

СРЕДСТВА АДВОКАТСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

В.В. Печерский

Минский институт управления, г. Минск, Беларусь
wpecherskiw@tut.by

Полномочия, которыми наделен адвокат как участник уголовного процесса, представляют собой процессуальный потенциал, являют собой возможности, которые могут и должны быть реализованы в ходе активной профессиональной деятельности. Данные полномочия представляют собой как бы правоспособность адвоката, которая превращается в дееспособность, то есть способность пользоваться правами и исполнять определенные обязанности в результате своей деятельности в рамках конкретного дела (уголовного, гражданского и т.д.), в котором адвокат оказывает юридическую помощь.

В юридической литературе мы встречаем упоминание о средствах защиты, которыми пользуется адвокат. Но термин «средства защиты» в своем содержании имеет четко очерченные рамки, границы, поскольку может применяться только при характеристике средств, используемых адвокатом в случае нарушения прав, свобод, правоохраняемых интересов своего подзащитного. Но ведь деятельность и соответственно ее средства намного шире по объему, поскольку включают в себя не только защиту.

При этом каждое из существующих полномочий адвоката для своей реализации должно иметь не только соответствующее средство или совокупность таких средств. Обязательно необходим и механизм использования этих средств, обладающий таким свойством как законность. В противном случае требования, предъявляемые к адвокатской деятельности, останутся в прежнем статусе пожеланий, не подкрепленных требованиями закона. Это как по аналогии, у следователя, дознавателя, суда существуют многочисленные права и обязанности, которые реализуются посредством применения, использования соответствующих средств. Но, во-первых, существует строго ограниченная их совокупность, которая, тем не менее, позволяет осуществить полную реализацию полномочий. Во-вторых, у каждого средства имеются разработанные процессуальные правила, действуя в соответствии с которыми следователь и другие представители органа, ведущего уголовный процесс, остаются в границах законности.

Кроме свойства законности, при использовании средства должны быть соблюдены правила профессии, относящиеся не только к взаимоотношениям адвоката с доверителем, но и по отношению к другим участникам уголовного процесса.

В литературе средства адвокатской деятельности подвергаются многочисленным классификациям. Как не парадоксально это выглядит, их малая качественная определенность в законодательстве, тем не менее, вызывает большие научные дискуссии. Средства профессиональной деятельности адвоката могут быть классифицированы по стадиям уголовного процесса, а также по элементам процесса доказывания. В частности, собирание доказательств складывается, прежде всего, из их **обнаружения** (на что могут быть направлены соответствующие средства адвоката – например, обнаружение следов на месте происшествия может происходить через его осмотр, пусть самостоятельный, проведенный после осмотра следователем; это в том числе и осмотр помещений и местности, имеющих ограниченный характер, наличие собственника). Для этого необходима специальная процедура проникновения на подобный объект, например, по постановлению следователя или суда, с участием лиц, обеспечивающих охрану, а также для претягивания возможности закладки новых следов недобросовестным участником подобного осмотра). Обнаружить доказательства можно и путем проведения освидетельствования подзащитного, которому должен предшествовать предварительный осмотр адвокатом. Обнаружение свидетелей защиты, способных дать показания в пользу подзащитного, происходит путем выяснения у подзащитного состава лиц, присутствовавших непосредственно на месте происшествия, а также лиц, выявленных путем обращения к средствам массовой информации, поквартирного обхода и проч.

Как мы ранее говорили, результаты, полученные в ходе использования одного или совокупности средств (доказательства), могут быть использованы и в ходе применения других средств. Но прежде чем стать результатами они должны получить соответствующее оформление, то есть быть зафиксированы в определенном носителе определенным образом. Поэтому следующим элементом, и соответственно разновидностью средств, могут быть **средства фиксации**. Фиксация обнаруженных доказательств должна происходить с соблюдением определенной процедуры, составными частями которой должны явиться процессуальный документ и приложения к нему. В качестве процессуального документа может рассматриваться, например, протокол (акт, справка, проч.). В этом документе должны наличествовать обязательные реквизиты, позволяющие определить время, место проведения, участников, характер действий, места обнаружения, используемые дополнительные средства фиксации (фото, видео, схемы и т.д.). В нем должны быть подробно описаны количественные и качественные особенности обнаруженных объектов, их привязка к неподвижным объектам, средства изъятия (копирования, упаковки). Все реквизиты должны быть заполнены соответствующим образом, незаполненные должны быть прочеркнуты для предотвращения возможности дописок; все исправления должны быть оговорены.

В качестве самостоятельного элемента собирания доказательств выступает **копирование и изъятие** обнаруженных объектов, которому должны соответствовать определенные средства. К ним могут быть отнесены традиционные средства, используемые в криминалистике: гипс, силиконовые пасты, проч. В качестве средств изъятия должны выступать средства, использование которых не позволит повредить или существенно нарушить структуру или свойства обнаруженного и изъятых объектов.

Кроме задач обнаружения доказательств в рамках данного процесса возможно еще решение задач иного вида, направленных на **проверку доказательств**, собранных как непосредственно самой стороной защиты, так и стороной обвинения. Для проверки полученных собственных доказательств адвокат может использовать уже имеющиеся в его арсенале процессуальные действия (опрос, обращение к специалисту, получение сведений в учреждениях, организациях, причем, если мы говорим о праве получать сведения, то этому праву как и другим должна корреспондировать соответствующая обязанность по предоставлению подобных сведений). К примеру, подзащитный указывает на определенное физическое лицо, которое может выступить в качестве возможного свидетеля происшедшего события преступления. Этот человек оставил ему свой контактный телефон и предложил в случае необходимости обратиться к нему: он расскажет как все происходило в действительности. Получается, что произошло выявление потенциального свидетеля, чьи показания можно использовать не только в ходе предстоящего допроса в суде, но и в процессе проведения проверки показаний, следственного эксперимента и других процессуальных действиях. Но прежде чем представить этого потенциального свидетеля в качестве источника доказательств стороны защиты, адвокату необходимо получить от него показания, проверить их и оценить на соответствие их определенным требованиям. Мы имеем в виду направленность их содержания на оправдание или на смягчение ответственности подзащитного. В ходе опроса как процессуального действия, проводимого адвокатом, полученные сведения закрепляются в соответствующем бланке, после чего сопоставляются с другими имеющимися доказательствами. Их проверка также может заключаться в проведении дополнительных процессуальных действий, например, в ходе проверки показаний на месте, осмотре места происшествия с участием такого свидетеля и т.д.

Средства адвокатской деятельности в зависимости от их качественной определенности классифицируются на процессуальные, криминалистические (технические, тактические), организационные, технические. Средства адвокатской деятельности по основанию их процессуальной качественной определенности могут быть классифицированы на процессуальные действия и процессуальные решения.

Следует отметить, что многие авторы, исследующие адвокатскую деятельность, рассматривают средства в отрыве от объекта, на который они должны быть направлены. В таком случае нарушается необходимо существующая взаимосвязь, которая позволяет избирать средства в зависимости от объекта адвокатского познания и/или воздействия. Подобное диалектическое противоречие необходимо устранить, используя для этого тот самый недостающий объект, находящийся в неразрывной связи.

Рассматривая средства адвоката, необходимо выделить такой классифицирующий признак как средства, направленные на познание процесса определенной деятельности и ее результатов, которые осуществляет определенный объект, и средства адвокатского воздействия на такой процесс и получаемый или полученный при этом результат. Подобные средства необходимо рассматривать в отношении каждого из участников уголовного процесса, выступающего объектом адвокатской деятельности.

Прежде всего, обратимся к исследованию средств, применяемых адвокатом к собственному подзащитному, будь он подозреваемый или обвиняемый. При этом конечно следует учитывать ту процессуальную стадию, в ходе которой применяются средства. На стадии досудебного производства средствами познания являются: 1) проведение бесед во время конфиденциальных встреч (в частности, в условиях несвободы подзащитного): перед проведением следственного действия; в ходе принятия следователем процессуального решения или в процессе ознакомления с ним; в процессе изучения материалов уголовного дела, оконченного предварительным расследованием и/или после его окончания; перед судебным заседанием; в ходе судебного следствия, а также перед выступлением в прениях и последним словом; 2) средства, направленные на познание обстоятельств совершенного деяния – участие в следственных действиях, проводимых представителем органа, ведущего уголовный процесс, а также самостоятельных процессуальных действий адвокат; 3) средства, направленные на получение информации о подзащитном, потерпевшем, свидетеле и т.д. Это возможно осуществлять через запросы, которым следует корреспондировать соответствующую обязанность органов и должностных лиц на обязательные ответы.

К средствам адвокатской деятельности, применяемым в отношении потерпевшего, в частности, его познания могут быть отнесены запросы, опросы подзащитного, свидетелей, изучение материалов уголовного дела. Этими средствами могут быть встречи в ходе проводимых следственных действий на стадии досудебного производства и в судебном заседании. Средствами воздействия на поведение потерпевшего, противоречащее нормам законодательства, или незаконные интересы выступают ходатайства, жалобы, возражения, замечания, перекрестный допрос, представление доказательств, кассационная и надзорная жалобы и т.д.

Средствами познания дознавателя, следователя как основных участников предварительного расследования, является участие адвоката в следственных действиях, а также при принятии этими представителями правоохраны процессуальных решений. Кроме непосредственного, может существовать и опосредственное познание, средствами которого выступают опрос свидетелей об их поведении в ходе допроса данных лиц, а также узнавание результатов их деятельности через самостоятельные действия адвоката. Средства воздействия на дознавателя и следователя могут быть представлены как направляемые на своеобразное безвластное их принуждение для проведения действий или принятия соответствующих и, безусловно, законных решений, производство или принятие которых затруднительно или недоступно адвокату. Кроме того, в законодательстве необходима разработка механизма эффективного обжалования отказа или частичного удовлетворения подобных ходатайств, и органом, который бы рассматривал возникший спор, должен являться только суд.

В отношении прокурора, осуществляющего надзор за законностью предварительного расследования, как объекта познания и воздействия, могут быть использованы следующие средства. К средствам познания процесса и результатов его процессуальной деятельности относятся: изучение содержания письменных указаний, даваемых в ходе осуществления предварительного расследования; изучение содержания процессуальных решений, например, санкционирования меры пресечения, продления сроков производства по уголовному делу, содержания под стражей и т.д. Средствами воздействия являются ходатайства и жалобы, заявляемые на процессуальные действия и решения прокурора.

Средствами познания содержания деятельности судьи и ее результатов выступают: 1) изучение легитимности суда, в том числе и через принцип беспристрастности, существование которого обосновано нами в отдельных публикациях; 2) изучение материалов процессуальных решений суда, в том числе по ранее заявленным адвокатом ходатайствам и жалобам; 3) изучение процессуальных решений на этапах подготовки судебного заседания (удовлетворение ходатайств, отводов, решении вопроса о возможности рассмотрении дела в отсутствие неявившихся участников процесса); 4) изучение порядка ведения судебного следствия (в частности, реагирования на наводящие вопросы через реакцию суда как на сами наводящие вопросы, так и на адвоката, уличающего в этом соответствующую сторону или других участника процесса). При этом особый акцент необходимо делать на содержание протокола судебного заседания, на полноту отражения в нем хода судебного заседания и полученных результатов. Это осуществляется через заявление ходатайств, жалоб, направленных как на поведение участников процесса, так и на бездействие или на противодействие суда (в том числе и на неудовлетворение ходатайств, направленных на истребование и исследование доказательств).

Средства воздействия если нарушена легитимность суда, в том числе и на последующих этапах рассмотрения дела, представляются заявляемыми отводами. Средства воздействия в ходе судебного следствия, особенно тогда, когда суд начинает вмешиваться в ход допроса, задавая не только уточняющие вопросы, а наводящие вопросы или иным образом воздействует (в том числе и явно с нарушением закона) на допрашиваемое лицо: через прения и реплику, а также через содержание последнего слова обвиняемого. Средства воздействия на суд по другим вопросам стадии судебного производства представляют собой жалобы, возражения, требования занесения в протокол судебного заседания содержания действия суда и/или принятого судом решения. Кроме этого, к таким средствам необходимо отнести частные кассационные жалобы, апелляционные жалобы, кассационные жалобы, жалобы в порядке надзора и т.д. Суд должен создавать условия сторонам для нормального осуществления их деятельности, а не препятствовать в этом.

Предложенные классификация и содержание средств адвокатской деятельности способны оказать влияние на их дальнейшее совершенствование, и реализовать давно назревшее требование практики включить в содержание уголовно-процессуального законодательства порядка совершения адвокатами самостоятельных процессуальных действий и процессуальных решений. Это позволит надлежащим образом легализовать процессуальные процедуры обнаружения, фиксации, изъятия, исследования и использования доказательств, способных не только смягчить ответственность подзащитного, но и оправдывать его судом как по отдельным эпизодам, так и по всему обвинению в целом.

УГОЛОВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА КОММЕРЧЕСКИЙ ШПИОНАЖ

В.И. Стельмах

Минский институт управления, г. Минск, Беларусь

Коммерческий шпионаж – явление весьма распространенное во всех странах с рыночной экономикой и во многих случаях имеет интернациональный характер.