ПОЯСНИТЕЛЬНАЯ ЗАПИСКА

к проекту закона

О внесении изменений в некоторые законодательные акты

Республики Абхазия

Законопроект предусматривает внесение изменений в Уголовно-процессуальный и Уголовный Кодексы Республики Абхазия. Данные изменения не затрагивают концепцию действующего законодательства в области уголовного судопроизводства и разработаны с целью более эффективного применения ряда норм, направленных на обеспечение гарантий равноправия и независимости защитника.

Законопроект предлагает дополнить Уголовный Кодекс Республики Абхазия Статьей 296 (1) «Воспрепятствование законной деятельности адвоката», норма которой будет направлена на предоставление гарантий реализации принципа состязательности сторон в уголовном судопроизводстве, особенно в части установления режима уголовно-правовой охраны профессиональных прав адвоката от преступных посягательств.

Необходимость введения указанной нормы связана с тем, что защитник в уголовном и гражданском судопроизводстве выступает в качестве равноправного участника наряду с стороной обвинения, но норма статьи 296 УК РА, предусматривающая гарантии невмешательства в деятельность прокурора, следователя или лица, производящего дознание не распространяется на защитника.

B этой связи адвокаты должны неприкосновенности при осуществлении иметь своей равные гарантии профессиональной деятельности.

С объективной стороны преступление, предусмотренное ч. 1 статьи, характеризуется как вмешательство в какой бы то ни было форме в деятельность адвоката. Причем такое вмешательство может выражаться как в оказании воздействия на адвоката в любой форме- угроза, шантаж, так и в создании каких-либо препятствий для осуществления адвокатом, своей деятельности, путем недопуска адвоката к подзащитному, необоснованному отказу в предоставлении информации. Вмешательство связано с конкретным уголовным, гражданским, административным или иным делом.

Субъективную сторону образуют вина в виде прямого умысла и специальная цель- воспрепятствование осуществлению профессиональных полномочий адвоката.

Состав рассматриваемого преступления по своей конструкции является формальным, с учетом чего данное преступление признается оконченным после выполнения виновным соответствующих действий, независимо от того, привело ли это к ожидаемым им результатам.

Субъектом преступлений, предусмотренных Ч.Ч.1 И 2 комментируемой статьи, может быть любое вменяемое физическое лицо, достигшее 16 лет, в том числе и должностное лицо. Для признания наличия в действиях лица признаков этих составов преступлений не имеет значения, является это лицо участником судопроизводства, близким родственником такого участника или субъектом, не участвующим в производстве по делу.

С целью обеспечения конституционного принципа состязательности и равноправия сторон, принимая во внимание, что, согласно статьи 15 УПК РА стороны обвинения и защиты равноправны перед судом и наделены равными возможностями отстаивать свою позицию, предлагается внесение изменений в ряд статей Уголовно- процессуального кодекса. Указанные изменения направлены на устранение формальных препятствий при вступлении адвоката в уголовное дело.

Предлагается более подробно регламентировать права подозреваемого, обвиняемого, защитника на ознакомление с материалами уголовного дела на различных этапах судопроизводства, проведения встреч, внесение замечаний и поправок в процессуальные документы, обеспечивающие право на судебную защиту, предусмотренную статьей 21 Конституции Абхазии и статьей 16 УПК РА.

Проектом Закона предлагается более подробно в пункте 3 части 4 статьи 46 регламентировать встречи подозреваемого с защитником, т.к. В действующей редакции указан только сам факт права пользоваться помощью защитника.

Несмотря на то, что УПК РА не содержит ограничений на снятие копий с материалов уголовного дела, которые предъявляются или должны предъявляться обвиняемому (подозреваемому), следователи нередко злоупотребляют своим правом, пытаясь воспрепятствовать профессиональной деятельности защитников, что возможно связано с положением пункта 1 части 4 статьи 46, согласно которого, подозреваемый вправе получить копию постановления о возбуждении против него уголовного дела, либо копию протокола задержания, либо копию постановления о применении к нему меры пресечения, т.е. УПК регламентирует перечень документов, копии которых имеет право получить подозреваемый. При этом пункт 8 части 4 той же статьи обеспечивает подозреваемого правом знакомиться с протоколами следственных действий, произведенных с его участием, и подавать на них замечания. Учитывая положение пунктов 1 и 8 части 4 статьи 46, а так же с целью избежания различного толкования права на ознакомление, проектом Закона предлагается закрепить в статье 46 право подозреваемого или его законного представителя знакомиться с протоколами подавать на них замечания, выписывать из протокола любые сведения снимать за свой счет копии, получать заверенные копии документов, с которыми он был ознакомлен либо должен был быть ознакомлен, и которые составлены в результате следственных и иных процессуальных действий, которые могут быть им обжалованы.

Проектом Закона предлагается дополнить статью 47 аналогичным дополнением к статье 46, в части касающейся встреч с защитником.

Проектом Закона предлагается в статье 49 заменить слово «допускаются» словом «участвуют» с целью исключения разрешительного порядка допуска адвоката к участию в деле. Необходимость замены слова связана с тем, что адвокат как равноправный участник судопроизводства участвует в судебном процессе на ряду с следователем, дознавателем, в то время как слово «допускается» несет в себе элемент ограничения и прямо противоречит статье 23 Конституции Абхазии.

Аналогичную замену предлагается произвести в той же статье заменив слова «допускается к участию в уголовном деле» на слова «вступает в уголовное дело». Так же статью предлагается дополнить пунктом, дающим право адвокату в случае необходимости получения согласия подозреваемого, обвиняемого на его участие в уголовном деле перед вступлением в дело получения свидания с подозреваемым, обвиняемым.

Проектом Закона предлагается в статье 50 указать, что назначение защитника определяется Советом Палаты адвокатов Республики Абхазия, в соответствии с Положением «О порядке участия адвокатов в качестве защитников в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, предварительного следствия, прокурора и суда, в гражданском и административном судопроизводстве по назначению суда», утверждённым Советом Палаты Адвокатов Республики Абхазия.

Проектом Закона предлагается в статье 53 заменить слова «допуска к участию» словом «вступления в уголовное дело», по аналогии с предлагаемыми изменениями в статье 49.

Проектом Закона предлагается изложить в новой редакции пункт 6 части 1 стати 53, в котором подробнее приведен перечень документов, с которым имеет право знакомится защитник, т.к. в действующей редакции подобный перечень отсутствует. За защитником так же закрепляется право не только знакомиться с составленными процессуальными документами, но и снимать с них копии.

Проектом Закона предлагается дополнить часть 2 статьи 58 дополнительным пунктом, запрещающим безосновательный отказ в привлечении специалиста по ходатайству стороны защиты, что так же позволит компенсировать неравенство и соблюсти принцип равноправия сторон, т.к. нормы статьи 57 УПК «Эксперт» и 58 УПК «Специалист», не предусматривают право защитника на привлечение указанных участников уголовного судопроизводства, однако согласно части 4 статьи 271, суд не вправе отказать в удовлетворении ходатайства о допросе в судебном заседании лица в качестве свидетеля, эксперта или специалиста, явившегося в суд по инициативе сторон а часть 4 статьи 217 УПК предусматривает право обвиняемого и его защитника вызвать в суд свидетеля, эксперта, специалиста, которые подлежат вызову в судебное заседание для допроса и подтверждения позиции стороны защиты.

Проектом Закона предлагается в части 2 статьи 163 добавить в перечень следующих участников процесса, не указанных в действующей редакции- потерпевший, гражданский истец, гражданского ответчика и их представителей.

В соответствии с ч. 1 ст. 217 УПК РА следователь предъявляет «обвиняемому и защитнику подшитые и пронумерованные материалы уголовного дела». Проектом Закона предлагается часть 4 статьи 217 изложить в следующей редакции, в соответствии с которой, следователь по окончании изучения обвиняемым и его защитником материалов уголовного дела вручает им заверенную копию описи материалов уголовного дела и выясняет, какие у них имеются ходатайства или иные заявления. При этом у обвиняемого и его защитника выясняется, какие свидетели, эксперты и специалисты подлежат вызову в судебное заседание для допроса и подтверждения позиции стороны защиты. На основании заявления обвиняемого и его защитника о лицах, подлежащих вызову в суд со стороны защиты, следователь составляет список лиц, подлежащих вызову в судебное заседание.

Введение нормы о передаче защитнику заверенной копии описи материалов уголовного дела гарантирует неизменяемость материалов тома дела после ознакомления, т.к. не позволит приобщение к материалам уголовного дела процессуальных документов либо их замену, что соответствует требованиям ст. 217 УПК РА.

Проектом Закона предлагается в статью 223.2 по аналогии с статьей 163 добавить в перечень участников процесса, не указанных в действующей редакции- потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители.

Применение такой меры уголовно-процессуального принуждения, как задержание, затрагивает интересы не только подозреваемого, но и его семьи, близких лиц, коллег и руководства по месту работы. Поэтому закон предусматривает обязанность стороны обвинения не позднее 12 часов с момента задержания подозреваемого уведомить кого-либо из близких родственников, а при их отсутствии - других родственников или предоставляет возможность такого уведомления самому подозреваемому.

Практика показывает, что сторона обвинения не спешит уведомлять о задержании, ссылаясь на оперативную необходимость и др. различные следственные действия, либо оформляя задержание в рамках административного правонарушения. А если учитывать, что после доставления подозреваемого в орган дознания, к следователю или прокурору в срок не более 3 часов должен быть составлен протокол задержания, то общий срок нахождения задержанного без уведомления близких родственников, с момента задержания и до доставления и оформления может достигать 15 часов.

При этом норма статьи 49 УПК, дает подозреваемому право пользоваться помощью защитника с момента, предусмотренного пунктами 2 и 3 части третьей статьи 49 УПК. Таким образом сторона обвинения обязана обеспечить явку защитника, который естественно в более короткий срок уведомит близких родственников задержанного.

Исходя из изложенного, учитывая, что УПК не содержит норму, регламентирующую процедуру уведомления, учитывая мировую практику, проектом закона предлагается предоставить задержанному право на один телефонный звонок. Исходя из норм законодательства, право на звонок следует реализовать незамедлительно, но не позднее сроков подготовки протокола. Под телефонным звонком понимается установление в результате вызова взаимодействия между средствами связи, позволяющего абоненту и (или) пользователю услуг телефонной связи передавать и (или) принимать голосовую и (или) неголосовую информацию.

Возможные опасения правоохранителей, касающиеся права на звонок, могут быть связаны с гипотетической возможностью предупредить сообщников, уничтожить следы преступления или как-то иначе повлиять на ход расследования, однако проект закона, конкретизирует цель звонка - только для того, чтобы сообщить «о своем задержании и месте нахождения».

Необходимо отметить, что такой риск все же есть, но право человека в этом случае должно доминировать над опасениями правоохранительных органов. К тому же у правоохранительных органов должен присутствовать и оперативный интерес в том, кому позвонит задержанный. Так же предусмотрено право сохранения в интересах предварительного расследования в тайне факта задержания за исключением случаев, если подозреваемый является несовершеннолетним.

Если подозреваемый является гражданином или подданным другого государства, то в срок, указанный в части первой настоящей статьи, уведомляется посольство или консульство этого государства.

﻿﻿﻿

При необходимости сохранения в интересах предварительного расследования в тайне факта задержания уведомление по мотивированному постановлению дознавателя, следователя с согласия прокурора может не производиться, за исключением случаев, если подозреваемый является несовершеннолетним.».