сохраняют честь и достоинство, присущие их профессии, как ответственные сотрудники в области отправления правосудия.

При этом адвокат должен уважать права, честь и достоинство лиц, обратившихся к нему за оказанием юридической помощи, доверителей, коллег и других лиц, а также участников уголовного судопроизводства.

Закон «об адвокатуре» обязывает адвоката исполнять требования закона об обязательном участии в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия, прокурора или суда.

Адвокат всегда должен помнить, что в основе деятельности адвокатуры, а следовательно, и каждого адвоката в отдельности лежит принцип законности. В общем, плане этот принцип сформулирован в Конституции РУз, которая устанавливает, что «органы государственной власти, органы местного самоуправления, должностные лица, граждане и их объединения обязаны соблюдать Конституцию РУз и законы».

Адвокат не должен принимать поручение, если он имеет самостоятельный интерес по предмету соглашения с доверителем, отличный от интересов данного лица.

Это может быть, к примеру, хотя и редкий, но вполне возможный в практике адвокатской деятельности случай, когда адвокат принимает поручение на защиту подозреваемого (обвиняемого), действиями которого причинен имущественный и (или) моральный вред потерпевшему, с которым адвокат находится в дружеских отношениях или связан материальными интересами.

Адвокат не вправе действовать вопреки законным интересам лица, обратившегося к нему за юридической помощью, оказывать ему юридическую помощь, руководствуясь соображениями собственной выгоды, безнравственными интересами или под воздействием давления извне.

Адвокат не должен принимать поручение об оказании юридической помощи также и в случае, если он участвовал в деле в качестве судьи, посредника, прокурора, следователя, дознавателя, эксперта, специалиста, переводчика, является по данному делу потерпевшим или свидетелем, а также, если он был должностным лицом, в компетенции которого находилось принятие решения в интересах данного лица.

По существу законодатель перечисляет случаи возможного самоотвода адвоката, участвующего в уголовном судопроизводстве. В таких ситуациях адвокат сам должен заявить о невозможности приня-

тия им поручения или участия в деле, когда указанные обстоятельства выявит после принятия поручения.

Адвокат также не может принимать поручение от лица, если он состоит в родственных или семейных отношениях с должностным лицом, которое принимало или принимает участие в расследовании или рассмотрении дела данного лица.

Кроме того, адвокат не должен принимать поручение от лица, обратившегося к нему за юридической помощью, если он оказывает юридическую помощь доверителю, интересы которого противоречат интересам данного лица.

Так, если адвокат консультировал по вопросам раздела имущества супруга гражданки, которая позже обратилась к нему с просьбой представлять ее интересы в уголовном деле по обвинению бывшего супруга в злостном уклонении от уплаты средств на содержание детей, то он не должен принимать такого поручения. Это запрещено законом и осуждается нормами адвокатской этики.

В Законе «об адвокатуре» указано, что помимо случаев, предусмотренных законодательством об адвокатуре адвокат не вправе принимать поручение на осуществление защиты по уголовному делу двух и более лиц, если интересы одного из них противоречат интересам другого;

интересы одного, хотя и не противоречат интересам другого, но эти лица придерживаются различных позиций по одним и тем же эпизодам дела;

по одному делу необходимо осуществить защиту лиц, достигших и не достигших совершеннолетия.

Равным образом адвокат не вправе делать публичные заявления о доказанности вины доверителя, если тот её отрицает.

Под публичностью в данном случае следует понимать и выступление адвоката в судебном процессе, и публикации или заявления в средствах массовой информации, и изложение своей позиции в процессуальных документах, и другие способы выражения его мнения.

Адвокат не должен делать каких-либо заявлений о доказанности вины подзащитного, поскольку в основе его деятельности лежит провозглашенный Конституции РФ и международными правовыми актами (ч 1 ст. 11 Всеобщей декларации прав человека от 10.12.48, ч.2 ст 14 Международного пакта о гражданских и политических правах от 16.12.66) принцип презумпции невиновности, согласно которому «каждый обвиняемый в совершении преступления считается неви-

новным, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда».

Возникает вопрос: а может ли адвокат сделать подобное заявление в случае, если подзащитный признает себя виновным?

Думается, адвокат должен воздержаться от этого по нескольким причинам:

- во-первых, подзащитный может добросовестно заблуждаться о своей виновности и признавать ее при её отсутствии;
- во-вторых, виновность его может быть не доказана следствием и дело впоследствии подлежит прекращению;
- в-третьих, подсудимый может быть оправдан судом в случаях, предусмотренных УПК РУз, если:
 1. не установлено событие преступления;
 2. подсудимый не причастен к совершению преступления;
 3. в деянии подсудимого нет признаков состава преступления;
 4. в отношении подсудимого вынесен оправдательный вердикт;
- в-четвертых, подзащитный может по тем или иным причинам признавать себя виновным, в т. ч. и оговаривать себя, на одной стадии процесса (к примеру, на предварительном следствии) и не признавать себя виновным на другой его стадии (к примеру, в суде).

Адвокату необходимо всегда помнить, в каком положении он может оказаться, публично заявляя о виновности своего подзащитного, в случае оправдания последнего судом?

Любое, казалось бы самое бесспорное обвинение, адвокат вправе и должен подвергнуть строгому критическому анализу, показать слабые стороны доказательств, обратить внимание суда на доказательства, полученные с нарушением закона, представить суду доказательства защиты, указать на смягчающие наказание обстоятельства, привести данные, характеризующие личность подсудимого и другие важные для вынесения справедливого приговора обстоятельства.

Адвокат не вправе отказаться от принятой на себя защиты. Это правило зафиксировано в ст. 53 УПК РУз.

Адвокат, принявший поручение на защиту в стадии предварительного следствия в порядке назначения или по соглашению, не вправе отказаться без уважительных причин от защиты в суде первой инстанции.

Основания прекращения уголовного дела и уголовного преследования. Адвокат может и должен использовать все указанные в

законе средства и способы защиты для выявления обстоятельств, опровергающих обвинение в отношении подозреваемого или обвиняемого либо смягчающих наказание. При этом он всегда должен иметь в виду возможность прекращения уголовного дела на стадии предварительного расследования. В связи с этим при наличии к тому оснований адвокат обязан обратиться к органам дознания, органам предварительного следствия, прокурору или в суд с ходатайством о прекращении уголовного дела.

Основания и порядок прекращения уголовного дела в стадии предварительного расследования предусмотрены 83, 84, 373 УПК РУз.

Остановимся на указанных нормах более подробно.

На основании ст. 83 УПК РУз подозреваемый, обвиняемый, подсудимый признается невиновным и подлежит реабилитации, если:

1) отсутствует событие преступления, по поводу которого было возбуждено уголовное дело и производилось расследование или судебное разбирательство;

2) отсутствует в его деянии состав преступления;

3) он непричастен к совершению преступления.

В ст. 84 УПК РУз установлено, что уголовное дело подлежит прекращению без решения вопроса о виновности лица в совершении преступления, если:

1) истекли сроки давности привлечения лица к ответственности;

2) совершенное преступление или лицо подпадает под действие акта амнистии;

3) наступила смерть обвиняемого, подсудимого;

4) в отношении лица имеется вступивший в законную силу приговор по тому же обвинению;

5) в отношении лица имеется вступившее в законную силу определение (постановление) суда или неотмененное постановление правомочного должностного лица об отказе в возбуждении дела либо о прекращении дела по тому же обвинению;

6) отсутствует жалоба потерпевшего, если дело может быть возбуждено не иначе как по его жалобе, кроме случаев, предусмотренных статьей 325 УПК РУз;

7) лицо к моменту совершения общественно опасного деяния не достигло возраста, с которого возможна уголовная ответственность.

В случаях, когда после привлечения лица к участию в деле в качестве обвиняемого истек срок давности привлечения к ответвен-

ности или издан акт амнистии, а равно когда наступила смерть обвиняемого, подсудимого, производство по делу может быть продолжено в общем порядке, если обвиняемый, подсудимый или близкие родственники умершего обвиняемого, подсудимого на этом настаивают. В этих случаях при наличии оснований для осуждения обвинительный приговор постановляется без назначения наказания.

Уголовное дело о лице, заболевшем после совершения преступления психической болезнью, лишаящей его возможности сознавать значение своих действий или руководить ими, прекращается без решения вопроса о виновности в порядке, установленном УК РУз.

Уголовное дело в случае примирения потерпевшего с подозреваемым, обвиняемым, подсудимым по делам о преступлениях, предусмотренных Уголовным кодексом, может быть прекращено судом без решения вопроса о виновности в порядке, установленном УПК РУз.

Уголовное дело может быть прекращено с согласия лица без решения вопроса о его виновности, если:

1) признано, что ко времени расследования или рассмотрения дела в суде деяние потеряло характер общественно опасного либо вследствие изменения обстановки лицо перестало быть общественно опасным;

2) лицо, впервые совершившее преступление, не представляющее большой общественной опасности или менее тяжкое преступление, после совершения преступления устранило причиненный вред, деятельно раскаялось в содеянном и активно способствовало раскрытию преступления;

3) целесообразно передать материалы на рассмотрение комиссии по делам несовершеннолетних, с учетом характера совершенного деяния, личности лица, впервые совершившего преступление, не представляющее большой общественной опасности.

Статья 333 УПК РУз содержит основания отказа в возбуждении уголовного дела или его прекращения.

При выявлении обстоятельств, предусмотренных пунктами 1 и 2 статьи 83 и частью первой статьи 84 настоящего Кодекса, дознаватель, следователь или прокурор выносит постановление, а суд - определение об отказе в возбуждении уголовного дела, о чем извещаются гражданин, предприятие, учреждение, организация общественное объединение или должностное лицо, от которых поступило сообщение о преступлении. При этом им должны быть разъяснены право и порядок обжалования постановления или определения.

Отсутствие события преступления. Под неустановлением события преступления понимаются те случаи, когда вмененное подсудимому деяние не совершалось либо когда указанные в обвинении последствия наступили вследствие действий лица, которому причинен вред, или независимо от чьей-либо воли (например, в результате действия сил природы).⁵

Отсутствие в деянии состава преступления. Это такие случаи, когда сам факт деяния, совершенного конкретным лицом, установлен, но это деяние не является преступлением (например, при наличии обстоятельств, лишающих это деяние общественно опасного и противоправного характера).

Некоторые обстоятельства, исключающие преступность деяния, указаны в УК РУз:

необходимая оборона; причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление; крайняя необходимость; физическое или психическое принуждение; обоснованный риск, исполнение приказа или распоряжения.

К другим случаям прекращения уголовного дела за отсутствием состава преступления следует отнести случаи, когда:

событие явилось результатом действий конкретного лица, однако отсутствует один из обязательных элементов состава преступления, например деяние совершено по неосторожности, а уголовная ответственность может наступить только при умышленной форме вины;

противоправное преступное деяние имело место, но совершено не обвиняемым, а иным лицом;

лицо добровольно отказалось от доведения преступления до конца, если совершенное им деяние не содержит иного состава преступления;

преступное деяние совершено лицом в состоянии невменяемости;

преступление совершено лицом, не достигшим возраста, с которого наступает уголовная ответственность;

преступность и наказуемость совершенного деяния устранена новым уголовным законом.

К этой группе следует отнести деяния, не образующих состава преступления в силу их малозначительности, как указано в УК РУз, хотя по таким деяниям нередки случаи возбуждения уголовных дел.

Истечение сроков давности уголовного преследования. По

⁵ Вопросы расследования преступлений. –М.: Спарк, 2001. С. 726-727.

истечении сроков давности, которые указаны в УК РУз, дела подлежат прекращению. Сроки давности при освобождении несовершеннолетних от уголовной ответственности сокращаются наполовину.

Сроки давности исчисляются со дня совершения преступления и до момента вступления приговора в законную силу. В случае совершения лицом нового преступления сроки давности исчисляются самостоятельно по каждому преступлению.

Следует иметь в виду, что прекращение дела по истечении сроков давности не допускается, если против это возражает подозреваемый или обвиняемый. При этом производство по уголовному делу продолжается в обычном порядке до разрешения дела по существу и в случае вынесения обвинительного приговора осужденный освобождается от наказания.

Смерть подозреваемого или обвиняемого, за исключением случаев, когда производство по уголовному делу необходимо для реабилитации умершего.

Производство в отношении умершего может осуществляться лишь с целью его реабилитации.

Под реабилитацией в указанном случае имеется ввиду наличие таких данных, которые дают основание считать, что:

отсутствовало событие преступления;

в действиях привлеченного к уголовной ответственности лица не имелось состава преступления;

при рассмотрении дела допущена судебная ошибка, исправление которой может повлечь отмену приговора;

имелись иные обстоятельства, свидетельствующие об отсутствии вины умершего.

Не может продолжаться расследование по делу также и в целях решения вопросов об имуществе умершего, хотя в ходе расследования имелись данные, что оно нажито преступным путем. Эти вопросы могут быть разрешены в порядке гражданского судопроизводства.

Прекращение уголовного дела в связи с примирением сторон. Дело может быть прекращено исходя из норм главы 62 УПК РУз. Суд, прокурор, а также следователь и дознаватель с согласия прокурора вправе на основании заявления потерпевшего или его законного представителя прекратить уголовное дело в отношении лица, подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления небольшой или средней тяжести, в случаях, предусмотренных ст. 66 УК РУз, если это лицо примирилось с потерпевшим и загладило причи-

ненный ему вред.

Если подозреваемый или обвиняемый возражает против прекращения уголовного дела по данному основанию, то оно продолжается в обычном порядке.

Следует также иметь в виду, что «термин "впервые совершившие преступление" законодатель употребляет не в буквальном, а в более широком смысле слова, т.к. ими считаются не только лица, фактически до этого не совершившие преступления, ранее не находившиеся под следствием и судом, но также и те лица, которые были ранее осуждены, но считаются не судимыми, так как в отношении них судимость погашена или снята в установленном порядке.

Прекращение уголовного дела в связи с примирением сторон возможно в отношении как обвиняемого, так и подозреваемого в совершении преступления.

Непричастность подозреваемого или обвиняемого к совершению преступления. Существуют случаи, когда имеет место событие преступления, когда в деянии наличествует состав преступления, однако в деле нет достаточных доказательств, совокупность которых привела бы к выводу о доказанности вины конкретного лица в совершении преступления, а это "может означать, что данное лицо не имело какого-либо касательства к преступному событию".⁶

Следует обратить внимание, что определение термина "непричастность" в его уголовно-процессуальном значении: "...непричастность - неустановленная причастность либо установленная непричастность лица к совершению преступления".

Прекращение уголовного дела ввиду непричастности подозреваемого или обвиняемого к совершению преступления - это один из случаев реализации принципа презумпции невиновности, в частности, провозглашенного Конституцией РУз и УПК РУз положения том, что неустранимые сомнения в виновности лица толкуются в пользу обвиняемого.

Прекращение уголовного дела вследствие об амнистии. Амнистия объявляется Сената Олий Мажлиса по представлению Президента Республики Узбекистан. Акт амнистии может предусматривать как полное освобождение от наказания, так и смягчение его.

Пределы применения амнистии указываются в акте Сената об объявлении очередной амнистии.

⁶ Герасимов С.И., Коротков А.П., Тимофеев А.Ф. 400 ответов по применению УПК РУз. Комментарий. –М.: Экзамен, 2002. С. 14

В практике возникают вопросы, прекращать или не прекращать уголовное дело по постановлению об амнистии в отношении обвиняемого (подсудимого), который скрылся от органов правосудия.

Уголовное дело не может быть прекращено по постановлению об амнистии, если против этого возражает обвиняемый (подсудимый).

Лица, виновные в совершении продолжаемых преступлений или совершившие преступления, которые окончились после издания акта об амнистии, не могут быть освобождены от наказания по ст. 84 УПК РУз (вследствие акта об амнистии).

Необходимо также иметь в виду, что если акт об амнистии вступает в силу в период дознания, предварительного следствия или до начала судебного рассмотрения уголовного дела, то лицо, подпадающее под его действие, подлежит освобождению от уголовной ответственности, а не от наказания.

Кроме этого, следует обратить внимание, что при обнаружении вышестоящей судебной инстанцией неправильно примененной амнистии, отмена приговора в части применения акта об амнистии без отмены приговора в целом недопустима, поскольку влечет за собой ухудшение положения осужденного.

Прекращение уголовного дела при наличии в отношении подозреваемого или обвиняемого вступивших в законную силу приговора по тому же обвинению, определения суда или постановления судьи о прекращении уголовного дела по тому же обвинению. Вступившие в законную силу приговор, определение или постановление о прекращении дела содержат обязательные решения об основаниях прекращения дела в отношении определенного лица, и никакие другие решения, связанные с обвинением лица в совершении преступления, дело, о котором прекращено, не могут вновь начаться производством.

Никакие следственные или судебные действия в отношении такого осужденного или лица, в отношении которого дело прекращено судом, до отмены в установленном законом порядке вступившего в законную силу приговора (определения, постановления) проводиться не должны.

Этим реализуется конституционный принцип о том, что никто не может быть повторно осужден за одно и то же преступление (Конституция РУз).

Этот же принцип провозглашен и в ст. 4 Протокола от 22.11.84

№ 7 к Конвенции о защите прав человека и основных свобод, согласно которой "никто не должен быть повторно судимым или наказан в уголовном порядке в рамках юрисдикции одного и того же государства за преступление, за которое он уже был оправдан или осужден в соответствии с законом и уголовно-процессуальными нормами этого государства".

Наличие в отношении подозреваемого или обвиняемого неотмененного постановления органа дознания, следователя или прокурора о прекращении уголовного дела по тому же обвинению либо об отказе в возбуждении уголовного дела. Для возбуждения уголовного дела и привлечения такого лица к уголовной ответственности указанное постановление должно быть отменено в установленном уголовно-процессуальном законом порядке.

Равно как и возобновление производства по прекращенному делу по тому же обвинению в отношении того же лица возможно только при отмене постановления о прекращении дела правомочным на то прокурором.

Недостижение лицом к моменту совершения общественно опасного деяния, предусмотренного УК возраста, с которого согласно закону наступает уголовная ответственность. Возраст, с которого наступает уголовная ответственность, определен в ст. 17 УК РУз.

Прекращение уголовного дела в отношении лица, не достигшего к моменту совершения преступления возраста, с которого наступает уголовная ответственность, должно быть произведено независимо от того, достигло лицо к моменту окончания дела или рассмотрения суде соответствующего возраста.

Прекращение уголовного преследования подозреваемого или обвиняемого по указанному основанию производится по ст. 83 УПК РУз (отсутствие в деянии состава преступления).

По этому же основанию подлежит прекращению уголовное преследование и в отношении несовершеннолетнего, который, хотя и достиг возраста, с которого наступает уголовная ответственность, но вследствие отставания в психическом развитии, не связанного с психическим расстройством, не мог в полной мере осознавать фактически характер и общественную опасность своих действий (бездействия) и руководить ими в момент совершения деяния, предусмотренного уголовным законом.

Для определения соответствия возраста несовершеннолетнего

фактическому психическому развитию назначается комплексная психолого-психиатрическая экспертиза.

В соответствии с УПК РУз допускается возможность прокурору, следователю, дознавателю в рамках расследуемого уголовного дела принять решение в порядке, установленном уголовно-процессуальным законом, о прекращении уголовного преследования в отношении конкретного подозреваемого, обвиняемого без прекращения уголовного дела в остальной его части.

Прекращение уголовного преследования в связи с деятельным раскаянием. Суд, прокурор, а также следователь и дознаватель с согласия прокурора вправе прекратить уголовное преследование в отношении лица, подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления небольшой или средней тяжести, в случаях, предусмотренных УК РУз.

Сущность деятельного раскаяния выражена в УК РУз, которая указывает, что такое лицо может быть освобождено от уголовной ответственности, если после совершения преступления добровольно явилось с повинной, способствовало раскрытию преступления, возместило причиненный ущерб или иным образом загладило вред, причиненный в результате преступления, и вследствие деятельного раскаяния перестало быть общественно опасным.

Поскольку, как показывает практика, постановления о прекращении уголовных дел по основаниям деятельного раскаяния отменяются в основном ввиду недоказанности фактов деятельного раскаяния, остановимся на этих вопросах более подробно.

Понятие "деятельное раскаяние" имеет несколько признаков, первым из которых является добровольная явка с повинной.

Другим признаком проявления деятельного раскаяния Уголовный кодекс РУз называет способствование лица раскрытию преступления. Это может выражаться в оказании подозреваемым, обвиняемым помощи в обнаружении орудий и следов преступления, выдаче похищенного имущества, выявлении и предоставлении в распоряжение органов предварительного расследования иных доказательств. Важным признаком проявления деятельного раскаяния служит возмещение лицом, совершившим преступление, причиненного ущерба или иным образом заглаживание причиненного вреда.

Возмещение причиненного ущерба может быть осуществлено путем передачи имущества, аналогичного похищенному (поврежденному), денег или иных ценностей либо путем оказания услуг (напри-

мер, ремонт дома, квартиры и т.п.)

Компенсация морального вреда, как правило, осуществляется в денежном выражении. Стороны сами договариваются о приемлемости денежной суммы такой компенсации.

Прекращение уголовного преследования по данному основанию не допускается, если лицо, в отношении которого прекращается уголовное преследование, против этого возражает.

В соответствии с УПК РУз прекращение уголовного преследования лица по уголовному делу о преступлении иной категории по изложенным выше основаниям возможно только в случаях, специально предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК РУз.

Прекращение уголовных дел по делам невменяемых и лиц, заболевших психическим расстройством после совершения преступления. Прекращение дел данной категории возможно в отношении лиц, совершивших общественно деяние в состоянии невменяемости, так и в отношении лиц, у которых психическое расстройство наступило после совершения преступления.

В отношении лица, совершившего общественно опасное деяние в состоянии невменяемости, нельзя прекращать уголовное дело по ст. 83 УПК РУз, т.е. по реабилитирующим основаниям.

В производстве о применении принудительных мер медицинского характера участие защитника (адвоката) обязательно с момента вынесения постановления о назначении в отношении лица судебно-психиатрической экспертизы.

В отношении лиц, совершивших общественно опасное деяние в состоянии невменяемости лиц, заболевших психическим расстройством после совершения преступления, суд выносит постановление об освобождении этих лиц от уголовной ответственности или от наказания и о применении к ним принудительных мер медицинского характера.

Если лицо не представляет опасности по своему психическому состоянию либо им совершено деяние небольшой тяжести, то суд выносит постановление о прекращении уголовного дела и об отказе в применении принудительных мер медицинского характера.

В этом случае копия постановления суда в течение пяти суток направляется в орган здравоохранения для решения вопроса о лечении такого лица.

Копия постановления о прекращении уголовного дела должна

быть вручена лицу, в отношении которого прекращено уголовное преследование, потерпевшему, гражданскому истцу и гражданскому ответчику. При этом потерпевшему и гражданскому истцу должно быть разъяснено их право на предъявление в установленном законом случаях иска в порядке гражданского судопроизводства.

Все эти возможности прекращения уголовного дела адвокат должен предвидеть и использовать в интересах обвиняемого (подсудимого) или осужденного.

Согласно УПК РУз прекращение уголовного дела влечет за собой одновременно прекращение уголовного преследования, в связи с чем в отношении лица отменяются все меры уголовно-процессуального принуждения: задержание, мера пресечения, отстранение от должности, кроме того, лицо восстанавливается во всех правах.

Адвокатам необходимо обращать внимание, чтобы в обвинительном заключении следователь указал перечень доказательств, на которые ссылается сторона защиты (со ссылками на тома и листы уголовного дела), и обстоятельства, смягчающие наказание, а также приложил список лиц со стороны защиты, подлежащих вызову в судебное заседание.

Если следователь не выполнит этого прямого указания уголовно-процессуального закона, то адвокат должен обратиться к прокурору с ходатайством о возвращении уголовного дела следователю для пересоставления обвинительного заключения и устранения допущенных нарушений норм УПК РУз.

Необходимо указать еще и на то обстоятельство, что в соответствии со ст. 387 УПК РУз прокурор, рассматривающий поступившее от следователя уголовное дело с обвинительным заключением, вправе дополнить или сократить список лиц, подлежащих вызову в суд, за исключением списка свидетелей со стороны защиты.

Список лиц, представляющих сторону защиты, адвокат совместно с обвиняемым составляют заранее и представляют его следователю по окончании ознакомления с материалами уголовного дела. В этот список могут быть включены: защитники, законные представители обвиняемого, свидетели, эксперты, специалисты, которые, по мнению обвиняемого и защиты, подлежат вызову в судебное заседание для допроса стороной защиты.

Главой 5 УПК РУз к участникам уголовного судопроизводства со стороны защиты отнесены гражданский ответчик и его представи-

тель.

При включении в список лиц, представляющих сторону защиты отнесены гражданский ответчик и его представитель. При включении в список лиц, представляющих сторону защиты, гражданского ответчика и его представителя необходимо проявлять осторожность. Ведь законом на гражданского ответчика не возлагаются функции защиты обвиняемого (подсудимого). В некоторых случаях, когда обвиняемый и гражданский ответчик выступают как разные субъекты уголовного судопроизводства (к примеру, гражданским ответчиком по автодорожному преступлению выступает страховая компания), интересы обвиняемого и ответчика могут не совпадать. Может возникнуть ситуация, при которой гражданский ответчик заинтересован в поддержании обвинения, имея в виду возможность предъявления регрессного иска к осужденному.

В соответствии с ст. 388 УПК РУз копия обвинительного заключения с приложениями вручается прокурором обвиняемому, а в случае, если обвиняемый содержится под стражей по поручению прокурора, - администрацией места содержания под стражей под расписку, которая представляется в суд с указанием даты и времени вручения. Копия обвинительного заключения вручается также защитнику и потерпевшему, если они ходатайствуют об этом.

Обратим внимание на случаи приостановления предварительного следствия, указанные в ст. 364 УПК РУз. Предварительное следствие приостанавливается по следующим основаниям.

1. Лицо, подлежащее привлечению в качестве обвиняемого, не установлено. По этому основанию приостанавливается предварительное следствие, когда в деле отсутствуют достаточные достоверные доказательства причастности какого-либо конкретного лица к совершению преступления, но сам факт наличия состава преступления в деянии не вызывает сомнений.

Приостановление предварительного следствия по данному основанию возможно лишь по истечении срока расследования.

2. Подозреваемый или обвиняемый скрылся от следствия либо место его нахождения не установлено по иным причинам. Здесь важно иметь в виду, что если подозреваемый, обвиняемый скрылся от следствия, то течение срока давности привлечения к уголовной ответственности приостанавливается и оно возобновляется при обнаружении или явке подозреваемого, обвиняемого.

Если же неизвестность места пребывания подозреваемого, обви-

няемого не связана с его укрывательством от следствия, то течение срока давности не приостанавливается и после его окончания уголовное дело может быть прекращено.

Факт уклонения от следствия в каждом конкретном случае подлежит доказыванию.

3 Место нахождения подозреваемого или обвиняемого известно, однако реальная возможность его участия в уголовном деле отсутствует.

Это могут быть, к примеру, случаи, когда подозреваемый или обвиняемый укрылся на территории посольства иностранного государства, которое препятствует его экстрадиции; либо когда подозреваемый или обвиняемый находится на территории Республики Узбекистан в определенном месте, но в силу объективных причин не может быть доставлен к месту производства предварительного следствия (нахождение на отдаленных полярных или антарктических станциях, смена состава на которых производится только в определенные периоды времени, или пребывание на судне, находящемся в длительном плавании, и т.п.).

4. Временное тяжелое заболевание подозреваемого, обвиняемого, удостоверенное медицинским заключением, препятствует его участию в следственных и иных процессуальных действиях.

При этом необходимо учитывать, что медицинское заключение о наличии у подозреваемого или обвиняемого тяжелого заболевания может быть выдано медицинским

учреждением не только по запросу следователя, прокурора, но также и его защитника или законного представителя.

Указанный перечень приостановления предварительного следствия является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит.

К примеру, не может быть приостановлено предварительное следствие, если для выяснения вопроса о наличии у подозреваемого или обвиняемого тяжелого заболевания назначена соответствующая экспертиза, т.к. назначение и проведение экспертизы – это следственное действие.

Особенности предварительного расследования в виде дознания. Рассмотрим некоторые особенности производства дознания, регулируемого гл. 42 УПК РУз.

Как указано в ст. 339 УПК РУз, дознание состоит в производстве неотложных следственных действий, с тем чтобы:

- 1) предупредить или пресечь совершение преступления;
- 2) собрать и сохранить доказательства;
- 3) задержать подозреваемых в совершении преступления и разыскать скрывшихся подозреваемых и обвиняемых;
- 4) обеспечить возмещение имущественного вреда, причиненного преступлением.

На органы дознания возлагается принятие необходимых мер с использованием научно-технических средств в целях обнаружения признаков преступления и лиц, его совершивших, выявления данных, которые могут быть использованы в качестве доказательств по уголовному делу после их проверки в соответствии с правилами УПК РУз.

Органы внутренних дел службы национальной безопасности и Департамент по борьбе с налоговыми и валютными преступлениями при Генеральной прокуратуре Республики Узбекистан и его подразделения на местах в этих целях вправе принимать и оперативно-розыскные меры.

Законодатель относит к органам дознания прежде всего органы милиции, а также иные органы исполнительной власти, наделенные законом полномочиями осуществлять оперативно-розыскную деятельность, в числе которых можно назвать, к примеру, органы СНБ и др.

Правом возбуждать уголовные дела и выполнять неотложные следственные действия обладают также капитаны морских и речных судов, находящихся в дальнем плавании.

О возбуждении уголовного дела и начале расследования указанные лица должны немедленно уведомить прокурора и при появлении реальной возможности передать ему уголовное дело со всеми собранными материалами.

Разграничение уголовных дел по родовому и территориальному признакам между дознавателями различных органов дознания (органов внутренних дел, пограничной службы, таможенных органов) приведено в ст. 38 УПК РУз.

Следует отметить, что по УПК РУз дознаватель, как и следователь, возбуждают уголовное дело при наличии к тому оснований (ст. 321 УПК РУз).

Важной особенностью производства при дознании является то обстоятельство, что уголовные дела возбуждаются в отношении конкретных лиц. Это дает возможность защитнику (адвокату) участво-

вать в деле с момента возбуждения уголовного дела, что определено ст. 53 УПК РУз.

Адвокатам необходимо иметь в виду, что дознание не производится в отношении лиц, совершивших уголовно наказуемое деяние в состоянии невменяемости, или же лиц, у которых психическое расстройство, делающее невозможным назначение наказания или его исполнение наступило после совершения преступления. В подобных случаях производится предварительное следствие (глава 43 УПК РУз).

Другой особенностью дознания является сокращенный срок уголовного производства. Оно в соответствии со ст. 341 УПК РУз осуществляется в течение 10 суток со дня возбуждения уголовного дела. Этот срок не может быть продлен.

В случае избрания при дознании в отношении подозреваемого меры пресечения в виде заключения под стражу обвинительный акт составляется не позднее 10 суток со дня заключения подозреваемого под стражу, а если ставить обвинительный акт в этот срок не представляется возможным, то подозреваемому предъявляется обвинение либо данная мера пресечения отменяется.

По окончании дознания дознаватель составляет обвинительный акт по правилам, установленным УПК РУз.

Обвинительный акт - это процессуальный документ, формулирующий обвинение на основе имеющихся в деле доказательств и завершающий дознание. Акт утверждается начальником органа дознания и вместе с материалами уголовного дела направляется прокурору.

Перед составлением обвинительного акта обвиняемый и защитник должны быть ознакомлены с материалами дела, о чем делается отметка в соответствующем протоколе.

Прокурор вправе, как это указано в ст. 385 УПК РУз вернуть уголовное дело для производства дополнительного дознания либо пересоставления обвинительного акта в случае его несоответствия требованиям УПК РУз со своими письменными указаниями.

В случае утверждения прокурором обвинительного акта и направления дела в суд копия обвинительного акта вручается обвиняемому и его защитнику в порядке, установленном ст. 388 УПК РУз.

Тема 3. Участие адвоката в суде первой инстанции.

Адвокат в подготовительной части судебного заседания. Участие защитника в начале судебного следствия и установление порядка исследования доказательств. Участие адвоката в судебном следствии: допросы подсудимых, свидетелей, потерпевших; исследование письменных и вещественных доказательств, документов; осмотр местности и помещений. Участие в производстве экспертизы на суде и допросе эксперта. Адвокат по окончании судебного следствия и его защитительная речь. Участие адвоката в судебных прениях и репликах. Изучение протокола судебного заседания и подача замечаний на него. Задачи, стоящие перед адвокатурой в произведениях Президента И.А.Каримова, где поднимаются проблемы правового положения адвоката в уголовном судопроизводстве, т.е. уравнивать права защитника и государственного обвинителя для обеспечения принципа состязательности.

Судебное разбирательство - центральная стадия уголовного процесса. Деятельность защитника (адвоката) в этой стадии должна быть наиболее активной, полной и целенаправленной.

Адвокат должен просить суд исследовать все, что могло бы послужить к оправданию подсудимого или смягчению его ответственности (наказания), поскольку в защитительной речи он не может ссылаться на доказательства и факты, которые не исследовались в ходе судебного следствия.

Принцип всесторонности, полноты и объективности исследования обстоятельств дела, безусловно, лучшим образом будет осуществлен с участием защитника. Адвокат при исполнении своего служебного долга по осуществлению защиты должен проявлять активность и настойчивость.

Между тем нередки случаи пассивности адвокатов и на следствии, и в суде, когда адвокаты мирятся с ущемлением прав их подзащитных, некритически относятся к признаниям подсудимых, отказываются вступать в жесткий спор с обвинением.

Случаются и факты прямого уклонения адвокатов от исполнения своего профессионального долга.

Непризнание подсудимым своей вины - это один из способов его самозащиты на судебном следствии, и лишать его на этом осно-

вании права на профессиональную защиту было бы делом нелогичным и противозаконным.

Адвокат обязан разъяснить подсудимому, какие обстоятельства по закону отягчают его наказание, а какие - смягчают. При этом соглашаться с обвинением и склонять подсудимого к признанию вины не входит в функции защиты.

Адвокат вправе использовать различные средства для оспаривания обвинения. Это и обращение к суду с указанием на недостаточность доказательств, положенных в основу обвинения, и указание на наличие доказательств, устранивающих или смягчающих ответственность (наказание) подсудимого. Это и оспаривание доказательств – ходатайство об исключении доказательств, добытых с нарушением закона, и обращение к суду с ходатайством исследовать версии, опровергающие или ставящие под сомнение вину подсудимого, и т. п.

Выбор конкретного способа действий зависит только от адвоката. Ни следователь, ни прокурор, ни суд, ни органы адвокатского самоуправления не вправе предписывать адвокату какой-либо образ действий по конкретному уголовному делу.

Определяя гарантии независимости адвоката, законодатель указал, что "вмешательство в адвокатскую деятельность, осуществляемую в соответствии с законодательством, либо воспрепятствование этой деятельности каким бы то ни было образом запрещаются" (п. 1 ст. 18 Закона об адвокатской деятельности и адвокатуре).

Адвокат всегда должен иметь в виду, что он ни при каких обстоятельствах не вправе нарушать принципы презумпции невиновности, являющиеся основой проявления защитника в уголовном процессе и собственно деятельности адвокатов по отстаиванию интересов подсудимых.

Работа адвоката в суде первой инстанции, если он ранее не участвовал по делу, начинается с изучения материалов уголовного дела. Это очень важная часть функции защиты в уголовном процессе.

Какой-либо единой методики изучения уголовных дел нет. Можно начинать изучение дела с ознакомления с постановлением о привлечении в качестве обвиняемого, затем по мере изучения материалов дела группировать доказательства обвинения и защиты, выявлять доказательства, добытые с нарушением закона, нарушения УПК РУз, допущенные в ходе производства по делу, определять смягчающие наказание обстоятельства и т. д.

Некоторые адвокаты предпочитают начинать работу с изучения

обвинительного заключения или обвинительного акта, которые они получают от обвиняемого или по их ходатайству – от прокурора, чтобы сразу сконцентрировать внимание на доказательствах обвинения.

Другие начинают знакомство с делом с изучения личности обвиняемого. При этом важно избежать субъективного восприятия его нелицеприятных характеристик и негативного поведения в прошлом.

Во всех случаях необходимо сверить текстуальное изложение обвинения в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого и в обвинительном заключении. Обвинение в обвинительном заключении не может быть шире или принципиально отличаться от того, которое изложено в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого.

На основе материалов дела адвокат согласовывает свою позицию при встрече с подсудимым, разъясняет ему сильные и слабые стороны доказательств обвинения, возможность поколебать их доказательствами защиты, обсуждает перспективы дела, возможные виды, размеры и сроки наказания.

На этой стадии процесса адвокат может запросить интересующие его материалы и получить справки, в той или иной степени укрепляющие позицию защиты в суде.

УПК РУз существенно расширены возможности адвоката по сбору доказательств. Право защитника самостоятельно собирать доказательства закреплено в ст. 53 УПК РУз.

Кроме того, в соответствии со ст. 53 УПК РУз с момента допуска к участию в уголовном деле защитник вправе привлекать специалиста.

В ст. 6 Закона «Об адвокатуре» указано, что адвокат вправе "привлекать на договорной основе специалистов для разъяснения вопросов, связанных с оказанием юридической помощи».

Это очень важное право адвоката, дающее ему возможность использовать знания специалиста на любой стадии уголовного процесса. В статье 69 УПК РУз определено, что специалист- это лицо, обладающее специальными знаниями, привлекаемое к участию в процессуальных действиях в порядке, установленном УПК РУз, для содействия в обнаружении, закреплении и изъятии предметов и документов, применении технических средств в исследовании материалов уголовного дела, для постановки вопросов эксперту, а также для разъяснения сторонам и суду вопросов, входящих в его профессиональную компетенцию.

В этот же период адвокат уточняет законодательную базу по предъявленному обвинению, а также судебную практику по делам данной категории вышестоящих судов.

На этой стадии работы по делу у адвоката, как правило, формируются ходатайства, которые он намеревается заявить суду. Вопрос, на какой стадии судебного процесса он их заявит, - прерогатива самого адвоката.

При заявлении ходатайств необходимо указывать, для установления каких обстоятельств необходимы дополнительные доказательства.

Если адвокату или подсудимому отказано в удовлетворении ходатайств на стадии подготовительной части судебного заседания, то они вправе заявить их в ходе дальнейшего судебного разбирательства.

При этом адвокату необходимо иметь в виду, что "суд не вправе отказать в удовлетворении ходатайства о допросе в судебном заседании лица в качестве свидетеля или специалиста, явившегося в суд по инициативе сторон".

Желательно, чтобы адвокат участвовал по уголовному делу, начиная со стадии объявления об окончании следственных действий по делу, направляемому прокурором обвинительным заключением.

В этом случае он имеет возможность внимательно изучить материалы дела, сделать необходимые выписки, снять при необходимости копии с документов, в т. ч. секретных, ознакомиться с вещественными доказательствами, фонограммами, видеозаписями, кинофильмами, слайдами и т. п.

Ст. 402 УПК РУз устанавливает, что "по просьбе стороны суд вправе предоставить ей возможность для дополнительного ознакомления с материалами уголовного дела".

Эта норма закона вписывается в общепризнанные принципы и нормы международного права. Так, в соответствии со ст. 21 Основных положений о роли адвокатов, принятых восьмым Конгрессом ООН по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями от 27.08 - 07.09.90, "компетентные органы должны обеспечивать адвокатам достаточно заблаговременный доступ к надлежащей информации, досье и документам, находящимся в их распоряжении или под их контролем, с тем, чтобы адвокаты имели возможность оказывать эффективную юридическую помощь своим клиентам. Такой доступ должен обеспечиваться, как только в этом появляется

необходимость".

Некоторые адвокаты по просьбам подсудимых участвуют в уголовном судопроизводстве без изучения материалов дела, после знакомства с одним лишь обвинительным заключением или обвинительным актом.

Как известно, судьи испытывают резкий дефицит рабочего времени и срыв судебного процесса из-за отсутствия защитника (адвоката) для них крайне нежелателен.

В связи с этим они обращаются к адвокатам с просьбой принять участие в уже начавшемся процессе, в подготовительной стадии которого подсудимый заявил о желании иметь адвоката.

В любом случае не следует участвовать в суд разбирательстве уголовного дела, не изучив внимательно все его материалы. Без этого практически невозможно отыскать, сгруппировать и представить суду доказательства защиты.

Кроме того, без тщательного изучения материалов уголовного дела затруднительно, а иногда и невозможно обнаружить доказательства обвинения, полученные с нарушениями уголовно-процессуального закона, чтобы поставить перед судом вопрос о признании таких доказательств недопустимыми.

При обращении подсудимого или судьи принять участие в судебном разбирательстве по уже начавшемуся уголовному процессу адвокат в случае незанятости по другим делам не должен отказываться от такого поручения, но обязан обратиться к суду с ходатайством об объявлении перерыва для предоставления ему времени для изучения материалов уголовного дела. Суд такое ходатайство должен удовлетворить.

Если суд откажет адвокату в удовлетворении устного ходатайства о предоставлении времени и условий для ознакомления с материалами дела, адвокату необходимо обратиться к суду с тем же ходатайством, но уже в письменном виде.

УПК РУз устанавливает принципы состязательности и равенства прав сторон в судебном разбирательстве.

1. Уголовное судопроизводство осуществляется на основе состязательности сторон.

2. Функции обвинения, защиты и разрешения уголовного дела отделены друг от друга и не могут быть возложены на один и тот же орган или одно и то же должностное лицо.

Тем не менее при определенных обстоятельствах не исключает-

ся возможность для некоторых участников уголовного судопроизводства совершения действий, не свойственных этим участникам.

Так, прокурор, осуществляющий от имени государства функцию уголовного преследования, может и даже в некоторых случаях обязан отказаться от поддержания обвинения; подсудимый может признавать себя виновным и указывать на доказательства, подтверждающие его вину, потерпевший же, наоборот, может проявлять снисхождение к подсудимому.

3. Суд не является органом уголовного преследования, не выступает на стороне обвинения или стороне защиты.

Суд создает необходимые условия для исполнения сторонами их процессуальных обязанностей и осуществления предоставленных им прав.

Подобное положение суда, когда он не может выступать ни на стороне обвинения, ни на стороне защиты, исключает наличие у суда таких полномочий, как:

возбуждать уголовные дела или отказывать в их возбуждении;

возвращать уголовные дела для производства дополнительного расследования и давать органам расследования указания о необходимости получения дополнительных доказательств или изменения обвинения на более тяжкое.

В то же время суд может оказывать содействие сторонам в реализации их прав и обязанностей в рамках уголовного судопроизводства, в частности в обеспечении получения и исследования дополнительных доказательств, имеющих значение для правильного разрешения дела.

Однако такое положение суда не ущемляет его прав и собственной инициативы по истребованию и исследованию доказательств для проверки доводов обвинения и защиты, предполагает оценку судом всех выявленных в ходе судебного рассмотрения дела обстоятельств, влияющих на принятие им правильного решения.

"Он лишь проверяет законность и обоснованность обвинения и, в зависимости от результатов этого, привлекает обвиняемого к уголовной ответственности или оправдывает его, то есть действует в качестве органа правосудия"⁷.

Широкие возможности суда по исследованию доказательств, в т. ч. и по собственной инициативе, и вне самого зала судебного заседа-

⁷ Герасимов С.И., Коротков А. П., Тимофеев А. Ф. 400 ответов по применению УПК РУЗ. Комментарий. –М.: Экзамен, 2002. С. 58.

ния, содержат статьи, регламентирующие порядок проведения следственных действий при судебном следствии.

Суд при необходимости может произвести осмотр местности или помещения, назначить экспертизу, допросить эксперта, огласить и проверить протоколы ранее проведенных следственных действий, провести следственный эксперимент, предъявление для опознания и другие следственные действия.

При этом необходимо обеспечить соблюдение всех установленных уголовно-процессуальным законом процедур и участие в следственных действиях участников судебного разбирательства.

4. Стороны обвинения и защиты равноправны перед судом.

Принцип равноправия сторон перед судом также проистекает из положений Конституции РУз.

Более подробно принципы равноправия изложены в УПК РУз, согласно положениям которого стороны обвинения и защиты в судебном заседании пользуются равными правами на заявление отводов и ходатайств, представление доказательств, участие в их исследовании, выступление в судебных прениях, представление суду письменных формулировок по вопросам, указанным в УПК РУз, на рассмотрение иных вопросов, возникающих в ходе судебного разбирательства.

Председательствующий в судебном заседании принимает все предусмотренные УПК РУз меры по обеспечению состязательности и равноправия сторон .

Рассмотрение уголовного дела в суде возможно не ранее семи суток со дня вручения обвиняемому копии обвинительного заключения или обвинительного акта.

Статья 437 УПК РУз определяет функции защитника судебном разбирательстве.

Защитник подсудимого участвует в исследовании доказательств, заявляет ходатайства, излагает суду свое мнение по существу обвинения и его доказанности, об обстоятельствах, смягчающих наказание подсудимого или оправдывающих его, о мере наказания, а также по другим вопросам, возникающим в ходе судебного разбирательства.

Необходимо учитывать, что в соответствии со ст. 425 УПК РУз при нарушении порядка в судебном заседании, неподчинении распоряжениям председательствующего к защитнику (адвокату) могут быть применены следующие меры воздействия:

- предупреждение о недопустимости подобного поведения,

- наложение денежного взыскания в размере до 25 минимальных размеров заработной платы;
- сообщение определением (постановлением) суда о недопустимом поведении адвоката в соответствующую адвокатскую палату субъекта РФ.

Кроме того, если действия адвоката носят дерзкий характер, а его неподчинение распоряжениям председательствующего препятствует рассмотрению дела, распоряжением суда адвокат может быть отстранен от дальнейшего участия в деле. В таком случае суд откладывает рассмотрение дела и принимает меры к замене адвоката в уголовном процессе.

Предварительное слушание. Основной задачей предварительного слушания является тщательная подготовка к судебному разбирательству уголовных дел, по которым полно и всесторонне проведено предварительное расследование. Оно может состояться как по инициативе судьи, так и по ходатайству сторон и быть заявлено после ознакомления с материалами уголовного дела либо после направления уголовного дела с обвинительным заключением или обвинительным актом в суд в течение трех суток со дня получения обвиняемым копии обвинительного заключения или обвинительного акта.

Как правило, предварительное слушание проводится с участием сторон, которые должны быть уведомлены не менее чем за пять суток до дня проведения предварительного слушания. Между тем по ходатайству подсудимого предварительное слушание может быть проведено и в его отсутствие.

Неявка других участников производства по уголовному делу, своевременно извещенных о времени предварительного слушания, не препятствует его проведению.

При рассмотрении уголовного дела по существу суд по ходатайству стороны, не согласившейся с исключением недопустимого доказательства, вправе повторно рассмотреть вопрос о признании исключенного доказательства допустимым.

При заявлении ходатайства об исключении доказательства стороной защиты ввиду того, что оно было получено с нарушением норм уголовно-процессуального закона, опровержение доводов защиты возлагается на прокурора. В остальных случаях бремя доказывания возлагается на сторону, заявившую ходатайство.

Во всех случаях в таком ходатайстве должны быть указаны конкретное доказательство, об исключении которого ходатайствует сто-

рона, основания для исключения доказательства и обстоятельства, обосновывающие это ходатайство. Копия ходатайства об исключении доказательства должна быть передана другой стороне в день его представления в суд.

При принятии судом решения об исключении доказательств оно теряет юридическую силу и не может быть положено в основу приговора или иного судебного решения. Стороны при рассмотрении дела не вправе сообщать суду о существовании доказательства, исключённого по решению суда.

Виды решений, которые могут быть приняты по результатам предварительного слушания, указаны в УПК РУз.

1. О направлении уголовного дела по подсудности в случае изменения обвинения прокурором.

В данном случае веление закона имеет в виду, что изменение обвинения прокурором вызывает изменение квалификации преступления, что ведет, в свою очередь, изменение подсудности по предметному признаку.

2. О возвращении уголовного дела прокурору.

Судья может вернуть дело прокурору при обнаружении препятствий его рассмотрения судом и по собственной инициативе, и по ходатайству сторон в следующих случаях:

1) если обвинительное заключение или обвинительный акт составлены с нарушением требований уголовно-процессуального закона, что исключает возможность постановления судом приговора или вынесения иного решения на основе данного заключения или акта.

К нарушениям норм уголовно-процессуального закона в данном случае следует отнести:

необеспечение обвиняемому права на защиту;

нарушение правил о языке судопроизводства;

участие в расследовании уголовного дела лица, подлежащего отводу;

нарушение правил предъявления обвинения и допроса обвиняемого;

непроведение обязательной экспертизы и др.;

2) если копия обвинительного заключения или обвинительного акта не была вручена обвиняемому, за исключением случаев, когда обвиняемый отказался от получения копии обвинительного заключения (обвинительного акта либо не явился по вызову или иным образом уклонился от получения копии обвинительного заключения (об-

винительного акта). В соответствии со ст. 388 УПК РУз копия обвинительного заключения или копия обвинительного акта вручается обвиняемому прокурором.

В соответствии с УПК РУз невручение обвиняемому копии обвинительного заключения или обвинительного акта рассматривается как существенное нарушение права обвиняемого на защиту, и такое решение признается основанием для возвращения дела прокурору;

3) если есть необходимость составления обвинительного заключения или обвинительного акта по уголовному делу, поступившему в суд с постановлением о применении принудительной меры медицинского характера.

Это возможно в тех случаях, когда лицо, совершившее преступление, в ходе предварительного расследования заболело психическим расстройством, но к моменту направления дела в суд выздоровело и оказалось вменяемым и это обстоятельство подтверждено заключением судебно-психиатрической экспертизы;

4) если имеются предусмотренные УПК РУз основания для соединения уголовных дел;

5) если при ознакомлении обвиняемого с материалами уголовного дела ему не были разъяснены права, предусмотренные УПК РУз.

При возвращении дела прокурору суд устанавливает срок для устранения допущенных нарушений.

При этом суд также решает вопрос о мере пресечения в отношении обвиняемого.

У защитника (адвоката) появляется еще одна возможность обратиться к суду при наличии к тому оснований с обоснованным ходатайством об изменении (отмене) меры пресечения обвиняемому.

Следует также иметь в виду, что суд вправе возвратить дело прокурору по основаниям, указанным в ст. 400 УПК РУз, не только на стадии предварительного слушания, но на любой стадии судебного разбирательства уголовного дела по существу.

3. О приостановлении производства по уголовному делу.

Данное решение по результатам предварительного слушания принимается в случаях:

1) если обвиняемый скрылся и место его пребывания неизвестно, судья выносит постановление о приостановлении производства по делу и направляет дело прокурору для объявления розыска обвиняемого.

На практике возникают такие случаи, когда по групповому делу

один или несколько обвиняемых скрылись, а другие находятся под стражей или им избрана иная мера пресечения. Вопрос о приостановлении производства по уголовному делу в таком случае может быть решен в зависимости от того, возможно ли полное и объективное рассмотрение дела без участия скрывшегося обвиняемого. При положительном ответе дело в отношении скрывшегося обвиняемого выделяется в отдельное производство, приостанавливается и направляется прокурору для объявления розыска обвиняемого. При отрицательном ответе судья выносит постановление о приостановлении производства по делу в отношении всех обвиняемых и возвращает дело прокурору;

2) при наличии тяжелого заболевания обвиняемого, если оно подтверждается медицинским заключением.

При наличии у подсудимого психического расстройства, подтвержденного заключением судебно-психиатрической экспертизы, которым он заболел после совершения преступления, производство по уголовному делу приостанавливается.

При совершении подсудимым общественно опасного деяния в состоянии невменяемости производство по делу не приостанавливается, судья выполняет необходимые подготовительные действия к судебному заседанию в порядке, установленном УПК РУз.

Обратим внимание, что в производстве о применении принудительных мер медицинского характера участие защитника является обязательным с момента вынесения постановления о назначении в отношении лица психиатрической экспертизы, если защитник ранее участвовал в данном уголовном деле.

При обнаружении у обвиняемого иного тяжелого заболевания, дело приостанавливается до выздоровления обвиняемого;

3) если местонахождение обвиняемого известно, однако реальная возможность его участия в судебном разбирательстве отсутствует (например, обвиняемый, в отношении которого избрана подписка о невыезде, проживает и работает на отдаленной территории, с которой отсутствует транспортное сообщение, что исключает возможность его доставки на судебный процесс).

4. О прекращении уголовного дела.

Судья вправе на стадии предварительного слушания прекратить уголовное дело по любому из оснований, указанных в законе, как полностью, так и частично.

При этом в ст. 409 УПК РУз перечисляются случаи, в т. ч. при

отказе прокурора от обвинения, когда судья обязан прекратить уголовное дело.

5. О назначении судебного заседания. Необходимо обратить внимание, что в УПК РУз установлено правило, согласно которому, если на предварительном слушании дела будет установлено, что предельный срок содержания под стражей в период ознакомления с материалами уголовного дела обвиняемого истек, суд изменяет меру пресечения.

Судебное следствие. Статья 439 УПК РУз определяет, что председательствующий объявляет о начале судебного следствия. Судебное следствие начинается с оглашения обвинительного заключения.

Председательствующий спрашивает подсудимых, признают ли они себя виновными.

После изложения обвинения суд в соответствии со ст. 440 УПК РУз определяет порядок представления и исследования доказательств.

Первой представляет доказательства сторона обвинения. После исследования доказательств обвинения исследуются доказательства, представленные защитой.

Поскольку ст. 53 УПК РУз устанавливает, что с момента допуска к участию в деле защитник (адвокат) вправе иметь с подозреваемым и обвиняемым (подсудимым) свидания наедине и конфиденциально без ограничения их числа и продолжительности, следует признать за подсудимым возможность наедине с адвокатом обсудить мотивированный ответ на предложение председательствующего обвиняемому выразить свое отношение к предъявленному обвинению.

По действующему уголовно-процессуальному закону роль адвоката в уголовном процессе на стадии изложения обвинителем предъявленного подсудимому обвинения является достаточно пассивной, за исключением участия адвоката в особом порядке судебного решения при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением.

В целях предоставления адвокату больших полномочий в уголовном процессе в условиях осуществления судопроизводства на основе состязательности и равноправия сторон можно было бы обеспечить ему право представлять письменные возражения по изложенному обвинителем подсудимому обвинению. Это может способствовать активизации защиты на этой стадии процесса, дать суду возможность ознакомиться с позицией защиты в начальной стадии судебного след-

ствия, помочь суду в установлении фактических обстоятельств дела и вынесению законного, обоснованного и справедливого судебного постановления.

Как участник судебного процесса в условиях осуществления правосудия на основе состязательности и сторон адвокат обладает полной процессуальной самостоятельностью. Оценивая доказательства в их совокупности по своему внутреннему убеждению и приходя в связи с этим к определенным выводам о виновности или невиновности подзащитного, он не может и не должен делать того, что могло бы ухудшить положение подсудимого.

В частности, заявляя то или иное ходатайство о выяснении каких-либо обстоятельств, адвокат обязательно должен предвидеть, что их выяснение не отяготит положение подсудимого.

При допросе подсудимого адвокатом и иными участниками судебного разбирательства со стороны защиты возникает сложный вопрос следующего порядка. Как правило, первой представляет доказательства сторона обвинения, и лишь после исследования доказательств, представленных стороной обвинения, исследуются доказательства защиты. Довольно часто могут возникать ситуации, когда до полного исследования всех доказательств, представленных стороной обвинения, проводить допрос обвиняемого, по мнению защиты, нецелесообразно.

В таком случае адвокату по согласованию с подсудимым необходимо в соответствии со ст. 438 УПК РУз ходатайствовать перед председательствующим о реализации права подсудимого давать показания в любой стадии судебного следствия, в т. ч. и после исследования всех доказательств стороны обвинения. Суд задает вопрос подсудимому после допроса его сторонами.

УПК РУз предусматривает возможность по ходатайству сторон оглашение показаний подсудимого, данных при производстве предварительного расследования, а также воспроизведение приложенных к протоколу допроса материалов фотографирования, аудио-видеозаписи, киносъемки его показаний в следующих случаях:

- 1) при наличии существенных противоречий между показаниями, данными подсудимым в ходе предварительного расследования и в суде, за исключением случаев дачи им, показаний в качестве подозреваемого или обвиняемого в ходе досудебного производства в отсутствие защитника, включая случаи отказа от защитника, и неподтвержденные им в суде.

2) когда уголовное дело рассматривается в отсутствие подсудимого в соответствии со ст. 410 УПК РУз, предусматривающей, что судебное разбирательство в отсутствие подсудимого может быть допущено в случае, если по уголовному делу о преступлении небольшой или средней тяжести подсудимый ходатайствовал о рассмотрении данного уголовного дела в его отсутствие.

Эти требования распространяются и на случаи оглашения показаний подсудимого, данных ранее в суде.

Кроме того, закон запрещает демонстрацию фотографических негативов и снимков, диапозитивов, сделанных в ходе допроса, а также воспроизведение аудио- и (или) видеозаписи, киносъемки допроса без предварительного оглашения показаний, содержащихся в соответствующем протоколе допроса или протоколе судебного заседания.

Важной частью судебного следствия являются допросы свидетелей. При этом необходимо иметь в виду, что у многих свидетелей в результате несовершенства восприятия, сохранения информации в памяти и воспроизведения когда-то полученных данных, могут выпадать или искажаться детали, имеющие порою существенное значение для установления истины по делу. Бывает, что свидетель показал себя с не лучшей стороны в тех событиях, о которых он должен поведать суду, и рассказ об этом для него тягостен и неприятен.

Адвокат должен понимать не только психологическое состояние допрашиваемого свидетеля, но и реальную возможность в данной конкретной ситуации получить необходимые правдивые показания. В связи с этим к допросу в судебном разбирательстве надо готовиться заранее, в необходимых случаях составлять его план. Адвокат должен иметь достаточно четкое представление о круге обстоятельств, подлежащих выяснению при допросе конкретного лица. Успех при этом решает не количество вопросов, а умение ясными и краткими своевременно и последовательно заданными вопросами получить нужную и по возможности исчерпывающую информацию.

При этом необходимо воздерживаться от вопросов, ответы на которые могут ухудшить положение подсудимого в процессе. Свидетелю не следует задавать вопросы, требующие от него ответов в виде предположений, обобщений. Он обязан сообщить о фактических данных, которые ему известны по делу.

Тем не менее в случаях, когда профессиональный и жизненный опыт позволяет сделать мотивированный вывод, такая постановка во-

проса правомерна (например, о предположительной скорости транспортного средства, системе оружия из которого произведен выстрел и т.д.)

Адвокат обязан следить, чтобы постановка вопросов не задевала честь и достоинство свидетеля; соблюдать вежливость, чувство меры и процессуального такта. К этому его обязывают не только нормы адвокатской этики, но и прямое указание закона о том, что при производстве по уголовному делу не допускается осуществление действий и принятие решений, унижающих честь и достоинство личности.

Если защитить интересы подсудимого без выяснения обстоятельств, неблагоприятных для свидетеля, не представляется возможным, адвокат не вправе отказаться от допроса, а напротив должен провести его со всей энергичностью и добросовестностью. К этому обязывает нравственный и правовой долг - использовать все указанные в средства и способы защиты (ст. 53 УПК РУз).

Первой задает вопросы свидетелю та сторона, по ходатайству которой он вызван в судебное заседание. Свидетелю, равно как и потерпевшему можно пользоваться письменными заметками.

Законодатель не устанавливает каких-либо требований к форме и характеру таких заметок и не обязывает свидетеля или потерпевшего комментировать их, но по требованию суда они обязаны предъявить их суду.

Свидетелю также разрешено прочтение имеющихся у него документов, относящихся к его показаниям. Эти документы предъявляются суду и по его определению или постановлению могут быть приобщены к материалам уголовного дела (ст. 443 УПК РУз).

Перечень лиц, не подлежащих допросу в качестве свидетеля, определен УПК РУз. В него законодателем включены:

- адвокат, защитник подозреваемого, обвиняемого – об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с обращением к нему за юридической помощью или в связи с ее оказанием;

- адвокат - об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с оказанием юридической помощи.

Сложную нравственную задачу представляет для адвоката допрос потерпевшего. С одной стороны, необходимо щадить чувства потерпевшего, которые вызывают сочувствие и сострадание. Но с другой стороны, в некоторых случаях, потерпевшим движет чувство мести, субъективизма и несправедливости; он отступает от правды, искажает истинные обстоятельства дела, предвзято относится к под-

судимому.

На практике нередки случаи, когда допрашиваемые в ходе судебного следствия свидетели и потерпевшие дают ложные показания. Происходит это как в результате добросовестного заблуждения, так и в результате сознательного искажения ими истины (лжесвидетельство). Адвокат должен располагать и умело пользоваться арсеналом средств для уличения недобросовестных свидетелей (очная ставка, постановка незначительных вопросов и конкретизация показаний, подведение недобросовестного свидетеля путем допроса к ложному ответу, раскрытие мотивов лжесвидетельства и др.).

Даже если недобросовестность свидетеля или потерпевшего становится очевидной, адвокат не должен выражать к нему свои чувства в оскорбительной, унижающей человеческое достоинство форме.

Согласно УПК РУз оглашение показаний потерпевшего и свидетеля, ранее данных при производстве предварительного расследования или судебного разбирательства, а также демонстрация фотографических негативов и снимков, диапозитивов, сделанных в ходе допросов, воспроизведение аудио- и (или) видеозаписи, киносъемки допросов допускаются с согласия сторон в случае неявки потерпевшего или свидетеля, за исключением случаев, предусмотренных УПК РУз.

УПК РУз предусматривает при неявке в судебное заседание потерпевшего или свидетеля возможность сторон или по инициативе суда оглашения показаний потерпевшего и свидетеля, ранее данных им в случаях:

смерти потерпевшего или свидетеля;

тяжелой болезни, препятствующей явке в суд;

отказа потерпевшего или свидетеля, являющегося иностранным гражданином, явиться по вызову суда;

стихийного бедствия или иных чрезвычайных обстоятельств, препятствующих явке в суд.

Также по ходатайству стороны суд вправе принять решение об оглашении показаний потерпевшего или свидетеля, ранее данных при производстве предварительного расследования либо в суде, при наличии существенных противоречий между ранее данными показаниями и показаниями, данными в суде.

Поскольку оглашение показаний потерпевшего и свидетеля в некоторых случаях возможно лишь с согласия сторон, адвокат должен проанализировать возможность такого оглашения показаний с позиции интересов защиты. Если показания потерпевшего и свидетеля

ля уличают подсудимого, отягчают его положение в уголовном процессе, то адвокат не должен давать согласие на оглашение их показаний.

Заявленный в суде отказ потерпевшего или свидетеля от дачи показаний не препятствует оглашению его показаний, данных в ходе предварительного расследования, если эти показания получены в соответствии с требованиями УПК РУз, установившем, что в случае согласия лиц, обладающих свидетельским иммунитетом, дать показания дознаватель, следователь, прокурор и суд обязаны предупредить указанных лиц о том, что их показания могут использоваться в качестве доказательств в ходе дальнейшего производства по уголовному делу.

Обратим внимание, что особенности допроса несовершеннолетних потерпевшего или свидетеля регулируются главой 60 УПК РУз.

Остановим хотя бы коротко внимание на решении вопросов о мере пресечения в стадии судебного разбирательства.

Участие государственного обвинителя. По УПК РУз участие государственного обвинителя в судебном разбирательстве уголовных дел частного-публичного обвинения обязательно.

В соответствии со ст. 34 УПК РУз в ходе судебного производства по уголовному делу прокурор поддерживает государственное обвинение, обеспечивая его законность и обоснованность, а в случаях, когда предварительное расследование проведено в форме дознания, прокурор вправе поручить поддержание от имени государства обвинения в суде дознавателю либо следователю, производившему дознание по данному уголовному делу.

При этом закономерен вопрос: не будет ли способствовать поддержание государственного обвинения дознателем, следователем, производившими дознание по уголовному делу, обвинительному уклону в уголовном производстве, особенно в стадии дознания. Ответ на этот вопрос содержится в ч. 1 ст. 73 УПК РУз, в которой указано, что к обстоятельствам доказывания относятся также обстоятельства, исключающие преступность и наказуемость деяния; обстоятельства смягчающие и отягчающие наказание; обстоятельства, которые могут повлечь за собой освобождение от уголовной ответственности и наказания.

Так, к обстоятельствам, исключающим преступность и наказуемость деяния, относятся: необходимая оборона, причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление, крайняя необхо-

димось, физическое или психическое принуждение, обоснованный риск, исполнение приказа или распоряжения.

Обстоятельства, смягчающие наказание, указаны в ст. 55 УК РУз. Их перечень не является исчерпывающим. Поэтому адвокаты должны предъявлять суду все обстоятельства, которые, по их мнению, являются смягчающими наказание и которые могут учитываться при назначении наказания в качестве таковых.

В действующем уголовном законодательстве предусмотрены следующие виды освобождения от уголовной ответственности: в связи с деятельным раскаянием лица, совершившего преступление; в связи с примирением лица, совершившего преступление, с потерпевшим; в связи с истечением сроков давности; в связи с амнистией.

Основания освобождения от наказания указаны в УК РУз. К ним относятся: условно-досрочное освобождение; замена неотбытой части наказания более мягким наказанием; освобождение от наказания в связи с изменением обстановки; освобождение от наказания в связи с болезнью; отсрочка отбывания наказания беременным женщинам, имеющим малолетних детей; освобождение от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора суда; освобождения наказания вследствие помилования.

Прокурор вправе в порядке и по основаниям, которые установлены УПК РУз, отказаться от осуществления уголовного преследования.

Согласно ст. 409 УПК РУз, если в ходе судебного разбирательства государственный обвинитель придет к убеждению, что представленные доказательства не подтверждают предъявленное подсудимому обвинение, то он отказывается от обвинения и излагает суду мотивы отказа.

Таковыми мотивами отказа могут быть:

недостаточность имеющихся в деле доказательств для выводов о наличии события преступления;

недостаточность доказательств, подтверждающих виновность обвиняемого в совершении данного преступления;

ошибочность определения совершенного деяния как преступления;

наличие обстоятельств, исключающих производство по уголовному делу, и др.

Полный или частичный отказ государственного обвинителя от обвинения в ходе судебного разбирательства влечет за собой прекра-

шение уголовного дела или уголовного преследования полностью или в соответствующей его части по основаниям, предусмотренным ст. 373 УПК РУз, независимо от возражений потерпевшего.

Частичный отказ обвинителя от обвинения следует разграничивать с изменением обвинения в сторону смягчения, о котором прокурор вправе заявить до удаления суда в совещательную комнату для постановления приговора.

Такое изменение обвинения обвинитель может осуществить путем:

исключения из юридической квалификации деяния признаков преступления, отягчающих наказание;

исключения из обвинения ссылки на какую-либо норму УК РУз, если деяние подсудимого предусматривается другой нормой УК РУз, нарушение которой вменялось ему в обвинительном заключении или обвинительном акте;

переквалификации деяния в соответствии с нормой УК РУз, предусматривающей более мягкое наказание.

Следовательно, как сами по себе отказ государственного обвинителя от обвинения либо изменение им обвинения в сторону смягчения, так и принятие судом соответствующего решения могут иметь место лишь по завершении исследования значимых для такого рода решения материалов дела и заслушивания мнений по этому поводу участников судебного заседания со стороны обвинения и защиты. Непредоставление данным участникам процесса возможности изложить свое мнение лишало бы смысла или ограничивало бы обеспечивающие защиту их прав и законных интересов другие закрепленные в УПК РУз правомочия, такие как право выступать в прениях, обжаловать вынесенное судом решение, в т. ч. о прекращении дела в результате отказа государственного обвинителя от обвинения, а также доказывать его незаконность, необоснованность и несправедливость в вышестоящем суде.

Прекращение уголовного дела ввиду отказа государственного обвинителя от обвинения, равно как и изменение обвинения, не препятствует последующему предъявлению и рассмотрению гражданского иска в порядке гражданского судопроизводства.

Тема 4. Защитительная речь адвоката в судебном разбирательстве и ораторское искусство

Судебная речь. Понятие и предмет судебной речи. Судебная аудитория и общение с ней. Подготовка судебной речи. Изучение материалов дела и определение процессуальной позиции по делу. Композиция и план судебной речи. Речь адвоката по уголовным делам в суде 1 инстанции. Понятие и этический аспект защитительной речи, ее вступительная часть. Изложение фактических обстоятельств дела. Анализ и оценка доказательств. Предложение о квалификации преступления. Характеристика личности подсудимого и потерпевшего. Анализ причин и условий, способствовавших совершению преступления. Соображения о мере наказания и гражданском иске. Заключительная часть защитительной речи. Речь адвоката - представителя потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика. Искусство речи на суде; о слоге, метафоре и сравнении, о психологии в речи. Искусство спора на суде.

Защитительная речь адвоката

Кульминационным моментом для адвоката в судебном процессе является произнесение защитительной речи.

Важность и необходимость участия адвоката в прениях сторон обусловлена несколькими причинами.

Во-первых, в защитительной речи, а также в реплике адвокат должен стремиться способствовать формированию внутреннего убеждения судей, положительного для подсудимого.

Во-вторых, выступление адвоката в суде должно способствовать воспитательному воздействию и на участников уголовного процесса, и на остальных граждан, присутствующих в судебном заседании.

В-третьих, участие в прениях сторон позволяет адвокату обстоятельно аргументировать предложения защиты по существу предъявленного обвинения, провести тщательный анализ доказательств обвинения и защиты, выразить свое отношение к мере наказания и по другим важным вопросам, касающимся судебного решения.

Подготовка к произнесению речи начинается по существу с допуска защитника к участию в деле – со времени начала его ознакомления с отдельными, а затем и всеми материалами дела.

Высокая аргументированность и убедительность, подлинная

научность и принципиальность в отстаивании избранной позиции, четкость и ясность языка - таковы общие критерии защитительной речи.

Законом не оговорено право адвоката, равно как и их участников процесса, обратиться к суду с ходатайством по многоэпизодному сложному делу об объявлении перерыва для подготовки к выступлению, но на практике подобные ходатайства адвокатами заявляются.

Как правило, такие ходатайства судьями удовлетворяются, и они назначают другое время для начала судебных прений.

Необходимо также всегда помнить, что участники судебных прений должны в своих выступлениях основываться только на исследованных в судебном заседании материалах дела; они не могут ссылаться на доказательства, которые не были предметом рассмотрения в судебном заседании или которые были признаны судом недопустимыми.

Перед произнесением речи или ее основу желательно написать. Но делается это не для произнесения речи "с листа" (это вызывает недоверие к адвокату), а для того чтобы еще раз проанализировать и осмыслить материалы уголовного дела, оценить имеющиеся доказательства, извлечь и сгруппировать доказательства защиты, опровергающие обвинение или уменьшающие его тяжесть.

При всем различии адвокатских методик к подготовке и произнесению защитительных речей все же можно и нужно выделить круг вопросов, которые должны быть проанализированы в речи адвоката. Это могут быть следующие моменты:

фактические обстоятельства совершения деяния, в совершении которого обвиняется подсудимый;

характер наступивших последствий;

анализ доказательств обвинения и доказательств защиты;

вывод о признании подсудимого виновным или невиновным, либо виновным в совершении менее тяжкого преступления;

правовая оценка деяния и его юридическая квалификация со ссылками на нормы Общей и Особенной частей УК РУз;

характеристика личности подсудимого, а при необходимости и потерпевшего (гражданского истца);

причины и условия, способствовавшие совершению преступления;

обстоятельства, смягчающие ответственность (наказание) подсудимого;

предложение о виде и размере наказания или об освобождении от наказания, либо об оправдании подсудимого;

мнение защиты по разрешению гражданского иска;

другие важные вопросы, вытекающие из конкретного дела.

Поскольку законодатель указал в УПК РУз круг вопросов, которые должны быть разрешены судом при постановлении приговора, можно рекомендовать адвокатам в защитительной речи освещать при необходимости полностью или частично эти вопросы.

Речь желательно начинать с какого-либо главного факта, интересного момента. Это привлечет внимание судей и аудитории, сгладит неблагоприятный для адвоката психологический эффект перехода от обвинения к защите.

Возможно при этом использование литературного и исторического материала.

В центральной части речи должен содержаться анализ доказательств. Некоторые адвокаты при признании подсудимым своей вины и наличии достаточного количества проверенных в судебном следствии доказательств обвинения не утруждают себя подробным их анализом.

Между тем, как уже говорилось, даже при самой, казалось бы, безупречной конструкции обвинения всегда должны быть сомнения, критический анализ доказательств, о слабых сомнительных сторонах которых адвокат обязан сообщить суду. К тому же одни и те же факты в речах обвинителя и адвоката могут звучать по-разному.

Во второй половине защитительной речи необходимо дать характеристику личности подсудимого. Возможно сочетание характеристики и причин и условия, способствующих совершению преступления, ибо формирование нравственно высокой, законопослушной личности - это обязанность и государства, и общества в целом.

Следует предостеречь адвокатов, особенно молодых начинающих, от чрезмерного расхваливания и приукрашивания личности подсудимого, что иногда на фоне содеянного им производит тягостное впечатление на присутствующих в зале, в т. ч. и на судей.

Адвокат должен показать все положительное, что есть в подсудимом, обрисовать его заслуги и отношение к своим обязанностям перед обществом, к семье; рассказать о положительных нравственных качествах, отбросить все лишнее, случайное.

Желательно во второй половине речи сделать отступление литературно-художественного характера. Это оживит речь, придаст ей

колорит, привлечет внимание судей, которые уже устали и ждут удаления в совещательную комнату.

Большое значение на всю нравственную атмосферу судебного процесса оказывают взаимоотношения прокурора и адвоката (обвинителя и защитника).

В основе обвинения, как известно, должны лежать принципы законности, презумпции невиновности, всестороннего, полного и объективного исследования материалов дела. Осуществляя функции обвинения, прокурор обязан выявить как уличающие, так и оправдывающие, как отягчающие, так и смягчающие ответственность (наказание) обстоятельства.

Безусловно, социально-психологические свойства личности подсудимого влияют и на выбор вида наказания, и на выбор вида наказания, и на его размер.

Случается и так, что недостаток доказательств обвинение пытается восполнить отрицательной характеристикой личности подсудимого. Недопустимость таких приемов должна найти резкое осуждение в защитительной речи.

Адвокат вправе в жесткой форме, но без грубости насмешки критиковать нарушения, допущенные в стадии предварительного расследования, а также выступление государственного обвинителя, если он при осуществлении своих функций в уголовном процессе сам нарушает закон.

Недопустимы нетактичное поведение прокурора по отношению к адвокату, оскорбительные реплики в его адрес, пренебрежительное отношение к подсудимому.

По справедливому указанию А.Ф. Кони, проку "исполняя свой тяжелый долг, служит обществу. Но это служение только тогда будет полезно, когда в него будет внесена строгая нравственная дисциплина, и когда интерес общества и человеческое достоинство личности будет ограждаться с одинаковой чуткостью и усердием"⁸.

Необходимо учитывать, что некоторые сведения, касающиеся частной жизни граждан, не могут входить в предмет доказывания по расследуемому делу.

Из сказанного вытекает обязанность прокурора юридически правильно оценивать преступление, личность подсудимого, совокупность отягчающих и смягчающих ответственность (наказание) обстоятельств и предлагать применение только справедливого наказания.

⁸ Кони А. Ф. Собрание сочинений: в 8 т. Т 4, с.62

В заключительной части речи адвокат должен в точных и ясных формулировках выразить отношение защиты к виновности или невиновности подсудимого, виду и мере наказания.

Отдельные адвокаты соглашались с мнением прокурора о виде и мере наказания. Думается, делать этого не следует. Даже если адвокатом произнесена убедительная, хорошо аргументированная речь, он в заключении согласился с мерой наказания, которую предложил обвинитель, это производит неблагоприятное впечатление, выхолащивает позицию защиты.

Суд всегда уходит в совещательную комнату под впечатлением речи защитника (адвоката). Если прокурор взял слово для реплики, то адвокат, безусловно, должен на неё аргументировано ответить. Важно, чтобы обмен мнениями обвинения и защиты не превращался в перепбранку.

На практике возможны случаи, когда подсудимый отказывается от адвоката в судебном заседании. Это может иметь место на любой стадии судебного разбирательства до завершения судебных прений. И если такой отказ от защитника будет принят судом, то подсудимому должно быть предоставлено право на произнесение защитительной речи. Невыполнение этого правила является нарушением уголовно-процессуального закона и влечет за собой отмену приговора.

Начинающим адвокатам необходимо напомнить о важном этическом правиле, согласно которому последовательность выступлений в судебных прениях защитников подсудимых, имеющих противоречивые интересы, необходимо определять таким образом, чтобы вначале выступали защитники тех подсудимых, которые изобличают в совершении преступлений других подсудимых. Делается это для того, чтобы обеспечить реальное право на защиту подсудимым, которых изобличают другие подсудимые. В противном случае ответить адвокату на подобные изобличения можно, лишь воспользовавшись правом на реплику, что ущемляет право изобличаемых подсудимых на защиту.

Как правило, защитники (адвокаты) в подобных ситуациях согласовывают между собой очередность выступлений в прениях сторон и согласованный список представляют председательствующему в судебном заседании.

Важной правовой гарантией для адвоката является невозможность ограничения его выступления во времени.

Как указано в ст. 449 УПК РУз председательствующий вправе

приостанавливать участвующих в прениях лиц только в том случае, если они касаются обстоятельств, не имеющих отношения к рассматриваемому делу, или доказательств, признанных недопустимыми.

В соответствии со ст. 475 УПК РУз копия приговора должна быть вручена осужденному и оправданному не позднее трех суток после его провозглашения, а при значительности объема приговора - не позднее десяти суток. Другим сторонам копия приговора или выписка из него вручается по их просьбе в те же сроки.

Суд одновременно с постановлением приговора может вынести определение (постановление) о размере вознаграждения, подлежащего выплате за оказание юридической помощи подсудимому, если защитник участвовал в деле по назначению.

Протокол судебного заседания, ведение которого регулируется ст. 426 УПК РУз, - весьма важный процессуальный документ, в котором должны содержаться данные о всех исследованных судом доказательствах и о соблюдении как судом, так и участниками судебного процесса всех установленных законом правил судебного разбирательства.

Довольно часто адвокаты обосновывают свои возражения на приговор или иное обжалуемое решение суда данными протокола судебного заседания.

Желательно, чтобы адвокаты знакомились с протоколом судебных заседаний по всем делам, по которым они принимают участие в качестве защитников или представителей потерпевшего. К сожалению, из-за отсутствия времени, из-за несвоевременного изготовления протоколов (когда задержка в их изготовлении затягивается на длительный период, исчисляемый иногда месяцами) и по другим причинам сделать это не всегда представляется возможным.

Адвокаты по уголовным делам, по которым они приносят соответствующие жалобы либо по которым приносятся жалобы (представления), затрагивающие интересы осужденного, защиту которого они осуществляют, другими участниками процесса, должны сделать своим непреложным правилом обязательно знакомиться с протоколами судебных заседаний и при необходимости подавать на него замечания.

Для обеспечения полноты протокола при его ведении могут быть использованы стенографирование и технические средства.

Суды апелляционной, кассационной и надзорной инстанций используют данные протокола судебного заседания для проверки соот-

ветствия приговора фактическим данным, установленным в ходе судебного разбирательства, и соблюдения судом требований УПК РУз.

Протокол должен быть изготовлен и подписан председательствующим и секретарем в течение 3 суток со дня окончания судебного заседания.

Несоблюдение требований, предъявляемых к протоколу судебного заседания, признается существенным нарушением УПК РУз и может повлечь за собой отмену приговора.

По письменному ходатайству стороны, поданному в течение трех суток со дня окончания судебного заседания, ей предоставляется возможность ознакомиться с протоколом судебного заседания в течение не менее пяти суток с момента начала ознакомления.

Протокол в ходе судебного заседания может изготавливаться по частям, которые также подписываются председательствующим и секретарем. По ходатайству сторон им может быть предоставлена возможность ознакомиться с частями протокола по мере их изготовления.

По письменному ходатайству участника судебного разбирательства и за его счет изготавливается копия протокола.

В течение трех суток со дня ознакомления с протоколом судебного заседания осужденный и его адвокат могут подать на него замечания. Эти замечания рассматриваются председательствующим незамедлительно. Председательствующий вправе вызвать лицо, подавшее замечание, для уточнения его содержания.

По результатам рассмотрения замечаний председательствующий выносит постановление об удостоверении их правильности либо об их отклонении. Замечания на протокол и постановление председательствующего приобщаются к протоколу судебного заседания.

Тема 5. Участие адвоката в апелляционном и кассационном производстве

Составление апелляционной и кассационной жалобы адвокатом. Основные методы доводов в апелляционных и кассационных жалобах. Возражения на апелляционный и кассационный протест прокурора или кассационную жалобу потерпевшего. Право адвоката на отзыв жалобы. Участие адвоката в рассмотрении уголовного дела в суде апелляционной и кассационной инстанции: дача пояснений, участие в допросах свидетелей, экспертов, специалистов. Участие адвоката в судебных прениях. Знакомление с протоколом судебного заседания и подача замечаний на него.

Право на апелляционное, равно как и на кассационное обжалование не вступивших в законную силу приговоров основано на конституционном принципе, установленном Конституции РУз, согласно которому «каждый осужденный за преступление имеет право на пересмотр приговора вышестоящим судом в порядке, установленном законом, а также право просить о помиловании или смягчении наказания».

Это право лиц, осужденных за совершение преступлений, подтверждено и международными законодательными нормами.

Так, частью 5 ст. 14 Международного пакта "О гражданских и политических правах" провозглашено, что «каждый, кто осужден за какое-либо преступление, имеет право на то, чтобы его осуждение и приговор были пересмотрены вышестоящей судебной инстанцией согласно закону».

Деятельность апелляционной и кассационной судебных инстанций необходима для исправления судебных ошибок, но чрезвычайно важна и для формирования единой судебной политики, единообразного понимания и применения законов, воспитания судебных кадров и общего повышения судебной и правовой культуры в стране.

Отсюда вытекает важность роли участников судопроизводства на этих процессуальных стадиях, в частности адвоката, его опыта, профессионализма, высоких морально-нравственных качеств.

Помощь адвоката в апелляционной или кассационной судебной инстанции отличается несомненной доступностью как в силу наличия соответствующих адвокатских коллективов, так и весьма умеренны-

ми размерами гонорара за поддержание апелляционных и кассационных жалоб в суде.

Поэтому помощь адвокатов в составлении жалоб и поддержании их в судах апелляционной и кассационной инстанций получила широкое распространение.

В соответствии со ст. 497-1 УПК РУз в апелляционном порядке рассматриваются жалобы и представления на не вступившие в законную силу приговоры и постановления, вынесенные судьями.

Особенность апелляционного порядка рассмотрения жалоб состоит в том, что суд второй инстанции рассматривает их по правилам производства в суде первой инстанции, т. е. путем рассмотрения дела по существу.

В соответствии со ст. 497-2 УПК РУз судебное решение может быть обжаловано осужденным, оправданным, их защитниками, законным представителем, государственным обвинителем или вышестоящим прокурором, потерпевшим и его представителем.

Гражданский истец, гражданский ответчик или их представители вправе обжаловать судебное решение в части, касающейся гражданского иска.

Апелляционную или кассационную жалобу вправе подать как защитник (адвокат), участвовавший в деле, так и по просьбе осужденного защитник (адвокат), не участвовавший в предыдущих стадиях уголовного процесса.

Если же адвоката, подавшего апелляционную или кассационную жалобу, с согласия осужденного заменил другой адвокат, то последний вправе подать в установленный срок в апелляционную или кассационную инстанцию дополнительную жалобу.

Жалобы приносятся через суд, постановивший приговор или вынесший иное обжалуемое судебное решение.

В апелляционном порядке приговоры судьи обжалуются в районный суд.

В ст. 497-1 УПК РУз не приведены определения и постановления, которые не могут обжаловаться, т. к. регулируют лишь вопросы ведения судебного следствия. Это определения или постановления суда о порядке исследования доказательств, об удовлетворении или отклонении ходатайств участников судебного разбирательства, о мерах обеспечения порядка в зале судебного заседания, кроме случаев наложения денежного взыскания. По существу не подлежат обжалованию большинство решений судов первой инстанции, которые они

выносят в ходе судебного разбирательства. Вместе с тем это не означает, что эти решения не подлежат судебной проверке вышестоящей инстанцией. Эта проверка практически переносится на более поздний срок.

В связи с этим адвокат, не согласный с постановлением или определением, вынесенным в ходе судебного разбирательства, может обжаловать это судебное решение вместе с приговором или обратиться внимание апелляционной либо кассационной инстанции на нарушения закона, допущенные судом при вынесении данного решения.

Жалоба и представление на приговор или иное решение суда первой инстанции могут быть поданы сторонами в апелляционном порядке в течение 10 суток со дня провозглашения приговора, а осужденным, содержащимся под стражей, - в тот же срок со дня вручения ему копии приговора.

Жалоба или представление, поданные с пропуском срока, оставляются без рассмотрения. Вместе с тем ст. 497-5 УПК РУз предусматривает порядок восстановления срока обжалования.

В случае пропуска срока на обжалование или опротестование приговора по уважительным причинам лица, имеющие право подать апелляционную жалобу или протест, могут ходатайствовать перед судом, постановившим приговор, о восстановлении срока. В случае необходимости вопрос решается с участием лица, возбудившего ходатайство.

Отказ в восстановлении пропущенного срока может быть обжалован или опротестован в вышестоящий суд, который вправе восстановить срок и рассмотреть дело по частной жалобе или протесту. При этом должны быть выполнены требования, предусмотренные в частях второй, третьей и четвертой статьи 479 УПК РУз.

О принятии жалобы или представления суд, постановивший приговор или вынесший иное обжалуемое решение, извещает осужденного или оправданного, его защитника, обвинителя, потерпевшего и его представителя, а также гражданского истца, гражданского ответчика или их представителей, если жалоба или представление затрагивают интересы, направляет указанным лицам копии жалобы или представления с разъяснением возможности подачи на них возражений в письменной форме с указанием срока подачи.

Сроки такого извещения судом участников судебного разбирательства законодателем не установлены, равно как не установлены и сроки подачи возражений на поданную жалобу (представление). Эти

вопросы в каждом конкретном случае решаются по усмотрению судьи.

Поступившие возражения на жалобу или представление приобщаются к материалам уголовного дела.

В соответствии со ст. 497-6 УПК РУз подача жалобы или представления приостанавливает приведение приговора в исполнение.

Адвокатам необходимо обратить внимание на то обстоятельство, что приведение приговора или иного обжалуемого решения в исполнение приостанавливается не только при подаче апелляционной или кассационной жалобы, но и в случае ходатайства о восстановлении пропущенного срока.

Лицо, подавшее жалобу или представление, до начала заседания суда апелляционной инстанции вправе отозвать их либо изменить или дополнить новыми доводами.

При этом в дополнительном представлении прокурора или его заявлении об изменении представления, равно как и в дополнительной жалобе потерпевшего, частного обвинителя или их представителей, поданных по истечении срока обжалования, не может быть срока обжалования, не может быть поставлен вопрос об ухудшении положения осужденного, если такое требование не содержалось в первоначальных жалобе или представлении.

Таким образом, вопрос об ухудшении положения осужденного может быть поставлен в дополнительной жалобе (представлении) только при подаче ее в установленный срок. Иначе будет нарушено право осужденного на защиту, т.к. и осужденный, и его адвокат должны быть своевременно извещены о жалобе или представлении, чтобы иметь возможность подать на них свои письменные возражения.

По истечении срока обжалования суд, постановивший приговор или вынесший иное обжалуемое решение направляет уголовное дело с принесенными жалобой, представлением и возражениями на них в суд апелляционной или кассационной инстанций, о чем сообщается сторонам (ст. 497-6 УПК РУз).

Суд, рассматривающий дело в апелляционном или кассационном порядке, проверяет законность, обоснованность и справедливость судебного решения лишь в той части, в которой оно обжаловано, и в отношении тех осужденных, которых касаются жалоба или представление.

Поскольку законодатель устанавливает пределы рассмотрения

уголовного дела судом апелляционной или кассационной инстанции, то эти пределы очерчиваются осужденным и (или) адвокатом в их соответствующих жалобах. В связи с этим адвокаты обязаны строго подходить к наполнению содержания жалобы, формулированию просьб к апелляционной или кассационной инстанции, чтобы исключить сомнения в определении соответствующей судебной инстанцией пределов рассмотрения дела.

Отсюда же вытекает и этическое требование для адвоката об обязательной помощи осужденному в определении пределов рассмотрения дела в апелляционной или кассационной судебной инстанции, согласовании с ним его просьб к вышестоящей судебной инстанции.

Как видим, законодатель устанавливает в отношении приговора не только требования законности и обоснованности, но и справедливости. Это положение вписывается в принципы УК РУз, согласно которым наказание и иные меры уголовно-правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, должны соответствовать характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного.

Ст. 494 УПК РУз указывает, что при рассмотрении уголовного дела в кассационном порядке суд вправе смягчить осужденному наказание или применить уголовный закон о менее тяжком преступлении, но не вправе усилить наказание, а равно применить уголовный закон о более тяжком преступлении.

Остановимся на некоторых этических вопросах деятельности адвоката на этой стадии процесса.

Вполне понятно, что, если адвокат считает приговор незаконным, необоснованным или несправедливым и осужденный просит обжаловать его, адвокат обязан подать апелляционную или кассационную жалобу. Если адвокат не сделает этого, он не выполнит свой профессиональный долг.

Как быть адвокату, если он считает приговор подлежащим изменению, а осужденный отказывается от подачи жалобы?

С одной стороны, адвокат в силу ст. 53 УПК РУз обязан использовать все указанные в законе средства и способы защиты в целях выявления обстоятельств, опровергающих обвинение либо смягчающих наказание.

С другой стороны, не следует забывать, что права и обязанности защитника, в т.ч. и право на подачу апелляционной или кассационной

жалобы, все же производны от волеизъявления подзащитного.

В соответствии со ст. 46 УПК РУз обвиняемый (подсудимый) вправе в любой момент производства по делу отказаться от защитника.

Если осужденный откажется от защитника, подавшего жалобу, и такой отказ будет принят судом, то при отсутствии жалобы самого осужденного и других жалоб или представления, производство по делу в апелляционном или кассационном порядке должно быть прекращено.

Как правило, суды не принимают отказ от защитника несовершеннолетних; немых, глухих, слепых и других лиц, которые в силу своих физических или психических недостатков не могут сами осуществлять свое право на защиту.

В связи с этим по делам данной категории адвокат может решать самостоятельно вопрос о подаче апелляционной или кассационной жалобы и, следовательно, может подать жалобу независимо от воли осужденного.

По апелляционным жалобам и представлениям проверяются законность, обоснованность и справедливость приговоров и постановлений судей.

Дела по апелляционным жалобам и протестам в районном суде рассматриваются судьей единолично.

Особенность рассмотрения дел в апелляционном порядке состоит в том, что суд апелляционной инстанции разрешает дело по существу по правилам производства в суде первой инстанции и, следовательно, вправе провести повторное судебное следствие.

Уголовно-процессуальный закон устанавливает определенные требования к форме и содержанию апелляционной жалобы или представления, которые изложены в ст. 363 УПК РУз.

Особое внимание адвокатам необходимо обращать на производимые ими в апелляционной жалобе доводы и доказательства, которыми обосновываются те или иные просьбы адвоката, ибо, как уже указывалось в этой работе, в соответствии со ст. 497-7 УПК РУз суд апелляционной инстанции проверяет законность, обоснованность и справедливость судебного решения лишь в той части, в которой оно обжаловано, и в отношении тех осужденных, которых касается жалоба. Поэтому адвокаты при написании апелляционной, равно как и кассационной жалобы, должны четко представлять и обозначать пределы рассмотрения дела, чтобы у апелляционной или кассационной

инстанции не оставалось сомнений в определении этих пределов.

Если принесенные жалоба или представление не соответствуют требованиям УПК РУз, что препятствует рассмотрению уголовного дела, они возвращаются судьей, который назначает срок для их пересоставления.

Если требования судьи не выполнены и жалоба в установленный срок не поступила, о чем выносится соответствующее постановление, она считается неподанной. В этом случае апелляционное производство по делу прекращается и приговор считается вступившим в законную силу.

Осужденный, его защитник (адвокат) в подтверждение оснований жалобы либо возражений против жалобы или представления другой стороны вправе представить в суд новые материалы или ходатайствовать о вызове в суд указанных ими свидетелей и экспертов.

После изучения материалов дела судья выносит постановление о назначении судебного заседания и извещает стороны о месте, дате и времени рассмотрения уголовного дела.

У процессуалистов нет единого мнения о том, является ли перечень вопросов, которые судья должен отразить в постановлении о назначении заседания суда апелляционной инстанции, исчерпывающим или он подлежит расширительному толкованию.

В судебном заседании суда апелляционной инстанции обязательно должны участвовать:

государственный обвинитель, за исключением дел частного обвинения. Если же прокурором возбуждается уголовное дело ввиду того, что потерпевший в силу беспомощного состояния или по другим причинам не может сам защищать свои права и законные интересы, то по такому делу участие прокурора в суде апелляционной инстанции является обязательным, независимо от принесения им представления на приговор судьи;

подсудимый или осужденный.

Законодатель оговаривает, что обязательным является участие только того подсудимого, который подал жалобу или в защиту интересов которого поданы жалоба или представление, за исключением случаев, указанных в УПК РУз, которая предусматривает, что судебное разбирательство в отсутствие подсудимого может быть допущено в случае, если по уголовному делу подсудимый ходатайствует о рассмотрении данного уголовного дела в его отсутствие;

Защитник – в случаях, указанных в ст. 46 УПК РУз. Это означа-

ет, что если подсудимый не отказался добровольно и в письменном виде от защитника, то участие защитника является обязательным.

Деятельность адвоката в апелляционной инстанции - дело сравнительно новое, поэтому необходимо внимательно изучить статьи УПК РУз, регулирующий апелляционный порядок рассмотрения уголовного дела.

Большинство жалоб подаются адвокатами с просьбой исключить из приговора отдельные эпизоды обвинения, применить другую квалификацию, снизить меру наказания.

При рассмотрении дела в апелляционной инстанции ведется судебное следствие, порядок производства которого определен ст. 497-11 УПК РУз.

Судебное следствие начинается с краткого изложения председательствующим содержания приговора, а также существа апелляционных жалобы или представления возражений на них.

После доклада председательствующего выступает сначала сторона, подавшая жалобу или представление, а затем суд заслушивает возражения другой стороны.

После выступления сторон суд переходит к проверке доказательств. При этом свидетели, допрошенные в суде первой инстанции, допрашиваются в суде апелляционной инстанции, если их вызов суд признал необходимым.

Весьма важное положение содержится в УПК РУз, согласно которому "стороны вправе заявить ходатайство о вызове новых свидетелей, производстве судебной экспертизы, об истребовании вещественных доказательств и документов, в исследовании которых им было отказано судом первой инстанции... При этом суд апелляционной инстанции не вправе отказать в удовлетворении ходатайства на том основании, что оно не было удовлетворено судом первой инстанции".

Как видим, в суде апелляционной инстанции могут исследоваться любые доказательства, в т. ч. и те, которые не исследовались в суде первой инстанции, и суд апелляционной инстанции может установить фактические обстоятельства, которые были отвергнуты приговором судьи.

По завершении судебного следствия суд разрешает ходатайства сторон о его дополнении и переходит к прениям сторон.

При проведении прений сторон первым выступает лицо, подавшее жалобу или представление.

По результатам рассмотрения дела апелляционная инстанция принимает одно из решений, предусмотренных 497-13 УПК РУз.

Особенность полномочий суда апелляционной инстанции по принятию решений по результатам рассмотрения дела состоит в том, что лишь в одном случае он выносит постановление - когда принимает решение об оставлении приговора суда первой инстанции без изменения, а апелляционных жалобы или представления - без удовлетворения. В остальных случаях суд апелляционной инстанции выносит приговор.

Отмена оправдательного приговора судьи судом апелляционной инстанции возможна лишь по представлению прокурора, жалобе потерпевшего, частного обвинителя или их представителей на необоснованность оправдания подсудимого.

Обвинительный приговор суд апелляционной инстанции вправе вынести только с соблюдением общих требований уголовно-процессуального закона о пределах судебного разбирательства, изложенных в ст. 252 УПК РУз, согласно которой судебное разбирательство проводится в отношении обвиняемого и лишь по предъявленному ему обвинению.

Оправданный также может обжаловать приговор, и апелляционная инстанция может изменить этот приговор в части мотивов и оснований оправдания. Например, изменить оправдание подсудимого за отсутствием состава преступления на оправдание ввиду непричастности подсудимого к совершенному преступлению.

Анализ части 3 ст. 367 УПК РУз приводит к пониманию, что суду апелляционной инстанции не дано право принять решение об отмене приговора судьи и направлении дела на новое судебное разбирательство, т.е. судом апелляционной инстанции всегда должно принимать окончательное решение по существу дела.

При этом особенность деятельности суда апелляционной инстанции состоит в том, что он может постановить совершенно новый приговор, полностью заменяющий приговор судьи. Основания к отмене или изменению приговора суда первой инстанции указаны в главе 55 УПК РУз.

Вопросы рассмотрения уголовных дел в кассационном порядке регулируются гл. 56 УПК РУз.

По кассационным жалобам и представлениям суд кассационной инстанции проверяет законность, обоснованность и справедливость приговоров и иных судебных решений.

Суд кассационной инстанции обязан проверить законность, обоснованность и справедливость как деятельности суда, предшествующей вынесению судебного решения, так и деятельности органов предварительного расследования.

Рассмотрение дела должно быть начато не позднее одного месяца со дня поступления его в суд кассационной инстанции.

Законодатель ничего не говорит о времени, в течение которого после поступления в суд первой инстанции кассационных жалобы, представления и возражений на них суд первой инстанции обязан направить дело с указанными документами в суд кассационной инстанции.

Это приводит и будет приводить к тому, что по разным причинам дела с кассационными жалобами и представлениями судом первой инстанции длительное время не будут отправляться в кассационную инстанцию, что повлечет за собой ущемление прав участников уголовного процесса.

Опять, как и при апелляционном обжаловании, обращаем внимание адвокатов на необходимость тщательной мотивировки доводов и оснований к отмене или изменению приговора либо иного обжалуемого решения, т. к. с этим связаны пределы рассмотрения уголовного дела судом кассационной инстанции, проверяющей законность, обоснованность и справедливость судебного решения лишь в части, в которой оно обжаловано, и в отношении тех осужденных, которых касаются жалоба или представление.

Вместе с тем это не означает, что суд кассационной инстанции может проверить только основания, на которые ссылаются участники процесса. Кассационная инстанция обязана установить все допущенные судом первой инстанции нарушения закона, независимо от наличия указания на них участников процесса в жалобах или представлениях.

Иначе могут оказаться невыполненными задачи кассационной инстанции по проверке решений судов первой инстанции на соответствие их обоснованности, законности и справедливости.

Несоответствие жалобы адвоката и (или) подсудимого требованиям, изложенным в УПК РУз может воспрепятствовать рассмотрению уголовного дела в кассационной инстанции и повлечь за собой возвращение жалобы судьей, который назначает новый срок для ее пересоставления.

Если жалоба в установленный срок не поступит, она считается

ся неподанной, и кассационное производство подлежит прекращению, о чем суд выносит определение.

Если осужденный изъявит желание участвовать в рассмотрении дела судом кассационной инстанции, он должен указать это в своей кассационной жалобе.

При поступлении дела с кассационной жалобой или представлением судья назначает дату, время и место судебного заседания, о чем стороны должны быть извещены.

Вопрос о вызове осужденного, содержащегося под стражей, решается судом.

В главе 56 УПК РУз, регулирующей кассационный порядок рассмотрения уголовных дел, ничего не говорится об участии в судебном заседании защитника, поэтому остановимся на этом вопросе более подробно.

Несомненно, что по делу может участвовать защитник по соглашению с осужденным, подавший кассационную жалобу или вступивший в процесс по просьбе осужденного на более поздней стадии рассмотрения уголовного дела, в т.ч. на стадии его кассационного рассмотрения. При замене адвоката по просьбе (заявлению) осужденного после подачи кассационной жалобы вступивший в дело новый адвокат должен представить в суд кассационной инстанции ордер на ведение дела или сообщить о своем участии в деле иным способом, чтобы кассационная инстанция могла уведомить его о дне и времени слушания дела. Он также вправе подать и свою кассационную жалобу в установленный срок, и дополнительную жалобу. В судебном заседании кассационной инстанции адвокат и его подзащитный вправе:

делать заявления об отводе;

заявлять ходатайства, в т.ч. о непосредственном исследовании доказательств;

представлять дополнительные материалы и знакомится с материалами, представленными другими участниками процесса;

давать объяснения;

отозвать свою кассационную жалобу.

Отказ от защитника в кассационной инстанции должен быть рассмотрен, и судебная коллегия по уголовным делам должна вынести свое решение.

Право осужденного отказаться на любой стадии процесса от адвоката (ст. 46 УПК РУз) предопределяет также его право отозвать не только свою жалобу, но и кассационную жалобу адвоката. В этом

случае кассационное производство по делу, начатое по жалобе адвоката, прекращается.

Если осужденный не отказывается от защитника вообще, а лишь от конкретного адвоката, то, удовлетворив просьбу о таком отказе, судебная коллегия должна предоставить осужденному возможность заключить соглашение с другим адвокатом.

Осужденный или оправданный, явившийся в судебное заседание, допускается к участию в судебном заседании во всех случаях.

Адвокат при наличии уважительных причин может ходатайствовать о переносе срока рассмотрения дела в кассационной инстанции. Как правило, суды кассационной инстанции такие ходатайства адвокатов удовлетворяют.

Порядок рассмотрения уголовного дела судом кассационной инстанции определен ст. 506 УПК РУз.

После разрешения отводов и ходатайств один из судей кратко излагает содержание приговора или иного обжалуемого судебного решения, а также кассационной жалобы (или) представления. Затем суд заслушивает выступившие стороны, подавшей жалобу или представление, в обоснование своих доводов и возражения другой стороны.

При наличии нескольких жалоб последовательность выступлений определяется судом с учетом мнения сторон.

Адвокату следует иметь в виду, что при рассмотрении дела в кассационном порядке суд вправе по ходатайству стороны непосредственно исследовать доказательства.

В подтверждение доводов, изложенных в кассационно жалобе, адвокат вправе представить в суд кассационной инстанции дополнительные материалы, указав, каким путем они получены и в связи с чем возникла необходимость их представления.

Не так уж редки случаи, особенно по сложным, многоэпизодным делам, когда изготовление протокола судебного заседания затягивается на неопределенное время. В таких случаях адвокатам приходится подавать краткую кассационную жалобу, указывая, что дополнительная мотивированная кассационная жалоба будет подана ими после ознакомления с протоколом судебного заседания. При этом и в краткой кассационной жалобе адвокат должен изложить основные доводы несогласия с приговором и свою просьбу к суду кассационной инстанции.

По разным причинам может случиться так, что адвокатом не бу-

дет подана дополнительная жалоба. Но и в этом случае суд кассационной инстанции обязан обсудить доводы, изложенные в краткой кассационной жалобе адвоката, и принять по ней решение.

Хотя дополнительная мотивированная жалоба адвоката не была подана, данных о том, что ранее поданная кассационная жалоба отозвана, в деле не имелось, поэтому она должна была быть рассмотрена в кассационном порядке.

По результатам рассмотрения дела суд кассационной инстанции выносит определение.

Определение принимается большинством голосов судей. Определение подписывается всеми судьями. Судья, оставшийся при голосовании в меньшинстве, вправе, подписав определение, изложить в письменном виде свое особое мнение.

Определение суда кассационной инстанции может быть обжаловано и опротестовано в порядке надзора. (ст. 509 УПК РУз)

УПК РУз устанавливает, что в результате рассмотрения уголовного дела в кассационном порядке суд в совещательной комнате принимает одно из следующих решений:

1. Об оставлении приговора или иного обжалуемого судебного решения без изменения, а жалобы или представления без удовлетворения.

Такое определение принимается в том случае, когда доводы кассационной жалобы не основаны на имеющихся в деле доказательствах, не могут поколебать законность и обоснованность приговора или иного обжалуемого судебного решения.

2. Об отмене приговора или иного обжалуемого судебного решения и о прекращении уголовного дела.

3. Об отмене приговора или иного обжалуемого судебного решения и о направлении уголовного дела на новое судебное разбирательство в суд первой или апелляционной инстанции со стадии предварительного слушания, или судебного разбирательства, или действий суда.

Оправдательный приговор общего порядка может быть отменен судом кассационной инстанции только по представлению прокурора либо по жалобе потерпевшего или его представителя, а также по жалобе оправданного, не согласного с основаниями оправдания.

В случае отмены приговора при решении вопроса, с какой стадии (предварительного слушания или судебного разбирательства) предложить суду первой инстанции начать новое рассмотрение дела,

кассационной инстанцией учитывается, в какой стадии процесса допущены нарушения закона и какие действия необходимы для их устранения.

Отметим, что кассационная инстанция не может принять решение о направлении дела на новое рассмотрение в суд, вынесший приговор, если в нем имеется лишь судья либо судьи, избранные в состав суда, не могут рассматривать данное дело в силу наличия обстоятельств, дающих основание для их отвода. В таком случае суд кассационной инстанции должен решить еще и вопрос о территориальной подсудности.

4. Об изменении приговора или иного судебного решения.

Основания изменения приговора судом кассационной инстанции указаны в главе 55 УПК РУз. В этой главе изложены традиционные для уголовно-процессуального законодательства РУз основополагающие принципы, согласно которым суд кассационной инстанции вправе применить уголовный закон о менее тяжком преступлении, но не вправе усилить наказание или применить к осужденному закон о менее тяжком преступлении.

Обратим внимание адвокатов, что, если кассационная инстанция при рассмотрении дела в отношении несовершеннолетнего, осужденного за совершение преступления небольшой, средней тяжести или тяжкого преступления, за исключением преступлений, указанных в УК РУз, придет к убеждению о возможности его исправления без применения наказания, она вправе, подтвердив обоснованность обвинительного приговора, освободить несовершеннолетнего от отбывания наказания и направить его в соответствии с УК РУз в специальное воспитательное или лечебное учреждение.

Основания отмены или изменения судебного решения в кассационном порядке изложены в главе 55 УПК РУз.

I. Несоответствие выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам уголовного дела, установленным судом первой или апелляционной инстанции.

Следует неукоснительно соблюдать конституционное положение, согласно которому неустранимые сомнения в виновности подсудимого толкуются в его пользу.

По смыслу закона в пользу подсудимого толкуются не только устранимые сомнения в его виновности в целом, но и неустранимые сомнения, касающиеся отдельных эпизодов предъявленного обвинения, формы вины, степени и характера участия в совершении пре-

ступления, смягчающих и отягчающих обстоятельств и т. д.

II. Нарушение уголовно-процессуального закона.

Нарушения норм УПК РУз при расследовании и рассмотрении в судах уголовных дел довольно многочисленны и многообразны.

Остановимся более подробно на случаях нарушения уголовно-процессуального закона, указанных УПК РУз.

Основаниями отмены или изменения судебного решения являются такие нарушения уголовно-процессуального закона, которые путем лишения или ограничения гарантированных УПК РУз прав участников уголовного судопроизводства, несоблюдения процедуры судопроизводства или иным путем повлияли или могли повлиять на постановление законного, обоснованного и справедливого приговора.

УПК РУз устанавливает, что основаниями отмены или изменения судебного решения в любом случае являются следующие нарушения уголовно-процессуального закона.

1. Непрекращение уголовного дела судом при наличии оснований, предусмотренных УПК РУз.

2. Постановление приговора незаконным составом суда. Незаконным состав суда следует признавать, когда судья единолично рассмотрел дело, которое может быть рассмотрено судом лишь коллегиально, и в других случаях.

3. Рассмотрение уголовного дела в отсутствие подсудимого, за исключением случаев, предусмотренных УПК РУз.

УПК РУз устанавливает, что судебное разбирательство в отсутствие подсудимого может быть допущено в случае, если по уголовному делу о преступлении небольшой или средней тяжести об этом ходатайствует подсудимый.

4. Рассмотрение уголовного дела без участия защитника (когда его участие является обязательным в соответствии с уголовно-процессуальным законом) или с иным нарушением права обвиняемого пользоваться помощью защитника.

5. Нарушение права подсудимого пользоваться языком, которым он владеет, и помощью переводчика.

Это право подсудимого обеспечивается требованиями ст. 20 УПК РУз, согласно которой участникам уголовного судопроизводства, не владеющим или недостаточно владеющим языком, на котором ведется производство по уголовному делу, должно быть разъяснено и обеспечено право делать заявления, давать объяснения и показания, заявлять ходатайства, приносить жалобы, знакомиться с мате-

риалами уголовного дела, выступать в суде на родном языке или другом языке, которым они владеют, а также бесплатно пользоваться помощью переводчика в порядке, установленном УПК РУз.

6. Непредставление подсудимому права участия в прениях сторон.

В соответствии с УПК РУз в отсутствие защитника в прениях сторон участвует подсудимый. Ему также должно быть предоставлено право выступить с репликой.

На этом основании по сложным делам может возникнуть и ходатайство подсудимого о предоставлении ему времени на подготовку этих формулировок, которое суд, по нашему мнению, должен удовлетворить.

7. Непредоставление подсудимому последнего слова.

8. Нарушение тайны совещания судей при постановлении приговора.

Тайна совещания судей - одна из гарантий выполнения конституционного требования независимости судей и подчинения их только закону. Она позволяет судьям принимать решения по своему внутреннему убеждению, основанном на исследованных в судебном заседании материалах дела и исключить возможность постороннего влияния на судей при вынесении приговора.

Поэтому любые нарушения тайны совещания судей должны рассматриваться как влекущие за собой отмену приговора.

Лишь в двух случаях предусмотрена возможность выяснения, какую позицию занимал судья в совещательной комнате.

Во-первых, когда кто-либо из судей остается при особом мнении.

Во-вторых, когда по делу ведется предварительное следствие в связи со вновь открывшимися обстоятельствами - преступным злоупотреблением судей. В этом случае следователь вправе задавать вопросы судьям для выяснения вопроса, какую позицию кто из них занимал.

9. Обоснование приговора доказательствами, признанными судом недопустимыми.

В соответствии со ст. 95 УПК РУз недопустимыми доказательствами являются доказательства, полученные с нарушением требований уголовно-процессуального закона. Такие доказательства не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу обвинения.

10. Отсутствие подписи судьи или одного из судей, если уголовное дело рассматривалось судом коллегиально, на соответствующем судебном решении.

В соответствии со ст. 509 УПК РУз приговор подписывается всеми судьями, в т. ч. и судьей, оставшимся при особом мнении.

11. Отсутствие протокола судебного заседания.

Отсутствие протокола, равно как и небрежное его составление, лишающее возможности вышестоящему суду проверить законность, обоснованность и справедливость приговора, должно влечь за собой отмену такого приговора как необоснованного.

В ходе предварительного расследования и судебного разбирательства случаются и другие нарушения норм УПК РУз, которые могут быть признаны апелляционной или кассационной инстанциями, влекущими за собой отмену приговора.

III. Неправильное применение уголовного закона. Неправильным применением закона, как это указано в ст. 488 УПК РУз, могут являться:

1) нарушение требований Общей части УК РУз (к примеру, случаи применения закона, утратившего силу или не вступившего в силу).

IV. Несправедливость приговора.

Правовое понятие такого приговора дано в ст. 489 УПК РУз, определившей, что несправедливым является приговор, по которому было назначено наказание, не соответствующее тяжести преступления, личности осужденного, либо наказание, которое хотя и не выходит за пределы, предусмотренные соответствующей статьей Особенной части УК РУз, но по своему виду или размеру является несправедливым как вследствие чрезмерной мягкости, так и вследствие чрезмерной суровости.

Рассматривая вопросы соблюдения принципов справедливости при определении наказания за совершенное преступление, адвокаты всегда должны иметь в виду УК РУз, где указано, что наказание и иные меры уголовно-правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, должны быть справедливыми, т. е. соответствовать характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного. Этот принцип означает максимальную индивидуализацию при назначении наказания.

Адвокатам необходимо обращать внимание, что в кассационном

определении обязательно указываются краткое изложение доводов лица, подавшего жалобу или представление; возражения других лиц, участвующих в заседании суда кассационной инстанции; а также мотивы принятого решения.

Кассационное определение, не содержащее ответов на доводы кассационных жалоб или протеста, в частности по вопросам доказанности или недоказанности обвинения, квалификации преступления и о мере наказания, следует признавать вынесенным с нарушением норм уголовно-процессуального закона и подлежащим отмене с передачей дела на новое кассационное рассмотрение.

Суд кассационной инстанции обязан отменить обвинительный приговор и направить дело на новое рассмотрение ввиду односторонности или неполноты дознания предварительного или судебного следствия либо ввиду несоответствия выводов суда, изложенных в приговоре фактическим обстоятельствам дела и в том случае, если на эти основания не указано в кассационных жалобах либо в протесте. Вместе с тем, принимая такое решение, суд не вправе выходить за пределы обвинения и указывать в определении на такие обстоятельства, выяснение которых может привести к ухудшению положения осужденного.

Поскольку указания суда, рассматривающего дело в кассационном порядке, обязательны при вторичном рассмотрении дела судом, важное значение имеет содержание этих указаний. Они должны быть ясными, конкретными и реально выполнимыми, чтобы проведенные в соответствии с ними действия суда первой инстанции действительно способствовали правильному разрешению дела .

При этом суд кассационной инстанции при отмене приговора и направлении уголовного дела на новое судебное рассмотрение не вправе предрешать вопросы:

- о доказанности или недоказанности обвинения;
- достоверности или недостоверности того или иного доказательства;
- преимуществах одних доказательств перед другими;
- мере наказания.

Если вновь вынесенное кассационное определение противоречит ранее вынесенному, то суд разъясняет участникам уголовного судопроизводства право обжалования определения в порядке надзора.

Тема 6. Участие в надзорном производстве и других стадиях уголовного процесса

Адвокат в стадии исполнения приговора. Ходатайство о помиловании. Жалоба в порядке надзора и ее отличия от кассационной инстанции. Доклад жалобы на личном приеме. Участие адвоката в производстве в порядке надзора. Участие адвоката при возобновлении производства по уголовному делу по вновь открывшимся обстоятельствам.

Пересмотр вступивших в законную силу приговоров, определений и постановлений суда регулируется главой 57 УПК РУз. В соответствии со ст. 510, 511 УПК РУз осужденный, оправданный, их защитники или законные представители, потерпевший, его представитель вправе обратиться с надзорной жалобой, а прокурор - с надзорным представлением о пересмотре вступивших в законную силу приговора, определения или постановления суда.

Ст. 519 УПК РУз устанавливает перечень судов, наделенных правом пересмотра вступивших в законную силу судебных решений.

Надзорная жалоба подается непосредственно в суд надзорной инстанции, правомочный пересматривать обжалуемое судебное решение.

Так же как и при подаче кассационной жалобы, адвокат в порядке надзора обязан привести доводы с указанием оснований к отмене или изменению обжалуемого решения.

Пересмотр приговора в порядке надзора возможен лишь только по материалам дела. Если же обоснованность приговора вызывает сомнения в связи с появлением обстоятельств, которые не были известны суду до вступления приговора в законную силу, то вопрос о пересмотре такого приговора может быть решен в порядке производства по новым или вновь открывшимся обстоятельствам.

Поскольку суд надзорной инстанции в начальной стадии рассмотрения жалобы не располагает материалами уголовного дела, к надзорной жалобе должны быть приложены копия приговора или иного судебного решения, которые обжалуются; копии решений вышестоящих судебных инстанций, если они выносились по данному делу; копии иных процессуальных документов, подтверждающих, по мнению адвоката, доводы, изложенные в надзорной жалобе.

Кроме того, адвокат может приложить к жалобе дополнитель-

ные материалы (различного рода справки, характеристики) в подтверждение обоснованности жалобы.

Также адвокат должен представить в суд надзорной инстанции ордер адвокатского образования на подачу жалобы и на участие в ее рассмотрении, а также справку о месте отбывания наказания осужденным, в отношении которого подается надзорная жалоба.

Жалобы в порядке надзора требуют основательной подготовки, аргументированности позиции адвоката, подтверждение его доводов на конкретные материалы дела; высокого уровня общей и правовой культуры.

Одной из причин нежелания адвокатов участвовать в этой стадии процесса является именно трудоемкость этого вида деятельности.

Порядок рассмотрения надзорных жалоб и представлений определен ст. 520 УПК РУз.

Уголовное дело рассматривается в суде надзорной инстанции по правилам, предусмотренным статьей 506 настоящего Кодекса. Если при рассмотрении дела в Президиуме Верховного суда Республики Узбекистан, Верховного суда Республики Каракалпакстан по уголовным делам, областных и Ташкентского городского судов по уголовным делам за и против удовлетворения протеста будет подано равное число голосов, протест в пользу осужденного (оправданного) считается удовлетворенным, а протест, в котором ставится вопрос об ухудшении положения осужденного (оправданного), отклоняется.

Судья, рассматривающий надзорную жалобу, вправе истребовать уголовное дело для разрешения надзорной жалобы. После изучения надзорной жалобы судья выносит постановление либо об отказе в удовлетворении надзорной жалобы либо о возбуждении надзорного производства и передаче надзорной жалобы на рассмотрение суда надзорной инстанции вместе с уголовным делом, если оно было истребовано.

Необходимо иметь в виду, что судья, ранее участвовавший в рассмотрении этого же дела в суде первой или второй инстанции, не может рассматривать надзорную жалобу.

Следовательно, после получения постановления судьи соответствующего суда надзорной инстанции об отказе в удовлетворении надзорной жалобы адвокат вправе обратиться с надзорной жалобой, в которой опровергаются доводы судьи, вынесшего это постановление, к председателю суда или его заместителю соответствующей надзорной инстанции с целью добиться отмены постановления судьи и воз-

буждения надзорного производства.

Соответственно этому необходимо высказывать и просьбы в надзорных жалобах.

В случае отказа в удовлетворении этого обращения адвокат вправе подать жалобу в надзорную инстанцию.

Пересмотр в порядке надзора обвинительного приговора, а также определения и постановления суда в связи с неадекватностью применения уголовного закона о более тяжком преступлении, ввиду мягкости наказания или по иным основаниям, влекущим за собой ухудшение положения осужденного, а также пересмотр оправдательного приговора либо определения или постановления суда о прекращении уголовного дела не допускаются.

В связи с этим если судья, изучающий надзорную жалобу, придет к выводу, что она направлена на отмену оправдательного приговора, применение закона о более тяжком преступлении, назначение более строгого наказания либо на иное ухудшение положения осужденного или лица, в отношении которого уголовное дело прекращено, он должен возратить такую жалобу без рассмотрения по существу, указав, что суд надзорной инстанции такими полномочиями не обладает.

Равным образом "при новом рассмотрении вправе ни при каких условиях применить закон, усиливающий ответственность осужденного, или назначить более строгое наказание, поскольку принцип невозможности поворота к худшему в надзоре распространяется на посленадзорное повторное рассмотрение дел".

В судебном заседании принимают участие прокурор, а также осужденный, оправданный, их защитники и законные представители, иные лица, чьи интересы затрагиваются жалобой или представлением, при условии заявления ими ходатайств об этом. Указанным лицам предоставляется возможность ознакомиться с надзорными жалобой или представлением.

После выступления прокурора право на устные объяснения предоставляется участвующим в судебном заседании осужденному, оправданному, их защитникам или законным представителям, потерпевшему и его законному представителю.

Затем стороны удаляются из зала судебного заседания, а президиум соответствующего суда выносит необходимое постановление, а судебная коллегия по уголовным делам ВС РУз – определение.

По уголовно-процессуальному закону сохранен ревизионный

порядок проверки дела, при котором суд надзорной инстанции не связан доводами надзорных жалобы или представления и вправе проверить все производство по уголовному делу в полном объеме.

В случае осуждения по одному делу нескольких лиц и принесении надзорной жалобы одним из них или некоторыми из них, равно как и представления - в отношении одного из них или некоторых из них, суд надзорной инстанции вправе проверить уголовное дело в отношении всех осужденных.

Наличие в деятельности судов надзорных инстанций ревизионного начала в свою очередь, важно для формирования единой судебной практики по уголовным делам.

Суд надзорной инстанции, рассматривая уголовное дело в порядке надзора, вправе смягчить назначенное осужденному наказание или применить уголовный закон о менее тяжком преступлении.

Равным образом не должна рассматриваться как повторная и жалоба в отношении того же самого лица, но поданная по основаниям иным, нежели те, что указывались в отклоненной жалобе, и при условии, что вопрос в отношении этого лица не решен в ревизионном порядке.

Между тем надзорные жалоба или представление, приговор, определение или постановление суда, вынесенные после отмены предыдущих решений в кассационном порядке или в порядке надзора, могут быть внесены независимо от мотивов, по которым были отменены первоначальные приговор, определение или постановление.

Адвокат может быть активным участником производства по уголовному делу также при наличии новых или вновь открывшихся обстоятельств.

Этот вид производства являет собой исключительную стадию рассмотрения уголовных дела, когда обнаруживаются вновь открывшиеся обстоятельства, которые существовали на момент вступления приговора или иного судебного решения в законную силу, но не были известны суду, в силу чего судом принято незаконное, необоснованное

или несправедливое решение; либо обнаруживаются новые обстоятельства, не известные суду на момент вынесения судебного решения, однако устраняющие преступность и наказуемость деяния.

Эти вопросы регулируются ст. 521-527 УПК РУз

По своему содержанию и предназначению возобновление дел, т. е. их новое рассмотрение, выступает в качестве механизма, дополня-

ющего все обычные способы обеспечения правосудности приговоров. Этот вид производства, как имеющий как бы резервное значение, используется, когда не применимы или были исчерпаны другие средства процессуально-правовой защиты.

Такой особый порядок рассмотрения дел предусмотрен и международным законодательством.

Так, пунктом 6 ст. 14 Международного пакта о гражданских и политических правах от 16.12.66 подчеркнуто, что цель исправления судебных ошибок служит основанием для пересмотра окончательных решений судов, если какое-либо новое или вновь обнаруженное обстоятельство неоспоримо доказывает наличие судебной ошибки.

К вновь открывшимся обстоятельствам закон относит:

1) установленные вступившим в законную силу приговором суда заведомая ложность показаний потерпевшего или свидетеля, заключения эксперта, а равно вещественных доказательств, протоколов следственных и судебных действий и иных документов или заведомая неправильность перевода, повлекшие за собой постановление незаконного, необоснованного или несправедливого приговора, вынесение незаконного или необоснованного определения или постановления.

Заведомая ложность может выражаться в преднамеренном искажении потерпевшим или свидетелем своих показаний, даче экспертом ложного заключения, извращении переводчиком перевода.

Подложность вещественных доказательств может выражаться в их порче, фальсификации, уничтожении, искусственном создании и т. п.;

2) установленные вступившим в законную силу приговором суда преступные действия дознавателя, следователя или прокурора, повлекшие за собой постановление незаконного, необоснованного или несправедливого приговора, вынесение незаконного или необоснованного определения либо постановления.

Преступные действия - это злоупотребление указанными лицами должностным положением из корыстной или иной личной заинтересованности в целях недопущения принятия по делу законного, обоснованного и справедливого решения (к примеру, привлечение следователем к уголовной ответственности заведомо невиновного лица на основе фальсификации доказательств, что повлекло в дальнейшем вынесение незаконного и необоснованного приговора);

3) установленные вступившим в законную силу приговором су-

да преступные действия судьи, совершенные им при рассмотрении данного уголовного дела.

Выявление вновь открывшихся обстоятельства ещё не служит основанием для возобновления производства по делу; необходимо, чтобы они были установлены вступившим в законную силу приговором суда.

Помимо приговора, эти обстоятельства могут быть установлены определением или постановлением суда, постановлением прокурора, следователя или дознавателя о прекращении уголовного дела по следующим основаниям: за истечением срока давности; вследствие акта амнистии или акта о помиловании; в связи со смертью обвиняемого; в связи с недостижением лицом, совершившим общественно опасное деяние, возраста для привлечения в качестве обвиняемого.

Новые обстоятельства - это обстоятельства, не известные суду на момент вынесения судебного решения, устраняющие преступность и наказуемость деяния.

3) иные обстоятельства.

Закон не приводит хотя бы примерного перечня "иных обстоятельств", а указывает лишь на поводы для производства ввиду новых обстоятельств.

Таковыми поводами, как определено в УПК РУз, могут быть сообщения граждан, должностных лиц, а также данные, полученные в ходе предварительного расследования и судебного рассмотрения других уголовных дел. Этот перечень не является исчерпывающим. В него можно включить еще сообщения средств массовой информации, заявления осужденного и (или) его защитника и данные других источников, если в них содержатся сведения о наличии обстоятельств, ставящих под сомнение законность, обоснованность и справедливость ранее принятого судебного решения.

Пересмотр обвинительного приговора ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств в пользу осужденного никакими сроками не ограничен.

Смерть осужденного не является препятствием для возобновления производства по уголовному делу по указанным обстоятельствам в целях его реабилитации.

Пересмотр оправдательного приговора, или определения, постановления о прекращении уголовного дела, или обвинительного приговора в связи с мягкостью наказания либо необходимостью применения к осужденному уголовного закона о более тяжком преступле-

нии допускается лишь в течение сроков давности привлечения к уголовной ответственности и не позднее одного года со дня открытия вновь открывшихся обстоятельств.

Сроки открытия новых или вновь открывшихся обстоятельств определены в ст. 523 УПК РУз.

Право возбуждения производства ввиду новых вновь открывшихся обстоятельств в соответствии со ст. 524 УПК РУз принадлежит прокурору.

Следовательно, с ходатайством о возбуждении производства ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств адвокату следует обращаться к прокурору.

По окончании проверки или расследования, если прокурор установит основания для возобновления производства по уголовному делу, он направляет дело со своим заключением в суд, вышестоящий по отношению к тому суду, который вынес подлежащее отмене судебное решение. При отсутствии оснований возобновления производства по уголовному делу прокурор своим постановлением прекращает возбужденное им производство.

Следует иметь в виду, что предыдущее рассмотрение уголовного дела в кассационном порядке или в порядке надзора не препятствует его рассмотрению той же судебной инстанцией в порядке возобновления производства ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств.

При рассмотрении заключения прокурора соответствующая судебная инстанция может вынести одно из трех решений: отменить приговор, определение или постановление суда и передать дело для производства нового судебного разбирательства; отменить приговор, определение или постановление суда и прекратить уголовное дело; отменить заключение прокурора.

Вместе с тем соответствующая судебная инстанция, рассматривая заключение прокурора, не вправе вносить какие - либо изменения в рассматриваемое судебное решение.

После отмены судебных решений по делу ввиду новых открывшихся обстоятельств судебное разбирательство по уголовному делу, а также обжалование новых судебных решений производится в общем порядке.

При новом рассмотрении дела суд не связан выводами отмененного приговора ни по вопросам квалификации, ни по виду и размеру наказания.

Тема-7. Адвокат-представитель потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика

Процессуальная функция и процессуальное положение адвоката-представителя потерпевшего, гражданского ответчика, гражданского истца. Процессуальные предпосылки участия адвоката в деле в качестве представителя потерпевшего. Участие адвоката-представителя потерпевшего на предварительном следствии. Участие адвоката-представителя потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика в судебном разбирательстве в апелляционном, кассационном и надзорном производстве.

Для всех отраслей нашего законодательства характерно наличие норм, непосредственно регулирующих отношения, связанные с охраной прав и законных интересов граждан. Данные нормы образуют систему юридических гарантий, защищающих человека от различных посягательств и обеспечивающих возмещение вреда, причиненного ими. Самым опасным нарушением прав и законных интересов личности, причиняющим наибольший вред, является преступление, поэтому граждане, от него пострадавшие, особенно нуждаются в помощи.

Потерпевшему в соответствии с действующим УПК предоставлены широкие процессуальные права, большую часть которых он вправе осуществлять лично или через своего представителя. Защита потерпевшим своих прав и законных интересов через представителя, с одной стороны, является одним из важных процессуальных прав, с другой - процессуальной гарантией, обеспечивающей участнику процесса реальное осуществление его прав. Необходимость иметь при производстве уголовного дела представителя вызвана тем, что во многих случаях потерпевший не может сам реализовать свои процессуальные права. Причины этого разнообразны. Например, в результате полученной травмы состояние его здоровья не позволяет быть участником процесса, или моральная травма настолько тяжела, что потерпевший 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. Конечно, лицо, производящее дознание, следователь и суд обязаны разъяснять потерпевшему его процессуальные права, однако полнее и эффективнее реализовать эти права может лицо, обладающее юридическими

познаниями, поэтому потерпевшие нередко доверяют защиту своих прав и законных интересов в уголовном процессе адвокатам. Участие в деле адвоката в качестве представителя потерпевшего позволяет своевременно, надежно и результативно осуществлять правовую защиту прав и законных интересов потерпевшего.

Следственные и судебные органы часто обращаются в юридические консультации с просьбой о выделении адвоката для представительства несовершеннолетнего или недееспособного потерпевшего, родители или близкие родственники которого умерли, а законный представитель не назначен. Такая же ситуация возникает и тогда, когда обнаруживается, что позиция законного представителя потерпевшего противоречит интересам потерпевшего. Например, мать несовершеннолетнего потерпевшего вступается за обвиняемого - отца. Очевидно, что в таких случаях следователь или суд должны принять меры, чтобы законный представитель, уклоняющийся от выполнения своих обязанностей, был заменен другим представителем, в частности, адвокатом. Поэтому в законе следует предусмотреть случаи обязательного участия представителей потерпевших по делам о преступлениях, причинивших вред несовершеннолетним, слепым, немым, глухим и иным лицам, которые в силу своих физических или психических недостатков не могут сами осуществлять свои права и защищать свои интересы, независимо от того, участвуют ли в деле их законные представители, так как эта категория потерпевших в силу своих физических или психических особенностей нуждается в повышенном уровне защищенности, который сможет в достаточной мере обеспечить лишь профессиональный юрист - адвокат.

Обязательное участие адвоката - представителя потерпевшего диктуется также и соображениями нравственно-психологического и нравственно-педагогического характера, в соответствии с которыми следует ограждать от знакомства с определенной частью материалов дела несовершеннолетнего. Например, с неизвестными ему материалами, порочащими его родителей. В этом случае знакомиться с соответствующими материалами, участвовать в их исследовании должен его представитель - адвокат. Необходимость предусмотреть случаи обязательного участия адвоката - представителя потерпевшего в уголовном процессе диктуется и требованиями соблюдения принципа состязательности; закрепление в уголовно-процессуальном законодательстве только случаев обязательного участия адвоката - защитника обвиняемого нарушают этот принцип.

Вышеизложенное подтверждает правоту тех ученых-процессуалистов, которые выступают за внесение в УПК РУз случаев обязательного участия представителя потерпевшего в уголовном процессе. Этому настоятельно требует и практика.

Остановимся лишь на некоторых вопросах представительства адвокатами интересов потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика в уголовном судопроизводстве.

Прежде всего обратим внимание адвокатов, что права от потерпевших в соответствии с Конституцией РУз от преступлений и злоупотреблений властью охраняются законом.

Государство обеспечивает потерпевшим доступ к правосудию и компенсацию причиненного ущерба. Нарушение гарантированных законом прав потерпевшего в уголовном судопроизводстве является существенным нарушением уголовно-процессуального закона.

Необходимо иметь в виду, что если при принятии на себя обязанностей защитника адвокат не вправе отказаться от принятого поручения, то принятие функций представителя потерпевшего может быть осуществлено адвокатом только при убежденности в нравственной правоте потерпевшего в процессе.

Нравственной основой принятия на себя обязанностей по защите интересов потерпевшего в уголовном процессе является понимание адвокатом того, что объективное, полное и всестороннее исследование обстоятельств дела – необходимое условие отправления правосудия, а потерпевший на законных основаниях отстаивает свои нарушенные права и интересы.

Необходимо обратить внимание, что адвокат как представитель потерпевшего по делу частного обвинения, может обратиться в суд с заявлением о возбуждении уголовного дела.

На практике встречаются случаи, когда адвокат как представитель гражданского истца высказывает самостоятельное мнение в отношении меры наказания судимому или присоединяет это мнение к предложению прокурора.

Думается, что в таких случаях адвокат отступает от нравственных основ адвокатской деятельности. К тому же следует согласиться, что имущественный интерес не имеет прямого отношения к наказанию.

Адвокат - представитель гражданского истца вправе исследовать доказательства, касаться вопросов квалификации и иных обстоятельств, влияющих на удовлетворение иска, но вопросы назначения нака-

зания находятся за пределами компетенции представителя гражданского истца.

В уголовном процессе защита прав и законных интересов потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика обеспечивается, прежде всего, деятельностью государственных органов, имеющих для этого все полномочия. Причем осуществлять эти полномочия должностные лица обязаны независимо от просьбы заинтересованных лиц.

Тем не менее, закон предоставляет потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику широкие возможности для защиты своих прав, в том числе и возможность в пользоваться помощью представителя, в качестве которого может выступить адвокат.

Потерпевшим может быть как физическое, так и юридическое лицо, которому преступлением причинен вред и которое признано потерпевшим постановлением соответствующего органа (суда, следователя и т. д.). Только тогда в соответствии со ст. 55 УПК РУз потерпевший может иметь представителя.

Наличие постановления о признании потерпевшим наделяет лицо процессуальными правами. Был или не был причинен вред, устанавливает суд. Нередки случаи, когда преступление было совершено и пострадавшее от него лицо способствовало его совершению своим неправомерным или аморальным поведением.

Потерпевший, как правило, сам приглашает представителя, но если адвоката приглашают другие лица, согласие потерпевшего обязательно для участия того в деле.

Потерпевший имеет право в любой момент производства по делу отказываться от своего представителя.

Адвокат, допускается в качестве представителя потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика при наличии ордера соответствующего адвокатского образования, согласия потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и если отсутствуют основания, препятствующие ему осуществлять защиту.

Деятельность потерпевшего носит обвинительный характер, поскольку он заинтересован в изобличении и наказании лица, причинившего ему вред, и, таким образом, сам потерпевший и его представитель дополняют имеющиеся доказательства обвинения.

Адвокат как представитель потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика должен следить за полнотой и объективностью следствия. Если привлечены к ответственности не все лица,

причинившие вред его подзащитному, он должен ходатайствовать об их привлечении или о расширении объема обвинения если им будет установлено, что обвинение слишком мягкое и не соответствует совершенному на самом деле.

Потерпевший и его представитель имеют право на ознакомление со всеми материалами уголовного дела с момента окончания предварительного следствия, до предъявления дела для ознакомления обвиняемому.

После ознакомления с делом следователем об этом составляется протокол. Если были заявления ходатайства, следователь должен на них ответить.

В судебный процесс представитель потерпевшего вступает также с согласия последнего, участвует в судебных прениях, и на протяжении всего судебного следствия отстаивает интересы потерпевшего путем представления доказательств, заявления ходатайств и т. д.

Адвокат не связан полностью позицией потерпевшего и его стремлением к усилению наказания обвиняемого. Если адвокат не согласен с позицией своего клиента, он обязан уведомить его об этом, и если тот не изменит позицию, адвокат должен отказаться от ведения дела.

Участвуя в судебных прениях адвокат потерпевшего должен помнить, что он не прокурор и не должен в своей речи затрагивать обстоятельства, характеризующие личность обвиняемого, вопросы характера наказания и его размера, вопросы юридической квалификации действий подсудимого.

После провозглашения приговора потерпевший и его адвокат имеют право на апелляционное, кассационное обжалование и право на частную жалобу.

Полномочия представителя обусловлены согласием представляемого и от него полностью зависят, т. е. потерпевший в любой момент может дезавизировать любой документ, составленный его представителем. Права представителя оговорены в законе и расширительному толкованию не подлежат.

Представитель потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика может выйти из процесса на любой его стадии.

Тема 8. Участие адвоката по делам о преступлениях несовершеннолетних и по делам о применении принудительных мер медицинского характера

Обеспечение обязательного участия защитника в делах о преступлениях несовершеннолетних. Особенности процессуального положения адвоката на предварительном следствии. Особенности отношений между адвокатом и подзащитным. Доказательства, предоставляемые адвокатом. Гарантии допустимости доказательств. Законный представитель обвиняемого и его отношения с адвокатом (защитником). Обязательное участие защитника в делах о применении принудительных мер медицинского характера. Права защитника с момента вступления в дело о применении принудительных мер медицинского характера. Особенности участие защитника при производстве по делам о примирениях. Участие защитника в судебном заседании по отдельным категориям уголовных дел.

Адвокатам необходимо иметь в виду, что, помимо гл. 50 УПК РУз, производство по делам несовершеннолетних в уголовном процессе регулируется еще и другими статьями УПК РУз. При защите несовершеннолетних необходимо иметь в виду перечисленные пункты, части статей и статьи УПК РУз, относящиеся к обеспечению прав и законных интересов несовершеннолетних в уголовном судопроизводстве.

При производстве предварительного расследования и судебного разбирательства в отношении несовершеннолетних дополнительно должны устанавливаться следующие обстоятельства:

1) возраст несовершеннолетнего, число, месяц и год рождения.

Документами, подтверждающими возраст несовершеннолетнего являются свидетельство о рождении, паспорт, выписка из книги актов гражданского состояния, заключение экспертизы.

При установлении судебно-медицинской экспертизой возраста подсудимого днем его рождения считается последний день того года, который назван экспертами, а при определении возраста максимальным и минимальным чистом лет суду следует исходить из предполагаемого экспертами минимального возраста такого лица;

2) условия жизни и воспитания несовершеннолетнего, уровень психического развития и иные особенности его личности.

При установлении условий жизни и воспитания несовершеннолетнего выясняются сведения: данные о родителях или лицах, их заменяющих, способности их к нормальному воспитанию детей; о постановке несовершеннолетнего на учет в органы внутренних дел, о принимаемых мерах в связи с совершенным им правонарушением; об отношении несовершеннолетнего к учебе, работе; материально - бытовые условия семьи; склонность несовершеннолетних к употреблению спиртных напитков и наркотических веществ; о влиянии родителей, законных представителей на его воспитание и поведение и т.д.

При определении уровня психического развития несовершеннолетнего и иных особенностей его личности необходимо выяснять: степень его интеллектуального развития, соответствие этого развития его возрасту, причины задержки его психического развития; способность несовершеннолетнего к самостоятельной организации тех или иных видов деятельности; социальный характер его интересов и ценностные ориентиры; наличие или отсутствие запаса общих сведений и знаний, морально-этических правил поведения, асоциальных установок и т. п.;

3) влияние на несовершеннолетнего старших по возрасту лиц

Если совершению преступления несовершеннолетним предшествовало неправомерное или провоцирующее поведение взрослых лиц, в том числе признанных потершими по делу, суд вправе признать это обстоятельство смягчающим наказание виновного.

Следует также обращать внимание, не находился ли несовершеннолетний при совершении преступления в материальной, служебной или иной зависимости от взрослого, и не явились ли его преступные действия вынужденными, поскольку его воля была подавлена неправомерными действиями взрослого.

Если у несовершеннолетнего обнаруживаются признаки отставания в психическом развитии, не связанном хическим расстройством, необходимо также установить, мог ли несовершеннолетний в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность действий (бездействия) либо руководить ими.

С этой целью может проводиться комплексная психолого-психиатрическая экспертиза, на разрешение которой обязательно должен быть поставлен вопрос: мог ли несовершеннолетний обвиняемый во время совершения инкриминируемого ему деяния осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий либо руководить ими? Если не мог, то в какой мере?

Тем самым выясняется соответствие интеллектуального развития несовершеннолетнего его возрасту.

Поскольку все эти обстоятельства существенным образом влияют на вопросы применения к несовершеннолетнему наказания или освобождения от такового, то адвокат должен проявлять активность в сборе данных, подтверждающих обстоятельства, освобождающие несовершеннолетнего от ответственности либо смягчающие наказание.

В соответствии со ст. 51 УПК РУз участие защитника в уголовном производстве в отношении несовершеннолетних является обязательным.

Несоблюдение требований закона об обязательном участии защитника (адвоката) по делам несовершеннолетних на предварительном следствии и в судебном заседании должно рассматриваться как существенное нарушение уголовно-процессуального закона, влекущее за собой отмену приговора.

При защите несовершеннолетних подозреваемых, обвиняемых адвокаты должны шире использовать положения, содержащиеся в минимальных стандартных правилах ООН, касающихся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних (Пекинские правила), от 29.11.85.

Заключение под стражу к несовершеннолетнему подозреваемому, обвиняемому в качестве меры пресечения может быть применено, если он подозревается или обвиняется в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления.

При решении вопроса об избрании в отношении несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого меры пресечения в каждом случае должна обсуждаться возможность отдачи его под присмотр в порядке, установленном ст. 558 УПК РУз.

Статья 556 УПК РУз устанавливает, что присмотр за несовершеннолетним подозреваемым, обвиняемым состоит в обеспечении его надлежащего поведения родителями, и попечителями или другими заслуживающего доверия лицами, а также должностными лицами специализированного детского учреждения, в котором он находится, о чем эти лица дают письменное обязательство.

Вызов несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, не находящегося под стражей, к прокурору, следователю, дознавателю или в суд производится также через его законных представителей.

Определенные правила, установленные главой 60 УПК необхо-

димо соблюдать и при допросе несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого.

Во-первых, при допросе несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого обязательно участие защитника, который вправе задавать ему вопросы, знакомиться с протоколом допроса и делать замечания о правильности и полноте сделанных в нем записей.

Во-вторых, допрос несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого не может продолжаться без перерыва более двух часов и в общей сложности более 4-х часов в день.

В-третьих, при допросе несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, не достигшего возраста 16 лет либо достигшего этого возраста, но страдающего психическим расстройством или отстающего в психическом развитии, обязательно участие педагога или психолога.

В соответствии с УПК РУз законные представители несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого привлекаются к участию в уголовном деле на основании постановления прокурора, следователя, дознавателя с момента первого допроса несовершеннолетнего в качестве подозреваемого или обвиняемого.

По окончании предварительного расследования прокурор, следователь, дознаватель вправе вынести постановление о непредъявлении несовершеннолетнему обвиняемому для ознакомления тех материалов дела, которые могут оказать на него отрицательное воздействие. В таком случае ознакомление с этими материалами дела законного представителя является обязательным.

С указанными материалами дела необходимо ознакомиться также и адвокату несовершеннолетнего обвиняемого.

Основания и условия прекращения уголовного дела с применением принудительных мер воспитательного воздействия в отношении несовершеннолетнего обвиняемого в стадии предварительного расследования изложены в УПК РУз, а основания освобождения судом несовершеннолетнего от уголовной ответственности с применением принудительных мер воспитательного воздействия либо от уголовного наказания с направлением в специализированное учреждение для несовершеннолетних - соответственно в ст. 556-557 УПК РУз.

Следует обратить внимание адвокатов на то, что при прекращении уголовного дела по ст. 84 УПК РУз (в связи с примерением сторон), потерпевшим по которому является несовершеннолетний, обязательно письменное согласие на прекращение дела по данному ос-

нованию законного представителя несовершеннолетнего.

Адвокатам, осуществляющим защиту несовершеннолетних, следует иметь в виду, что при постановлении приговора в отношении несовершеннолетнего суд обязательно должен решить вопрос о возможности освобождения несовершеннолетнего от наказания с применением принудительных мер воспитательного воздействия или с направлением в специализированное учреждение для несовершеннолетних, либо условного осуждения, либо назначения ему наказания, не связанного с лишением свободы.

При возложении на несовершеннолетнего ответственности за причиненный вред следует исходить из положений ГК РУз, согласно которой несовершеннолетние от 14 до 18 лет самостоятельно несут ответственность за причиненный вред на общих основаниях и лишь в случаях, когда у несовершеннолетних нет доходов или иного имущества, достаточного для возмещения вреда, он должен быть возмещен полностью или в недостающей части его родителями.

При этом необходимо иметь в виду, что в соответствии с ГК РУз, Семейного кодекса РУз самостоятельную ответственность за причиненный вред несут несовершеннолетние, которые в момент причинения вреда, а также в момент рассмотрения судом вопроса о возмещении вреда обладали полной дееспособностью в порядке эмансипации либо вступили в брак до достижения 18-летнего возраста.

РАБОЧАЯ УЧЕБНАЯ ПРОГРАММА

по дисциплине

УЧАСТИЕ АДВОКАТА ПО УГОЛОВНЫМ ДЕЛА

для магистрантов по специальности

5А380111 – «Судоустройство; прокурорский надзор; адвокатура»

ВВЕДЕНИЕ

Преподавание дисциплины «Участие адвоката по уголовным делам» имеет своей целью формирование у студентов четкого представления о негосударственных и частных учреждениях, то есть об адвокатских формированиях, которые занимаются юридической практикой. К числу таких формирований относятся юридические консультации, адвокатские фирмы и бюро.

Задачей дисциплины «Участие адвоката по уголовным делам» является подготовка квалифицированного адвоката, способного свободно действовать и сориентированного для работы в уголовном, гражданском и хозяйственном процессах, построенном на состязательных началах. Состязательные начала судопроизводства требуют качественного обновления адвокатского мастерства, которое должно включать в себя и психологию, и риторику, и этику, и многое другое, что даст преимущество в трудном судебном поединке.

Данная дисциплина взаимосвязана такими юридическими дисциплинами как проблемы теории государства и права, проблемы конституционного права, проблемы гражданского права, проблемы прокурорского надзора и др.

Изучение дисциплины осуществляется посредством использования традиционных и передовых методов преподавания: экспресс-опросов, тестовых опросов, программного обучения, проведения «круглых столов», деловых игр, коллоквиумов, проблемного обучения, использования технических средств обучения, клинического образования, а также иных интерактивных методов обучения (дерево решений, ролевые игры, дебаты и др.).

Общие положения участия адвоката в уголовном процессе

Защитник и допуск его в уголовный процесс. Основания обязательного участия защитника в уголовном деле. Приглашение, назначение лица в качестве защитника. Прием адвокатом защиты обвиняемого. Взаимоотношения между адвокатом и подзащитным. Процессуальная функция защитника. Защита и презумпция невиновности. Нравственные принципы защиты в уголовном процессе.

Адвокат в стадии дознания и предварительного следствия

Участие адвоката при задержании подозреваемого. Участие адвоката при предъявлении гражданину обвинения или объявления постановления о признании его подозреваемым. Участие адвоката в допросе, при производстве экспертизы и иных следственных действиях. Участие адвоката при приостановлении предварительного следствия. Участие адвоката при окончании предварительного следствия. Ознакомление с материалами дела, заявление адвокатом ходатайств и отводов. Порядок обжалования адвокатом действий дознавателя, следователя и прокурора.

Участие адвоката в суде первой инстанции

Адвокат в подготовительной части судебного заседания. Участие защитника в начале судебного следствия и установление порядка исследования доказательств. Участие адвоката в судебном следствии: допросы подсудимых, свидетелей, потерпевших; исследование письменных и вещественных доказательств, документов; осмотр местности и помещений. Участие в производстве экспертизы на суде и допросе эксперта. Адвокат по окончании судебного следствия и его защитительная речь. Участие адвоката в судебных прениях и репликах. Изучение протокола судебного заседания и подача замечаний на него. Задачи, стоящие перед адвокатурой в произведениях Президента И.А.Каримова, где поднимаются проблемы правового положения адвоката в уголовном судопроизводстве, т.е. уравнивать права защитника и государственного обвинителя для обеспечения принципа состязательности.

Защитительная речь адвоката в судебном разбирательстве и ораторское искусство

Судебная речь. Понятие и предмет судебной речи. Судебная аудитория и общение с ней. Подготовка судебной речи. Изучение материалов дела и определение процессуальной позиции по делу. Композиция и план судебной речи. Речь адвоката по уголовным делам в суде 1 инстанции. Понятие и этический аспект защитительной речи, ее вступительная часть. Изложение фактических обстоятельств дела. Анализ и оценка доказательств. Предложение о квалификации пре-

ступления. Характеристика личности подсудимого и потерпевшего. Анализ причин и условий, способствовавших совершению преступления. Соображения о мере наказания и гражданском иске. Заключительная часть защитительной речи. Речь адвоката - представителя потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика. Искусство речи на суде; о слоге, метафоре и сравнении, о психологии в речи. Искусство спора на суде.

Участие адвоката в апелляционном и кассационном производстве

Составление апелляционной и кассационной жалобы адвокатом. Основные методы доводов в апелляционных и кассационных жалобах. Возражения на апелляционный и кассационный протест прокурора или кассационную жалобу потерпевшего. Право адвоката на отзыв жалобы. Участие адвоката в рассмотрении уголовного дела в суде апелляционной и кассационной инстанции: дача пояснений, участие в допросах свидетелей, экспертов, специалистов. Участие адвоката в судебных прениях. Ознакомление с протоколом судебного заседания и подача замечаний на него.

Участие в надзорном производстве и других стадиях уголовного процесса

Адвокат в стадии исполнения приговора. Ходатайство о помиловании. Жалоба в порядке надзора и ее отличия от кассационной инстанции. Доклад жалобы на личном приеме. Участие адвоката в производстве в порядке надзора. Участие адвоката при возобновлении производства по уголовному делу по вновь открывшимся обстоятельствам.

Адвокат-представитель потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика

Процессуальная функция и процессуальное положение адвоката-представителя потерпевшего, гражданского ответчика, гражданского истца. Процессуальные предпосылки участия адвоката в деле в качестве представителя потерпевшего. Участие адвоката - представителя потерпевшего на предварительном следствии. Участие адвоката

- представителя потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика в судебном разбирательстве в апелляционном, кассационном и надзорном производстве.

Участие адвоката по делам о преступлениях несовершеннолетних и по делам о применении принудительных мер медицинского характера

Обеспечение обязательного участия защитника в делах о преступлениях несовершеннолетних. Особенности процессуального положения адвоката на предварительном следствии. Особенности отношений между адвокатом и подзащитным. Доказательства, предоставляемые адвокатом. Гарантии допустимости доказательств. Законный представитель обвиняемого и его отношения с адвокатом (защитником). Обязательное участие защитника в делах о применении принудительных мер медицинского характера. Права защитника с момента вступления в дело о применении принудительных мер медицинского характера. Особенности участие защитника при производстве по делам о примирениях. Участие защитника в судебном заседании по отдельным категориям уголовных дел.

СЕМИНАРСКИЕ ЗАНЯТИЯ

Общие положения участия адвоката в уголовном процессе. Адвокат на предварительном следствии и дознании. Участие адвоката в суде первой инстанции. Защитительная речь адвоката в судебном разбирательстве и ораторское искусство. Участие адвоката в апелляционном и кассационном производстве. Участие в надзорном производстве и других стадиях уголовного процесса. Адвокат-представитель потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика. Участие адвоката в делах о преступлениях несовершеннолетних и в делах о применении принудительных мер медицинского характера.

САМОСТОЯТЕЛЬНАЯ РАБОТА

Исторические этапы становления, развития и организация адвокатуры Республики Узбекистан. Адвокатская фирма (бюро) в системе адвокатуры. Адвокатура в зарубежных государствах.

ТЕМАТИЧЕСКИЙ ПЛАН ЗАНЯТИЙ.

№	Название занятий	Лекция (час)	Семинар (час)
1.	Общие положения участия адвоката в уголовном процессе.	2	2
2.	Адвокат на предварительном следствии и дознании.	4	4
3.	Участие адвоката в суде первой инстанции.	2	2
4.	Защитительная речь адвоката в судебном разбирательстве и ораторское искусство.	2	2
5.	Участие адвоката в апелляционном и кассационном производстве.	2	2
6.	Участие в надзорном производстве и других стадиях уголовного процесса.	2	2
7.	Адвокат-представитель потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика.	2	2
8.	Участие адвоката по делам о преступлениях несовершеннолетних и по делам о применении принудительных мер медицинского характера.	2	2
	Всего:	18	18

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

I. Труды Президента Республики Узбекистан И.А. Каримова

1. Каримов И. А. Узбекистан на пороге XXI века: угроза безопасности, условия и гарантии прогресса. // По пути безопасности и стабильного развития. Т.6. - Т.: Ўзбекистон, - 1997. – С.29-245.
2. Каримов И. А. Справедливость – в приоритете закона. Доклад на VI сессии Олий Мажлиса Республики Узбекистан второго созыва. // За безопасность и мир надо бороться. Т.10. – Т.: Ўзбекистон, 2002. – С.26-50.
3. Каримов И. А. Избранный нами путь – это путь демократического развития и сотрудничества с прогрессивным миром. Т.11.-Т.: Ўзбекистон. 2003. – 296 с.
4. Каримов. И.А. Узбекистан на новом этапе демократического развития. - Т.: Ўзбекистон, 2005. – 226 с.
5. Каримов И.А. Наша цель – демократизация и обновление общества, реформирование и модернизация страны. Доклад на совместном заседании Законодательной палаты и Сената Олий Мажлиса. - Т.: Академия, 2005. – 64 с.
6. Каримов И.А. Человек его права и свободы, интересы – высшая ценность. Доклад на торжественном собрании, посвященном 13-летию Конституции Республики Узбекистан. // Народное слово, от 10 декабря 2005г.
7. Каримов И.А. Закрепляя достигнутые результаты, последовательно стремиться к новым рубежам. Доклад на заседании Кабинета Министров, посвященном итогам социально-экономического развития в 2005 году и важнейшим приоритетам углубления экономических реформ в 2006 году. // Народное слово, 11 февраля 2006 года.

II. Нормативно-правовые акты Республики Узбекистан

1. Конституция Республики Узбекистан. - Т.: Ўзбекистон, 2003. – 40 с.
2. Гражданский кодекс Республики Узбекистан. - Т.: Министерство юстиции Республики Узбекистан, 2003. – С.496.
3. Гражданско-процессуальный кодекс Республики Узбекистан. -Т.: Министерство юстиции Республики Узбекистан, 2005. – 360 с.
4. Уголовно-процессуальный Кодекс Республики Узбекистан. -Т.: Министерство юстиции Республики Узбекистан, 2003. – 624 с.
5. Трудовой кодекс Республики Узбекистан. - Т.: Министерство юстиции Республики Узбекистан, 2003. – 296 с.
6. Уголовно-исполнительный кодекс Республики Узбекистан - Т.:

Адолат, 2006. – 183 с.

7. Уголовный кодекс Республики Узбекистан. - Т.: Министерство юстиции Республики Узбекистан, 2004. –383 с.
8. Закон Республика Узбекистан “Об адвокатуре” Новые законы Узбекистана. -Т.: Адолат, 1997. №15. – 185 с.
9. Закон Республика Узбекистан “О гарантиях адвокатской деятельности и социальной защите адвокатов” Новые законы Узбекистана. - Т.: Адолат, 1997. №15. – 185 с.
10. Закон Республика Узбекистан “О судах“ (в новой редакции), Новые законы Узбекистана. - Т.: Адолат, 2001, № 22. – 130 с.
11. Постановление Президента Республики Узбекистан от 10 марта 2005 года №ПП-24 “О Программе по реализации целей и задач демократизации и обновление общества реформирования и модернизации страны”. Собрание законодательства Республики Узбекистан. 2005. №1. ст.203.
12. Указ Президента Республики Узбекистан УП-3641 «Об отмене смертной казни в Республики Узбекистан». // Собрания законодательства Республики Узбекистан. 2005г. № 30-31. ст. 223.
13. Указ Президента Республики Узбекистан УП-3644 «О передаче судам права выдачи санкции на заключение под стражу». // Собрания законодательства Республики Узбекистан. 2005г. № 32-33. ст. 242.

III. Основная литература

1. Барщевский М.Ю. Адвокат, адвокатская фирма, адвокатура: Учебное пособие. – М.: Белые альвы, 1995. – 296 с.
2. Барщевский М.Ю. Бизнес- адвокатура США и Германии. Учебное пособие. - М: «Белые альвы», 1995.- 190 с.
3. Барщевский М.Ю. Организация и деятельность адвокатуры в России: Научно- практическое пособие. – М.: Юристь, 1997. – 210 с.
4. Кучерена А.Г. Адвокатура. Учебник. – М.: Юристь, 2005.- 356 с.
5. Смоленский М.Б. Адвокатура в Российской Федерации. Учебник. – СПб.: Изд-во Юридический центр Пресс, 2003. – 405 с.
6. Саломов Б. Ўзбекистонда адвокатлик фаолияти. - Т.: Адолат, 2000. – 225 б.
7. Стешенко Л.А., Шамба Т.М. Адвокатура в Российской Федерации. Учебник для вузов. – М.: Норма, 2005. – 302 с.
8. Тўлаганова Г. Жинойт процессида химоячининг иштироки. Ўқув кўлланма. -Т.: ТДЮИ, 2005.- 168 б.
9. Петров О.В. Основы судебного красноречия: Учебное пособие. – М.: Проспект, 2006. – 160 с.

IV. Дополнительная литература

1. Баканова Л. Адвокатская деятельность: вопросы эффективного использования микрообъектов в процессе доказывания по уголовным делам. // Ж.Давлат ва ҳуқуқ. - 2004, -№ 3. - С. 50-53.
2. Рустамбаев М.Х., Никифорова Е.Н. Правоохранительные органы. Учебник. - Т.: ТДЮИ, 2003. - 495 с.
3. Уголовный процесс. Общая часть. (Под общей редакцией доц. Никифоровой Е.Н.). -Т.: Адолат, 2000. – 207 с.
4. Усовершенствование взаимоотношений адвоката по уголовным делам с экспертными учреждениями. Материалы научно-практической конференции. - Т.: Ассоциация адвокатов Узбекистана, 2005. - 328 с.
5. Ануфриев В.М., Гаврилов С.П. Организация и деятельность адвокатуры в России. – М., НОРМА, 2001. – 390 с.
6. Бернам У., Решетникова И.В., Прошляков А.Д. Судебная адвокатура.- СПб., Изд-во Санкт-Петербургского университета, 1996. – 345 с.
7. Гаврилов С.Н. Адвокат в уголовном процессе. М., 1997.
8. Уголовно-процессуальное право. Учебник. Под общей ред. проф. П.А. Лупинской.- 3-е изд-во перераб. и доп. - М.: Юристъ, 2003. - 403 с.
9. Информации полученные с Интернета: [http://www. zakon.ru](http://www.zakon.ru); [http://www.narod. ru](http://www.narod.ru); [http://www. advokat.ru](http://www.advokat.ru); [http://www. msu.ru](http://www.msu.ru); [http://www. msal. ru](http://www.msal.ru)

УЧАСТИЕ АДВОКАТА ПО УГОЛОВНЫМ ДЕЛАМ

Редактор: Тон Леонид
Технический корректор : Абдужалилов Ж.
Компьютерная верстка : А.Худайбергенова

Подписано в печать :Усл. Печ.л: Тираж: Заказ:№
Отпечатано в типографии ТГЮИ
г.Ташкент, Сайилгох,35.