

СПОСОБЫ СОБИРАНИЯ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ ЗАЩИТНИКОМ НА СТАДИИ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ

УПК РФ существенно расширил элементы состязательности на стадии предварительного расследования и предусмотрел параллельную деятельность следователя и защитника. Однако возможности следователя и защитника по доказыванию обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела не равны. В статье предлагаются пути совершенствования правового положения защитника на стадии предварительного расследования, а также рассматриваются некоторые способы собирания доказательств защитником

В соответствии с новым УПК уголовно-процессуальную деятельность вправе осуществлять не только специально уполномоченные органы государства и должностные лица (суд, прокурор, следователь, орган дознания, дознаватель), но и защитник. То есть самостоятельная деятельность защитника по собиранию доказательств теперь также является процессуальной. Таким образом, УПК РФ существенно расширяет элементы состязательности на стадии предварительного расследования и предусматривает параллельную деятельность следователя и защитника.

Другое дело, что возможности у следователя и у защитника по доказыванию обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела, далеко не равные. Следователь имеет широкие полномочия на стадии предварительного расследования, ему предоставлено право проводить все предусмотренные законом действия для собирания и проверки доказательств, он может применять меры процессуального принуждения, он работает во взаимодействии с органами дознания, у следователя есть определенная материально-техническая база.

Защитник таких полномочий на этой стадии процесса не имеет.

Во-первых, в законе предусмотрено всего три способа собирания доказательств защитником. Так, в соответствии с ч. 3 ст. 86 УПК РФ защитник вправе собирать доказательства путем получения предметов, документов и иных сведений; опроса лиц с их согласия и истребования справок, характеристик, иных документов от органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и организаций.

Во-вторых, закон предусмотрел способы получения доказательств защитником, однако не определил порядок их фиксации. Между тем доказательства появляются только после их процессуального закрепления. До этого момента можно говорить лишь о получении предметов, документов и сведений, которые могут иметь значение для дела.

В-третьих, деятельность следователя по обнаружению и фиксации доказательств детально регламентирована законом, что, несомненно, служит гарантией получения достоверных сведений по уголовному делу. Порядок же деятельности защитника по собиранию доказательств в законе не определен.

Для того чтобы защитник смог реализовать свое право на собирание доказательств на стадии предварительного расследования и хорошо подготовиться к предстоящему состязанию в суде, необходимо расширить перечень способов собирания доказательств защитником [1], регламентировать порядок их производства и предусмотреть способы фиксации доказательств защитником.

Проанализируем такие способы собирания доказательств защитником, предусмотренные УПК РФ, как

получение предметов и документов и опрос лиц с их согласия.

Первый способ собирания защитником доказательств – получение предметов, документов и иных сведений – в законе не вполне определен. Так, не ясно, каким образом защитник будет получать предметы, документы и сведения? Можно предположить, что предметы и документы, имеющие значение для установления обстоятельств, оправдывающих обвиняемого или смягчающих наказание, могут быть представлены защитнику самим обвиняемым, либо его родственниками, либо иными лицами.

Следует также обратить внимание на то, что законодатель ставит в один ряд получение защитником предметов, документов и иных сведений. Представляется, что получение «иных сведений» охватывается таким способом собирания доказательств защитником, как опрос лиц с их согласия. Таким образом, следует изменить редакцию п. 1 ч. 3 ст. 86 на «получение представленных участниками процесса и иными лицами предметов и документов».

В УПК РФ не предусмотрена процедура получения предметов и документов защитником. На наш взгляд, представление предметов и документов защитнику должно состоять из следующих элементов:

1) передачи заинтересованным лицом защитнику определенного предмета или документа, который может иметь значение для установления обстоятельств, оправдывающих обвиняемого, причем инициатива в этом может исходить как от лица, так и от самого защитника;

2) рассмотрения защитником представленного объекта;

3) процессуального оформления принятого защитником предмета или документа.

Думается, что при представлении предметов и документов защитнику было бы желательным участие понятых. Это необходимо для обеспечения правильности и полноты отображения доказательственной информации в акте, а также будет служить гарантией законности появления в деле доказательств, невозможности их фальсификации, обеспечивать достоверность составленного акта.

Порядок фиксации защитником полученных предметов и документов необходимо регламентировать в УПК РФ. Защитник должен составлять акт о принятии доказательства, в котором бы указывались место и время производства данного действия, сведения о защитнике, принимающем предмет или документ, сведения о лице, представившем объект, информация о том, каким образом, когда, при каких обстоятельствах вышеуказанный предмет или документ оказался у данного лица, а также подробные характеристики представ-

ленного объекта. Составленный защитником акт должен быть подписан лицом, представившем предмет или документ, самим защитником, понятыми, а также иными участвующими при производстве данного действия лицами. Акт о принятии доказательств должен являться тем документом, который будет удостоверить факт получения доказательств защитником.

Следующий способ собирания доказательств защитником – опрос лиц с их согласия.

Возможность осуществления данного способа собирания доказательств защитником зависит от желания лица давать объяснения. Защитник не имеет полномочий для того, чтобы понудить лицо к этому. Он может лишь убедить лицо в необходимости дачи объяснений для восстановления справедливости и защиты прав и свобод человека.

Представляется, что порядок опроса должен быть следующим: место получения объяснения должно определяться по договоренности адвоката-защитника с лицом, располагающим необходимой для защиты информацией.

Перед получением объяснения защитник должен удостовериться в личности опрашиваемого и разъяснить необходимость давать правдивые объяснения, поскольку в суде он будет за аналогичные показания предупрежден об уголовной ответственности за дачу заведомо ложных показаний.

После того как необходимые для защиты сведения получены, они должны быть тем или иным образом за-

фиксированы. Сведения, сообщенные лицом, должны фиксироваться на специальном бланке объяснения, в котором должна быть указана дата, место получения объяснения, данные адвоката-защитника и лица, дающего объяснение.

По окончании опроса объяснение должно предъявляться лицу для прочтения или прочитываться ему адвокатом-защитником. Опрошенное лицо должно иметь право требовать дополнения объяснения и внесения в него поправок, а также написания объяснения собственноручно.

Каждая страница объяснения должна подписываться лицом, давшим его, а последняя страница, кроме того, адвокатом-защитником, получившим объяснение. В объяснении должна быть отметка о том, что запись произведена правильно.

В УПК РФ следует предусмотреть возможность использования защитником при производстве опроса технических средств, таких как аудио-, видеозапись, киносъемка в целях повышения степени доверия к результатам проведенного защитником опроса. Представляется, что эти способы фиксации доказательств защитником должны стать основными, а не дополнительными. И в случае если лицо, давшее объяснение, не сможет явиться в суд по объективным причинам (смерть лица, тяжелая болезнь и т.п.), видеокассета с записью его объяснений должна быть использована в качестве доказательства.

ЛИТЕРАТУРА

1. Ясельская В.В. Самостоятельная деятельность защитника по собиранию доказательств // Правовые проблемы укрепления российской государственности. Ч. 10: Проблемы уголовного процесса в свете нового Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации: Сб. статей / Под ред. Ю.К. Якимовича. Томск: Изд-во Том. ун-та, 2002. 160 с.

Статья представлена кафедрой уголовного процесса Юридического института Томского государственного университета, поступила в научную редакцию «Юридические науки» 29 апреля 2003 г.