**НАЦІОНАЛЬНИЙ АВІАЦІЙНИЙ УНІВЕРСИТЕТ**

**НАВЧАЛЬНО-НАУКОВИЙ ЮРИДИЧНИЙ ІНСТИТУТ**

**Кафедра кримінального права і процесу**

**Методичні рекомендації**

**для підготовки студента**

**до практичних занять**

**з дисципліни «Адвокат у судовому процесі»**

для студентів 4 курсу

для студентів \_6.030401 «Правознавство»\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(шифр та назва напряму (спеціальності) підготовки

  Укладач к.ю.н Малярчук Н.В.

(науковий ступінь, вчене звання, П.І.Б. викладача)

Розглянуто та схвалено

на засіданні кафедри кримінального

права і процесу

Протокол № \_\_\_\_ від «\_\_\_»\_\_\_\_\_20\_\_р.

Завідувач кафедри\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

|  |
| --- |
| **ВСТУП** |
| **МОДУЛЬ №1 «АДВОКАТ У СУДОВОМУ ПРОЦЕСІ»** |
| **Тема 1. Участь адвоката у конституційному судочинстві** |
| Тема 2. **Загальні питання правового статусу адвоката у кримінальному провадженні** |
| Тема 3. **Участь адвоката-захисника у кримінальному процесі** |
| Тема 4. **Захисник на досудовому слідстві** |
| Тема 5. **Захисна промова адвоката у кримінальному процесі** |
| Тема 6. **Адвокат у цивільному процесі** |
| Тема 7. **Адвокат у нотаріальному процесі**  Тема 8. **Адвокат у виконавчому провадженні**  Тема 9. **Тактичні прийоми роботи з судом** |
| **Список джерел** |

ВСТУП

Підготовка фахівця-юриста неможлива без оволодіння ним теоретичними та практичними знаннями з адвокатури України.

**Мета викладання** – формування у студентів необхідних правових знань стосовно діяльності адвокатів у конституційному, кримінальному, цивільному, нотаріальному процесі, виконавчому провадженні тощо. Знати систему і структуру органів адвокатури та основні організаційні принципи її побудови. Опанувати основні функції адвокатури за чинним законодавством.

***Основними завданнями вивчення навчальної дисципліни «Адвокатура України» є:***

Основними завданнями вивчення навчальної дисципліни є:

* підготовка висококваліфікованих юристів-правознавців з поглибленим профілем знань у сфері цивільної авіації;
* усвідомлення верховенства закону, який направлений на захист незалежності держави, суспільного та державного ладу, політичної та економічної системи, прав національних груп і територіальних утворень, а також соціально-економічних, політичних, особистих прав і свобод людини та громадянина від неправомірних посягань;
* практичне використання набутих знань.

***Згідно з вимогами освітньо-професійної програми студенти повинні:***

***знати :***

В результаті вивчення навчальної дисципліни «Адвокат у судовому процесі», студент повинен:

**Знати:**

* нормативно-правові акти України, що регулюють адвокатуру України;
* історію зародження і етапи розвитку української адвокатури;
* правові основи діяльності адвокатури та її функціонування;
* систему і структуру органів адвокатури;
* поняття, значення, систему принципів організації і діяльності адвокатури;
* гарантії незалежності адвокатів при здійсненні своїх повноважень;
* основні проблеми реформування органів адвокатури.

**Вміти:**

* аналізувати та оцінювати сучасний стан законності, злочинності та інших правопорушень;
* прогнозувати розвиток криміногенних процесів та стану законності;
* планувати та оцінювати результати роботи адвокатів;
* застосовувати науково-технічні засоби в організації діяльності адвокатури;
* складати правові акти у вигляді скарги, позову;
* координувати дії органів;
* узагальнювати і впроваджувати в практику позитивний досвід роботи органів адвокатури.

Знання та вміння, отримані студентом під час вивчення даної навчальної дисципліни, використовуються в подальшому при вивченні багатьох наступних дисциплін професійної підготовки фахівця з базовою та повною вищою освітою.

**МОДУЛЬ №1 «АДВОКАТ У СУДОВОМУ ПРОЦЕСІ»**

**Тема 1. Участь адвоката у конституційному судочинстві**

1. Адвокат – вимоги, права та обов’язки
2. Адвокат у конституційному судочинстві
3. Порядок конституційного провадження у справі

Адвокатура України – недержавний самоврядний інститут, що забезпечує здійснення захисту, представництва та надання інших видів правової допомоги на професійній основі, а також самостійно вирішує питання організації і діяльності адвокатури в порядку, встановленому цим Законом.

Адвокатом може бути фізична особа, яка має повну вищу юридичну освіту, володіє державною мовою, має стаж роботи в галузі права не менше двох років, склала кваліфікаційний іспит, пройшла стажування (крім випадків, встановлених цим Законом), склала присягу адвоката України та отримала свідоцтво про право на заняття адвокатською діяльністю.

Не може бути адвокатом особа, яка:

1) має непогашену чи незняту в установленому законом порядку судимість за вчинення тяжкого, особливо тяжкого злочину, а також злочину середньої тяжкості, за який призначено покарання у виді позбавлення волі;

2) визнана судом недієздатною чи обмежено дієздатною;

3) позбавлена права на заняття адвокатською діяльністю, - протягом двох років з дня прийняття рішення про припинення права на заняття адвокатською діяльністю;

4) звільнена з посади судді, прокурора, слідчого, нотаріуса, з державної служби або служби в органах місцевого самоврядування за порушення присяги, вчинення корупційного правопорушення, - протягом трьох років з дня такого звільнення.

Для цілей цієї статті:

1) повна вища юридична освіта - повна вища юридична освіта, здобута в Україні, а також повна вища юридична освіта, здобута в іноземних державах та визнана в Україні в установленому законом порядку;

2) стаж роботи в галузі права - стаж роботи особи за спеціальністю після здобуття нею повної вищої юридичної освіти.

Вимоги щодо несумісності

Несумісною з діяльністю адвоката є:

1) робота на посадах осіб, зазначених у [пункті 1 частини першої статті 4 Закону України "Про засади запобігання і протидії корупції"](http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/3206-17/paran31#n31);

2) військова або альтернативна (невійськова) служба;

3) нотаріальна діяльність;

4) судово-експертна діяльність.

Вимоги щодо несумісності з діяльністю адвоката, передбачені пунктом 1 цієї частини, не поширюються на депутатів Верховної Ради Автономної Республіки Крим, депутатів місцевих рад (крім тих, які здійснюють свої повноваження у відповідній раді на постійній основі).

У разі виникнення обставин несумісності, встановлених частиною першою цієї статті, адвокат у триденний строк з дня виникнення таких обставин подає до ради адвокатів регіону за адресою свого робочого місця заяву про зупинення адвокатської діяльності.

Видами адвокатської діяльності є:

1) надання правової інформації, консультацій і роз’яснень з правових питань, правовий супровід діяльності юридичних і фізичних осіб, органів державної влади, органів місцевого самоврядування, держави;

2) складення заяв, скарг, процесуальних та інших документів правового характеру;

3) захист прав, свобод і законних інтересів підозрюваного, обвинуваченого, підсудного, засудженого, виправданого, особи, стосовно якої передбачається застосування примусових заходів медичного чи виховного характеру або вирішується питання про їх застосування у кримінальному провадженні, особи, стосовно якої розглядається питання про видачу іноземній державі (екстрадицію), а також особи, яка притягається до адміністративної відповідальності під час розгляду справи про адміністративне правопорушення;

4) надання правової допомоги свідку у кримінальному провадженні;

5) представництво інтересів потерпілого під час розгляду справи про адміністративне правопорушення, прав і обов’язків потерпілого, цивільного позивача, цивільного відповідача у кримінальному провадженні;

6) представництво інтересів фізичних і юридичних осіб у судах під час здійснення цивільного, господарського, адміністративного та конституційного судочинства, а також в інших державних органах, перед фізичними та юридичними особами;

7) представництво інтересів фізичних і юридичних осіб, держави, органів державної влади, органів місцевого самоврядування в іноземних, міжнародних судових органах, якщо інше не встановлено законодавством іноземних держав, статутними документами міжнародних судових органів та інших міжнародних організацій або міжнародними договорами, згода на обов’язковість яких надана Верховною Радою України;

8) надання правової допомоги під час виконання та відбування кримінальних покарань.

Адвокат може здійснювати інші види адвокатської діяльності, не заборонені законом.

Професійні права адвоката

Під час здійснення адвокатської діяльності адвокат має право вчиняти будь-які дії, не заборонені законом, [правилами адвокатської етики](http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/n0003418-12/paran4#n4) та договором про надання правової допомоги, необхідні для належного виконання договору про надання правової допомоги, зокрема:

1) звертатися з адвокатськими запитами, у тому числі щодо отримання копій документів, до органів державної влади, органів місцевого самоврядування, їх посадових і службових осіб, підприємств, установ, організацій, громадських об’єднань, а також до фізичних осіб (за згодою таких фізичних осіб);

2) представляти і захищати права, свободи та інтереси фізичних осіб, права та інтереси юридичних осіб у суді, органах державної влади та органах місцевого самоврядування, на підприємствах, в установах, організаціях незалежно від форми власності, громадських об’єднаннях, перед громадянами, посадовими і службовими особами, до повноважень яких належить вирішення відповідних питань в Україні та за її межами;

3) ознайомлюватися на підприємствах, в установах і організаціях з необхідними для адвокатської діяльності документами та матеріалами, крім тих, що містять інформацію з обмеженим доступом;

4) складати заяви, скарги, клопотання, інші правові документи та подавати їх у встановленому законом порядку;

5) доповідати клопотання та скарги на прийомі в посадових і службових осіб та відповідно до закону одержувати від них письмові мотивовані відповіді на ці клопотання і скарги;

6) бути присутнім під час розгляду своїх клопотань і скарг на засіданнях колегіальних органів та давати пояснення щодо суті клопотань і скарг;

7) збирати відомості про факти, що можуть бути використані як докази, в установленому законом порядку запитувати, отримувати і вилучати речі, документи, їх копії, ознайомлюватися з ними та опитувати осіб за їх згодою;

8) застосовувати технічні засоби, у тому числі для копіювання матеріалів справи, в якій адвокат здійснює захист, представництво або надає інші види правової допомоги, фіксувати процесуальні дії, в яких він бере участь, а також хід судового засідання в порядку, передбаченому законом;

9) посвідчувати копії документів у справах, які він веде, крім випадків, якщо законом установлено інший обов’язковий спосіб посвідчення копій документів;

10) одержувати письмові висновки фахівців, експертів з питань, що потребують спеціальних знань;

11) користуватися іншими правами, передбаченими цим Законом та іншими законами.

Професійні обов’язки адвоката

Під час здійснення адвокатської діяльності адвокат зобов’язаний:

1) дотримуватися присяги адвоката України та правил адвокатської етики;

2) на вимогу клієнта надати звіт про виконання договору про надання правової допомоги;

3) невідкладно повідомляти клієнта про виникнення конфлікту інтересів;

4) підвищувати свій професійний рівень;

5) виконувати рішення органів адвокатського самоврядування;

6) виконувати інші обов’язки, передбачені законодавством та договором про надання правової допомоги.

Адвокату забороняється:

1) використовувати свої права всупереч правам, свободам та законним інтересам клієнта;

2) без згоди клієнта розголошувати відомості, що становлять адвокатську таємницю, використовувати їх у своїх інтересах або інтересах третіх осіб;

3) займати у справі позицію всупереч волі клієнта, крім випадків, якщо адвокат впевнений у самообмові клієнта;

4) відмовлятися від надання правової допомоги, крім випадків, установлених законом.

Адвокат забезпечує захист персональних даних про фізичну особу, якими він володіє, відповідно до законодавства з питань захисту персональних даних.

Конституційне судочинство, в порівнянні з більш загальновідомими кримінальним, цивільним, господарським і навіть адміністративним процесами, має свої істотні риси, що в значній мірі і визначає специфіку діяльності адвоката, який бере участь в конституційних справах. Змістом конституційної юстиції, як відомо, є забезпечення верховенства і прямої дії Конституції, захист прав і свобод людини і громадянина шляхом дослідження і тлумачення правових норм, головним чином, з позиції їх відповідності положенням Основного Закону України. Фактичні обставини з'ясовуються Конституційним Судом України (далі - КСУ) виключно в тому ступені, в якому вони можуть привести до оцінки конституційності закону або іншого нормативного акту, окремих його положень.

Звідси головне завдання адвоката - допомогти суддям КСУ з'ясувати всю глибину проблеми, зміст акту, який розглядається, або правової норми, привести переконливе правове і наукове аргументування на підтвердження позиції свого клієнта, сприяти знаходженню оптимального науково обгрунтованого рішення, а не займатися дослідженням фактичних даних або побудовою версій, які навіть і не стануть розглядатися цим судом.

Отже, роль адвоката в конституційному процесі зводиться, в основному, до консультування клієнта з питань права, тобто фактично до науково-дослідної роботи. Для цього недостатньо бути тільки фахівцем по кримінальному, цивільному або інших галузей права. Гіпотетично адвокати можуть бути представниками сторін в будь-яких справах, які розглядаються КСУ. А оскільки адвокати можуть представляти як одну, так і іншу сторону у будь-якому вигляді судових справ, то в конституційному поєдинку цілком і можуть зустрічатися якраз два представники однієї юридичної професії адвоката. Доречі, двоє слідчих або, скажімо, два прокурори як протиборчі сторони в одному процесі ніколи не можуть бути за визначенням, а декілька адвокатів можуть. Проте зважаючи па вибране нами і відведеного об'єму оповідання ми не повторюватимемося і додатково зупинятимемося на цих питаннях. Треба відзначити, шо правила поведінки в КСУ мають свої особливості в порівнянні з основними правилами поведінки в суді.

1. Правила поведінки адвоката в Конституційному Суді України мають свої особливості в порівнянні з основними правилами поведінки в суді.
2. Завершальний виступ адвоката в конституційному процесі полягає в тому, щоб ще раз чітко, послідовно і переконливо, з урахуванням всіх доказів протилежної сторони і з'ясованих в ході судового розгляду проблем, професіонально довести суддям позицію клієнта і свої аргументи по Ті обґрунтовуванню, а також підкреслити суспільне значення питання, яке розглядається КСУ.

Знайдіть розгорнуті відповіді і повторіть: І) поясните завдання адвоката в підготовці справи до конституційного провадження; 2) висвітлите детальний розгляд окремих питань (вибір виду судового засідання; заява клопотань в конституційному процесі; координація діяльності представників клієнта; особливості відведення суддів; роль адвоката на стадії виконання рішень і т.) при конституційному розгляді.

Порядок конституційного провадження у справі

Відкриття провадження у справі у Конституційному Суді України за конституційним поданням чи конституційним зверненням ухвалюється Колегією суддів Конституційного Суду України або Конституційним Судом України на його засіданні.

Ухвала про відкриття конституційного провадження або про відмову у відкритті конституційного провадження приймається не пізніше одного місяця з дня надходження конституційного подання чи конституційного звернення до Конституційного Суду України.

Справа, за якою відкрито конституційне провадження, розглядається Конституційним Судом України на пленарному засіданні у порядку та в строк, установлені цим Законом.

Дата розгляду справи Конституційним Судом України визначається Головою Конституційного Суду України.

Колегії суддів Конституційного Суду України

У складі Конституційного Суду України утворюються колегії суддів для розгляду питань щодо відкриття провадження у справах за конституційними поданнями та колегії суддів для розгляду питань щодо відкриття провадження у справах за конституційними зверненнями.

Рішення про утворення колегій суддів Конституційного Суду України, затвердження складу та призначення секретарів колегій суддів приймається на засіданні Конституційного Суду України протягом першого місяця кожного календарного року.

Секретар Колегії суддів призначається із числа суддів, які входять до складу Колегії, та очолює її.

Повноваження колегій суддів Конституційного Суду України щодо справ за конституційними поданнями

Колегія суддів Конституційного Суду України у справах за конституційними поданнями більшістю голосів суддів, які входять до її складу, приймає процесуальну ухвалу про відкриття провадження у справі в Конституційному Суді України або про відмову у такому провадженні.

У разі прийняття Колегією суддів Конституційного Суду України процесуальної ухвали про відкриття провадження у справі в Конституційному Суді України ця справа вноситься Головою Конституційного Суду України на розгляд пленарного засідання Конституційного Суду України.

У разі прийняття Колегією суддів процесуальної ухвали про відмову у відкритті провадження в справі секретар Колегії суддів направляє матеріали Голові Конституційного Суду України для розгляду справи на засіданні Конституційного Суду України.

Повноваження колегій суддів Конституційного Суду України у справах за конституційними зверненнями

Колегія суддів Конституційного Суду України у справах за конституційними зверненнями приймає процесуальну ухвалу про відкриття провадження у справі в Конституційному Суді України або про відмову у такому провадженні в порядку, встановленому [статтею 48](http://zakon3.rada.gov.ua/laws/show/422/96-%D0%B2%D1%80/print1453401761762216#n241)  Закону.

**Стаття 50.** Засідання Конституційного Суду України

Конституційний Суд України на своїх засіданнях розглядає питання щодо відкриття провадження у справі в Конституційному Суді України у разі прийняття Колегією суддів Конституційного Суду України процесуальної ухвали про відмову у відкритті такого провадження.

У разі прийняття на засіданні Конституційного Суду України процесуальної ухвали про відкриття провадження у справі в Конституційному Суді України ця справа вноситься Головою Конституційного Суду України на розгляд пленарного засідання Конституційного Суду України.

Прийнята Конституційним Судом України на його засіданні процесуальна ухвала про відмову у відкритті провадження у справі в Конституційному Суді України є остаточною.

На засіданнях Конституційного Суду України розглядаються всі питання, що потребують вирішення Конституційним Судом України, крім тих, що вирішуються на його пленарних засіданнях, відповідно до цього Закону.

Засідання Конституційного Суду України є повноважним, якщо на ньому присутні не менше одинадцяти суддів Конституційного Суду України.

Рішення Конституційного Суду України на його засіданнях приймається, якщо за це рішення проголосувало більше половини суддів Конституційного Суду України, які брали участь у засіданні.

Пленарні засідання Конституційного Суду України

Конституційний Суд України на своїх пленарних засіданнях розглядає справи, провадження в яких відкрито за конституційними поданнями та конституційними зверненнями, а також інші питання, віднесені до розгляду Конституційним Судом України на його пленарних засіданнях цим Законом.

На пленарних засіданнях Конституційним Судом України приймаються рішення у справах, передбачених пунктом 1 статті 13, та даються висновки у справах, передбачених [пунктами 2-6 статті 13](http://zakon3.rada.gov.ua/laws/show/422/96-%D0%B2%D1%80/print1453401761762216#n54)  Закону.

Пленарне засідання Конституційного Суду України є повноважним, якщо на ньому присутні не менше дванадцяти суддів Конституційного Суду України.

Рішення Конституційного Суду України приймаються та його висновки даються на пленарному засіданні, якщо за них проголосувало не менше десяти суддів Конституційного Суду України.

Порядок проведення пленарних засідань, засідань Конституційного Суду України

Порядок проведення пленарних засідань, засідань Конституційного Суду України встановлюється цим Законом та актами Конституційного Суду України, що регламентують організацію його внутрішньої роботи.

На пленарних засіданнях та на засіданнях Конституційного Суду України головує Голова Конституційного Суду України.

Відповідальність за порушення порядку проведення пленарного засідання Конституційного Суду України

Головуючий на пленарному засіданні Конституційного Суду України забезпечує додержання порядку його проведення.

Учасники конституційного провадження та присутні у Залі засідань Конституційного Суду України попереджуються про необхідність додержання встановленого порядку.

У разі виявлення неповаги до Конституційного Суду України або перешкоджання проведенню його пленарного засідання порушник притягається до встановленої законом відповідальності.

Ухвала про притягнення до відповідальності приймається Конституційним Судом України за пропозицією головуючого у Залі засідань Конституційного Суду України.

Порушник випроваджується із Залу засідань Конституційного Суду України.

Забезпечення повноти розгляду справи Конституційним Судом України

Колегія суддів Конституційного Суду України під час підготовки справи, Конституційний Суд України в процесі провадження у справі мають право витребувати від Верховної Ради України, Президента України, Прем'єр-міністра України, Генерального прокурора України, суддів, органів державної влади, органів влади Автономної Республіки Крим, органів місцевого самоврядування, посадових осіб, підприємств, установ, організацій усіх форм власності, політичних партій та інших об'єднань громадян і окремих громадян необхідні документи, матеріали та інші відомості, що стосуються справи.

Колегія суддів Конституційного Суду України під час підготовки справи, Конституційний Суд України в процесі провадження у справі в разі необхідності призначають експертизу в справі і вирішують питання щодо залучення до участі в конституційному провадженні експертів.

Колегія суддів Конституційного Суду України під час підготовки справи, Конституційний Суд України в процесі провадження у справі мають право викликати посадових осіб, експертів, свідків, представників за законом та уповноважених за дорученням, громадян, участь яких повинна забезпечити об'єктивний і повний розгляд справи.

Ухилення без поважних причин від явки у Колегію суддів Конституційного Суду України чи в Конституційний Суд України, а так само відмова надати необхідні документи, матеріали та інші відомості або їх умисне приховування тягнуть за собою відповідальність винних осіб за законом.

Учасники конституційного провадження

Учасниками конституційного провадження є суб'єкти права на конституційне подання і конституційне звернення, їхні представники, а також залучені Конституційним Судом України до участі у розгляді справи органи та посадові особи, свідки, експерти та перекладачі.

Неявка з поважної причини учасника конституційного провадження на пленарне засідання або на засідання Конституційного Суду України може бути підставою для відкладення розгляду справи.

У разі повторної неявки з поважної причини учасника конституційного провадження на пленарне засідання або на засідання Конституційного Суду України Конституційний Суд України може прийняти рішення про розгляд справи на відповідному засіданні за його відсутності.

У разі неявки без поважної причини учасника конституційного провадження Конституційний Суд України приймає рішення за його відсутності.

Мова конституційного провадження

У Конституційному Суді України провадження ведеться, рішення, ухвали приймаються та оприлюднюються, висновки даються та оприлюднюються державною мовою.

Учасники конституційного провадження, які не володіють державною мовою, мають право користуватися послугами перекладача. Про свої наміри користуватися послугами перекладача учасники конституційного провадження своєчасно повідомляють Конституційний Суд України.

Строки конституційного провадження

Строк провадження у справах за конституційними поданнями та конституційними зверненнями не повинен перевищувати трьох місяців.

У разі провадження за конституційним поданням, яке визнано Конституційним Судом України невідкладним, строк розгляду такого подання не повинен перевищувати одного місяця.

Строки конституційного провадження починають обчислюватися з дня прийняття процесуальної ухвали про відкриття конституційного провадження у справі.

Об'єднання конституційних проваджень

У разі якщо до Конституційного Суду України надійшло кілька конституційних подань, конституційних звернень, що стосуються того самого питання, вони об'єднуються в одне конституційне провадження у справі.

Відшкодування витрат учасникам конституційного провадження

Витрати учасників конституційного провадження відшкодовуються з бюджетних коштів за рішенням Конституційного Суду України.

Державне мито

Конституційне подання або конституційне звернення надсилається до Конституційного Суду України без стягнення державного мита.

Якщо неодноразове направлення конституційного подання, конституційного звернення з того самого питання, що вже розглядалось у Конституційному Суді України, є зловживанням правом, Конституційний Суд України після прийняття рішення про відмову у відкритті провадження у справі може прийняти рішення про стягнення з суб'єкта права на конституційне подання, конституційне звернення державного мита у розмірі, встановленому законом.

**Запитання для самоперевірки**

1. Поняття «адвокатури України».
2. Вимоги до осіб, які мають намір займатися адвокатською діяльністю.
3. Порядок складання кваліфікаційного іспиту.
4. Порядок проходження стажування.
5. Вимоги до помічника адвоката.

**Тема 2. Загальні питання правового статусу адвоката у кримінальному провадженні**

**План**

1. Загальні правила участі захисника у кримінальному провадженні
2. Підтвердження повноважень захисника
3. Обов’язкова участь захисника
4. Залучення захисника для проведення окремої процесуальної дії

**Методичні рекомендації**

Захисником є адвокат, який здійснює захист підозрюваного, обвинуваченого, засудженого, виправданого, особи, стосовно якої передбачається застосування примусових заходів медичного чи виховного характеру або вирішувалося питання про їх застосування, а також особи, стосовно якої передбачається розгляд питання про видачу іноземній державі (екстрадицію).

Захисником не може бути адвокат, відомості про якого не внесено до Єдиного реєстру адвокатів України або стосовно якого у Єдиному реєстрі адвокатів України містяться відомості про зупинення або припинення права на зайняття адвокатською діяльністю.

Захисник не має права взяти на себе захист іншої особи або надавати їй правову допомогу, якщо це суперечить інтересам особи, якій він надає або раніше надавав правову допомогу.

Неприбуття захисника для участі у проведенні певної процесуальної дії, якщо захисник був завчасно попереджений про її проведення, і за умови, що підозрюваний, обвинувачений не заперечує проти проведення процесуальної дії за відсутності захисника, не може бути підставою для визнання цієї процесуальної дії незаконною, крім випадків, коли участь захисника є обов’язковою.

Якщо підозрюваний, обвинувачений заперечує проти проведення процесуальної дії за відсутності захисника, проведення процесуальної дії відкладається або для її проведення залучається захисник.

Одночасно брати участь у судовому розгляді можуть не більше п’яти захисників одного обвинуваченого.

Захисник користується процесуальними правами підозрюваного, обвинуваченого, захист якого він здійснює, крім процесуальних прав, реалізація яких здійснюється безпосередньо підозрюваним, обвинуваченим і не може бути доручена захиснику, з моменту надання документів, слідчому, прокурору, слідчому судді, суду.

Захисник має право брати участь у проведенні допиту та інших процесуальних діях, що проводяться за участю підозрюваного, обвинуваченого, до першого допиту підозрюваного мати з ним конфіденційне побачення без дозволу слідчого, прокурора, суду, а після першого допиту - такі ж побачення без обмеження кількості та тривалості. Такі зустрічі можуть відбуватися під візуальним контролем уповноваженої службової особи, але в умовах, що виключають можливість прослуховування чи підслуховування.

Документи, пов’язані з виконанням захисником його обов’язків, без його згоди не підлягають огляду, вилученню чи розголошенню слідчим, прокурором, слідчим суддею, судом.

Органи державної влади та органи місцевого самоврядування, їх службові особи зобов’язані виконувати законні вимоги захисника.

Захисник зобов’язаний використовувати засоби захисту, передбачені цим Кодексом та іншими законами України, з метою забезпечення дотримання прав, свобод і законних інтересів підозрюваного, обвинуваченого та з’ясування обставин, які спростовують підозру чи обвинувачення, пом’якшують чи виключають кримінальну відповідальність підозрюваного, обвинуваченого.

Захисник зобов’язаний прибувати для участі у виконанні процесуальних дій за участю підозрюваного, обвинуваченого. У разі неможливості прибути в призначений строк захисник зобов’язаний завчасно повідомити про таку неможливість та її причини слідчого, прокурора, слідчого суддю, суд, а у разі, якщо він призначений органом (установою), уповноваженим законом на надання безоплатної правової допомоги, - також і цей орган (установу).

Захисник без згоди підозрюваного, обвинуваченого не має права розголошувати відомості, які стали йому відомі у зв’язку з участю в кримінальному провадженні і становлять адвокатську або іншу охоронювану законом таємницю.

Захисник після його залучення має право відмовитися від виконання своїх обов’язків лише у випадках:

1) якщо є обставини, які згідно з цим Кодексом виключають його участь у кримінальному провадженні;

2) незгоди з підозрюваним, обвинуваченим щодо вибраного ним способу захисту, за винятком випадків обов’язкової участі захисника;

3) умисного невиконання підозрюваним, обвинуваченим умов укладеного з захисником договору, яке проявляється, зокрема, у систематичному недодержанні законних порад захисника, порушенні вимог цього Кодексу тощо;

4) якщо він свою відмову мотивує відсутністю належної кваліфікації для надання правової допомоги у конкретному провадженні, що є особливо складним.

Захисник може у будь-який момент бути залученим підозрюваним, обвинуваченим, їх законними представниками, а також іншими особами за проханням чи згодою підозрюваного, обвинуваченого до участі у кримінальному провадженні. Слідчий, прокурор, слідчий суддя, суд зобов’язані надати затриманій особі чи особі, яка тримається під вартою, допомогу у встановленні зв’язку із захисником або особами, які можуть запросити захисника, а також надати можливість використати засоби зв’язку для запрошення захисника. Слідчий, прокурор, слідчий суддя, суд зобов’язані утримуватися від надання рекомендацій щодо залучення конкретного захисника.

Захисник залучається слідчим, прокурором, слідчим суддею чи судом для здійснення захисту за призначенням

Слідчий, прокурор, слідчий суддя чи суд зобов’язані забезпечити участь захисника у кримінальному провадженні у випадках, якщо:

1) відповідно до вимог [статті 52](http://zakon3.rada.gov.ua/laws/show/4651-17/print1453401761762216#n781) КПК участь захисника є обов’язковою, а підозрюваний, обвинувачений не залучив захисника;

2) підозрюваний, обвинувачений заявив клопотання про залучення захисника, але за відсутністю коштів чи з інших об’єктивних причин не може його залучити самостійно;

3) слідчий, прокурор, слідчий суддя чи суд вирішить, що обставини кримінального провадження вимагають участі захисника, а підозрюваний, обвинувачений не залучив його.

Захисник може бути залучений слідчим, прокурором, слідчим суддею чи судом в інших випадках, передбачених законом, що регулює надання безоплатної правової допомоги.

У випадках, передбачених КПК  слідчий, прокурор виносить постанову, а слідчий суддя та суд постановляє ухвалу, якою доручає відповідному органу (установі), уповноваженому законом на надання безоплатної правової допомоги, призначити адвоката для здійснення захисту за призначенням та забезпечити його прибуття у зазначені у постанові (ухвалі) час і місце для участі у кримінальному провадженні.

Постанова (ухвала) про доручення призначити адвоката негайно направляється відповідному органу (установі), уповноваженому законом на надання безоплатної правової допомоги, і є обов’язковою для негайного виконання. Невиконання, неналежне або несвоєчасне виконання постанови (ухвали) про доручення призначити адвоката тягнуть відповідальність, встановлену законом.

1. Повноваження захисника на участь у кримінальному провадженні підтверджуються:

1) свідоцтвом про право на зайняття адвокатською діяльністю;

2) ордером, договором із захисником або дорученням органу (установи), уповноваженого законом на надання безоплатної правової допомоги.

2. Встановлення будь-яких додаткових вимог, крім пред’явлення захисником документа, що посвідчує його особу, або умов для підтвердження повноважень захисника чи для його залучення до участі в кримінальному провадженні не допускається.

Договір із захисником має право укласти особа, передбачена в КПК, а також інші особи, які діють в її інтересах, за її клопотанням або за її наступною згодою.

Участь захисника є обов’язковою у кримінальному провадженні щодо особливо тяжких злочинів. У цьому випадку участь захисника забезпечується з моменту набуття особою статусу підозрюваного.

В інших випадках обов’язкова участь захисника забезпечується у кримінальному провадженні:

1) щодо осіб, які підозрюються або обвинувачуються у вчиненні кримінального правопорушення у віці до 18 років, - з моменту встановлення факту неповноліття або виникнення будь-яких сумнівів у тому, що особа є повнолітньою;

2) щодо осіб, стосовно яких передбачається застосування примусових заходів виховного характеру, - з моменту встановлення факту неповноліття або виникнення будь-яких сумнівів у тому, що особа є повнолітньою;

3) щодо осіб, які внаслідок психічних чи фізичних вад (німі, глухі, сліпі тощо) не здатні повною мірою реалізувати свої права, - з моменту встановлення цих вад;

4) щодо осіб, які не володіють мовою, якою ведеться кримінальне провадження, - з моменту встановлення цього факту;

5) щодо осіб, стосовно яких передбачається застосування примусових заходів медичного характеру або вирішується питання про їх застосування, - з моменту встановлення факту наявності в особи психічного захворювання або інших відомостей, які викликають сумнів щодо її осудності;

6) щодо реабілітації померлої особи - з моменту виникнення права на реабілітацію померлої особи;

8) щодо осіб, стосовно яких здійснюється спеціальне досудове розслідування або спеціальне судове провадження, - з моменту прийняття відповідного процесуального рішення;

9) у разі укладення угоди між прокурором та підозрюваним чи обвинуваченим про визнання винуватості - з моменту ініціювання укладення такої угоди.

Слідчий, прокурор, слідчий суддя чи суд залучають захисника для проведення окремої процесуальної дії в порядку, передбаченому [статтею 49](http://zakon3.rada.gov.ua/laws/show/4651-17/print1453401761762216#n766) КПК, виключно у невідкладних випадках, коли є потреба у проведенні невідкладної процесуальної дії за участю захисника, а завчасно повідомлений захисник не може прибути для участі у проведенні процесуальної дії чи забезпечити участь іншого захисника або якщо підозрюваний, обвинувачений виявив бажання, але ще не встиг залучити захисника або прибуття обраного захисника неможливе.

Запросити захисника до участі в окремій процесуальній дії має право і сам підозрюваний, обвинувачений. Якщо потреби у проведенні невідкладних процесуальних дій за участю захисника немає і коли неможливе прибуття захисника, обраного підозрюваним, обвинуваченим, протягом двадцяти чотирьох годин, слідчий, прокурор, слідчий суддя, суд мають право запропонувати підозрюваному, обвинуваченому залучити іншого захисника.

Під час проведення окремої процесуальної дії захисник має ті ж самі права й обов’язки, що й захисник, який здійснює захист протягом кримінального провадження.

Захисник як до процесуальної дії, так і після неї має право зустрічатися з підозрюваним, обвинуваченим для підготовки до проведення процесуальної дії або обговорення її результатів.

Здійснення захисту під час проведення окремої процесуальної дії не покладає на захисника обов’язку надалі здійснювати захист у всьому кримінальному провадженні або на окремій його стадії.

Підозрюваний, обвинувачений має право відмовитися від захисника або замінити його.

Відмова від захисника або його заміна повинна відбуватися виключно в присутності захисника після надання можливості для конфіденційного спілкування. Така відмова або заміна фіксується у протоколі процесуальної дії.

Відмова від захисника не приймається у випадку, якщо його участь є обов’язковою. У такому випадку, якщо підозрюваний, обвинувачений відмовляється від захисника і не залучає іншого захисника, захисник повинен бути залучений у порядку, передбаченому [статтею 49](http://zakon3.rada.gov.ua/laws/show/4651-17/print1453401761762216#n766) КПК, для здійснення захисту за призначенням.

**Запитання для самоперевірки**

1. Залучення захисника в кримінальному провадженні за рахунок бюджетних коштів.
2. Обов’язкове залучення захисника у кримінальному проваджені
3. Юридична підстава на право представлення інтересів підозрюваного, обвинуваченого у кримінальному провадженні захисником.

**Тема 3. Участь адвоката-захисника у кримінальному процесі**

**План**

* 1. Участь захисника у кримінальному провадженні: проблеми законодавчого врегулювання
  2. Особливості функціонування адвокатури в деяких розвинених демократіях.

**Методичні рекомендації**

УЧАСТЬ ЗАХИСНИКА У КРИМІНАЛЬНОМУ ПРОВАДЖЕННІ: ПРОБЛЕМИ ЗАКОНОДАВЧОГО ВРЕГУЛЮВАННЯ

Реформування кримінальної юстиції в Україні супроводжується якісними змінами в характері здійснення кримінальної процесуальної діяльності. З набранням чинності новим КПК України пройшло майже півтора року й сьогодні вже можна зробити деякі висновки насамперед стосовно тих новел, які повинні сприяти досягненню головної мети кримінального судочинства – захисту особи від кримінальних правопорушень, а також охороні прав, свобод та законних інтересів учасників кримінального провадження. Професійним представником сторони захисту, процесуальний статус якого зазнав суттєвого оновлення, є захисник. Історія становлення цього соціального інституту повертає нас у 1864 р., коли судова реформа заклала основи компетентної й самокерованої організації адвокатів та відповідної професії, що мала два різновиди. Це присяжні повірені, які давали професійну присягу адвокатів (зазвичай, ними були випускники університетських курсів юридичних наук, що мали не менш як п’ятирічний стаж роботи в судах) і приватні повірені, які займались індивідуальною адвокатською практикою (професійні об’єднання присяжних повірених організовувалися за територіальною ознакою).

Відтоді діяльність адвокатури неодноразово зазнавала правових та організаційних змін. У незалежній Україні на законодавчому рівні двічі визначали статус адвокатури (у 1992 та 2012 рр.). Реформа кримінальної юстиції і зміни в суспільному розвитку держави зумовили прийняття Закону України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність», положення якого узгоджені з нормами нового КПК, дещо розширюючи зміст останніх.

Так, відповідно до згаданого Закону, різновидами адвокатської діяльності є захист, представництво (забезпечення реалізації прав і обов’язків клієнта в цивільному, господарському, адміністративному та конституційному судочинстві, а також потерпілого, цивільного позивача, цивільного відповідача у кримінальному провадженні) та надання інших видів правової допомоги клієнту (наприклад, правових роз’яснень, правового супроводу діяльності, складання звернень від імені клієнта тощо). Захистом є вид адвокатської діяльності, що полягає в забезпеченні захисту прав, свобод і законних інтересів підозрюваного, обвинуваченого, підсудного, засудженого, виправданого, особи, стосовно якої передбачається застосування примусових заходів медичного чи виховного характеру або вирішувалося питання про їх застосування, а також особи, стосовно якої передбачається розгляд питання про видачу іноземній державі (екстрадицію). Аналіз нового КПК України дає підстави стверджувати, що в ньому знайшли закріплення найдемократичніші положення. Насамперед це стосується реального забезпечення прав громадян шляхом закріплення принципу змагальності сторін у кримінальному провадженні, зокрема шляхом надання сторонам рівних можливостей щодо збирання та подання до суду клопотань, скарг, речей, документів, інших доказів (ст. 22, 93). Сприяють реалізації принципу змагальності також і норми, спрямовані на ефективне забезпечення права особи на захист, зокрема обов’язковість участі у судочинстві професійного захисника, яким може бути лише адвокат (це положення є принципово новим, порівняно з КПК 1960 р., за яким в статусі захисників допускали також інших фахівців у галузі права, а в окремих випадках – і близьких родичів обвинуваченого, підсудного, засудженого та виправданого), а також «довгоочікуване» положення, що неприбуття захисника для участі у проведенні процесуальної дії без поважних причин не є підставою для визнання цієї дії незаконною (ч. 2 ст. 46 КПК України).

Між тим, ще І.Я. Фойницький свого часу зазначав, що монопольне заняття адвокатами захистом і представництвом інтересів у судочинстві необґрунтовано скорочує в суспільстві кількість осіб, здатних виконувати цю діяльність, і разом з тим утворює особливу касту, яка живе своїми традиціями, що вже несе небезпеку інтересам правосуддя. З цим погоджується О.В. Баулін, який вважає, що у сфері кримінальної юстиції, особливо у досудових стадіях процесу, конкуренція практикуючих юристів зводиться до конкуренції адвокатів, що, з одного боку, обмежує конституційні права кожної особи щодо вільного обрання захисника своїх прав, а з іншого – створює умови для певної монополії у наданні правових послуг. Він також зауважує, що хоча чинне законодавство створило більш демократичний доступ юристів до адвоатури, яка нещодавно була напівзакритою «кастою», але монополія в будь-якій сфері суспільних відносин, а тим більше в таких специфічних правовідносинах, пов’язаних з обранням захисника у кримінальному судочинстві, є не досить демократичним чинником. З іншого боку, допускаючи до участі у провадженні як захисника особу, яка не є адвокатом, підозрюваного, обвинуваченого та підсудного, тим самим, позбавляють права вимагати, щоб його захищав саме професійний адвокат. Іншими словами, якщо участь у справі бере «непрофесійний захисник», до того ж не пов’язаний нормами адвокатської етики і без належних гарантій конфіденційності, підзахисний, тим не менш, не може посилатися на те, що його право на захист порушено.

Саме тому положення КПК України щодо обов’язковості участі у судочинстві лише професійного захисника – все ж таки позитивний крок на шляху реформування кримінального судочинства. Залучення до кримінального провадження лише професійних захисників сприяє як стороні захисту, так і обвинувачення, адже складання кваліфікаційного іспиту якраз і передбачає оволодіння адвокатом відповідними навичками та знаннями, що є гарантією професійності кандидатів на внесення Реєстру. Відтак, слідчий, прокурор розраховує на фаховий «процесуальний діалог», а підозрюваний, обвинувачений, у свою чергу, має всі підстави сподіватися на професійний захист його прав та ефективне використання наданих законодавцем повноважень. Нововведенням є й обов’язкова участь захисника в кримінальному провадженні щодо особливо тяжких злочинів. Тут участь захисника забезпечують із моменту набуття особою статусу підозрюваного, після подання заяви про кримінальне правопорушення або залучення у провадження як потерпілого. Демократичним є й положення нового Кодексу, які покладають на слідчого, прокурора, слідчого суддю та суд обов’язок надати затриманому чи особі, яку тримають під вартою, допомогу у встановленні зв’язку із захисником або особами, які можуть його запросити, а також використовувати засоби зв’язку для запрошення захисника (ч. 1 ст. 48 КПК України). Захисник користується процесуальними правами підозрюваного, обвинуваченого, якого він захищає, крім процесуальних прав, реалізація яких здійснюється безпосередньо підозрюваним, обвинуваченим і не може бути доручена захиснику, з моменту надання документів, передбачених ст. 50 КПК України. Слідчий, прокурор, слідчий суддя чи суд зобов’язані забезпечити участь захисника у кримінальному провадженні у випадках: коли відповідно до вимог ст. 52 КПК України участь захисника є обов’язковою), а підозрюваний, обвинувачений не залучив захисника; коли підозрюваний, обвинувачений заявив клопотання про залучення захисника, але за відсутністю коштів чи з інших об’єктивних причин не може його залучити самостійно; коли слідчий, прокурор, слідчий суддя чи суд вирішить, що обставини кримінального провадження вимагають участі захисника, а підозрюваний, обвинувачений не залучив його (п. 1–3 ч. 1 ст. 49 КПК України). Татаров О. Ю., Чернявський С.С.

Захисник може бути залучений слідчим, прокурором, слідчим суддею чи судом в інших випадках, передбачених законом, що регулює надання безоплатної правової допомоги. Надання такої допомоги регламентується положеннями Закону України «Про безоплатну правову допомогу» з урахуванням змін, унесених у зв’язку з ухваленням нового КПК України. Цей закон визначає поняття безоплатної вторинної правової допомоги, що включає такі види правових послуг: захист від обвинувачення; здійснення представництва інтересів осіб, які мають право на таку допомогу, в судах; складання документів процесуального характеру (ч. 2 ст. 13). Суб’єктами надання правової допомоги є відповідні центри, адвокати, включені до Єдиного реєстру адвокатів, які надають безоплатну вторинну правову допомогу на постійній (за контрактом) чи тимчасовій (на підставі договору) основі. Досить цікавим є аналіз особливостей функціонування адвокатури в деяких розвинених демократіях. Так, наприклад, американські адвокати ведуть як приватну практику, так і створюють виробничі об’єднання у формі товариств, корпорацій. Є фірми, що нараховують понад 500 адвокатів. Деякі створені для представництва інтересів не приватних клієнтів, а громадськості. У Франції професію адвоката визначено як ліберальну, незалежну, що формує право на специфічні організаційні види діяльності, охоронюваної законом і відокремленої від держави. Адвокатура в Німеччині – незалежна організація в системі правосуддя, а адвокати – практично вільні підприємці, які мають свої офіси, наймають службовців. Вони відрізняються від інших бізнесменів тим, що не наділені правом рекламувати свою діяльність, а також не сплачують ремісничого податку. Будь-якого контролю за роботою адвоката з боку держави немає. Проте він повинен мати репутацію чесної, всебічно ерудованої в галузі права людини, яка вміє зі знанням справи захищати законні інтереси підзахисного або довірителя . Обвинувачений у більшості країн Європи та США може відмовитися від реалізації свого права на захист, але за умови, що така відмова зроблена добровільно й усвідомлено. Однак, якщо він вкаже будь-яким способом і на будь-якій стадії провадження у справі, що бажає консультуватися із захисником, до того як почне говорити, то жодні питання йому задавати не можно. Одним з прикладів такого підходу стало винесення рішень Верховним Судом США у відомих справах Эскобедо й Міранди.

Відповідно до згаданого прецеденту, визнання своєї провини підозрюваними під час допитів в поліції не вважають допустимими, якщо вони були зроблені після відмови надати підозрюваному можливість зустрітися із захисником. Із цього положення виводиться правило поліцейському, який проводить допит підозрюваного: допитуваному повинна забезпечуватися можливість користуватися допомогою захисника (в Україні зазначене правило законодавчо закріплено у ст. 20 КПК України). У Державі Ізраїль право особи на захист закріплено Законом «Про кримінальне судочинство Держави Ізраїль» (ст. 13), яким визначені процесуальні процедури призначення та заміни захисника, його правовий статус, випадки обов’язкової участі захисника у кримінальному судочинстві (наприклад, у справах осіб віком до 16 років, які підозрюються у вчиненні злочину). Захисником може бути лише особа, яка має передбачену законодавством кваліфікацію, за виключенням, якщо підозрюваний виявив бажання, щоб його права представляла конкретна особа. Також передбачаються процедури «обмеження у виборі захисника» (застосовується лише у разі, якщо Міністр оборони засвідчить у письмовій формі, що це необхідно в інтересах державної безпеки). Захисник може збирати докази та знайомитися з матеріалами, зібраними стороною обвинувачення. Справді, за новим КПК України захисник набув низку повноважень, яких раніше не мав, зокрема збирати та подавати докази у встановленому порядку, заявляти клопотання про проведення слідчих (розшукових), негласних слідчих (розшукових) та інших процесуальних дій, брати участь в ініційованих діях. Проте, як свідчить досвід реалізації кримінального процесуального законодавства, повною мірою реалізувати своє право на участь у слідчих (розшукових) діях захиснику вдається не завжди. Яскравий приклад – проведення обшуку, в ході якого досить суттєво можуть бути обмежені права особи.

Відповідно до ч. 1 ст. 236 КПК України, для участі в проведенні обшуку може бути запрошений потерпілий, підозрюваний, захисник, представник та інші учасники кримінального провадження. Водночас за загальним правилом (ч. 3 ст. 223 КПК України) слідчий, прокурор вживає належних заходів для забезпечення присутності під час проведення слідчої (розшукової) дії лише тих осіб, чиї права та законні інтереси можуть бути обмежені або порушені (як бачимо, захисник не завжди належить до цієї категорії).

Отже, сьогодні під час проведення обшуку слідчий вправі відмовити захисникові брати участь у цій слідчій (розшуковій) дії. На нашу думку, у КПК України слід закріпити норму, яка визначатиме обов’язок слідчого, прокурора у забезпеченні присутності захисника під час проведення обшуку. З набранням чинності новим КПК у сторони захисту виникають й інші проблеми, пов’язані з проведенням обшуку. Так, наприклад, особі, у якої проводився обшук, не обов’язково вручається копія протоколу обшуку (оскільки цього обов’язку сторони обвинувачення не закріплено в КПК України). Проте таке суттєво обмежує права і свободи особи, й, відповідно, у КПК має бути наголошено на обов’язковому врученні протоколу обшуку зацікавленим особам. До того ж у зв’язку з неоднозначним розумінням положень ст. 235 КПК України («Ухвала про дозвіл на обшук житла чи іншого володіння особи») можливе зловживання строком проведення обшуку. Посилаючись на те, що у кримінальному процесуальному законодавстві визначено лише строк дії ухвали на про ведення обшуку, а про моменти фактичного початку та закінчення обшуку не йдеться, слідчі можуть проводити обшук місяцями, зупиняючи його під різними приводами, нерідко надуманими. На нашу думку, цю проблему має бути чітко розв’язано на законодавчому рівні шляхом закріплення у згаданій статті, що обшук не може продовжуватись понад строк дії ухвали на проведення обшуку (тобто впродовж одного місяця). Як вже згадувалось, відповідно до ч. 2 ст. 22 КПК України, сторони кримінального провадження мають рівні права на збирання та подання до суду речей, документів, інших доказів, клопотань, скарг, а також на реалізацію інших процесуальних прав, передбачених Кодексом. Однак сьогодні принцип змагальності сторін обвинувачення та захисту в ході досудового розслідування нерідко сприймається як декларація та повною мірою захисниками не реалізується. По-дібне спричинено як об’єктивними так і суб’єктивними чинниками, зокрема недосконалими положеннями законодавства, які унеможливлюють реалізацію прав захисника щодо збирання доказів у повному обсязі. Наприклад, у ст. 93 КПК України передбачено, що сторона захисту здійснює збирання доказів шляхом витребування копій документів. Водночас практиці відомо, що суди зазвичай не визнають копії документів процесуальним джерелом доказів, адже відповідно до ст. 99 КПК України сторона кримінального провадження, потерпілий зобов’язані надати суду саме оригінал документа (всі випадки надання дублікатів окремо передбачені КПК). Ще однією проблемою є надання стороні захисту тимчасового доступу до речей і документів.

За загальним правилом, право тимчасового доступу до речей і документів та їх вилучення мають як сторона обвинувачення, так і сторона захисту (ст. 159 КПК). Але на відміну від органів досудового розслідування, які зобов’язані дотримуватись чіткої процедури їх вилучення та огляду, а також забезпечувати зберігання вилученого майна, сторона захисту таких обов’язків не має. Як наслідок, отримання захисником тимчасового доступу до речей і документів, які не були оглянуті та досліджені стороною обвинувачення, може привести до втрати доказів, що мали б значення для встановлення винуватості особи. Тож пропонується визначити порядок, за яким слідчий суддя при винесенні ухвали про вилучення речей і документів за клопотанням сторони захисту, доручатиме його проведення слідчому, прокурору або ОВС. Подальше ж вилучення повинне здійснюватись за участю сторони захисту, яка отримує копії відповідних документів (зберігання оригіналів здійснюється правоохоронними органами у порядку, передбаченому Кабінетом Міністрів України). Потребує врегулювання й порядок отримання захисником документів та предметів (які знаходяться в розпорядженні слідчого), необхідних для проведення експертизи у разі самостійного залучення експертів на договірних умовах.

Аналіз матеріалів кримінальних проваджень підтверджує значимість опитування під час одержання первинної інформації про кримінальне правопорушення. Між тим, відповідно до ч. 8 ст. 95 КПК України, сторона захисту має право отримувати від учасників кримінального провадження та інших осіб за їх згодою пояснення, які не вважаються джерелом доказів (показання як докази можуть бути надані лише під час допиту, а допит є слідчою (розшуковою) дією, яка проводиться виключно слідчим на підставі свого власного рішення або за дорученням чи вказівкою прокурора або керівника органу досудового розслідування). Тож поясненням учасників кримінального провадження та інших осіб, отриманим стороною захисту у рамках кримінального провадження, необхідно надати статус доказів. Не повною мірою, на наш погляд, регламентовано у КПК України право захисника оскаржувати рішення, дії та бездіяльність слідчого, прокурора, слідчого судді. Хоча ст. 303 КПК України містить вичерпний перелік рішень, дій, чи бездіяльності слідчого, прокурора, які можуть бути оскарженні під час досудового розслідування, трапляються випадки, коли на цій стадії подано скаргу, однак за час її розгляду судом досудове розслідування у кримінальному провадженні, у рамках якого вона подавалася, вже закінчено на підставі п. 3 ч. 2 ст. 283 КПК України. Як приклад, захисником підозрюваного подано скаргу на дії слідчого та заявлено клопотання про проведення певної слідчої (розшукової) дії у рамках провадження, однак суд не вправі доручити слідчому її проведення, оскільки досудове розслідування закінчене. З огляду на таку законодавчу прогалину, слід передбачити можливість виконання слідчим рішень суду навіть після завершення розслідування, а отримані ним докази мають визнаватись допустимими й долучатися до матеріалів у суді. Не завжди сприяє ефективній реалізації функції захисту й процедура початку досудового розслідування, яка, у порівнянні з КПК 1960 р., аж надто спрощена. Трапляється, що подібна процедура використовується стороною обвинувачення з метою тиску на певних громадян, а також службових осіб суб’єктів господарювання, адже в разі внесення відомостей до ЄРДР орган досудового розслідування отримує необмежені можливості щодо впливу на будь-якого учасника провадження на невизначений термін. До того ж факт унесення відомостей до ЄРДР оскарженню не підлягає. Отже, ця вада нового КПК України потребує законодавчого усунення. Вважається за доцільне зобов’язати слідчого після внесення відомостей до ЄРДР виносити постанову про початок досудового розслідування, яку можливо було б оскаржити. З набранням чинності КПК України істотно змінився й інститут надання правової допомоги свідку. У п. 2 ч. 1 ст. 66 КПК України лише зазначено, що свідок має право користуватися під час давання показань та участі у проведенні інших процесуальних дій правовою допомогою адвоката. Жодної іншої регламентації надання правової допомоги свідкові КПК України не містить, а відтак, невизначеним залишається обсяг процесуальних повноважень адвоката, який бере участь у проведенні допиту та інших процесуальних діях. КПК України передбачено обов’язок слідчого, прокурора за клопотанням сторони захисту, потерпілого надати матеріали досудового розслідування для ознайомлення за винятком матеріалів про застосування заходів безпеки, а також матеріалів, ознайомлення з якими може зашкодити досудовому розслідуванню (ст. 221). Водночас мають місце випадки, коли стороні захисту відмовляють у наданні для ознайомлення таких матеріалів або надають лише мінімум документів. Така позиція обмежує права та можливості сторони захисту (суди здебільшого задовольняють скарги адвокатів, самостійно визначаючи перелік того, що саме має бути надано для ознайомлення, фактично конкретизуючи зміст ст. 221 КПК України). Відтак, необхідно законодавчо визначити у ст. 221 КПК України перелік документів, які слідчий зобов’язаний буде надавати для ознайомлення, а саме матеріалів, які послугували підставою для внесення відомостей до ЄРДР, затримання підозрюваного, повідомлення йому про підозру. Закріплення в КПК України низки важливих новел, що стосуються участі сторони захисту в кримінальному судочинстві, дозволяє ефективніше, ніж за КПК «радянського» зразка, відстоювати права, свободи та законні інтереси учасників кримінального провадження. Утім досвід роботи органів досудового розслідування в оновленому правовому полі виявляє чимало проблем, які потребують правового врегулювання з уточненням повноважень суб’єктів сторони обвинувачення та захисту, у зв’язку з чим фахівцями зацікавлених правоохоронних органів наразі опрацьовуються пропозиції щодо внесення змін і доповнень до чинного кримінального процесуального законодавства.

***(стаття підготовлена Чернявським С.С., д.ю.н., професор, проректор з наукової роботи Національної академії внутрішніх справ)***

**Запитання для самоперевірки**

1. Адвокатура та адвокатська діяльність в контексті Конституції України, Кримінального процесуального кодексу, Закону України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність» та інших нормативно-правових документів.

**Тема 4. Захисник на досудовому слідстві**

**План**

1. Забезпечення підозрюваного кваліфікованою юридичною допомогою
2. Учать адвоката у слідчих діях
3. Підстави представляти інтереси підозрюваного адвокатом

**Методичні рекомендації**

Прийняття нового КПК докорінно змінює процесуальну стадію досудового слідства і її значення та роль у вирішенні питання про доведення винуватості підозрюваної особи у скоєнні злочину. Стаття 22 КПК "Забезпечення права на захист" встановлює: Підозрюваний, обвинувачений, виправданий, засуджений має право на захист, яке полягає у наданні йому можливості надати усні або письмові пояснення з приводу підозри чи обвинувачення, право збирати і подавати докази, брати особисту участь у кримінальному провадженні, користуватися правовою допомогою захисника, а також реалізовувати інші процесуальні права, передбачені цим Кодексом.

2. Слідчий, прокурор, слідчий суддя, суд зобов'язані роз'яснити підозрюваному, обвинуваченому його права та забезпечити право на кваліфіковану правову допомогу з боку обраного ним або призначеного захисника.

3. У випадках, передбачених цим Кодексом та/або законом, що регулює надання безоплатної правової допомоги, підозрюваному, обвинуваченому правова допомога надається безоплатно за рахунок держави.

4. Участь у кримінальному провадженні захисника підозрюваного, обвинуваченого, представника потерпілого не звужує процесуальних прав підозрюваного, обвинуваченого, потерпілого.

З моменту офіційного оголошення особі про те що вона підозрюється у скоєнні злочину, вона має право користуватися правовою допомогою захисника.

КПК стаття 22 "Змагальність сторін та свобода в поданні ними суду своїх доказів і у доведенні перед судом їх переконливості" встановлює, що: Кримінальне провадження здійснюється на основі змагальності, що передбачає самостійне обстоювання стороною обвинувачення і стороною захисту їхніх правових позицій, прав, свобод і законних інтересів засобами, передбаченими цим Кодексом.

*Сторони кримінального провадження мають рівні права на збирання та подання до суду речей, документів, інших доказів, клопотань, скарг, а також на реалізацію інших процесуальних прав, передбачених цим Кодексом.*

Під час кримінального провадження функції державного обвинувачення, захисту та судового розгляду не можуть покладатися на один і той самий орган чи службову особу.

Повідомлення особі про підозру у вчиненні кримінального правопорушення, звернення з обвинувальним актом та підтримання державного обвинувачення у суді здійснюється прокурором. У випадках, передбачених цим Кодексом, повідомлення особі про підозру у вчиненні кримінального правопорушення може здійснюватися слідчим за погодженням із прокурором, а обвинувачення може підтримуватися потерпілим, його представником.

5. Захист здійснюється підозрюваним або обвинуваченим, його захисником або законним представником.

Зрівняння прав сторін у кримінальному провадженні на збирання та подання до суду речей, документів, інших *доказів, клопотань,* скарг, а також на реалізацію інших процесуальних прав перетворює адвоката на дієву процесуальну фігуру і вимагає високої професійної активності. Власне КПК дає адвокату те, до чого він довгі десятиріччя прагнув, ремствуючи на своє безправ'я та нерівність у протистоянні зі слідчим.

Не слід дивуватись, коли виявиться, що багато з тих адвокатів, хто раніше легко погоджувався на роль адвоката-захисника, виявлять таку готовність до участі у кримінальних справах. Нові права - це також незмірно підвищені масив роботи та рівень відповідальності за кожен свій крок.

З іншого боку, суспільство через рік-два роботи за новим процесуальним законодавством почує імена справжніх адвокатів а не говорунів. Зникнуть з адвокатського середовища і пристосуванці за відсутністю попиту на таких.

Зрозуміло, що революційні заходи, запропоновані новим КПК, здатні швидко пробитися до свідомості наших правоохоронців і що спротив буде шаленим, будуть помилки, зловживання і жертви, але потрібно безоглядно йти вперед і це місія вже нової, молодої адвокатури.

Доведеться докорінно змінитися і суддям. Необхідність приймати рішення тут і тепер у судовому засіданні, а не відправляти по декілька разів справу слідчому примусить суддів переглянути свій стиль роботи і наблизитися до істинного правосуддя.

Одним із вирішальних моментів у формуванні захисної позиції, стратегії і тактики захисту обвинувачуваного є реалістична оцінка матеріалів справи. Критичний підхід до елементів доказової чи анти-доказової бази, до кожного документа чи слідчої дії, зокрема і до позиції підзахисного, має бути реалістичним, тобто не підганятися під позицію останнього чи під власні скороспілі висновки.

Результатом вивчення і критичного аналізу матеріалів справи має стати стратегія захисту. Залежно від комбінації обставин, що сплелися в тій чи іншій справі, кінцева мета стратегії може уявлятися по -різному:

- припинення справи за різним и обставинами - явна необ'єктивність слідства, необґрунтованість обвинувачення, відсутність складу злочину, стан здоров'я чи вік обвинувачуваного, наявність алібі і т.д.;

- вилучення окремих епізодів з обвинувачення за ознаками штучного притягнення їх до обвинувачення підзахисного, наявність алібі, протиріччі свідчення;

- уникнення ролі "лідера" у справі;

- заміна слідчого за наявності законних приводів для такого висновку.

Може трапитися так, що у процесі роботи над справою стратегія зазнає суттєвих змін. Якась невідома раніше обставина, інформація від підзахисного чи певний крок слідчого можуть докорінно змінити кінцеву мету роботи, а отже, і стратегію захисту.

Якщо кінцевою метою стратегії є певний результат, на який максимально розраховує захисник, то кінцевою метою кожного тактичного кроку мусить бути цілеспрямований успішний крок на шляху до стратегічної мети у конкретній справі.

Згідно зі ст. 48 КПК, адвокат має право бути присутнім при допитах підозрюваного та обвинувачуваного, а також при вчиненні інших слідчих дій, що виконуються за їх участю чи за клопотанням підозрюваного, обвинувачуваного та його захисника:

- з дозволу особи, що проводить дізнання, або слідчого брати участь в інших слідчих діях;

- застосовувати науково-технічні засоби при виконанні тих слідчих дій, в яких бере участь захисник, а також при ознайомленні з матеріалами справи - з дозволу особи, що провадить дізнання, чи слідчого, а в судовому засіданні з дозволу судді чи суду;

- ознайомлюватися з матеріалами, якими обґрунтовується затримання підозрюваного чи обрання запобіжного заходу, чи пред'явлення обвинувачення, а після закінчення досудового слідства - з усіма матеріалами справи.

Щодо ознайомлення з матеріалами справи, то на цьому завершальному етапі роботи захисник може:

- виписувати з матеріалів справи, з якими він ознайомився, необхідні відомості;

- надавати докази та заявляти клопотання і відводи;

- захисник, присутній при виконанні слідчих дій, має право ставити запитання особам, яких допитують, подавати Письмові зауваження щодо недостовірності чи неповноти записів у протоколі відомостей про слідчі дії. Особи, що проводять дізнання, чи слідчий можуть відхилити поставлене захисником запитання, але зобов'язані занести його до протоколу.

Перелічені тут права захисника за умов їх умілого використання надійно забезпечують тактичні кроки захисту. Скористатися цими кроками чи утриматись - це і є тактика захисту, що диктується конкретними обставинами: тенденції слідчого, об'єктивні події, позиція підзахисного тощо.

Перш ніж клопотати перед слідчим про участь на допитах підозрюваного або обвинувачуваного чи в інших слідчих діях, слід детально обговорити цей крок зі своїм підзахисним. Якщо буде прийняте спільне рішення про необхідність такого клопотання перед слідчим, має бути розроблено детальний план координації взаємних дій під час допиту чи інших слідчих дій. Будь-які не обговорені, раптові запитання чи уточнення з боку адвоката виключаються. Все має відбуватися за жорстким, спільно продуманим сценарієм. Особливо обережним слід бути з неповнолітніми підзахисними, які схильні сприймати все прямолінійно та безпосередньо.

Основним кредо адвоката при користуванні своїми процесуальними правами має бути гіппократівське - "не нашкодь".

**Приклад**. *У груповій справі про грабіжництво обвинувачувались шестеро підлітків, лідером серед яких визнавався К. Саме його захист і було доручено адвокатові Н. Сьогодні батько неповнолітнього грабіжника приїхав для укладення угоди з адвокатом, завтра зранку потрібно було їхати до слідчого для участі у процедурі пред'явлення обвинувачення. Під варту було взято не всіх учасників групи, що вносило у справу певні нюанси. З тими, хто не був ізольований, вже, без усякого сумніву, поспілкувалися адвокати.*

*З урахуванням таких обставин, як багатоепізодність справи, наявність групи та вік учасників, адвокат цілком обгрунтовано припускав наявність суперечностей, спроб перекласти провину на інших і т. ін. Тому вважав за необхідне перед пред'явленням обвинувачення докладно поспілкуватися із підзахисним. Це було важливо ще й тому, що саме його зазначено у справі як лідера групи. Отже, адвокат вирішив не чекати завтрашнього дня, а скористатися своїм правом побачення перед першим допитом. І негайно виїхав до слідчого.*

*К. виявився "важким випадком" - сильний характер, хибні звички, невисокий інтелект. Адвокат дійшов висновку: - К. не стільки лідер, скільки хоче таким виглядати. Говорили довго. Адвокат розумів: найбільшою проблемою захисту обвинувачуваного, мабуть, буде він сам. Нестриманість, бажання в усьому бути першим та правим тільки посилять упевненість слідчого та суду у його лідерстві в групі.*

*Наприкінці довгої розмови та наставлянь здавалось, що К. зрозумів своє становище та хибність своєї поведінки. Було окреслено стратегічне завдання - мінімізувати роль К. в групі, звести її нанівець.*

*Під час допиту як обвинувачуваного адвокат жорстко дотримувався напрацьованої схеми поведінки. Жодного незапланованого запитання чи відхилення від спільно окресленої лінії.*

*Коли допит було майже закінчено і залишався один невеличкий епізод, з якого випливало, що ініціатором його скоєння виявився наймолодший учасник групи, чотирнадцятирічний С, адвокат, маючи на меті акцентувати увагу на цій обставині, що дещо послаблювала тезу про незаперечне лідерство К, запитав в останнього: "Це єдиний випадок, коли ініціатором виявився С, чи, може, ще були такі випадки?" На що К., не довго думаючи, відповів: "Та який він там ініціатор, він без мене і пискнути не міг". Слідчий єхидно посміхнувся і дослівно записав сказане К. На цьому можна було ставити крапку. Все, що було зроблено до цього, звелося нанівець через одне непродумане запитання адвоката.*

**Резюме**. *Захисник на досудовому слідстві володіє могутньою зброєю - має право бути присутнім на допитах та ставити запитання. Але користуватися цією зброєю слід вкрай обережно та виважено. Непродумане чи неправильно поставлене запитання може звести нанівець всю стратегію захисту.*

Процесуальна можливість захисника бути присутнім при виконанні слідчих дій має незаперечні позитиви. Добре обміркована та професійно проведена участь захисника у деяких слідчих діях може відкрити нові аргументи для захисту і розширити доказовість вже наявних у справі аргументів. Але не слід виключати і того, що вказані слідчі дії значно обтяжать позиції захисту і навпаки посилять аргументи обвинувачення. Як тоді ставитися до цих фактів адвокатові, що за власним бажанням був присутнім при їх виявленні? Голослівно заперечувати наперекір побаченому чи почутому? Це не прикрашає адвоката та не посилює позиції захисту.

Отже, перш ніж домагатися участі у слідчих діях, слід спрогнозувати можливі наслідки, порадитися з підзахисним і тоді вже вирішувати, чи брати участь у слідчих діях.

Захисник має право збирати відомості про факти, які можуть бути використані як докази у справі, зокрема, отримувати документи чи їх копії від підприємств, установ, організацій, а від громадян - за їхньою згодою; ознайомлюватися на підприємствах, в установах та організаціях з необхідними документами та матеріалами, за винятком тих, таємниця яких охороняється законом; отримувати письмові висновки фахівців з питань, що потребують спеціальних знань.

З наведеного можна дійти висновку, що закон незаперечно визнає важливе значення адвоката у кримінальному процесі. Процесуальні права, якими користується адвокат у кримінальному судочинстві, дають йому реальні можливості для попередження чи виправлення слідчої помилки або свідомого викривлення слідчим істини.

Надзвичайно важливим при користуванні адвокатом своїми правами є усвідомлення головного положення: наявність широких прав аж ніяк не зобов'язує адвоката-захисника до сліпого чи незваженого використання останніх. Реалізація прав як на досудовому слідстві, так і під час судового розгляду справи диктується тактикою і стратегією захисту, які захисник будує на власний розсуд з урахуванням обставин справи, реалістичних побажань та інтересів підозрюваного, обвинуваченого чи підсудного.

Успішне використання адвокатом-захисником широкого переліку наданих йому законом прав можливе лише за певних умов:

- бездоганне знання адвокатом своїх процесуальних прав;

- наявність у адвоката-захисника необхідності скористатись повним обсягом власних процесуальних прав;

- наявність у адвоката-захисника реальної можливості скористатись тим чи іншим правом;

- максимальна обережність та продуманість адвокатом-захисником наслідків використання своїх процесуальних прав;

- неупередженість та щире бажання слідчого дійти істини у справі.

Новий кримінально-процесуальний кодекс порівняно з попереднім КПК врешті-решт забезпечує захисника широкими можливостями не дозволити слідчому використання заборонених методів здобуття "потрібних" останньому доказів.

Питання доказування вирішені у новому КПК в дусі наближення до процесуального законодавства країн, що позіціонуються як прибічники правової держави.

Питання доказування визначаються статтями 91 і 92 КПК. Так, ст. 91 "Обставини, які підлягають доказуванню у кримінальному провадженні" визначає коло обставин, що підлягають доказуванню у кримінальному провадженні:

1. У кримінальному провадженні підлягають доказуванню:

1) подія кримінального правопорушення (час, місце, спосіб та інші обставини вчинення кримінального правопорушення);

2) винуватість обвинуваченого у вчиненні кримінального правопорушення, форма вини, мотив і мета вчинення кримінального правопорушення;

3) вид і розмір шкоди, завданої кримінальним правопорушенням, а також розмір процесуальних витрат;

4) обставини, які впливають на ступінь тяжкості вчиненого кримінального правопорушення, характеризують особу обвинуваченого, обтяжують чи пом'якшують покарання, які виключають кримінальну відповідальність або є підставою закриття кримінального провадження;

5) обставини, що є підставою для звільнення від кримінальної відповідальності або покарання.

2. Доказування полягає у збиранні, перевірці та оцінці доказів з метою встановлення обставин, що мають значення для кримінального провадження.

Стаття 92 КПК "Обов'язок доказування" встановлює:

1. Обов'язок доказування обставин, передбачених ст. 91 цього Кодексу, за винятком випадків, передбачених частиною другою цієї статті, покладається на слідчого, прокурора та, в установлених цим Кодексом випадках, - на потерпілого.

2. Обов'язок доказування належності та допустимості доказів, даних щодо розміру процесуальних витрат та обставин, які характеризують обвинуваченого, покладається на сторону, що їх подає.

Поняття недопустимості доказів, сформульовані в КПК, докорінно міняють звичну орієнтацію та методи здобуття останніх. Це дає адвокатові додаткові можливості вже на стадії досудового слідства документально фіксувати будь-які порушення слідчого з метою використання їх у суді. Важливого значення набувають і наступні норми КПК, які розвивають питання формування слідчим доказової бази, а відтак і стимулюють адвоката до активності у цей період кримінального провадження.

Стаття 88 КПК "Недопустимість доказів та відомостей, які стосуються особи підозрюваного, обвинуваченого" розвиває та посилює доказову тему:

1. Докази, які стосуються судимостей підозрюваного, обвинуваченого або вчинення ним інших правопорушень, що не є предметом цього кримінального провадження, а також відомості щодо характеру або окремих рис характеру підозрюваного, обвинуваченого є недопустимими на підтвердження винуватості підозрюваного, обвинуваченого у вчиненні кримінального правопорушення.

2. Докази та відомості, передбачені частиною першою цієї статті, можуть бути визнані допустимими, якщо:

1) сторони погоджуються, щоб ці докази були визнані допустимими;

2) вони подаються для доказування того, що підозрюваний, обвинувачений діяв з певним умислом та мотивом або мав можливість, підготовку, обізнаність, потрібні для вчинення ним відповідного кримінального правопорушення, або не міг помилитися щодо обставин, за яких він вчинив відповідне кримінальне правопорушення;

3) їх подає сам підозрюваний, обвинувачений;

4) підозрюваний, обвинувачений використав подібні докази для дискредитації свідка.

3. Докази щодо певної звички або звичайної ділової практики підозрюваного, обвинуваченого є допустимими для доведення того, що певне кримінальне правопорушення узгоджувалося із цією звичкою підозрюваного, обвинуваченого.

Дуже важливим фактором у роботі адвоката на досудовому слідстві є встановлення нормальних, етично виважених стосунків з підзахисним у питанні узгодження позиції стосовно пред'явленого обвинувачення. Нерідко трапляється, що міркування і думки обвинувачуваного та адвоката розходяться в підходах до тих чи інших фактів чи питань. Візьмемо за приклад таку ситуацію: підзахисний з метою поліпшення своєї позиції на підтримку своїх тверджень вважає за необхідне заявити клопотання про виклик свідка, який, на його думку, підтвердить показання підзахисного. Адвокат у своїх рішеннях не пов'язаний волевиявленням підзахисного і має право вчиняти так, як він вважає за доцільне в кожному конкретному випадку. Але це зовсім не означає того, що він може ігнорувати бажання підзахисного.

У процесі розслідування справи адвокат помічає, що слідчий діє упереджено і "підіграє" іншому обвинувачуваному. Тому заява клопотання про виклик свідка під час досудового слідства може призвести до втрати цінних для підзахисного показань. Слідчий знає десятки способів, як дезавуювати джерело інформації чи саму інформацію. Адвокат проти заяви клопотання. Свідка, що володіє цінною для підзахисного інформацією, краще викликати до суду. Така ситуація вимагає дуже серйозного обговорення з підзахисним і ретельного зваження усіх обставин. Якщо захисник вважає, що такий свідок не буде корисним, чи його краще допитати в суці, він терпляче розтлумачує свою позицію підзахисному, і якщо останній не погоджується, адвокат роз'яснює йому право заявити клопотання особисто, тобто "складає з себе відповідальність" за подальші наслідки.

Дуже непростою виявляється ситуація, коли адвокат відчуває сумніви щодо доказів, представлених підзахисним на користь своєї позиції, однак не має твердих підстав для їх спростування. Чи має право адвокат користуватись такими доказами та відстоювати їх, ризикуючи виявитись посібником обвинуваченого у спробі нашкодити слідству?

Щодо цього існують різні думки. Так М.П. Кан вважав: "... неприпустимо з основними началами адвокатської етики рекомендувати адвокату надавати судові аргументи, що свідчать на користь достовірності сумнівного для самого адвоката доказу".

Принципово іншу позицію у цьому питанні зайняв М. М. Полянський, який рішуче висловився на користь того, що "адвокат зобов'язаний надати судові всі ті аргументи, які свідчать на користь достовірності доказів, незважаючи на власні сумніви щодо їх достовірності".

Спосіб вирішення проблемної ситуації полягає насамперед в її оцінці з позицій дотримання вимог закону. Чинний Кримінально-процесуальний кодекс, Закон України "Про адвокатуру" недвозначно вимагають від захисника використовувати всі зазначені в законі засоби захисту з метою з'ясування обставин, що виправдовують підозрюваного, обвинувачуваного, підсудного, пом'якшують чи виключають їх відповідальність. З огляду на цю вимогу адвокат просто позбавлений права, посилаючись на свої сумніви, відмовитися від будь-якої потенційної можливості поліпшити захист інтересів клієнта. Не можна, мабуть, визнати відмову від використання наданих обвинуваченим доказів і морально виправданим вчинком, тому що сумнів зобов'язує адвоката до активізації, а не до капітуляції.

Можливість колізії, тобто розбіжності позицій адвоката і його підзахисного у виборі засобів та прийомів захисту - явище досить поширене. Утримуваний під вартою обвинувачуваний, поспілкувавшись з "камерними адвокатами", раптом кардинально змінює чи цілком відкидає колишні свідчення, значно погіршуючи цим своє становище. Адвокат, об'єктивно оцінюючи ситуацію, розуміє, що провина обвинувачуваного повністю доведена, незалежно від його свідчень. Слідчий, зіткнувшись з такою різкою зміною курсу обвинувачуваного, вживе всіх заходів для максимального посилення доказів обвинувачення, не залишивши жодного резерву для сумніву, яким можна було б скористатися в суді.

Вихід з колізії лише в копіткому роз'ясненні підзахисному, без використання найменшого тиску на нього, можливих наслідків його дій. Але рішення останній мусить обов'язково прийняти самостійно, бажано у письмовому вигляді, що позбавить адвоката від скарг та нарікань у разі суворого покарання, коли єдина людина, котру можна у чомусь звинуватити - це адвокат.

Коли підзахисний утримується під вартою, його стосунки з адвокатом зводяться до інформування про подробиці справи, про стан здоров'я та позицію підзахисного щодо пред'явленого обвинувачення, про його прохання, потреби та вимоги, про перспективи розвитку справи.

Цей пласт взаємин завжди існує, хоча етичні дослідження сором'язливо обходять його увагою. Тим часом інформаційний вакуум у цій дуже делікатній темі залишає молодих адвокатів сам-на-сам з низкою проблем і спокус.

Зазначений пункт потребує особливої уваги. Місія захисника у кримінальному процесі загалом та на досудовому слідстві зокрема полягає зовсім не в тому, щоб сповна користуватися своїми правами. Видатний французький політик і дипломат Талейран навчав своїх підданих: "язик існує для того, аби приховувати свої думки". Мистецтво здійснення захисту в кримінальному процесі дуже часто відповідає вислову визначного дипломата. Уміння користуватися своїми правами на користь підзахисного - це мистецтво, яким слід постійно оволодівати.

Значна частина роботи адвоката з надання правової допомоги виконується у площині розслідування та судового розгляду кримінальних справ. Укладенню угоди з надання правових послуг передує знайомство з клієнтом, з'ясування обставин справи та інших питань, що мають значення для майбутньої співпраці. До укладення угоди між адвокатом та відвідувачем не існує правових відносин.

За наявності в адвоката впевненості у невинуватості підзахисного чи у винуватості меншою мірою ніж він підозрюється, будуються відповідно стратегія і тактика захисту. Головною складовою цієї стратегії є виявлення та здобуття доказів повної чи часткової невинуватості підзахисного. Право на віднайдення адвокатом-захисником доказів розв'язує йому руки і, понад те, зобов'язує його до активності у цій справі.

Якщо раніше пошук доказів адвокатом був скоріше декларативним аніж реальним, то тепер, згідно із Законом України "Про адвокатуру та адвокатську діяльність" ця діяльність стала реальною і гарантованою.

Цьому питанню у Законі присвячено ст. 24 "Адвокатський запит", де встановлюється, що:

Адвокатський запит - письмове звернення адвоката до органу державної влади, органу місцевого самоврядування, їх посадових та службових осіб, підприємств, установ і організацій незалежно від форми власності та підпорядкування, громадських об'єднань про надання інформації, копій документів, необхідних адвокату для надання правової допомоги клієнту.

До адвокатського запиту додаються посвідчені адвокатом копії свідоцтва про право на заняття адвокатською діяльністю, ордеру або доручення органу (установи), уповноваженого законом на надання безоплатної правової допомоги. Вимагати від адвоката подання разом з адвокатським запитом інших документів забороняється.

Адвокатський запит не може стосуватися надання консультацій і роз'яснень положень законодавства.

Надання адвокату інформації та копій документів, отриманих під час здійснення кримінального провадження, здійснюється в порядку, встановленому кримінальним процесуальним законом.

Орган державної влади, орган місцевого самоврядування, їх посадові та службові особи, керівники підприємств, установ, організацій, громадських об'єднань, яким направлено адвокатський запит, зобов'язані не пізніше п'яти робочих днів з дня отримання запиту надати адвокату відповідну інформацію, копії документів, крім інформації з обмеженим доступом і копій документів, в яких міститься інформація з обмеженим доступом.

У разі якщо адвокатський запит стосується надання значного обсягу інформації або потребує пошуку інформації серед значної кількості даних, строк розгляду адвокатського запиту може бути продовжено до двадцяти робочих днів з обґрунтуванням причин такого продовження, про що адвокату письмово повідомляється не пізніше п'яти робочих днів з дня отримання адвокатського запиту.

У разі якщо задоволення адвокатського запиту передбачає виготовлення копій документів обсягом більш як десять сторінок, адвокат зобов'язаний відшкодувати фактичні витрати на копіювання та друк. Розмір таких витрат не може перевищувати граничні норми витрат на копіювання та друк, встановлені Кабінетом Міністрів України відповідно до Закону України "Про доступ до публічної інформації".

Відмова в наданні інформації на адвокатський запит, несвоєчасне або неповне надання інформації, надання інформації, що не відповідає дійсності, тягнуть за собою відповідальність, встановлену законом, крім випадків відмови в наданні інформації з обмеженим доступом.

Отже, будучи озброєним такими узаконеними повноваженнями, адвокат, надаючи правову допомогу підозрюваному, обвинувачуваному, підсудному, втрачає право на бездіяльність і пасивність, та на нестачу прав і повноважень.

Особливість цих прав, повноважень і процесуальних можливостей полягає у тому, що саме при реалізації права захисник може зіткнутися зі значними ускладненнями. Справа в тому, що поданню доказів передує діяльність адвоката з їх виявлення. Водночас виявлення доказів має відбуватися в таких рамках, коли останні збережуть свою доказову цінність до моменту пред'явлення їх у суці.

**Ситуація**. Адвокатові стало відомо про місцезнаходження паперів, що містять відомості, які можуть підтвердити позицію підзахисного та суттєво поліпшити процесуальне становище останнього. Як за цих умов діяти адвокатові?

Є можливими кілька варіантів дій адвоката щодо подання виявлених доказів.

**Варіант 1.** Адвокат вирушив до місця знаходження паперів, отримав їх та подав слідчому. Але в такому разі, у слідчого виникнуть запитання: від кого адвокат дізнався про наявність таких паперів, як ці папери втрапили до рук адвоката, де і протягом якого терміну вони перебували тощо. Адже вони мають бути процесуально оформленими і набути статусу доказів. За таких умов виникне ситуація, коли слідчий змушений буде допитати адвоката як свідка, після чого приєднання паперів до справи як доказів набере легальної чинності. Але, відповідно до п. 2 ст. 61 КПК, захисником не може бути особа, яка є свідком і у зв'язку з цим допитувалась або підлягає допиту.

Отже, адвокат, виявивши позитивну активність в інтересах підзахисного, може опинитися перед фактом відсторонення від справи.

**Варіант 2**. Довірившись конфіденційному джерелу про незаперечну цінність паперів, адвокат заявляє клопотання слідчому про їх вилучення та приєднання до справи. Після цих дій адвокат, ознайомившись зі змістом останніх, виявив, що в цих документах зазначено обставини, вкрай небажані для клієнта. Адвокат своїми непродуманими діями нашкодив підзахисному. Ситуація неприпустима.

А чому б адвокатові перед поданням клопотання самому не ознайомитися зі змістом паперів? Так, це було б дуже корисним. Але, на жаль, у такому разі у слідчого залишається право допитати адвоката як свідка з тими ж наслідками.

**Варіант**3. Адвокат заявляє клопотання про вилучення цих паперів і приєднання їх до справи. Тут також можливі варіанти. Перший: неупереджений слідчий виїжджає на вказане місце, згідно із законом вилучає папери і приєднує їх до справи. В результаті, становище підзахисного суттєво змінюється на краще. Адвокат на коні. Другий: слідчий з різних причин не поквапився з вилученням важливих паперів. За цей час вони безслідно зникли. Втрачена неоціненна можливість врятувати підзахисного. Хто винен? Правильно, адвокат.

Отже, активність адвоката у пошуку та виявленні доказів, а також уміння правильно скористатися плодами своєї активності - це якраз і є оті складнощі, про які йшлося на початку розділу. Це - завжди ризик. Роботу з виявлення та надання доказів можна без перебільшення порівняти з пересуванням мінним полем. З однією різницею. На мінному полі гине один - той, хто пересувається, а адвокат ризикує ще й підзахисним. Безумовно, різні цілі, мотиви і ціна.

Особливої обачливості та обережності потребує ініціатива щодо приєднання до матеріалів справи речових доказів без достатньої впевненості в їх беззаперечній корисності.

**Приклад**. *Убивство в сім "і К. не дуже здивувало сусідів. Семеро дітей - усі дівчатка. Нещасна жінка, що з раннього ранку до пізньої ночі без відпочинку важко працювала, аби доглянути діток. І скажений чоловік - п'яниця, який тільки і знав - пити та бити жінку. А та все зносила заради дітей. Отака, на жаль, знайома картина.*

*Десь об одинадцятій годині люди почули дитячий крик, а вже потім заголосила жінка. Сусіди позбігались і побачили у дворі К., що лежав біля столу, а над ним жінку, П., з пательнею в руці.*

*Як завжди, П. зі старшими доньками пішла до криниці, що за версту від дому, по воду. А вже біля двору почула страшенний крик дев'ятирічної Оленки. Мати кинула відра і метнулася до двору, де і побачила чоловіка, який озвіріло стягував з дитини стареньку сорочинку.*

*Далі обвинувачувана у вбивстві чоловіка П. нічого не пам'ятала. Оговталася лише тоді, як у двір позбігалися люди. Прокуратура порушила справу про навмисне вбивство. Молодий, недавній випускник Харківського юридичного інституту, адвокат, мав за призначенням слідчого здійснювати захист інтересів обвинувачуваної П. На гонорар розраховувати не доводилось з огляду на ситуацію, що сталася в житті бідної жінки.*

*Для адвоката це була перша справа про вбивство, тому він відчував на собі підвищену увагу з боку своїх колег районної юридичної консультації і ставився до всього підкреслено серйозно й виважено. Справи як такої, власне, й не було - десяток-півтора аркушів. Обвинувачувана нічого не розуміла, з усім, що говорив слідчий, погоджувалась і все покірно підписувала.*

*Адвокат будував захист П. з позицій перевищення необхідної оборони, з одного боку, і необережного вбивства - з іншого. Тут був ідеальний симбіоз двох складів злочину, які, з урахуванням усіх обставин, давали підґрунтя для того, щоб домагатися перед судом міри покарання, не пов'язаного з позбавленням волі.*

*Але, добре пам'ятаючи лекції з кримінального процесу, де, між іншим, йшлося і про необхідність підкріплення своєї позиції перед судом, адвокат вирішив, що наявність засобу вбивства, простої домашньої пательні, тільки підтримає його позицію про випадковість предмета вбивства, його, так би мовити, побутовість... Він, за відсутністю інших клопотань, заявив про необхідність приєднання до справи як засобу вбивства домашньої пательні. Слідчий, знизавши плечима, задовольнив клопотання адвоката, і пательня набула юридичного статусу доказу.*

*У суді, виголошуючи свій виступ на захист підсудної, адвокат, ведучи мову про абсолютну розгубленість і обурення матері, коли вона стала свідком тієї страшної сцени, аби відтворити подію, схопив пательню і мало не впав від ваги кількох кілограмів чавуну. Судді та засідателі перелякано переглянулися і здивовано вп'ялися очима в речовий доказ, що більше свідчив проти підзахисної, аніж за неї. "Ого! - промовив літній засідатель, - такою пательнею бика вбити можна".*

*На щастя, завдяки мудрості судді все кінчилось для П. з оптимальним результатом. Висновок: речовий доказ, приєднаний до справи за клопотанням адвоката, мало не зіпсував фінал справи.*

**Резюме**: *Адвокат має бути дуже обережним, ставлячи запитання підзахисному, та виголошуючи промову в суді.*

Заявляючи клопотання про приєднання до справи як речових доказів будь-яких паперів, предметів тощо, адвокат має добре зважити можливу користь від такого кроку і передбачити негативні наслідки, у тому числі і психологічний вплив як на слідчого, так і на суддів.

Нерідко отримана адвокатом інформація від очевидців події чи осіб, знайомих з її учасниками, може виявитись дуже корисною для підзахисного. Особливо цінною вона може бути у справах, що пов'язані з ДТП, і у злочинах, скоєних в людних місцях.

Адвокатові слід дуже обережно поводитися при особистих контактах з такими особами, щоб уникнути небажаних наслідків. Якщо адвокат переконався, що інформація очевидця справді може бути корисною, краще заявити клопотання слідчому про допит такої особи у присутності захисника. Перед цим варто було б записати розповідь свідка на магнітну плівку, бо невідомо, як поведе себе слідчий і якою буде представлена розповідь у його трактуванні.

**Приклад**. *Розслідувалася справа за обвинуваченням водія вантажного автомобіля І. у здійсненні наїзду на мотоцикліста. Останній внаслідок отриманих травм помер. Обвинувачуваний винним себе визнавав. Однак у справі було декілька незрозумілих моментів у поведінці мотоцикліста перед зіткненням транспортних засобів. Нормальна реакція водія будь-якого транспортного засобу у разі загрози зіткнення із зустрічним транспортним засобом - з "їхати з дороги праворуч, якщо є можливість. Обставини давали змогу - уздовж дороги тяглася висока стіна дозрілої кукурудзи. Однак водій мотоцикла, вискочивши з-за повороту та побачивши перед собою вантажівку, звернув на ліву частину траси, тобто під машину. Водій вантажівки взяв різко вправо, щоб не допустити зіткнення, але вже на його стороні і відбулось ДТП зі смертельним результатом.*

*Від родичів обвинувачуваного захисник дізнався, що коли вони ходили до рідних загиблого, хтось із сусідів їм розповів, що мотоцикл був з'єднаний з коляскою так, що не міг здійснювати правого повороту, бо перекидався. Тобто мотоцикл міг здійснювати правий поворот лише на дуже низькій швидкості. Крім того, вдалося з'ясувати, що потерпілий незадовго до аварії вживав спиртні напої (самогон), про що в акті огляду трупа не згадувалось.*

*Адвокат, з дозволу потенційних свідків записав їхню розповідь на диктофон, а після цього заявив слідчому клопотання про допит додаткових свідків і просив слідчого викликати його для участі в допитах останніх. Яким же було здивування захисника, коли він довідався, що слідчий допитав свідків без його участі і розповідь свідків набула зовсім іншого характеру.*

*Довелося продемонструвати слідчому диктофонний запис і заявити повторне клопотання про допит останніх у його присутності.*

*Зрештою, клопоти адвоката не звелися нанівець, з'явились підстави для подання клопотання про припинення кримінальної справи проти водія вантажівки за відсутністю в його діях складу злочину. Клопотання було задоволено.*

**Резюме**. *Уміння поводитися з виявленими адвокатом доказами - це запорука їх збереження від спроб знецінення.*

Беззаперечно корисними для справи можуть бути креслення чи фотографії, зроблені ким-небудь з очевидців на місці події.

Вирішуючи питання про додання тих чи інших документів до справи, захисник ніколи не повинен обмежуватися лише наполегливими проханнями підзахисного. Обвинувачуваний може виявити нерозбірливість у виборі засобів захисту, адже ставить перед собою лише одну мету - уникнути відповідальності. Захисник зобов'язаний використовувати лише передбачені законом засоби.

Зрештою, трапляються випадки, коли підзахисний, наслухавшись некомпетентних та несумлінних порадників, чи через власну непоінформованість у тому чи іншому питанні здатен ввести в оману недосвідченого з певних питань адвоката.

**Приклад**. *За фактом наїзду а/м ЗІЛ130 з причепом на лісовоз що стояв поперек дороги, було порушено кримінальну справу. За кермом ЗІЛу був водій 3., якому під час слідства з огляду на його сумлінну поведінку та правдиві показання було обрано запобіжний захід у вигляді підписки про невиїзд.*

*Родич обвинувачуваного, інженер-автомобіліст за професією, умовив 3. зайняти іншу позицію. Вони обидва почали стверджувати, що під час ремонту автомобіля після ДТП було виявлено, що гальмовий шланг, який з'єднує автомобіль з причепом, лопнув, і тому водій не зміг загальмувати.*

*Повіривши їхнім твердженням та не перевіривши їх, адвокат вирішив, що за таких обставин можна ставити питання про відсутність провини в діях 3., адже стався нещасний випадок. У зв'язку з клопотанням адвоката слідчий зажадав з гаражу, де працював 3., документи, які б підтверджували факт зіпсування гальмового шланга: наряд на його заміну, накладну складу на видачу нового шланга. Усі документи слідчому були надані. Але слідчий, проконсультувавшись з досвідченими автомобілістами (чого не зробив адвокат), призначив додаткову автотехнічну експертизу.*

*Висновок експерта був таким: гальмівна система автомобіля ЗІЛ 130 побудована так, що порушення цілісності шланга, який подає повітря в гальмову систему причепа, спричинило б негайне автоматичне гальмування автомобіля.*

*За таких обставин рух був би неможливим і аварії не було б. Становище обвинувачуваного різко погіршилось, його було взято під варту.*

**Резюме**: *Не слід приймати пояснення підзахисного за істину, не перевіривши останніх. їх слід сприймати критично і знаходити способи їх перевірки, а потім вже використовувати самому та дозволяти користуватись підопічному.*

Поза всяким сумнівом, у тому, що відбулося з обвинувачуваним, винен він не сам, але це аж ніяк не виправдовує безпорадності та некомпетентності адвоката, який легковажно довірився запізнілим твердженням обвинувачуваного.

**Запитання для самоперевірки**

1. Охарактеризуйте принципи діяльності адвокатури.
2. Дайте визначення поняття «інститут адвокатури України».
3. Перерахуйте гарантії адвокатської діяльності.
4. Основні види адвокатської діяльності.

**Тема 5. Захисна промова адвоката у кримінальному процесі**

**Методичні рекомендації**

***Судові дебати***- самостійна частина судового розгляду, в якій сторони у промовах та репліках оцінюють обставини, встановлені в ході судового слідства, виходячи із своїх позицій, підбивають підсумок судового слідства, намагаючись у такий правомірний спосіб вплинути на суд перед тим, як той, вислухавши останнє слово підсудного, видалиться до нарадчої кімнати постановляти судове рішення.

У судових дебатах найбільшою мірою проявляється змагальність як засада кримінального провадження. На цьому етапі судового розгляду всі обставини справи завдяки зусиллю сторін висвітлюються перед судом з різних сторін, тим самим забезпечуються умови для всебічного і об'єктивного підходу до вирішення справи та постановления законного й обгрунтованого рішення суду.

Відповідно до ч. 1 ст. 364 КПК, у судових дебатах виступають прокурор, потерпілий, його представник та законний представник, цивільний позивач, його представник та законний представник, цивільний відповідач, його представник, обвинувачений, його законний представник, захисник.

Після проголошення промов у судових дебатах, сторони можуть виступити один раз з реплікою. ***Репліка -***відповідь, заперечення одного учасника судових дебатів щодо висловленого в судовій промові іншим учасником таких дебатів.

Репліка не є обов'язковим елементом дебатів. Правом репліки користуються лише за необхідності заперечення проти спотворення або невірно інтерпретованих фактів, обставин, чи помилкових заяв, які мали місце в промові учасника дебатів з протилежної сторони і які мають принциповий характер. Не слід користуватись правом реплік для повтору вже зазначених раніше фактів, якщо вони іншою стороною не піддавалися критиці, внаслідок якої були поставлені під сумнів.

Право обмінятися репліками мають всі учасники судових дебатів. Право останньої репліки належить обвинуваченому або його захиснику (ч. 7 ст. 364 КПК).

Учасники судового провадження мають право в судових дебатах посилатися лише на ті докази, які були досліджені в судовому засіданні. Якщо під час судових дебатів виникне потреба подати нові докази, суд відновлює з'ясування обставин, встановлених під час кримінального провадження, та перевірки їх доказами, після закінчення якого знову відкриває судові дебати з приводу додатково досліджених обставин.

Відповідно до ч. 6 ст. 364 КПК, суд не мас права обмежувати тривалість судових дебатів певним часом, але головуючий має право зупинити виступ учасника дебатів, якщо він після зауваження: повторно вийшов за межі предмета кримінального провадження, що здійснюється або повторно допустив висловлювання образливого чи непристойного характеру.

В судових дебатах адвокат покликаний виконати один з основних обов'язків, покладених на захисника у ст. 47 КПК, щодо використання усіх незаборонених законом засобів захисту з метою забезпечення дотримання прав, свобод і законних інтересів обвинуваченого та з'ясування обставин, які спростовують обвинувачення, пом'якшують чи виключають його кримінальну відповідальність. Отже, адвокат обов'язково виступає із захисною промовою під час судових дебатів.

Одночасно брати участь у судовому розгляді можуть не більше 5-ти захисників одного обвинуваченого (ч. 3 ст. 46 КПК). Відповідно, якщо в судовому розгляді брали участь декілька захисників обвинуваченого, порядок виступів у судових дебатах визначається ними за взаємною згодою. У разі відсутності згоди порядок їх виступів встановлює суд (ч. 3 ст. 364 КПК).

***Захисна промова адвоката***- це промова в судових дебатах, в якій з точки зору захисту обвинуваченого дається аналіз доказів, викладаються міркування по суті обвинувачення, кваліфікації злочину, пропозиції про міру покарання, інші питання, які мають значення для правильного вирішення справи.

Захисна промова, а саме її переконливість базується на таких визначальних моментах: 1) що говорити; 2) як говорити; 3) кому говорити; 4) хто говорить.

Зміст захисної промови визначається темою і предметом виступу, матеріалами кримінального провадження, позицією, яку зайняв захисник у ньому. Як правило, її зміст складається із двох груп основних елементів - фактів і оціночних міркувань.

Оскільки захисник проголошує свою промову після обвинувача, він повинен внести щось нове у висвітлення фактів, по-новому дослідити докази та характеристику особи обвинуваченого. Але захисник не повинен забувати про верховенство права, законність і об'єктивність, не перекручувати факти й не вдаватися до фальші.

Будь-яка захисна промова обов'язково повинна містити такі складові частини:

1) вступ;

2) встановлення фактичних обставин справи, аналіз та оцінка доказів;

3) обгрунтування кваліфікації злочину;

4) характеристика особи обвинуваченого;

5) міркування про цивільний позов та про міру покарання;

6) заключна частина.

***Вступна***частина захисної промови повинна підготувати слухачів (суддів, присяжних, інших учасників судового засідання та присутніх в суді) до сприйняття тих фактів та тієї правової позиції, в яких захисник хоче переконати судову аудиторію. Саме тому не викликає належної уваги та довіри промова, яка розпочинається або з повторення формули обвинувачення, або із загально відомих висловів чи шаблонів. Чим більш оригінальним буде вступ, тим скоріше захисникові вдасться привернути увагу до своїх міркувань.

Аналізуючи ***фактичні обставини справи та наявні в справі докази,***що підтверджують чи спростовують висунуте підзахисному обвинувачення, захисник завжди повинен пам'ятати про свій обов'язок діяти тільки на користь інтересів свого підзахисного, відстоюючи його права. Не можна визнати правильним та ефективним кроком захисника його висловлювання щодо встановлення винуватості підзахисного. Фактично це було б відмовою від підтримання захисту та переходом на сторону обвинувачення. Захисник в будь-якому разі, повинен знайти можливість спростувати, поставити під сумнів чи хоча б пом'якшити доводи обвинувачення. І це можливо зробити тільки послідовно та ґрунтовно піддаючи дослідженню доводи сторони обвинувачення та висуваючи свої версії перебігу подій, підкріплюючи їх доказовою базою захисту. Безумовно, захисникові треба орієнтуватись на предмет кримінально-процесуального доказування, визначений у ст. 91 КПК.

Особливу увагу захисник може приділити таким найчастіше спірним моментам, як наявність складу злочину, винуватості обвинуваченого у вчиненні злочину, певної форми вини, мети та мотиву злочину, причинного зв'язку між діянням та наслідками тощо.

Окрему увагу треба звернути захисникові на ***процесуальні порушення,***якщо вони були допущені під час досудового розслідування. Перш за все, на факти порушення права на захист, а також інші порушення кримінально-процесуального закону, що призвели чи могли призвести до неправильного розгляду обставин та негативно впливати на вирішення кримінального провадження.

Одним з найважливіших питань, якого традиційно торкається захисник у своїй промові, є питання, пов'язане з характеристикою особи обвинуваченого, в тому числі із аналізом обставин, що виключають його кримінальну відповідальність чи покарання або пом'якшують останнє. Пом'якшуючі покарання обставини перелічені у ст. 66 КК. Однак, цей перелік не є вичерпним. Тож саме захисникові може належати право першим розставити наголоси на тих обставинах, які обвинувачення не зазначило, але які можуть бути визнані судом як пом'якшувальні. Крім того, захисникові треба особливо ретельно підготуватись до характеристики самої особи обвинуваченого. Адже влучна, непересічна характеристика може справити на суд (особливо на суд присяжних) сильне позитивне враження.

Не може захисник не торкнутись у своїй промові і питання, пов'язаного із наслідками злочину та можливо завданої ним майнової шкоди і заявленим у зв'язку з цим цивільним позовом. Якщо розмір шкоди вже був проаналізований захисником раніше, все одно варто торкнутись цього питання, особливо, якщо підзахисний позитивно поставився стосовно потерпілого (добровільно відшкодував шкоду у повному обсязі, проявляв турботу та увагу до потерпілого тощо). За наявності процесуальних підстав захисник може ставити питання про відмову у задоволенні цивільного позову чи у залишенні його без розгляду. Щодо міри покарання, навіть у ситуації повного визнання вини обвинуваченим, захисник має вказати на наявні підстави для звільнення його від відповідальності, покарання чи застосування щодо нього найменш суворої міри покарання.

І, нарешті, захисна промова закінчується стислим підведенням підсумків вже викладеного, а точніше, лаконічним формулюванням остаточної правової позиції захисту. Звичайно, бувають випадки, коли може йти мова як про позицію повного виправдання, так і міркування щодо перекваліфікації дій підзахисного, чи існування пом'якшуючих покарання обставин. Це, так звана, альтернатива в промові захисника. Виходячи із спостережень адвокатів, такої альтернативи краще уникати, бо її висловлення захисником значно знижує переконливий ефект промови. Однак, якщо наявна така ситуація, то вказана альтернативна позиція повинна бути в усякому разі лише прихованою. Основною позицією захисту може бути лише найбільш сприятлива для підзахисного точка зору на обставини справи.

Жодна промова не справить переконливого впливу, якщо вона не буде ретельно підготовлена захисником. Найбільшу переконливість має така послідовність викладення аргументів: спочатку один сильний доказ, потім декілька слабкіших і наприкінці - один найсильніший аргумент. Крім того, викладення доводів захисту повинно відповідати звичайній логічній послідовності, яка б визначала кожний наступний доказ як безумовний висновок із попереднього.

Побудова захисної промови та загальної поведінки адвоката в суді значно залежить від складу суду, на який планується здійснювати вплив.

При розгляді справи професійним суддею, промова має будуватися на чітко визначених фактах, юридичній оцінці події; на звернені до законодавчих актів, рішень Конституційного Суду України і Європейського суду з прав людини, узагальнень судової практики у документах найвищої судової інстанції у системі загальних судів.

Під час розгляду справи судом присяжних викладення позиції захисту має здійснюватися простою, доступною мовою без переобтяження її юридичними термінами та оборотами. Більше уваги слід приділити аналізу причин та умов, що сприяли вчиненню злочину, дослідженню характеристики особи обвинуваченого та обставин, що пом'якшують його покарання.

Ступінь переконливості захисної промови залежить не тільки від її змісту та побудови, а й від форми її проголошення, особистих якостей захисника та судової аудиторії, що сприймає цей виступ.

У відповідності до ст. 103 КПК процесуальні дії під час судового провадження можуть фіксуватися у журналі межового засідання і на носії інформації, на якому за допомогою технічних засобів вони зафіксовані.

Під час судового засідання ведеться журнал судового засідання, в якому зазначаються такі відомості: 1) найменування та склад суду (слідчий суддя); 2) реквізити кримінального провадження та відомості щодо його учасників; 3) дата і час початку та закінчення судового засідання; 4) час, номер та найменування процесуальної дії, що проводиться під час межового засідання, а також передані суду під час процесуальної дії речі, документи, протоколи слідчих (розшукових) дій і додатки до них; 5) ухвали, постановлені судом (слідчим суддею) без виходу до нарадчої кімнати; 6) інші відомості у випадках, передбачених законом (ч. 1 ст. 108 КПК).

Журнал судового засідання ведеться та підписується секретарем судового засідання (ч. 2 ст. 108 КПК)..

За ст. 2.7 Інструкції про порядок роботи з технічними засобами фіксування судового засідання, затв. наказом Державної судової адміністрації України від 16 листопада 2012 р. № 157, журнал судового засідання є документом, що ведеться в суді у порядку здійснення кримінального провадження одночасно з фіксуванням судового засідання технічними засобами.

***Якщо***у матеріалах судового провадження відсутній журнал судового засідання або технічний носій інформації, на якому зафіксовано провадження в суді першої інстанції, судове рішення у будь-якому разі підлягає скасуванню (п. 7 ч. 2 ст. 412 КПК).

**Запитання для самоперевірки**

1. Поняття адвокатської етики.
2. Назвіть принципи адвокатської етики.
3. Охарактеризуйте етичні правила взаємин «адвокат-клієнт» і «адвокат-колега».
4. Охарактеризуйте відносини адвоката з судом, представниками органів слідства та прокуратури, іншими органами та особами при здійсненні своєї професійної діяльності у відповідності до правил адвокатської етики.

**Тема 6.** **Адвокат у цивільному процесі**

**План**

1. Реалізація права на судовий захист шляхом представництва
2. Адвокат у цивільному процесі: алгоритм дій
3. Роль адвоката на стадії виконання рішення у цивільній справі

**Методичні рекомендації**

Право на звернення особи до суду за захистом своїх порушених, невизнаних або оспорюваних прав, свобод чи інтересів закріплене безпосередньо в Конституції України, Цивільному кодексі України, Законі України «Про судоустрій і статус суддів». Виступаючи гарантом такого права, держава встановлює процедури його реалізації, зокрема обов'язок державних органів та їх посадових осіб у визначені терміни розглядати й вживати заходів з вирішення питань, які потребують врегулювання. Важливою складовою в алгоритмі забезпечення особою своїх прав та свобод є гарантія отримання юридичної допомоги, оскільки зіткнувшись з певною проблемою, пов’язаною з необхідністю застосування законодавчо унормованих процедур (зокрема оскарження певних обставин/дій/рішень у судовому порядку) за відсутності спеціальних юридичних знань та навичок, особа, однозначно, потребуватиме професійної допомоги правника для захисту своїх інтересів. Відтак, право на юридичну допомогу виступає в якості гарантії ефективної реалізації процесуальних прав індивіда як учасника цивільного процесу.

**Реалізація права на судовий захист шляхом представництва**

Правова допомога при здійсненні захисту прав і охоронюваних законом інтересів громадян та юридичних осіб у суді реалізується у формі цивільного процесуального представництва, що не позбавляє особу права самостійної участі у розгляді спору. При цьому участь представника у цивільному процесі може бути зумовлена як неможливістю особистої участі особи, яка є стороною у справі, через її недієздатність, так і просто бажанням зацікавлених осіб отримати кваліфіковану професійну допомогу при розгляді справи у суді. Роль адвоката у забезпеченні вказаного права визначено Конституцією України (конкретно конституційний статус адвокатури встановлено ст. 59, за якою кожен має право на правову допомогу та є вільним у виборі захисника своїх прав, для забезпечення права на захист від обвинувачення і надання правової допомоги при вирішенні справ у судах та інших державних органах в Україні діє адвокатура). Наведені норми є основоположними на стадії виникнення взаємовідносин між особою та адвокатом, котрий є її представником, зокрема у цивільному процесі.

Основними принципами адвокатської діяльності є здійснення її на засадах верховенства права, законності, незалежності, конфіденційності та уникнення конфлікту інтересів. Це означає, що адвокат має бути особою з високим рівнем правових знань, глибоким юридичним досвідом й усвідомленням сутності (та готовністю до реалізації) основних правил адвокатської етики, зокрема таких як конфіденційність (нерозголошення за будь-яких обставин інформації, наданої клієнтом), домінантність інтересів клієнтів, неприпустимість конфлікту інтересів, компетентність та добросовісність у виконанні своїх обов’язків перед клієнтом. Важливим аспектом у процесі реалізації особою права на захист своїх прав та інтересів через представника є належне визначення кола процесуальних повноважень останнього.

Зміст судового представництва у цивільному процесі складають процесуальні дії, наслідки яких поширюються на довірителя, що визначає обсяг повноважень представника. Через визначені довіреністю чи договором застереження особа має право обмежити коло повноважень представника на вчинення певної процесуальної дії. Відтак, адвокат зобов'язаний діяти в межах повноважень, наданих йому клієнтом, з урахуванням обмежень щодо вчинення окремих процесуальних дій. Перелік повноважень чи обмежень стосовно вчинення певних процесуальних дій має бути визначено договором, який укладається між адвокатом та особою, інтереси якої він представляє у відповідному цивільному процесі.

Обмеження в діяльності адвоката закріплено і на законодавчому рівні. Так, ЗУ «Про адвокатуру та адвокатську діяльність» встановлено перелік обставин, які унеможливлюють участь певного адвоката в конкретному цивільному процесі, а саме:

* якщо адвокат є членом сім'ї або близьким родичем посадової особи, що брала або бере участь у цивільному процесі, щодо якого до адвоката звертаються з пропозицією укладення договору про надання правової допомоги;
* виконання договору може суперечити інтересам адвоката, членів його сім'ї або близьких родичів, адвокатського бюро або адвокатського об'єднання, засновником (учасником) якого він є, професійним обов'язкам адвоката, а також у разі наявності інших обставин, що можуть призвести до конфлікту інтересів;
* адвокат надає правову допомогу іншій особі, інтереси якої можуть суперечити інтересам особи, яка звернулася щодо укладення договору про надання правової допомоги, тощо.

**Адвокат у цивільному процесі: алгоритм дій**

Основним завданням адвоката є вжиття всіх можливих, передбачених законом заходів, спрямованих на захист порушеного чи оспорюваного права, в тому числі й шляхом звернення до суду.

При цьому законність та обґрунтованість судового рішення, оперативність вирішення цивільної справи напряму залежать від повноти підготовки матеріалів, які надаються до суду ще на стадії звернення до суду. Саме недооцінка значення цієї стадії процесу та формальне ставлення до неї зумовлюють затягування розгляду справи в майбутньому та призводять до постановлення необґрунтованих рішень, що, у свою чергу, є перешкодою в захисті невизнаних або оспорюваних прав чи інтересів особи, понесення нею додаткових витрат, пов’язаних з подальшим оскарженням таких рішень.

Детальне опрацювання адвокатом матеріалів, наданих клієнтом, сприяє можливості визначитися з предметом позову та складом сторін, наявністю основних підстав для звернення до суду, наявністю чи відсутністю базових доказів, необхідністю отримання нових доказів, необхідністю вжиття заходів щодо забезпечення позову, вчинення інших процесуальних дій, спрямованих на обґрунтування позиції.

Вже на стадії підготовки матеріалів та звернення до суду адвокат має вживати заходи для самостійного отримання додаткових доказів шляхом запиту інформації, яка стосується предмета спору у відповідних посадових осіб, підприємств, установ та організацій. Згідно зі ст. 20 Закону України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність», під час здійснення адвокатської діяльності адвокат має право звертатися з адвокатськими запитами (у тому числі щодо отримання копій документів) до органів державної влади, органів місцевого самоврядування, їх посадових і службових осіб, підприємств, установ, організацій, громадських об'єднань, а також до фізичних осіб (за згодою таких фізичних осіб). Разом з тим, слід вказати, що основними причинами штучних перешкод, що створюються службовими, посадовими особами підприємств, установ, організацій під час надходження та розгляду запитів адвоката, у більшості випадків, є зловживання такими особами своїм становищем, поєднане з використанням неточного формулювання правових норм.

Прийняття судом до свого провадження позовної заяви, скарги, заяви породжує для представника певні обов’язки та наділяє їх певними процесуальними правами. При цьому, варто зазначити, що процесуальне представництво адвоката містить у собі два види правовідносин – між адвокатом і клієнтом та між адвокатом і судом. Саме тому у процесі судового розгляду справи завданням адвоката є не лише захист суб’єктивних прав та охоронюваних законом інтересів осіб, а й сприяння суду у всебічному, повному й об’єктивному з’ясуванні всіх обставин справи.

До того ж, слід вказати, що хоча обов’язок з роз’яснення особам, які є сторонами у справі, їхніх прав покладено на суддю, адвокат повинен повідомити особу, яку він представляє, про її права, порядок їх реалізації та правові наслідки таких дій. Важливим для клієнта також є надання адвокатом актуальної інформації щодо стану розгляду справи та погодження з ним процесуальних дій, вчинення/не вчинення яких може вплинути на результати розгляду справи.

Процесуальні дії осіб, що виступають стороною у справі, а також їх представників (у тому числі й адвокатів) здійснюються, переважно, з урахуванням вимог суду. Разом з тим, враховуючи, що основним в обґрунтуванні позиції сторін та їх процесуальних представників під час судового розгляду цивільної справи є доказування підставності позову та заперечень на нього, дії з підготовки цивільної справи до судового розгляду можуть здійснюватися і з ініціативи процесуальних представників (адвокатів) та спрямовуватися на визначення характеру спірних правовідносин, обставин, які підлягають встановленню, на витребування й долучення до матеріалів справи доказів, визначення кола осіб, що братимуть участь у справі, а також вжиття заходів щодо залучення таких осіб.

З урахуванням усіх обставин та перебігу розгляду справи, адвокат має клопотати перед суддею щодо витребування доказів від осіб, які відхилили вимогу адвоката про їх добровільну видачу, про забезпечення доказів і позову, призначення судової експертизи.

Додатковим доказом обґрунтованості позиції сторони у справі є також висновок експертизи, тому під час призначення судової експертизи представник має скористатися всім переліком прав, наданих ЦПК України, реалізація яких може напряму вплинути на результати експертизи. Зокрема, надання до суду клопотання щодо проведення експертизи певною експертною установою чи експертом, надання вмотивованого визначеного переліку запитань, що будуть поставлені перед експертною установою, а у разі підозри про упередженість експерта – заявити йому відвід. Під час проведення експертизи представник особи, що є стороною у цивільній справі, може давати пояснення експерту, а за її результатами – знайомитися з висновком експерта, просити суд призначити повторну, додаткову, комісійну або комплексну експертизу. Фактичний контроль за перебігом та результатами проведення експертизи є обов’язковими заходами в ланцюгу процесуальний дій, що мають здійснюватися адвокатом з метою досягнення позитивного результату у цивільній справі.

Адвокат відповідача у цивільному процесі може використовувати такі процесуальні засоби захисту як заперечення проти позову та зустрічний позов, право пред'явлення якого має бути реалізоване до початку розгляду справи по суті.

Процесуальним забезпеченням участі адвокатів у судовому засіданні є своєчасне одержання від суду повідомлень про день, місце і час розгляду судом спірної справи, а також про відкладення судом розгляду справи за відсутності відомостей, що їм вручені повістки.

Обов’язкова участь адвоката в судових засіданнях і своєчасне реагування на всі процесуальні дії суду та сторін у справі надасть можливість контролювати перебіг такого процесу та прогнозовано вчиняти дії, спрямовані на захист інтересів клієнта, в тому числі й шляхом оскарження процесуальних рішень у справі.

Оскарження судових рішень й ухвал в апеляційному та касаційному порядку є важливою процесуальною гарантією захисту прав як осіб, що беруть участь у справі, так і осіб, які не брали участі у справі, якщо суд вирішив питання про їх права та обов'язки. Зазначене право може бути реалізоване ними шляхом подачі відповідної скарги або шляхом приєднання до апеляційної скарги особи, на стороні якої вони виступали у справі.

В основу зазначених процесуальних документів адвокатом має бути покладено доскональне знання всіх обставин справи, обґрунтована правова оцінка позиції клієнта та позиції суду в оскаржуваному рішенні, власні висновки щодо його законності.

**Роль адвоката на стадії виконання рішення у цивільній справі**

Кінцевим етапом цивільного процесу є реалізація рішення у цивільній справі. На цьому етапі вирішуються питання щодо можливості добровільного виконання такого процесуального документу стороною у справі чи необхідності звернення його до примусового виконання. У такому випадку адвокат зобов’язаний роз’яснити особі, яка є відповідачем у справі, строки, передбачені для добровільного виконання рішення та наслідки застосування до неї заходів примусового виконання (зокрема, виникнення додаткових витрат, пов’язаних із реалізацією відповідних заходів посадовими особами державної виконавчої служби, звернення стягнення на майно боржника шляхом його арешту, вилучення та примусової реалізації).

На стадії виконання судового рішення у цивільному процесі адвокат також має повідомити клієнту про можливість вжиття заходів з відстрочення, розстрочення виконання рішення, зміни чи встановлення способу й порядку виконання рішення шляхом звернення до суду, який видав таке рішення, з відповідною заявою та, за згодою клієнта, реалізувати такі процесуальні дії.

Крім того, за дорученням особи, що є стороною судового процесу, адвокат може звернутися до суду зі скаргою у випадку, якщо рішенням, дією або бездіяльністю державного виконавця чи іншої посадової особи державної виконавчої служби під час виконання судового рішення, ухваленого у такій цивільній справі, порушено права чи свободи такої особи.

Наведені вище права та обов’язки адвоката у цивільному процесі не є вичерпними та в комплексі мають бути використані з метою досягнення результату, спрямованого на набуття, поновлення та захист порушених інтересів клієнта. Реалізація процесуальних дій з додержанням таких пріоритетних принципів діяльності адвоката як дотримання законності, компетентність та добросовісність, конфіденційність інформації (що стала відома через супроводження цивільного процесу), неприпустимість конфлікту інтересів, мають бути принциповою позицією професійного адвоката.

**Запитання для самоперевірки**

1. Перерахуйте випадки, коли участь захисника обов’язкова.
2. Порядок запрошення і призначення захисника.
3. Обов’язки і права захисника.
4. Правова позиція захисника.

**Тема 7. Адвокат у нотаріальному процесі**

**План**

1. Консультування клієнта: поняття та завдання.
2. Види консультування.
3. Підготовка до консультування.
4. Інформування клієнта.

**Методичні рекомендації**

Адвокатура займає важливе місце у державному механізмі захисту прав і свобод громадянина. Згідно з ч. 2 ст. 59 Конституції України для забезпечення права на захист від обвинувачення та надання правової допомоги при вирішенні справ у судах та інших державних органах в Україні діє адвокатура. Безумовно, професійна, незалежна та самоврядна адвокатура забезпечує ефективний захист прав та свобод особи. Актуальність обраної теми зумовлена необхідністю дослідження участі адвоката у нотаріальному процесі. А оскільки сьогодні посвідчення договорів займає найбільше місце у складі нотаріальної практики, то в даній статті ми приділимо увагу саме цьому нотаріальному провадженню та практичним моментам, на які необхідно звернути увагу адвокату під час захисту прав та інтересів осіб.

Процедура нотаріального посвідчення (договорів, довіреностей, заповітів та ін.) найбільш оптимально захищає права та інтереси сторін, оскільки має на меті роботу не лише з документами, а й з особами, які звернулись за посвідченням правочинів. Нотаріус посвідчує правочин, якщо кожна із сторін розуміє значення, умови правочину та його правові наслідки. У свою чергу, беручи участь у нотаріальному процесі, адвокат може не тільки надавати правову допомогу та захищати права особи, а й виступити її представником. Питанням нотаріального процесу та безпосередньо процедурою нотаріального посвідчення договорів займалися науковці у сфері нотаріального процесуального і цивільного права.

Серед представників науки нотаріального процесу можна назвати В. В. Баранкову, М. В. Бондарєву, Н. С. Горбань, Т. М. Кучер, І. С. Мельник, Я. П. Панталієнко, О. С. Снідевича, С. Я. Фурсу та багато інших. У вітчизняній правовій доктрині особливості правового статусу адвокатів та проблеми діяльності адвокатури досліджувало багато вчених та практиків, зокрема: Т. В. Варфоломеєва, О. Д. Святоцький, О. В. Синеокий, М. І. Сірий, Л. В. Тацій, Д. П. Фіолевський, С. Я. Фурса, Є. І. Фурса, В. К. Шкарупа, О. Г. Яновська та інші. Однак станом на сьогодні, не применшуючи наукового вкладу зазначених вчених-правників, комплексного дослідження участі адвоката у нотаріальному процесі так і не було здійснено, що зумовлює потребу дослідити основні аспекти даної тематики. Процес укладання договору є складним, він супроводжується цілою низкою переговорів і спорів. Саме в результаті переговорів сторони узгоджують розбіжності і затверджують кінцеву редакцію договору, на підставі якого і планують співпрацю. Але в процесі виконання договорів часто виникають випадки порушення умов укладених договорів, що призводить до вирішення спорів в судовому порядку. І тому професійно складений договір збільшує вірогідність позитивного вирішення спору. Також важливого значення набуває і форма правочину. Форма правочину є однією з умов її дійсності.

Згідно зі ст. 209 Цивільного кодексу України правочин, який вчинений у письмовій формі, підлягає нотаріальному посвідченню лише у випадках, встановлених законом або за домовленістю сторін1. Але на вимогу фізичної або юридичної особи будь-який правочин з її участю може бути нотаріально посвідчений. Разом із тим, якщо на законодавчому рівні не закріплено вимоги щодо обов’язкової нотаріальної форми договору, то звернення до нотаріуса є правом, а не обов’язком сторін. Ще до звернення до нотаріуса, адвокат повинен роз’яснити всі правові аспекти такого звернення. Насамперед – різницю між письмовою формою правочину та нотаріальним посвідченням правочину. Серед переваг нотаріального посвідчення договорів можна назвати: – встановлення нотаріусом осіб – суб’єктів нотаріального провадження (як осіб, які беруть участь у нотаріальному проваджені, так і осіб, які сприяють його вчиненню) з посвідчення договору; – визначення обсягу цивільної правота дієздатності осіб, які беруть участь у нотаріальному провадженні (фізичних та юридичних) щодо посвідчення договору; – перевірка документів, які подаються нотаріусу для посвідчення договору та їх справжності; – перевірка умов договору на відповідність закону та не суперечність вимогам законодавства; – встановлення дійсних намірів сторін на посвідчення договору; – можливість отримання дублікату укладеного договору у разі втрати примірника тощо. Отже, нотаріальна форма посвідчення правочину забезпечує його законність і достовірність та полегшує процес доказування у разі виникнення спору. Також адвокат повинен роз’яснити правові наслідки недодержання вимог закону про нотаріальне посвідчення договору, зокрема те, що у разі недодержання сторонами вимоги закону про нотаріальне посвідчення договору такий договір є нікчемним. Відповідно до ч. 2 ст. 215 ЦК України недійсним є правочин, якщо його недійсність встановлена законом (нікчемний правочин). У цьому разі визнання такого правочину недійсним судом не вимагається.

Адвокат, будучи учасником нотаріального процесу, є суб’єктом нотаріальних процесуальних правовідносин і повинен бути обізнаний з нотаріальним процесом, а саме: зі стадіями, що проходить у своєму розвитку нотаріальний процес. Нотаріальний процес проходить такі стадії: 1) відкриття нотаріального провадження; 2) підготовка до вчинення нотаріального провадження; 3) безпосереднє вчинення нотаріальної дії, яке закінчується посвідченням нотаріального акта та його видачею2. Перша стадія полягає лише у зверненні особи до нотаріуса. І саме з цього моменту виникають нотаріальні відносини між особами, які вчиняють нотаріальні дії, та особами, які звернулися за вчиненням нотаріальних дій.

На другій стадії нотаріус перевіряє всі умови, яких необхідно дотриматися для вчинення нотаріального провадження. Після перевірки об’єктивних та суб’єктивних умов нотаріус приймає рішення про вчинення нотаріального провадження чи про відмову у вчиненні нотаріальних дій на підставі ст. 49 Закону України «Про нотаріат»3. На цій стадії нотаріус визначає коло документів, необхідних для нотаріального посвідчення договору. Він має право витребувати від фізичних та юридичних осіб відомості та документи, необхідні для вчинення нотаріальних дій. Неподання відомостей та документів на вимогу нотаріуса є підставою для відкладення, зупинення вчинення нотаріальної дії або відмови у її вчиненні. Так, нотаріус зобов’язаний відмовити у вчиненні нотаріальної дії в разі її невідповідності законодавству України або міжнародним договорам. У Листі від 21 червня 2013 р. № 131-32/476 Міністерство юстиції України узагальнило, що найпоширенішою причиною відмови у вчиненні нотаріальних дій (415 випадків), за наданою головними управліннями інформацією, була відсутність в осіб правовстановлюючих документів на нерухоме майно, необхідних для вчинення нотаріальних дій, передбачених ст. 55 Закону України «Про нотаріат»4. Разом із тим на практиці трапляються випадки не витребування нотаріусом документів, необхідних для посвідчення угоди. Тому адвокату треба бути пильним та звертати увагу на коло документів, на підставі яких посвідчується угода для унеможливлення настання негативних наслідків для клієнта. Як приклад можна навести Ухвалу апеляційного суду Херсонської області5. Рішенням апеляційного суду Херсонської області від 13 жовтня 2011 р. договір купівлі-продажу квартири, укладений 27 березня 140 Проблеми цивільного та підприємницького права в Україні 2009 р. між ОСОБА\_5 і ОСОБА\_6 та посвідчений приватним нотаріусом Херсонського міського нотаріального округу, визнаний недійсним. При розгляді даної цивільної справи судом апеляційної інстанції встановлені порушення норм чинного законодавства, що регулює спірні правовідносини, зі сторони приватного нотаріуса Херсонського міського нотаріального округу, що призвело до порушення законних прав позивача. Так, при посвідченні приватним нотаріусом договору купівлі-продажу від 27 березня 2009 р., за наявності достовірних даних про належне майно подружжю на праві спільної сумісної власності всупереч вимогам законодавства, не було витребувано згоди співвласника на вчинення правочину щодо розпорядження спільним майном, що підлягає нотаріальному посвідченню та державній реєстрації. Виходячи із вищевикладеного, колегія суддів судової палати в цивільних справах апеляційного суду Херсонської області доходить висновку, що в діяльності приватного нотаріуса Херсонського міського нотаріального округу є суттєві порушення прав та законних інтересів позивача, що призвело до виникнення спору щодо договору купівлі-продажу квартири. Цікавим є питання про складання проекту угоди. Так, згідно зі ст. 4 Закону України «Про нотаріат» нотаріус має право складати проекти угод. Разом з тим особи можуть звернутися до нотаріуса з уже складеним примірником договору, але на нотаріуса покладається обов’язок посвідчити лише такий текст договору, який відповідає вимогам законодавства. У даному аспекті, як слушно радить О. Криштопа, у договорі слід зазначати положення про те, ким складено проект договору. Якщо проект договору складався нотаріусом і потім «еталонно-кваліфікований» проект буде визнано судом недійсним, незаконним тощо, то це стає очевидним свідченням невідповідності кваліфікації нотаріуса міжнародним принципам і стандартам при складанні й посвідченні договорів6. Адвокат, захищаючи інтереси клієнта, повинен дослідити проект договору. Роз’яснити клієнту зміст норм матеріального права, його права та обов’язки, а також наслідки, що настануть внаслідок укладення договору. Адвокат може запропонувати внесення змін до тексту договору. Разом з тим запропоновані зміни не можуть порушувати права інших суб’єктів правочину. У випадку встановлення, що в результаті укладення договору можуть настати негативні наслідки для клієнта, адвокат може порадити відмовитися від укладення правочину. Таким чином, адвокат спрямовує свою діяльність на попередження виникнення конфліктів і спорів у цивільно-правових відносинах як при укладенні правочину, так і тих, які виникнуть в майбутньому. Наступна стадія – це стадія безпосереднього вчинення нотаріального провадження. Це стадія нотаріального процесу, яка являє собою сукупність процесуальних дій нотаріуса та інших учасників процесу, спрямованих на безпосереднє вчинення правочину та посвідчення законного й обґрунтованого нотаріального акта7. Нотаріальне посвідчення може бути вчинене на тексті лише такого правочину, який відповідає вимогам законодавства. Вимоги щодо нотаріального посвідчення договорів розміщені в багатьох нормативно-правових актах, таких як Цивільний кодекс, Господарський кодекс, Сімейний кодекс, Закон України «Про нотаріат», Порядок вчинення нотаріальних дій нотаріусами України тощо. Важливим вбачається не тільки суворе дотримання нотаріусом процедури нотаріального посвідчення договорів, а й зміст угод. Нотаріуси або посадові особи, які вчиняють нотаріальні дії, зобов’язані перевіряти, чи відповідає зміст посвідчуваної ними угоди вимогам закону і дійсним намірам сторін. У судовій практиці можна знайти багато прикладів, коли договори посвідчуються нотаріусами з недотриманням вимог законодавства.

Трапляються випадки, коли договори укладаються під впливом помилки, незнання наслідків укладення такого договору, навмисного введення в оману з боку відповідача тощо. На практиці важко довести такі моменти, оскільки в тексті самого договору, як правило, прописуються пункти про ознайомлення сторін з нормами законодавства, про те, що зміст укладеного договору сторонам зрозумілий та відповідає їх намірам, особисто прочитаний чи роз’яснений нотаріусом тощо.

Також окремим пунктом може зазначатися про те, що сторони підтверджують, що укладений договір не носить характеру фіктивного чи удаваного правочину. Як приклад можна навести рішення апеляційного суду Харківської області, в мотивувальній частині якого зазначено, що посилання особи на те, що вона підписала договір дарування частки квартири без ознайомлення з його текстом та вважала, що підписує договір довічного утримання, не можуть бути прийняті до уваги судової колегії, оскільки в п. 13 тексту договору зазначено, що він прочитаний нею особисто8. Разом з тим на нотаріуса покладено обов’язок встановити дійсні наміри кожної із сторін до вчинення правочину, який він посвідчує, а також відсутність у сторін заперечень щодо кожної з умов правочину. Нотаріусу необхідно приділяти велику увагу встановленню дійсної волі сторін правочину, що досить непросто.

На думку В. Г. Голишева, вчиняючи правочин під впливом помилки, особа діє, прагнучи досягти юридичних наслідків, яких насправді не бажає. Невідповідність між волею і волевиявленням, що при цьому виникає, має ненавмисний характер, оскільки перебуває поза свідомістю особи. Із зазначеного вище автор робить висновок, що воля особи в даному випадку є вільною, але недостатньо свідомою9. Встановлення дійсних намірів кожного з учасників правочину здійснюється шляхом встановлення нотаріусом однакового розуміння сторонами значення, умов правочину та його правових наслідків для кожної зі сторін. Для визначення правочину дійсним обов’язковим є єдність волі та волевиявлення. Так, до апеляційного суду Черкаської області звернулася особа з позовом про визнання недійсними договору дарування житлового будинку та договору дарування земельної ділянки. Позивач посилався на те що маючи на меті укладення договору довічного утримання, з відповідачкою помилково було укладено договори дарування, відповідно до яких останній передано у власність належний йому на праві власності жилий будинок з надвірними спорудами та земельну ділянку. До укладення договорів дарування відповідачка надавала йому допомогу, обіцяючи це здійснювати і в подальшому. Про те, що він підписав не договір довічного утримання, а договори дарування житлового будинку та земельної ділянки позивач зрозумів, коли йому стало відомо, що відповідач має намір продати його домоволодіння. Обіцянок щодо догляду за позивачем відповідачка не виконує. Він просив суд визнати недійсними укладені договори дарування жилого будинку з надвірними спорудами та земельної ділянки. Рішенням Черкаського районного суду Черкаської області від 12 жовтня 2011 р. позов задоволено. Апеляційний суд установив, що дарувальник, вчинивши договір дарування належного йому будинку, помилявся щодо обставин, які мають істотне значення, продовжував проживати в спірному будинку й після укладення договору. Суд першої інстанції дійшов обґрунтованого висновку про наявність підстав для задоволення позовних вимог. При встановленні зазначених фактів судом першої інстанції не було порушено норм процесуального права, рішення суду відповідає вимогам матеріального права та встановленим обставинам справи і підстав для його скасування колегія не вбачає.

Отже, оскільки нотаріус повинен зберігати нейтралітет під час вчинення своїх професійних обов’язків, адвокат, здійснюючи юридичне супроводження процесу укладання договору, у тому числі при нотаріальному посвідченні договору, може максимально захистити права та обов’язки осіб, які звернулися за юридичною допомогою. Обов’язок нотаріуса полягає у роз’ясненні сторонам суті проблеми, обґрунтування у доступній формі наслідків, які виникнуть у разі вчинення чи не вчинення того чи іншого діяння особою, яка звернулася за вчиненням нотаріальної дії тощо. Отримавши ґрунтовний обсяг інформації від нотаріуса, сторони самі вирішують, як цією інформацією розпорядитися. У свою чергу, адвокат, знаючи всі підстави і мету укладення угоди, може захистити інтереси клієнта в нотаріальному процесі, попередити введення в оману тощо. Велика кількість правових спорів виникає внаслідок низької якості підготовки договорів: неточності окремих пунктів договору чи суперечності пунктів один одному, невідповідності вимогам законодавства тощо. Кваліфікована робота адвоката є запорукою уникнення зазначених проблем, а також порушення прав осіб та неналежного виконання договірних зобов’язань.

**Запитання для самоперевірки**

1. Поведінка адвоката при прибутті до правоохоронних органів для захисту особи.
2. Мета проведення консультації.
3. Основні вимоги до адвоката-консультанта.

**Тема 8. Адвокат у виконавчому провадженні**

**План**

1. Збір інформаційних даних у справі та його види.
2. Опитування громадян.
3. Консультування з фахівцями.
4. Робота з документами.
5. Аналіз справи та його значення.
6. Аналіз фактичної основи справи.
7. Аналіз нормативної основи справи.
8. Аналіз доказів, що мають відношення до справи. Вироблення позиції у справі.

**Методичні рекомендації**

Виконавче провадження як завершальна стадія судового провадження і примусове виконання судових рішень та рішень інших органів (посадових осіб) (далі - рішення) - сукупність дій визначених у цьому Законі органів і осіб, що спрямовані на примусове виконання рішень і проводяться на підставах, у межах повноважень та у спосіб, що визначені [Конституцією України](http://zakon3.rada.gov.ua/laws/show/254%D0%BA/96-%D0%B2%D1%80) та іншими НПА підлягають примусовому виконанню.

Представництво сторін у виконавчому провадженні

1. Сторони можуть реалізувати свої права і обов’язки у виконавчому провадженні самостійно або через представників. Особиста участь фізичної особи у виконавчому провадженні не позбавляє її права мати представника, крім випадку, коли боржник згідно з рішенням зобов’язаний вчинити певні дії особисто.

2. Діти та особи, визнані судом недієздатними, реалізують свої права та виконують обов’язки, пов’язані з виконавчим провадженням, відповідно до вимог закону через своїх законних представників.

3. Представництво юридичних осіб у виконавчому провадженні здійснюється їх керівниками чи органами, посадовими особами, які діють у межах повноважень, наданих їм законом чи установчими документами юридичної особи, або через представників юридичної особи.

4. Представником юридичної особи у виконавчому провадженні може бути особа, яка відповідно до відомостей Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань має право вчиняти дії від імені такої юридичної особи без довіреності. Повноваження представника юридичної особи у виконавчому провадженні можуть бути підтверджені довіреністю, виданою і оформленою відповідно до закону. Представник може вчиняти від імені особи, яку він представляє, усі процесуальні дії, що їх має право вчиняти така особа. Дані про наявність обмежень щодо представництва юридичної особи у виконавчому провадженні можуть міститися в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань або у виданій довіреності.

Повноваження адвоката як представника посвідчуються ордером, дорученням органу чи установи, що уповноважені законом на надання безоплатної правової допомоги, або договором про надання правової допомоги. До ордера обов’язково додається витяг з договору, в якому зазначаються повноваження адвоката як представника або обмеження його прав на вчинення окремих дій як представника сторони виконавчого провадження. Витяг засвідчується підписами сторін договору.

Особи, які не можуть бути представниками у виконавчому провадженні

1. Представниками у виконавчому провадженні не можуть бути:

1) особи, які не мають повної цивільної дієздатності;

2) судді, слідчі, прокурори, працівники підрозділів, які провадять оперативно-розшукову діяльність, експерти, спеціалісти, перекладачі, суб’єкти оціночної діяльності - суб’єкти господарювання, які діють як учасники цього виконавчого провадження, виконавці та помічники приватних виконавців, крім випадків, коли вони діють як законні представники або уповноважені особи відповідного органу, що є стороною виконавчого провадження;

3) інші особи, які відповідно до закону не можуть здійснювати представництво.

**Запитання для самоперевірки**

1. Види збору інформації у справі.
2. Значення збору інформації у справі.
3. Формування позиції у справі.

**Тема 9. Тактичні прийоми роботи з судом**

**План**

### Адвокат-захисник у суді

#### Використання захисником права на запитання в судовому засіданні.

#### Нестандартні ситуації в судовому засіданні

**Методичні рекомендації**

Питання про роль захисника в суді неможливо відділити від теми про стан прокуратури та судочинства в незалежній Україні. Якими б позитивними не були закони щодо поліпшення судочинства і підвищення ролі адвоката-захисника, але коли суди та судді не будуть реально відповідати тому високому рівню, до якого підняла їх Конституція України, годі чекати відчутних змін щодо ролі захисника в судовому засіданні.

Адвокат у кримінальному процесі, як визначена Конституцією України - процесуальна фігура для гарантії захисту прав підозрюваного, обвинуваченого, підсудного від обвинувачення. Життя довело, що конституційні гарантії можуть залишатися пустим папірцем, коли вони не підкріплені реальними суворими вимогами до службових осіб, яким держава довіряє охорону та захист прав людей. Історія українського судочинства останнього десятиріччя (приблизно 2003- 2013 років) займе особливе місце в історії судочинства України як період небувалого падіння престижу правоохоронців та суддів, правоохоронних органів та судочинства в цілому. Лише однієї справи Запорізького маніяка С. Ткача, за злочини якого було засуджено 11 осіб, яких правоохоронці змусили взяти на себе низку зґвалтувань і вбивств. Але ж у кожного засудженого був адвокат.

Важко розраховувати на справжню правосудність, коли за суддівським столом сидить стомлений та заклопотаний сірими буденними турботами суддя, у якого на думці - як звести кінці з кінцями, а на черзі - ще десяток справ до кінця робочого дня. Тоді все - гарна освіта та великий досвід захисника, талант оратора та гучне ім'я адвоката, бездоганне знання справи та судової практики і, нарешті, непереборні аргументи та докази - це не більше, ніж стрільба з ракет по горобцях,

Але набагато страшніше, коли суддя, починаючи судове засідання, вже знає, яким буде рішення суду, а отже, всі процесуальні потуги адвоката, його звернення до закону та заклики до справедливості приречені на глухе нес прийняття, а доля підсудного, відповідно, вже вирішена. За таких умов роль адвоката у судовому засіданні нівелюється і зводиться нанівець, а судочинство перетворюється на фарс.

Величезна кількість нарікань на негаразди та корупційність у сфері судочинства вимагають від влади невідкладних заходів щодо повернення судам їхньої природної функції - вершити судочинство в першотвірному уявленні.

Це може статися лише за таких умов праці, побуту та відповідальності, які сформували б у середовищі служителів Феміди внутрішню потребу, прагнення до законності та справедливості. Коли аргументи підсудного та його захисника будуть сприйматися без тиску на суддівську психіку таких сторонніх факторів, як страх перед владою, обов'язок відпрацювати хабар чи турбота про невирішені матеріальні проблеми. На суддю має постійно і безперервно тиснути лише три фактори - закон, власна совість і велике бажання не позбутися своєї посади, а з нею і численних соціальних благ.

З іншого боку, сфера судочинства не повинна бути замкнутою системою, абсолютно незалежною від народу, який її утримує. Саме від народу, але не від влади. Сьогодні судова система, на жаль, зорієнтована в полярно протилежний бік - вона залежна від влади і абсолютно незалежна від народу.

Форми та методи роботи захисника в суді помітно відрізняються від таких на досудовому слідстві. По-перше, робота на досудовому слідстві ведеться потай від сторонніх очей, тобто не є публічною. Робота в суді - публічна діяльність. Це постійне перебування на виду різноманітної публіки, під прискіпливим наглядом численних спостерігачів від засобів масової інформації і багатьох інших зацікавлених у справі осіб та установ.

По-друге, робота на досудовому слідстві не ставить захисника в жорсткі рамки кримінального процесу, що мінімізують помилки. Якісь прорахунки чи помилкові рішення набагато легше виправити, не ризикуючи запізнитись. Кожен незважений процесуальний крок, кожне непродумано висловлене в судовому засіданні слово негайно фіксується секретарем судового засідання чи технічними засобами, використання яких передбачено законом. Крім того, грубі помилки, допущені в судовому засіданні, залишаються в пам'яті його учасників і нерідко відіграють вирішальну роль при визначенні долі підсудного.

По-третє, частина захисного плану, не реалізована адвокатом на стадії досудового слідства, може виявитися здійсненою в судовому засіданні під час розгляду справи. Ініціатива ж захисника, вмотивовано відкинута судом, має мало шансів на свою реалізацію в апеляційній чи касаційній інстанціях.

Існує ще одна суто психологічна обставина, що заслуговує на особливу увагу. Хоч би як погано не зарекомендував себе обвинувачуваний перед слідчим, скільки б він не змінював свої позицію та свідчення, це не вплине безпосередньо на суддю чи суддів, яким доведеться розглядати кримінальну справу та виносити свій вердикт. Більше того, нерідко таке поводження підсудного на досудовому слідстві викликає у суддів певні сумніви щодо об'єктивності чи професіоналізму слідчого.

Нещире, зухвале поводження підсудного в залі суду, неповага до учасників судового процесу сприймається безпосередньо суддями та присутніми як неповага до суду і налаштовує проти підсудного з усіма можливими наслідками.

Конкретні завдання захисника в судовому засіданні визначаються його роллю у кримінальному судочинстві, мета якого сформульована статтею 2 КПК України - "Завдання кримінального провадження", яка встановлює:

1. Завданнями кримінального провадження є захист особи, суспільства та держави від кримінальних правопорушень, охорона прав, свобод та законних інтересів учасників кримінального провадження, а також забезпечення швидкого, повного та неупередженого розслідування і судового розгляду з тим, щоб кожний, хто вчинив кримінальне правопорушення, був притягнутий до відповідальності в міру своєї вини, жоден невинуватий не був обвинувачений або засуджений, жодна особа не була піддана необґрунтованому процесуальному примусу і щоб до кожного учасника кримінального провадження була застосована належна правова процедура.

Збалансованість ролі представників обвинувачення та захисту в суді забезпечує принцип змагальності і диспозитивності. Розгляд справ у судах відбувається на засадах змагальності. Це означає, що при розгляді справи в суді функції обвинувачення, захисту і вирішення справи не можуть покладатися на один і той же орган чи на одну і ту ж особу.

Державне обвинувачення в суді здійснює прокурор. У випадках, передбачених КПК, обвинувачення здійснює потерпілий або його представник. Це стосується тієї категорії злочинів, де участь прокурора не є обов'язковою.

Захист підсудного здійснює сам підсудний, його захисник або законний представник - нині, лише адвокат. Коли участь захисника у судовій справі не є обов'язковою, підсудний бере справу захисту власних інтересів на себе.

Прокурор, підсудний, його захисник чи законний представник, потерпілий, цивільний позивач, цивільний відповідач та їх представники беруть участь у судовому засіданні як сторони і користуються рівними правами та свободою у наданні доказів, їх дослідженні та доведенні їх переконливості перед судом.

Суд, зберігаючи об'єктивність і неупередженість, створює необхідні умови для виконання сторонами їх процесуальних обов'язків і здійснення наданих їм прав.

Розгляд справи судом першої інстанції - це юридична процедура, що виконує головну функцію судочинства - правосуддя. Головним завданням судового засідання - є встановлення безпосередньо судом ряду ключових питань, які визначені кримінально-процесуальним кодексом. Зокрема, суд встановлює

- законність притягнення обвинувачуваного до кримінальної відповідальності;

- законність міри запобіжного заходу;

- наявність факту злочину;

- причетність підсудного до злочину;

- ступінь винуватості;

- повноту та законність доказової бази, процесуальну вагу доказів щодо доведення провини обвинувачення чи, навпаки, -її спростування;

- допустимість доказів, на які спираються державний обвинувач, учасники судового засідання, захисник, та законність долучення їх до справи та;

- правильність юридичної кваліфікації інкримінованого підсудному злочину;

обставини, що сприяли вчиненню злочину;

- вид та міру покарання за вчинений злочин;

- забезпечує відшкодування збитків на користь фізичних та юридичних осіб, що потерпіли від злочину.

Як юридична процедура судове засідання має жорстко унормований рядом кодексів характер: Кримінально-процесуальним, Цивільно-процесуальним, Господарсько-процесуальним, Кодексом адміністративного судочинства, визначає коло учасників судового засідання і їхні права та обов'язки.

Посідаючи чільне місце повновладного хазяїна в судовому засіданні, суддя чи голова у складі судової колегії, керуючись нормами КПК, здійснює судочинство, тобто веде судове засідання, спрямовуючи активність його учасників у русло максимальної ефективності щодо виявлення обставин, які становлять головну мету суду - підтвердити чи спростувати обвинувачення підсудного. Кожен крок судді на цьому шляху є унормованим і фіксується у протоколі судового засідання технічними засобами. Без цього правова ідентифікація ходу судового засідання була б неможливою, а цінність судового рішення - сумнівною.

Рівноправними учасниками судового засідання, завдання яких допомагати суду в здійсненні судочинства, є підсудний, державний обвинувач, захисник, представник неповнолітнього підсудного, потерпілий, представник потерпілого.

Кожен із учасників судового засідання виконує певну визначену законом функцію і користується правами, необхідними для ефективного здійснення процесуального призначення. Єдиним учасником судового засідання, функція якого виділяється однобокістю, що визначається лише інтересами підсудного, є захисник.

Формулюючи завдання захисника в судовому засіданні, ст. 47 КПК визначає його обов'язки при наданні правової допомоги під час судового розгляду справи. Отже, на цьому відповідальному етапі судочинства: Захисник:

- зобов'язаний використовувати засоби захисту, передбачені цим Кодексом та іншими законами України, з метою забезпечення дотримання прав, свобод і законних інтересів підозрюваного, обвинуваченого та з'ясування обставин, які спростовують підозру чи обвинувачення, пом'якшують чи виключають кримінальну відповідальність підозрюваного, обвинуваченого.

- зобов'язаний прибувати для участі у виконанні процесуальних дій за участю підозрюваного, обвинуваченого. У разі неможливості прибути в призначений строк захисник зобов'язаний завчасно повідомити про таку неможливість та її причини слідчого, прокурора, слідчого суддю, суд, а у разі, якщо він призначений органом (установою), уповноваженим законом на надання безоплатної правової допомоги, - також і цей орган (установу).

- без згоди підозрюваного, обвинуваченого не має права розголошувати відомості, які стали йому відомі у зв'язку з участю в кримінальному провадженні і становлять адвокатську або іншу охоронювану законом таємницю.

- після його залучення має право відмовитися від виконання своїх обов'язків лише у випадках:

o якщо є обставини, які згідно з цим Кодексом виключають його участь у кримінальному провадженні;

o незгоди з підозрюваним, обвинуваченим щодо вибраного ним способу захисту, за винятком випадків обов'язкової участі захисника;

o умисного невиконання підозрюваним, обвинуваченим умов укладеного з захисником договору, яке проявляється, зокрема, у систематичному недодержанні порад захисника, порушенні вимог цього Кодексу тощо;

o якщо він свою відмову мотивує відсутністю належної кваліфікації для надання правової допомоги у конкретному провадженні, що є особливо складним.

- брати участь у судових засіданнях;

- ставити в судовому засіданні питання підсудним, потерпілому, свідкам, експерту, спеціалісту, позивачу і відповідачу, брати участь у дослідженні інших доказів;

- подавати докази, заявляти клопотання і відводи, висловлювати в судовому засіданні свою думку щодо клопотань інших учасників судового розгляду, оскаржувати дії і рішення особи, яка провадить дізнання, слідчого, прокурора і суду;

- виступати в судових дебатах;

- знайомитися з протоколом судового засідання та подавати на нього зауваження;

- знати про принесені у справі подання прокурора, апеляції, подавати на них заперечення;

- брати участь в засіданнях суду при апеляційному розгляді справи.

До того як ми розглянемо кожну функцію окремо, слід відповісти на таке, далеко не риторичне запитання: а чи не суперечить узаконена однобокість позиції адвоката суспільним інтересам, громадській моралі?

Сучасне високорозвинене суспільство зацікавлене в тому, щоб кожен злочин було якнайшвидше розкрито, а злочинця, що його вчинив, - знайдено і обґрунтовано покарано судом. Для цього створена правоохоронна система, головним інститутом якої є система судочинства. На виконання задекларованого завдання держава виділяє значні кошти за рахунок суспільства в цілому і кожного платника податків зокрема. Суспільство і кожен громадянин зацікавлені в тому, щоб було покарано *саме того, хто скоїв злочин* і в жодному разі не когось іншого. На жаль, багаторічна практика діяльності органів, функцією яких є боротьба зі злочинністю, а також *судів* дає нам величезний статистичний матеріал про численні помилки і зловживання останніх, наслідком яких виявилось засудження людей, невинних у скоєнні тих злочинів, в яких вони були визнані винними і засуджені, навіть страчені.

Отже, присутність адвоката, якого закон зобов'язує до однобокого суто захисного підходу в питаннях обвинувачення підсудного, є певною гарантією, насамперед для самого суспільства, що навіть за умов повноцінного захисту засуджений є справді тим, хто скоїв цей злочин.

Розглянемо кожну функцію окремо і докладно.

***Присутність захисника в судовому засіданні*** - це період напруженої інтелектуальної роботи, яка передбачає урахування непередбачених обставин, протилежних інтересів, негайного прийняття незапланованих рішень і миттєвої реакції на дії інших учасників судового процесу. Всі ці передбачені і незаплановані кроки мають здійснюватися в межах суворого дотримання закону та рамок судової етики й судового етикету.

Нам доведеться ще не раз наголошувати на тій генеральній лінії, якою керується захисник у своїй діяльності загалом і в судовому засіданні зокрема. Ця генеральна лінія полягає у повному розмежуванні таких понять, як пошук абстрактної справедливості і конкретні інтереси підзахисного. Перші цікавлять захисника лише в контексті корисності їх для позиції підзахисного. Якщо ці категорії збігаються, захисник спрямовує свої дії на їхнє поєднання в захисній позиції. Коли ж пошук справедливості не вписується в концепцію захисту з конкретної справи, захисник концентрує увагу суду на тих доказах і обставинах, які поліпшують позиційне становище підзахисного.

Формально усі дії, які доводиться виконувати захисникові в судовому засіданні, за винятком судових дебатів, сконцентровані в пунктах 7 та 8 ст. 48 КПК. Так, п. 7 передбачає право адвоката в судовому засіданні ставити запитання підсудним, потерпілому, свідкам, експерту, спеціалісту, позивачу і відповідачу, брати участь у дослідженні інших доказів.

Задекларованість цього, здавалось би, само собою зрозумілого права насправді є дуже важливою гарантією права на захист. Можна уявити собі, що суддя, дуже розсердившись на занадто прискіпливого захисника, видалив би останнього з судового засідання. Насамперед це вдарило б по підзахисному, який залишився б без повноцінного захисту. Суддя має право в порядку ведення судового засідання зробити зауваження будь-якому учасникові судового засідання, у тому числі і адвокатові. Головуючий у судовому засіданні має право відсторонити захисника від участі в судовому засіданні за наявності підстав, передбачених ст. 48 КПК. У цьому разі адвоката, що вибув, має замінити інший, за погодженням з підсудним. Новому адвокатові надається час на ознайомлення з матеріалами справи.

Отже, право захисника брати участь у судовому засіданні - це насамперед одна з гарантій права підсудного на захист від обвинувачення.

#### Використання захисником права на запитання в судовому засіданні.

Загальне правило. Особі, що взяла на себе обов'язок захисника в суді, слід добре запам'ятати:

а) ставити запитання - це насамперед не обов'язок, а право, що потребує дуже обережного користування;

б) в судовому засіданні, як правило, рідко ставлять спонтанні, тобто щойно визрілі запитання. Захисник добре ознайомлений з матеріалами справи, і перед ним лежить досьє з витягами показань та свідчень усіх осіб, що допитуються в судовому засіданні. Він знає, коли, що і як відповідали на те чи інше запитання підзахисний та інші підсудні. І коли в судовому засіданні у ході справи виникає необхідність щось прояснити чи уточнити, захисник має зробити це так, щоб не зашкодити власному підзахисному.

Є немало адвокатів, які частіше за браком досвіду вважають, що дієвість адвоката в судовому засіданні виявляється саме у підвищеній активності під час допиту підзахисного, інших підсудних, свідків. Проте тим, постановка запитання підсудному, свідкові, потерпілому, а особливо експертові - не акт задоволення власної цікавості, а тим більше - не привід для демонстрації активності, бо іноді остання може дуже дорого обійтися. Кожне запитання - це ретельно продуманий і добре зважений крок, реакція на який, як правило, точно розрахована;

**Ситуація**. *Якось, завчасно домовившись зі знайомим суддею, я з групою студентів прийшов в один із місцевих судів, щоб ознайомити їх із процедурою судового розгляду кримінальної справи. У коридорі суду я зустрів знайомого, що мав у минулому прокурорський чин. Той охоче розповів, що він уже кілька років на пенсії, але на прохання своєї знайомої, погодився захищати в суді її сина, якого обвинувачували у зберіганні наркотиків з метою збуту. Прокурорського досвіду йому не позичати. Але ніколи у своєму житті він не сидів на стільці адвоката. До речі, мені він запам'ятався як один із найконсервативніших противників і недоброзичливців адвокатури.*

*Під час суду екс-прокурор не пропускав жодної можливості продемонструвати свої знання Кримінально-процесуального кодексу. Він буквально тероризував суд абсолютно недоречними і зайвими клопотаннями, прискіпливо допікав свідків ризиковими запитаннями, отримуючи часом дуже небажані для свого підзахисного відповіді, чим значно погіршував його становище. Справа скінчилася тим, що підсудний відмовився від свого захисника в залі судового засідання.*

**Резюме**: *Цей приклад яскравіше за численні лекції демонструє, що таке дефіцит захисної психології загалом, та адвокатського досвіду зокрема. Новоспечений захисник виявив повне невміння використовувати свої процесуальні можливості з урахуванням можливих наслідків своєї процесуальної активності для позиції підзахисного;*

в) постановка запитання потребує не тільки відточеного редагування змісту, але і форми, і спрямування, і навіть моменту постановки. Тільки за таких умов можна сподіватись на досягнення певних результатів.

Запитання, адресовані своєму підзахисному, як правило, мають на меті закріпити чи спростувати певні факти, які так чи інше зміцнюють захисну позицію останнього. Тому кожне запитання, що буде поставлене захисником у судовому засіданні, та відповідь на нього потребують ретельного обговорення з підзахисним. При цьому слід розраховувати на те, що поставлене підзахисному запитання і його відповідь на нього можуть спровокувати похідні запитання в інших учасників судового засідання і суду, які, якщо їх не передбачити, можуть звести нанівець задумані плани.

**Приклад**. *Слухається кримінальна справа про викрадення неповнолітніми з радіомайстерні комплектуючих для радіоприладів. На лаві підсудних шість підлітків і двоє дорослих, які за безцінь скуповували крадене, чим і спонукали неповнолітніх до подальшого здійснення крадіжок. Обидва дорослих - представники фірми, що займалась торгівлею та ремонтом радіоапаратури. Одного з них, колишнього керівника фірми, захищає адвокат С, а іншого, радіомайстра, - захисник П.*

*Керівник свою причетність до скуповування краденого не визнавав і стверджував, що йому про такі факти невідомо. Неповнолітні, за їхніми свідченнями, з керівником жодних контактів не мали і жодного разу з ним не зустрічались. Інший працівник фірми давав суперечливі покази - то стверджував про причетність керівника до злочину, то заперечував власні твердження.*

*Отже, у адвоката С, що здійснював захист керівника фірми, вимальовувалась непогана захисна позиція, і його основним завданням у цій ситуації було не погіршити її в суді. Адвокат вирішив під час допиту свого підзахисного сконцентрувати увагу суддів саме на тих обставинах, що підкреслюють відсутність прямих доказів причетності керівника фірми до скуповування краденого у підлітків.*

*Отже, під час допиту підзахисного адвокат не пропускав жодної можливості відмежувати колишнього керівника від "мерзотного злочину", "аморальності втягування підлітків у злочинність" і т. ін. І, мабуть, трохи перестарався, чим сильно "допік" свого колегу. Це відчувалося дуже явно - під час згаданого допиту він нервував і активно листувався зі своїм захисником.*

*Після допиту колишнього керівника фірми слово для постановки запитань підсудному, взяв захисник И, що представляв інтереси іншого підсудного. Поставив кілька запитань, відповідь на які виявили повну неможливість вчинення злочину колишнім підлеглим без згоди керівника фірми. Він запитав у останнього: О котрій годині майстерня закінчувала роботу? Хто закривав майстерню? Чи були у радіомайстра ключі від майстерні? О котрій годині, зазвичай, приносили підлітки крадене?*

*Виявилось, що ключі від майстерні були лише у керівника, і о шостій годині, коли припинялася робота, він персонально закривав приміщення. Залишитися у майстерні після роботи можна було лише з дозволу керівника і за умови його присутності в майстерні, яку, знову ж таки, він сам і закривав. Після деяких уточнень з боку суддів усім стало абсолютно ясно - радіомайстер одноосібно не мав змоги виконувати будь-які операції без відома керівника.*

***Аналіз ситуації****. По-перше, беручи до уваги, що підсудний (керівник) перебував у становищі обмовленого іншим підсудним і повинен був захищатися від обмови, адвокатові слід було заявити клопотання про допит підзахисного останнім, після допиту всіх обвинувачуваних. По-друге, захищаючи інтереси власного підзахисного, адвокат мав дуже обережно ставити запитання і не провокувати свого "подільника" у справі пасажами морального плану про "мерзотність злочину" іт. ін. С. вибрав не найкращий шлях використання можливостей.*

**Резюме:**

У. *Отже, лінію на відмежування підзахисного від прямої причетності до скуповування краденого захисник грамотною постановкою запитань повністю зруйнував, а колишнього керівника засуджено до позбавлення волі.*

*2. Захисникові було відомо від його підзахисного, що той знав про скоєння злочину і був його співучасником. Він також знав з матеріалів справи, що подільник вирішив відповідати один і не називав керівника як співучасника. Цього було б цілком достатньо, і спроба зайвий раз продемонструвати в суді невинність підзахисного на цьому фоні була не дуже доречною. Усі в суді розуміли, що це не так. Захисникові слід було тихенько сидіти та не зупинятися на цій обставині зайвий раз. Незграбна спроба захисника підкреслити "благородство" свого підзахисного шляхом створення "чорного" фону навколо іншого подільника, який в суді вів себе досить лояльно щодо свого керівника, було неетично та "невдячно". Тому слід було утриматися від бажання обілити свого підзахисного за рахунок іншого підсудного. Як ми знаємо, це закінчилось для захисника та його підсудного не дуже втішно.*

Допит підсудного, потерпілого, свідка в судовому засіданні - це завжди неординарна і незмінно важлива подія. Незмінно - тому що все залежить від конкретних обставин кримінальної справи. Рядова справа, де проходить один-два підсудних, що визнають свою провину, відсутні суперечності в їхніх показаннях, немає розбіжностей з потерпілими - це одне. Місія захисника в такій справі досить проста і зводиться до збереження "чистоти юридичної кваліфікації злочину" (коли це вигідно підзахисному) та спрямування зусиль до максимального пом'якшення міри покарання. Тут все ясно і допит підсудного -проста формальність. У всякому разі, багато хто так вважає. Хоча, на нашу думку, захисникові не слід розслаблятися аж до відходу суду в дорадчу кімнату, а іноді і до виголошення вироку судом.

**Приклад**. *Раніше ми вже знайомилися з епізодом, коли група підлітків скоїла дуже складний за "технологією" крадіжку з універмагу. Розкриття злочину відбулося майже випадково. Ум. Мінську було затримано групу підлітків, що заночували в танку - пам'ятнику на одному із центральних майданів міста. Чотири хлопчики і дівчинка розповіли працівникам міліції, що прибули вони до Мінська з м. Донецька на пропозицію дівчинки, адже вона хотіла побачити, де поховано її діда, що звільняв Мінськ від окупантів.*

*Усе було б дуже просто, якби працівники міліції не помітили на руках підлітків коштовних годинників. На запит мінських міліціонерів із Донецька надійшла інформація про те, що там було вчинено досить складну крадіжку з одного з універмагів міста і що серед крадених цінностей фігурують годинники саме таких марок, що були знайдені в "екскурсантів".*

*Розслідування гучної справи дуже швидко дало відповідь на запитання, що викликало ледь не паніку в правоохоронців. Вони до останнього моменту були впевнені, що, зважаючи на технічність та "почерк", крадіжка здійснена дуже небезпечними і досвідченими злочинцями.*

*Спочатку ніхто не повірив підліткам, що крадіжка здійснена саме ними. Але вони охоче і досить докладно розповіли слідчому, як і що вони вчинили, аби не порушити сигналізації, що і скільки взяли. Майже все вкрадене, за винятком роздарованого та тринадцяти одиниць, що числилися вкраденими за актом ревізії, було повернено. Підлітки в один голос стверджували, що годинників, яких бракує за актом ревізії, вони не бачили і не крали. Але акт ревізії - це офіційний документ, і не вірити йому не було підстав.*

*На численні запитання слідчих, а пізніше і суддів, як вони додумалися до технічного вирішення деяких питань, пов'язаних із сигналізацією, підсудні відповідали, що цікавилися фізикою і технікою, відвідували гуртки і т. ін. Така відповідь усіх задовольняла. Крім адвокатів. Останніх турбувала доля тринадцяти незнайдених коштовних годинників.*

*Під час судового засідання нічого непередбаченого не відбулося. Підсудні давали стабільні та незмінні показання, і все відбувалося передбачено, за винятком вже згаданої деталі - адвокати усі як один висловлювали недовіру до акта ревізії, припускаючи можливість його фальсифікування з метою присвоєння золотих годинників, зваливши їхнє зникнення на підлітків, яким, звичайно ж, ніхто не повірить.*

*Після останнього слова підсудних суд пішов у дорадчу кімнату для складання вироку, призначивши його оголошення через дві-три години.*

*Очікування вироку - це завжди пауза в роботі, що заповнена хвилюванням родичів та близьких підсудних, певною напруженістю серед адвокатів і, звичайно ж, нервозністю самих підсудних. Якраз вони і виглядали не дуже стривожено чи такими хотіли виглядати. Адвокати, крім одного, який вирішив використати паузу для вирішення особистих питань, стояли осторонь і обговорювали різні новини.*

*Коли до оголошення вироку залишалось вже якихось півгодини, відчинилися двері дорадчої кімнати і, сівши за стіл, суддя оголосив продовження судового засідання.*

*Суд вирішив повторно допитати як свідка подругу одного з підсудних С. Остання виявилася на місці, і її одразу ж запросили до кафедри свідків. Дівчинка охоче підійшла до кафедри і поклала руки перед собою. І тоді головуючий в судовому засіданні запропонував С. показати судові свій годинник. Дівчина страшенно збентежилась, але підійшла до суддівського столу і поклала туди годинника. Представник універмагу, де була вчинена крадіжка, аж підскочив, впізнавши в годиннику один із тих, яких бракувало за актом ревізії.*

*На запитання суду, коли і де вона придбала годинник, дівчина нічого не відповіла і, пополотнівши, мовчала. Тоді головуючий підняв підсудного, з яким товаришувала дівчина-свідок і запитав, чи не пояснить він, у який спосіб годинник потрапив до його подруги. Підсудний мовчав. Але коли за справу взявся державний обвинувач, підсудний, на велике здивування своїх подільників, зізнався, що усі тринадцять годинників він прихопив таємно від друзів і приховав цю обставину від них. Один з годинників він подарував подрузі, запевнивши її, що це знахідка.*

*Як потім з'ясувалося, під час першого допиту подруги підсудного щодо інших обставин погляд одного із засідателів ненароком зупинився на коштовному годиннику на руці неповнолітньої. А вже в дорадчій кімнаті він поділився своєю "знахідкою" з колегами, що, власне, і стало причиною відновлення судового засідання.*

*Отже, за якісь півгодини в ситуації, коли, здавалось, вже нічого не може змінитись, позиція одного з підсудних різко погіршилась. На жаль, це відбулося за відсутності його захисника, що надалі мало досить неприємні наслідки для останнього.*

**Резюме**: *Захисник підсудного С. не надав значення деяким деталям справи і не зумів домогтися від свого підзахисного відвертості. Як наслідок, він не роз'яснив підсудному, що значно розумніше було б самому все розповісти суду про вкрадені годинники, і не зумів запобігти появі в суді знайомої С. з краденим годинником на руці.*

У справах складних, з великою кількістю злочинних епізодів та підсудних, коли кожен захищає лише себе за рахунок інших, а захисник того самого іншого прагне не допусти погіршення становища свого підзахисного і не проти того, щоб завдати зустрічного удару, потрібні бездоганне знання матеріалів справи, чітка координація дій захисника та підзахисного, розуміння одне одного з півслова. Водночас не слід забувати, що за всіма перипетіями та пікіровкою захисників спостерігають судді, аудиторія і підсудні. Тому адвокат, якщо це людина високої культури і поваги до власної гільдії, повинен діяти в межах закону і з урахуванням вимог судової етики, тобто, не втрачаючи жодної законної можливості, допомогти своєму підзахисному, і залишатись при цьому джентльменом судової арени.

Для такої співпраці з підзахисним потрібна повна довіра з його боку до адвоката. Це можливо лише тоді, коли адвокат викликає повагу до себе своїми знаннями, досвідом і культурою, носієм якої він повинен бути завжди.

Якщо підзахисний не вірить своєму захиснику, дезінформує його чи інформує не повністю, це може спричинити значні складнощі в роботі і навіть нашкодити їй. Отож захисник-підзахисний - це такий процесуальний тандем, де обов'язково є ведучий (бажано адвокат). "Бажано" тому, що нинішня практика знає немало випадків, коли в ролі підзахисних виступають люди, які володіють величезними багатствами і, при цьому, не обтяжені великим розумом та культурою. Вони вважають: якщо платять великі гроші адвокатові, то він повинен робити те, що йому наказують. На жаль, це реалії сьогодення.

Як поводитися в таких випадках, цілком залежить від адвоката. Якщо адвокат на перше місце ставить свій імідж, а не гроші і при цьому має достатні підстави для такої позиції, то він не дозволить виникнути ситуації, коли ведучим тандему стане підзахисний. Водночас навіть сильний і авторитетний адвокат не стане ігнорувати думку підзахисного, коли вона має певний сенс. У будь-якій ситуації підзахисному вирішувати - погодитися на позицію адвоката чи відмовитись від його послуг. Це одна з гарантій прав підзахисного, що закріплена законом.

Щоб запобігти ситуаціям, коли підзахисний претендує на першість у тандемі, адвокат повинен терпляче і наполегливо роз'яснювати останньому можливі наслідки його амбіцій. Особливо небезпечною така активність підзахисного може бути під час допиту свідків чи потерпілих.

Торкаючись тактики і поведінки адвоката в суці, ми вернемось до епізоду, надрукованому у свій час в книжці автора під назвою "Червенский рынок". У ті часи придбання автомобіля було великою проблемою. На радянському ринку крутилося кілька моделей автомобілів - "Москвич", "Жигулі" та бренд радянського автомобілебудування - "Волга". Найбільш доступним за ціною варіантом були "Жигулі", але придбати його було нелегко. На усіх підприємствах створювались довгі черги, які тягнулися роками. Процвітало хабарництво. Отже, єдиним способом прискорити придбання своєї мрії був ринок.

Один із найбільш відомих на ті часи авторинків "Червенський ринок" функціонував у Мінську, куди приїжджали з усіх кутків величезної держави, сподіваючись здійснити свою мрію, - придбати авто. І тут приїжджих мрійників чекали шахраї, які за витонченою та безпрограшною схемою оббирали довірливих дилетантів, як липку.

Не відтворюючи схему дій шахраїв, зупинимось на ситуації розгляду справи у суді.

На 14 "операції" стався незапланований прокол, і головного шахрая А. було затримано, а через те, що винним він себе не визнавав, то і співучасників у справі не було. Після закінчення слідства справу було розслідувано і направлено в суд.

Захист обвинувачуваного здійснював адвокат Ф. З огляду на повну відмову А. від пред'явленого обвинувачення і наявність численних розбіжностей в показаннях потерпілих та свідків щодо зовнішності головного шахрая було прийнято спільне рішення будувати захист на розбіжностях та неузгодженостях у протоколах допитів. Як позитивний фактор захисної позиції була визнана і та обставина, що слідчий не відмовився від порочної практики списати на обвинувачуваного кілька "висяків" шахрайства, від яких легко буде позбавитись через абсолютну несхожість почерку, часового фактора і т. ін.

Беручи до уваги амбіції А., який (небезпідставно) постійно відчував себе великим актором, його випещену зовнішність, що, безумовно, буде дражнити найменш розбещених на всьому радянському просторі за своїми традиціями білоруських судів. Отже, було вирішено - без дозволу захисника А. не ставити жодного запитання потерпілим та свідкам.

Хід судового засідання підтверджував прогнози адвоката - після допиту потерпілих за епізодами, відкрито прив'язаних слідчим до А., вони дуже захиталися, і можна було вважати, що з ними покінчено. Залишалося 8 епізодів шахрайства, 3 з яких були дуже сумнівними.

Справа в тому, що серед потерпілих були люди різного віку і зросту, без окулярів та з погіршеним зором, чоловіки й жінки. Кожен з них змальовував портрет шахрая в міру його сприйняття. Маленьким на зріст А. видавався високим, а, люди високі, навпаки, сприймали шахрая як невеликого на зріст. Одні сприйняли його як чорнявого, інші як русявого і т. ін. Іноді здавалося, що йдеться зовсім про різних людей. Саме на цьому і будував адвокат свої плани спростування обвинувачення за окремими епізодами шахрайства.

Підзахисний поводив себе терпимо, хоча і поривався до полеміки з потерпілими та свідками під час їх допиту. Погляд адвоката змушував його втамувати свій "благородний" гнів і невдоволено сідати на лаву. Усе йшло непогано до епізоду, де потерпілими виступали два сільських комбайнери зі Ставропольського краю.

За видатні успіхи у жнивах керівництво області нагородило обох немалими грішми, і вони вирішили поїхати до Мінська і придбати по автомобілю. Вирішили брати "Волги" - премії дозволяли. У Мінську на них чекав А. з командою. Далі все відбулось за вже описаною схемою: хлопці залишились без машин і без грошей. Саме їх свідчення були найбільш неузгодженими і містили значні розбіжності, хоча, в цілому ні у кого не виникала сумнівів причетність А. до шахрайства саме в цьому епізоді.

Але наявність цих розбіжностей вносила певну туманність у формулювання обвинувачення, суд може спиратися лише на цілком доведені факти - усі сумніви, як відомо, тлумачаться на користь обвинувачуваного. Спостерігаючи, як адвокат майстерно використовував наявні розбіжності, А., мабуть, вирішив, що він і справді жертва обмови і почав голосно обурюватись "несумлінністю" потерпілих, яким, бачите, заманулось у будь-який спосіб знайти винуватця.

Суддя, літня жінка з численними орденськими колодками на жакеті, дуже пильно подивилася в бік підсудного і запропонувала йому сісти. І тоді вона сама звернулась до одного з потерпілих: "Ви чули?, - спитала вона, - Ось обвинувачуваний дуже гнівається, що ви на невинну людину хочете звалити свою недбалість і власну необережність. А може, ви і справді щось плутаєте та обмовляєте невинну людину? То ви говорите, що шахрай був високим на зріст, а то - що він був середнього росту. Тут ви кажете, що розмовляли з брюнетом, а на такому-то листі справи що то була русява людина. То який же справді був шахрай?"

Потерпілий трошки зніяковів, а потім заявив, звертаючись до суду: "Я справді на допитах не завжди правильно висловлювався, але є обставина, за якою я назавжди запам'ятав А. При зустрічі з ним мене дуже вразили його руки. У нас в селі у жінок немає таких гарних та випестуваних рук. І ось тоді на зап'ясті лівої руки мене вразив глибокий червонуватий шрам".

Суддя запропонувала підсудному встати і покласти руки на бар'єр. І тоді всім стало зрозуміло, що справу програно. А. було визнано винним у шахрайстві і засуджено на 8 років позбавлення волі.

Резюме, Отже, поїздка до Мінська, витрата коштів і часу, кропітка і напружена робота протягом восьми днів виявилися марними та безрезультатними через нестриманість та зухвалість підзахисного.

Чи можна звинувачувати в цій ситуації захисника? На жаль, слід визнати, що адвокат зобов'язаний був передбачити таку ситуацію і виключити можливість її виникнення. Такий "прокол" можна було б пробачити молодому недосвідченому фахівцю, але такого рангу адвокатів не запрошують до складних справ. До таких справ і для таких клієнтів запрошуються юристи високого класу з відповідним іміджем, що і відбулося в цьому випадку. Але адвокат такого рангу не має права на подібні проколи.

Тема "Захисник - потерпілий" була б нерозкрита без надання серйозної уваги справам, пов'язаним з насильством в усіх його формах. І тут не обійтися без ознайомлення майбутніх адвокатів з методами захисту в суді зі справ, де важливим аргументом адвоката можуть виявитися віктимогенні фактори поведінки потерпілого, про що буде йтися далі.

#### Нестандартні ситуації в судовому засіданні

На шляху кожного юриста, що присвятив своє життя адвокатурі, трапляються випадки, коли клієнт розповідає своєму захисникові щиру правду про вчинений злочин і радиться, як поводитися перед судом - розповідати правду чи не зізнаватись у скоєному.

Для захисника це завжди важкий випадок, і виходити з такої ситуації доводиться щоразу по-різному. Можна порадити підзахисному розповісти судові всю правду, очистити свою душу і свідомо прийняти заслужену кару. Але така порада більше личить священику, але не адвокатові. Останньому слід дати кваліфіковану юридичну пораду, за яку він певною мірою буде відповідальним. Отже в такому разі, найоптимальнішим варіантом буде копітке роз'яснення підсудному, що його очікує у випадку повного зізнання перед судом, а також нагадування, що в таких ситуаціях, коли підсудний щиро кається у скоєному злочині, суд може врахувати це при призначенні міри покарання. Але це зовсім не означає того, що суд саме так вчинить.

Раніше було наведено приклад, коли обвинувачуваний на досудовому слідстві запитав у захисника, чи візьме до уваги суд при призначенні міри покарання, якщо він відшкодує частину завданого розкраданням державного майна збитку. Захисник, як міг, роз'яснив підзахисному всі нюанси ситуації і залишив вирішення питання на розсуд останнього. Той вирішив частково погасити збиток, наказавши дружині під час побачення у слідчого, що б та внесла в касу підприємства, де він вчинив розкрадання майна, три тисячі карбованців. Але суд не знайшов підстав для пом'якшення міри покарання, а розтлумачив дії підсудного як факт визнання вчинення ним злочину. Через деякий час після вироку в прокуратуру надійшла заява засудженого про те, що адвокат виманив у нього 3 тисячі карбованців. Отже, консультація чи порада захисника повинна мати чіткий та закінчений характер, і він має переконатися, що підзахисний усе правильно зрозумів.

Ще гірше, коли адвокат, не дуже сподіваючись на поблажливість суду, не порадить підзахисному зізнатися та покаятися у скоєному, а суд саме цю обставину назве обтяжливою і розмахнеться на "всю катушку". Знову ж таки, "винним" може виявитися адвокат, що порадив не зізнаватись.

Можливий варіант, коли підзахисний не дуже розуміє наслідки своїх дій у разі повного визнання перед слідчим чи судом своєї провини у скоєнні злочину та повного розкриття обставин і фігурантів.

Це дуже важкий випадок у практиці захисника, адже, не гарантуючи успіху, водночас таїть у собі непередбаченість фіналу. Якщо адвокат ризикне порадити підзахисному не розкриватися перед судом, але суд визнає останнього винним і з урахуванням нещирості перед судом обере завищену міру покарання, засуджений матиме право звинуватити в усьому захисника. Для останнього ж виявитися у ролі підбурювача підзахисного до неправдивих свідчень перед судом і винуватця в усіх бідах засудженого - ситуація далеко не краща.

Отже, випадок справді нелегкий. Тому єдиним розумним кроком у цій ситуації може вважатися лише відверте і зрозуміле роз'яснення підзахисному, що це одне із тих питань, які залишаються у його власній компетенції, та розкриття можливих наслідків кожного з варіантів поведінки. Тобто діяти так, щоб, сумлінно виконавши свій професійний обов'язок, не дати нікому підстав звинуватити себе у будь-яких протиправних чи сумнівно-моральних вчинках.

В одному з попередніх прикладів, йшлося про притягнення до кримінальної відповідальності керівників однієї з шахт за розкрадання державних коштів у великих розмірах.

Для адвоката, що захищав одного із директорів цієї шахти в минулому, загальна перспектива розвитку цієї справи була більш ніж зрозуміла. Брата найвищого партійного чиновника області в тюрму за будь-яких обставин не посадять - сталінські часи, коли ніхто не був застрахований від арешту, минули. Однак витягнути з-під карального меча лише одного родича, а інших за ті ж дії засудити було б дуже ризиковано - вони б не мовчали. Отже, доведеться спускати на гальмах всю справу або призначити "цапами-відбувайлами" головного бухгалтера та касира. Зважаючи на поводження слідчих, що переймалися цією справою, саме до цього і йшло.

Підзахисний Ф., головний інженер тресту, був справжнім фахівцем своєї справи, сильним керівником, але зовсім не тямив у партійній кухні. Він розповів адвокатові, що гроші, які були визнані викраденими, пішли в трест, і називав кому конкретно, а далі - у вугільний комбінат на якісь потреби. Тоді це практикувалось. Кожен начальник шахти, головний інженер, начальник дільниці, гірничий майстер розпоряджалися власним грошовим фондом для відзначення кращих працівників. Насправді ж ці фонди, на які витрачались величезні кошти, розкрадались керівництвом усіх рангів.

Кілька разів на тиждень директору телефонували прямим телефоном "згори" і керівний голос сповіщав: завтра до нас приїздить польська (чеська, німецька, турецька) делегація. Потрібні гроші, тисячі три (чотири, п'ять, шість), придумай що-небудь. Не дуже замислюючись, директор викликав головного бухгалтера і давав команду підготувати на завтра названу суму і відправити у трест.

Технічно процедура була відпрацьована примітивно-ідеально. Із десятка "довірених" осіб (сторож, прибиральниця, вантажник) викликалось трое-четверо осіб, які писали заяву з проханням надати матеріальну допомогу у зв'язку з... Із заявами головний бухгалтер йшов до директора, який підписував усі заяви на задану суму грошей. Потім бухгалтерія виписувала витратні чеки, і "прохачі" отримували в касі гроші, які тут же і залишали касирові, отримавши п'ятірку за послугу. Після чого директор з головним бухгалтером та касиром скріпляли підписами згадані чеки, а акуратно законвертовані гроші відправлялися вищому керівництву. Це було майже легалізоване джерело розкрадання державних коштів, які тисячами струмків зливались у широкий потік мільйонів карбованців, що підвищували собівартість і без того дуже дорогого донбаського вугілля. Але нікого це не торкалося і не турбувало - все було державне, а відтак нічийне.

Періодично виникали кримінальні справи на кшталт цієї, декілька людей вирушали на довгі роки в табори, але нічого не змінювалось. Так було і цього разу. Не був винятком у цій заведеній машині і підзахисний адвоката Ф. Під час розслідування справи обласною прокуратурою він постійно штурмував захисника єдиним запитанням: чи не слід заявити слідчим, кому він віддавав гроші, вилучення яких з каси він постійно санкціонував своїм підписом. Адвокатові потрібно було щось відповідати. Порадити не розкривати поки що головних фігурантів, котрим відправлялись *гроші,* було не дуже розумним кроком.

По-перше, заявити про передачу грошей керівникам вищого рівня було рівнозначним зізнатися у своїй співучасті у навмисному викраденні їх у держави. По-друге, передачу грошей потрібно було доводити якимись фактами та доказами, а це означало протиставити себе могутній верхівці, яку паплюжити ніхто не дозволить. І тоді... їм залишиться одне-єдине - всю провину звалити на автора цієї заяви. Тобто порада підзахисному назвати істинних користувачів крадених грошей була кроком ризиковим і небезпечним.

З іншого боку, відмова від такого кроку таїла в собі не меншу небезпеку в тому разі, коли верхівка, скориставшись мовчанням І., у найвідповідальніший момент відречеться від нього, кинувши його напризволяще. Такий варіант був можливий. Водночас захисник із власного досвіду знав, що: а) засадити директора шахти - це одне, а засадити головного інженера вугільного тресту - це інше, це вже удар по власному іміджу По-друге, показання двох (арештованого директора і теперішнього головного інженера) про передачу грошей "вгору" - це вже система, до якої доведеться прислухатись суду. А покази директора - родича секретаря обкому плюс покази того ж головного інженера про те, що грошей не крали і нікому не давали, -зовсім інша справа. Отже, верхівці краще зберегти І. в лавах своїх прибічників. З останніх міркувань підзахисному не слід поспішати з розкриттям усіх карт перед слідством та судом. Ризикова, але цілком ймовірна схема.

Коли вже під час розгляду справи в суді при черговому сплеску емоцій, що спонтанно виникали на ґрунті нервового розладу, підсудний кинувся дорікати адвокатові, що той не дає йому змоги розповісти усе судові, останній запитав у нього: "Ви коли-небудь думали над тим, чому ви досі ще не під вартою, хоча вас звинувачують у вчиненні дуже важкого злочину?" (На період його директорства випадало розкрадань на 40 з чимось тисяч рублів). Підзахисний довго думав і відповів, що, мабуть, тому, що він потрібен на виробництві. "А директор, якого взяли під варту, не потрібен на виробництві?" - запитав захисник. "Мабуть, теж потрібен", - сам же і відповів на своє запитання. Так ось вас тому і не взяли під варту, що ви ні на кого і нічого не показуєте ні слідчим, ні судові. Як тільки ви зміните свою позицію, ви негайно опинитеся за фатами. Здається, тільки після цієї розмови І. все зрозумів і припинив істерики.

Судове засідання наближалося до кінця, і вже виконувалися останні формальності, коли саме в цей час підзахисний пошепки повідомив своєму адвокатові про те, що завтра судового засідання не буде, а буде оголошено перерву на один день. "На якій підставі?" - здивувався такій поінформованості підсудного адвокат. "На завтра призначено бюро обкому партії і мене туди викликали", - відповів підзахисний.

Усе стало на свої місця. Якщо бюро обмежиться тільки доганою, ніякий суд не ризикне посадити комуніста, якого не виключено з партії. Це був закон того часу. А якщо б його збиралися виганяти з партії, то зробили б усе вже давно, як це і вчинили з обвинувачуваним директором шахти.

Бюро обкому КПРС винесло І. сувору догану з занесенням до облікової картки і, звільнивши його з посади головного інженера тресту, перевело його головним інженером на одну із шахт району.

Суд визнав його винним у недбалому ставленні до службових обов'язків при підписанні заяв на грошову допомогу та витратних ордерів на отримання грошей у сумі, що інкримінувалася останньому як розкрадання в особливо великих розмірах. Юридичну кваліфікацію зі ст. 84 ч. З Кримінального кодексу було змінено на ст. 167 КК, а покарання у 2 роки позбавлення волі умовно. Винними в усьому виявились головний бухгалтер та касир, жінка яка підневільно виконувала накази своїх керівників.

Адвокат, беручи до уваги звички партійних босів, розумів, що як тільки підзахисний змінить позицію і скаже правду, куди ділись крадені гроші, його тут же візьмуть під варту, і більше він додому не повернеться. Тому не порадив підзахисному змінювати свою позицію. Останній послухав адвоката.

У цій дуже показовій справі нас цікавлять усього декілька моментів, що безпосередньо стосуються ролі адвоката у подібних справах. По-перше, хай нікому не здається, що тепер подібна ситуація неможлива, адже КПРС відійшла у минуле. Пострадянська судова практика свідчить про надзвичайну живучість нігілістичних щодо права тенденцій української політичної та владної "еліти", і ми ще дуже нескоро позбудемося подвійного підходу в правозастосувальній практиці. По-друге, адвокат, зіткнувшись зі справою, де задіяні інтереси високих чиновників, завжди мусить, консультуючи свого підзахисного, брати до уваги не тільки суто правові фактори впливу на суддів, але і позаправові й позаморальні. Від цього нікуди дітись доти, поки судді не набудуть поваги до абсолюту Закону. І останнє. Хоч би як адвокатові хотілося ухилитись від прямої відповіді на конкретне і не завжди зручне запитання підзахисного, він мусить знайти потрібну формулу вирішення такої ситуації з максимальною користю для підзахисного і повною безпекою для себе.

Цього потребують, з одного боку, закон та професійна етика, а з другого - це не що інше як веління професійної "техніки" безпеки для себе особисто і для справи, загалом. Необережний крок захисника може позначитися не тільки на його кар'єрі, але і дати привід для виведення його зі справи, що поставить під загрозу інтереси підзахисного.

Юридична практика нині збагатилася дуже повчальним епізодом: Генеральна Прокуратура України відсторонила адвоката від участі у справі через розголошення останнім під час прес-конференції відомостей слідства у резонансній справі. За словами прокурора, проти нього порушено кримінальну справу.

Час покаже, чи справді завинив чимось адвокат перед слідчими органами. Але теперішнім і майбутнім адвокатам вже сьогодні потрібно дійти певних висновків щодо спілкування із засобами масової інформації. Численні прес-конференції про хід слідства, що стали модними серед адвокатів, потребують високої культури, обережності та зваженості у висловлюваннях. "Сміливі" заяви перед видеокамерами про "повну невинність" обвинувачуваного чи підсудного, "безглуздість обвинувачення" нічого не варті у процесуальному сенсі, тобто аж ніяк не допомагають суду розібратись у справі, а, з іншого боку, здатні значно зашкодити самому адвокатові.

Самогубства високих чиновників, що сталися у 2005 р., були інспіровані несумлінними і непрофесійними діями певних правових відомств і доведені до краю моральної межі засобами масової інформації. Отже, недотримання норм етики, що балансує на грані законності, неодмінно спричиняє погані, а нерідко важкі незворотні наслідки. Коли це звучить з уст працівників правоохоронних відомств, громадськість сприймає як чергову офіційну плітку і, як правило, авторам не шкодить. Поява ж таких "перлів" з уст адвоката ніколи не минає безслідно. Вона обов'язково так чи інакше позначиться на підзахисному чи на самому авторові інтерв'ю. Неприємності ж, що виникають у захисника, безпосередньо шкодять інтересам підзахисного.

Будувати ж власний імідж за рахунок *свого* підзахисного, поза всякими сумнівами, аморально. Особливу площину роботи судового засідання являє собою оцінка експертних висновків учасниками судового процесу і самим судом. Саме в судовому засіданні у повному обсязі проявляється принцип змагальності як запорука об'єктивності та неупередженості судочинства.

"Змагальна побудова кримінального судочинства, що припускає розумний, відповідний інтересам справжнього правосуддя розподіл функцій, прав і обов'язків між різними суб'єктами карного процесу, і, зокрема, надання обвинувачуваному права як особисто захищатися, так і мати захисника, є гарантією повного, всебічного й об'єктивного дослідження обставин кримінальної справи, осуду тільки винних і тільки в міру їх справжньої провини, виправдання і повної реабілітації осіб невинних, є важливою гарантією законності, обгрунтованості і справедливості судової репресії". Ці слова належать проф. П. С. Елькинду, що багато років присвятив дослідженням участі захисника у кримінальному процесі, і викладені ним у період піку сталінських репресій. Саме в цьому, на його думку, і полягає зміст змагальності в кримінальному судочинстві.

Використовуючи принцип змагальності в судовому процесі, захисник за необхідності та доцільності піддає критиці будь-який доказ, що є аргументом обвинувачення його підзахисного. Одним з таких "специфічних" доказів є висновок експерта.

Правового статусу щодо висновку експерта в судочинстві ми вже торкалися в розділі про роль захисника на досудовому слідстві. Незважаючи на такі нюанси, як застосування експертом професійних знань у певній галузі науки, виробництва, мистецтва, висновок експерта за своєю доказовою цінністю не відрізняється від будь-яких свідчень та доказів, що визнані такими слідчим чи судом.

Водночас допит експерта в суді по суті експертного висновку має самостійну цінність і нерідко вносить суттєві корективи в останній, дає підстави для нового підходу до питань, що стали предметом експертного дослідження. На досудовому слідстві таких питань може не виникнути з різних обставин. Захисник не має можливості спілкуватися безпосередньо з експертом, тому певне коло питань може опинитися поза увагою учасників досудового слідства, у тому числі і захисника.

Під час судового засідання з'являється можливість прямого спілкування і виявлення міркувань експерта з тих чи інших питань експертного висновку.

Раніше (ст. 215) Наводився приклад виникнення, розслідування та судовий розгляд справи про розкрадання горілчаної продукції на одному з державних підприємств області. Особливу цінність у данній справі являє собою фінал - розгляд справи у суді, коли адвокат доставив у суд сувенірний міні-бар з горілчаними виробами у пляшечках.

Залишалося кілька днів до завершення справи. На завтра був запланований допит експертів, які, природно, підтвердять свій висновок у судовому засіданні. Захисник попросив у голови декілька томів справи й щось дуже уважно вивчав та виписував. Головуючий у справі добре знав цього адвоката. Його поведінка означала, що він щось "накопав", а між тим, вже ніхто, у тому числі і голова, не сумнівався, що справа "пройде". Прокурор навіть не приховував свого тріумфу. За поведінкою голови було помітно, що він уже пише вирок.

Ранком, в день допиту експертів, адвокат Ф. з'явився в судове засідання з якимось пакетом. Коли суддя оголосив порядок денний і запитав, чи є в учасників процесу є якісь зауваження або пропозиції, Ф. попросив слова. Він розгорнув пакет, і перед учасниками судового засідання продемонстрував сувенірний міні-бар з шістьома маленькими пляшечками вина.

"Шановний голово, - звернувся до судді адвокат, - я просив би експертів оглянути цей сувенір і відповісти на декілька запитань". Прокурор категорично протестував, мотивуючи це тим, що цей предмет ніякого стосунку до справи не має. "Цей предмет стосується справи?" - запитав адвоката голова, "Безпосереднє", - відповів адвокат. "Будь ласка, передайте його експертам", - розпорядився суддя.

Експерти кілька хвилин оглядали міні-бар, а потім старший доповів судді, що експерти готові відповісти на запитання адвоката.

- Шановні експерти, я прошу вас відповісти судові, чи порушене закупорювання пляшечок міні-бару?

Експерти ще раз уважно оглянули пляшечки і відповіли, що закупорювання пляшечок не порушене.

- Прошу експертів відповісти, - продовжив адвокат, - куди могла подітися з пляшечок частина рідини з представлених екземплярів, коли пляшечки на цей момент напівпусті?

Коли б адвокат, навчаючись у шостому класі, добре вчив фізику, -з насмішкою сказав експерт, - він би знав, що будь-яка рідина має властивість з часом випаровуватись.

- А на горілчані вироби закони фізики поширюються чи ні? -в тон експертові запитав адвокат.

- Безумовно.

Експерт сів. А адвокат попросив голову відкрити шостий том справи на потрібній сторінці.

Там знаходилися протоколи вилучення сорока пляшок горілки для проведення експертизи, які були датовані 26 червня 197.. року.

- А тепер прошу відкрити том 44 справи на сторінці 116. Там знаходилась постанова слідчого від 21 січня про направлення зразків горілчаних виробів на експертизу. Залишалося допитати слідчого, чому і в яких умовах майже протягом семи місяців зразки зберігалися у слідчого. Що і було зроблено. Слідчий міліції майор М. відповів, що весь цей час зразки перебували в його кабінеті під столом.

На питання адвоката, чи могло це стати причиною зменшення у пляшках горілчаної продукції, експерти, *будучи* попередженими суддею про відповідальність за надання неправдивих свідчень, одностайно відповіли - могло.

Троє підсудних, яким ще годину назад загрожувала міра покарання до 15 років позбавлення волі, були виправдані судом і звільнені з під варти в залі суду.

**Резюме**: *На перший погляд, можна дійти висновку, що захисник випадково натрапив на обставину, з допомогою якої зумів повернути справу у протилежному напрямку. Але це тільки на перший погляд. Випадок, як стверджує діалектика, це лише елемент системи. Адвокат натрапив на пляшечки тому, що його думки обертались лише навколо однієї теми - куди ділась рідина з пляшок, відібраних на експертизу.*

*Крім того, адвокат уміло скористався новою обставиною, домігся закріплення її у протоколі судового засідання, коли процес вже став незворотним для сторони обвинувачення.*

Іноді, коли адвокат впевнений у безпідставності обвинувачення та в явній тенденційності експертів, а ситуація в судовому засіданні складається так, що всі аргументи захисту свідомо не сприймаються ні представником обвинувачення, ні останніми, потрібні нестандартні рішення, аби спрямувати ситуацію в конструктивне русло.

Можливо, це буде негативно сприйнято судом, тому що порушує певні плани суду - строки, необхідність якихось непередбачених ускладнень тощо. Але, якщо ціною такого ризику (в межах закону) є виправлення становища підсудного на краще - він виправданий.

Саме таким чином діяв адвокат у суді в раніше наведеному прикладі по справі за обвинуваченням К. у вбивстві матері.

Зробивши фотографічні знімки металевого ліжка, адвокат почав ретельно готуватися до допиту свідків та експертів, які, підбадьорені слідчим, в перервах судового засідання поводилися нахабно і не дуже коректно. Отже, потрібно було:

а) розробити тактику допиту судових експертів з урахуванням тієї обставини, що К. вже була визнана винною на підставі даних ними раніше висновків та свідчень;

б) здійснити якийсь нестандартний хід, який примусив би експертів по-іншому подивитися на ситуацію і, вирвавшись з-під тиску слідчого, заговорити перед судом щиро та відверто.

Напередодні допиту експертів захисник відвідав підсудну в слідчому ізоляторі і мав з останньою довгу розмову. Були відпрацьовані всі можливі варіанти та ситуації.

День судового допиту експертів почався з клопотання захисника. Адвокат повідомив суд, що його підзахисна заявляє відвід усім експертам на тій підставі, що останні не можуть бути об'єктивними, адже були експертами під час першого суду. Крім того, підсудна заявляє клопотання про притягнення експертів до кримінальної відповідальності за надання свідомо неправдивих висновків та свідчень. На пропозицію суду висловитись з приводу заявленого клопотання, адвокат обгрунтовано підтримав його і надав суду письмове обґрунтування клопотання на 12 сторінках. Суд пішов у дорадчу кімнату для винесення рішення щодо клопотання підсудної.

Адвокат добре розумів, що суд не задовольнить клопотання підсудної та адвоката і за жодних обставин не винесе ухвали про притягнення до відповідальності експертів за надання свідомо неправдивого висновку - такої практики в СРСР практично не існувало. Але вже сама постановка питання на такому рівні і той факт, що суд, не зважаючи на протест прокурора, все ж пішов у дорадчу кімнату і пробув там не менше трьох годин, змусить задуматися над серйозністю свого становища і підштовхне до більш уважного сприйняття позиції підсудної та її захисника.

Так і сталося. Зі свого боку, адвокат сформулював свої запитання так, що медикам не довелося спростовувати власні висновки, а відповідати на цілком прийнятні для них компромісні запитання типу: чи можуть експерти виключити можливість виникнення гематоми внаслідок падіння хворої з висоти власного тіла з сидячого положення потилицею на металеву штангу сітчастого ліжка? Жоден із тисячі експертів не відкине такої можливості. Не зробили цього і експерти-медики у справі К. Для підсудної - коротенька, з двох слів відповідь -"ні, не виключають" означала справжній переворот у справі. Маючи дві версії, одна з яких (остання) не спростовувана, суд ніколи не піде шляхом домислів та здогадів.

Вирішального удару обвинувачення зазнало, коли на клопотання адвоката суд викликав для повторного допиту фельдшерів бригади швидкої допомоги. Останнім довелось відповісти лише на два запитання такого змісту: чи дозволяється лікареві, фельдшерові при надані допомоги при отруєнні застосовувати силу, спрямовану на розкриття рота хворому і введення промивного шланга? Чи виключають фельдшери бригади, що їхніми діями могли бути спричинені синці на щоках у хворої? Такої можливості фельдшери не тільки не виключали, але і пригадали, як вони просили бабусю розтиснути зуби та злегка плескали її по щоках.

Обвинувачення К. у вбивстві було судом відкинуто, а підсудну звільнено з-під варти в залі судового засідання.

Слід завжди пам'ятати, що деякі слідчі не завжди керуються принципом "кожен повинен відповідати за те, що він *вдіяв".* Іноді ще діє старе прислів'я - "була б людина, а справа знайдеться".

Нерідко експерти через свою недбалість чи а інших обставин несвідомо стають помічниками слідчого в його помилці чи злому умислі. Можливі і випадки власної "гри" експертів з корисливих чи інших мотивів.

Висновок експертів не повинен сприйматися захисником як "священна корова", до якої не слід торкатися. Адвокат, що взявся за ту чи іншу справу, повинен бути готовим до найсерйознішого аналізу експертного висновку на рівні самих експертів.

У кримінальній справі не буває дрібниць. Нерідко саме дрібниці визначають долю всієї справи.

Захисник повинен сформувати власний *погляд* на будь-яку обставину справи і лише після цього зіставляти її з позицією підзахисного чи версією слідчого.

Дуже важливо у *відносинах* з *підзахисним* визначитися в питанні довіри до нього і його свідчень. При цьому не слід забувати, що на лаві підсудних опиняються такі актори та психологи, до яких не гріх додати означення - "визначний". Упевненість у невинуватості підзахисного додає сил, примушує до пошуку аргументів. Віра у винуватість, коли підзахисний сам визнає її, дає змогу правильно будувати захист.

У нестандартних ситуаціях слід шукати нестандартних шляхів та методів їх розв'язання.

Якщо захисник твердо вірить у свої міркування і висновки, не слід здаватися до кінця.

У практиці адвоката трапляються випадки, коли підзахисний не викликає ні симпатії, ні довіри. Поміж тим, він не визнає себе винуватим у злочині, вчинення *якого* йому інкримінується. Це, мабуть, одна з найнеприємніших і важких у психологічному плані ситуацій.

Хоч би як негативно адвокат був налаштований до скоєного злочину і до персони підсудного, зокрема, коли він погодився на роль захисника, особисті емоції мають бути відкинуті. Вони лише заважатимуть справі і роззброюватимуть адвоката.

Якщо підсудний визнає свою провину, це одна справа. Захисник у таких випадках зосереджується на питаннях правильності юридичної кваліфікації злочину, на пошуку обставин, що пом'якшують відповідальність підсудного. Тобто, відкинувши емоції та моральні оцінки, захисник сумлінно виконує вимоги закону.

У наведеній ситуації саме сумлінність є тим домінуючим фактором, який допоможе провести захист на бездоганному професійному рівні. Який би вирок не прозвучав з уст суду, совість адвоката буде чистою, а обов'язок виконаним.

Якщо ж адвокат піддається емоціям і вагається між моральною оцінкою вчиненого підсудним і освяченим законом обов'язком захисника, можливі дуже неприємні наслідки.

**Приклад**, *У 60-тірот минулого століття кримінальною колегією Д-го обласного суду розглядалася справа про серію вбивств які за версією слідства скоїв тричі судимий за тяжкі злочини підсудний С.*

*Захисником підсудного у цій справі виступав адвокат М. Фронтовик, високо порядна людина, чудовий колега. Від народження гарно поставлений голос, талановитий судовий оратор, вишуканість у кожному русі. Він був загальним улюбленцем. Його поважали колеги, судді і навіть прокурори. Одним словом, іменитий юрист-адвокат. Як фронтовика і літню людину його не чіпали, коли потрібно було когось послати в суд за призначенням, і всі сприймали це спокійно і з розумінням.*

*Одного разу йому все-таки довелося, бо він сам погодився, піти в суд за призначенням. Справа була важка з усік боків. Підсудного віддали до суду з обвинуваченням у вбивстві трьох людей. Зі своїх сорока років життя він двадцять провів за Тратами. І ось тільки вийшов на волю - ізнову вбивство. Страшне, гидке і безглузде вбивство. Зайшов до чужої квартири, де на хазяйстві залишалася старенька, став вимагати гроші. Коли ж та відмовила, поволік її до ванни і відрізав голову.*

*Бідолаха М., ознайомившись із справою, мало не втратив свідомості, але залишити справу вже не міг. Зі справи він дізнався, що підсудний на попередньому слідстві визнав себе винним за всіма трьома епізодами вбивства.*

*Aie в суді підсудний заявив, що ніяких вбивств, крім останнього, він не скоював, а зізнався на вимогу слідчого. Свідків не було, і ось після гнівного виступу прокурора, який вимагав для підсудного вищої міри покарання - розстрілу слово для захисту підсудного надали адвокату М.*

*Будучи пригніченим кримінальним минулим підсудного і жорстокістю вбивства старенької, адвокат видавив із себе не більше десятка слів. "Будучи схваченым за горло служебным долгом, прошу не лишать подзащитного жизни". Після чого безсило опустився на лавку. Він не став чекати вироку. Проте суд за власною ініціативою відкинув із обвинувачення два епізоди вбивства за недоведеністю скоєння останніх підсудним.*

*На адресу Президії обласної колегії адвокатів судом було винесено окрему ухвалу з оцінкою неприпустимого поводження в суді адвоката М., внаслідок якого підсудний залишився фактично без захисту, для вжиття відповідних заходів.*

*І дійсно, адвокат, проігнорувавши заяву підсудного, який не визнавав себе винним, всупереч позиції підсудного, фактично визнав його винним у скоєнні усіх трьох вбивств, що інкримінувалися йому прокуратурою, і по суті залишив його без захисту. Він перебував під впливом жахливого злочину, в скоєнні якого підсудного звинувачувала прокуратура, особистість останнього була справді малоприємною, але це не виправдовує адвоката.*

Адвокат-захисник беззастережно та сумлінно виконує свій професійний обов'язок - захищати, як того вимагає закон, незалежно від того, за яких обставин він опинився у ролі захисника обвинувачуваного чи підсудного у кримінальній справі - за своєю волею чи за призначенням.

Буває так, що підзахисний потрапляє під вплив співкамерників. Камерні консультанти - народ авторитетний. Серед них справді бувають дуже "просунуті" у правовому сенсі суб'єкти. У цих випадках, коли таке стало відомим адвокатові, необхідно набратися терпіння і спокійно, але чітко роз'яснити підзахисному, що він мусить вибрати когось одного - адвоката чи камерного радника. Але іноді трапляються випадки, коли захисникові не вдається відмовити підзахисного від хибної позиції, похитнути його довіру до співкамерника, що зумовлює відповідну осмислену поведінку. Це найнебезпечніший і найважчий випадок, з якого лише один вихід - залишити справу під будь-яким приводом.

Свого часу точилася досить гостра дискусія з приводу, чи повинен адвокат погоджуватися з підзахисним, коли той вважає за доцільне надати суду певні докази, які викликають сумнів у захисника щодо їх вірогідності. Були такі думки, що адвокат не повинен коритися волі підзахисного і за наведених умов вчиняти так, як він вважає за краще, чи взагалі відмежуватись від дій підзахисного.

Принципово іншу позицію в цьому питанні зайняв свого часу М. М. Полянський, який рішуче висловився на користь того, що "адвокат зобов'язаний надати суду всі ті доводи, що промовляють на користь вірогідності доказів, хоч би сам сумнівався в їхній вірогідності".

Шлях до виходу із запропонованої ситуації лежить насамперед через її оцінку з позицій дотримання законності. Чинні кримінально-процесуальні норми і Закон України "Про адвокатуру і адвокатську діяльність" - недвозначно вимагають від захисника використовувати всі зазначені в Законі засоби захисту з метою з'ясування обставин, що виправдовують підозрюваного, обвинувачуваного чи підсудного, що пом'якшують чи виключають їхню відповідальність. У світлі цієї вимоги адвокат просто позбавлений права, зважаючи на свої сумніви, відмовитися від будь-якої потенційної можливості відстояти інтереси підзахисного. Не можна, мабуть, визнати відмову від використання представлених обвинувачуваним доказів і морально виправданим вчинком тому, що сумнів зобов'язує адвоката до дії, а не до капітуляції.

Украй педантичною і скрутною для адвоката є ситуація, коли для полегшення позицій захисту необхідні показання свідка, проти виклику якого заперечує сам обвинувачуваний з особистих чи інших конфіденційних міркувань. Тут немає єдиного рецепту. Якщо обвинувачуваний недостатньо реально уявляє собі вагу майбутньої відповідальності або розраховує уникнути її без виклику цього свідка, адвокат повинен зуміти донести до свідомості підзахисного, якими наслідками загрожують такі дії підзахисного.

Авторові цих рядків якось довелось бути свідком події, яка запам'яталась на все життя. Це було під час служби в армії. Служба підходила до свого завершення - до демобілізації залишались лічені дні. Солдатський одяг - короткі зелені бушлати, солдатам дозволялось забирати додому. Через те, що ми з мамою жили дуже бідно (батько загинув на війні), то для мене бушлат був великим надбанням. 1 ось одного ранку четверо солдат (у тому числі і я) не знайшли своїх бушлатів. Почалось розслідування, яке виявило, що бушлати викрадені і продані нашим товаришем по взводу Глобочкіним.

*Суд* був показовим, як це практикувалося в ті часи, в будинку офіцерів м. Рівне у присутності вояків багатьох військових частин. Потерпілих з нашої роти виявилось четверо, і всі ми були викликані для дачі показань на суді. Усі ми були дуже розгнівані на свого товариша, який не посоромився обікрасти своїх однополчан.

Коли ж мене викликали для дачі показань, я занімів. Я стояв на сцені, а на мене дивились тисячі очей. Збоку на лаві підсудних сидів солдат Глобочкін. Де ділася моя злість на нього? Я розумів, що зараз дам показання, на підставі яких його засудять, і язик мій перестав мені підкорятись.

З цього ступору мене вивів сам Глобочкін, який став вигукувати на мою адресу погрози. Показання я дав, і Глобочкіна засудили.

З того 1951 року минуло багато часу. Тридцять років моя робота була пов'язана з судом, але щораз, допитуючи підсудного, я пригадував свою судову одіссею і ті почуття, які переживає людина, що вперше стоїть перед судом.

**Запитання для самоперевірки**

1. Відповідальність за ненадання відповіді на адвокатський запит.
2. Оформлення адвокатського запиту.

**ПІДСУМКОВИЙ ТЕСТ**

Під час тестування студент повинен визначити правильну відповідь, яка є лише одною із запропонованих:

**1. У якому з варіантів найбільш повно зазначено перелік документів, що посвідчують повноваження адвоката щодо надання правової допомоги?**

а) договір про надання правової допомоги, довіреність, ордер, подання;

б) договір про надання правової допомоги, протест, ордер, доручення центру з надання безоплатної вторинної правової допомоги;

в) договір про надання правової допомоги,довіреність, подання,доручення центру з надання безоплатної вторинної правової допомоги.

г) договір про надання правової допомоги, довіреність, ордер, доручення центру з надання безоплатної вторинної правової допомоги.

**2. Адвокату забороняється:**

а) на вимогу клієнта надати звіт про виконання договору про надання правової допомоги;

б) без згоди клієнта розголошувати відомості, що становлять адвокатську таємницю, використовувати їх у своїх інтересах або інтересах третіх осіб;

в) займати у справі позицію всупереч волі клієнта, крім випадків, коли адвокат не впевнений у самообмові клієнта;

г) відмовлятися від надання правової допомоги.

**3. Протягом якого терміну може бути оскаржено рішення про відмову у включенні адвоката іноземної держави до Єдиного реєстру адвокатів України:**

а) 25 днів з дня його отримання;

б) 20 днів з дня його отримання;

в) 30 днів з дня його отримання;

г) 31 день після його отримання.

**4. У які строки зупиняється право на заняття адвокатською діяльністю?**

а) з дня подання адвокатом відповідної заяви до ради адвокатів регіону за адресою робочого місця адвоката;

б) з дня набрання законної сили відповідним рішенням суду;

в) з дня прийняття кваліфікаційно-дисциплінарною комісією адвокатури відповідного рішення;

г) з дня подання адвокатом відповідної заяви до ради адвокатів регіону за адресою робочого місця адвоката.

**5. Якими нормативно-правовими документами передбачені гарантії адвокатської діяльності:**

а) Конституцією України;

б) Конституцією України, Законом України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність», іншими законодавчими актами України;

в) Конституцією України, Конвенцією про захист прав людини і основоположних свобод 1950 року;

г) Конституцією України та Законом України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність».

**6. Представник ради адвокатів регіону має бути присутній:**

а) під час проведення обшуку, будь-якого володіння адвоката, приміщень, де він здійснює адвокатську діяльність, тимчасового доступу до речей адвоката;

б) під час проведення обшуку чи огляду житла, іншого володіння адвоката, приміщень, де він здійснює адвокатську діяльність, тимчасового доступу до речей і документів адвоката;

в) під час проведення слідчої дії чи застосування заходу забезпечення кримінального провадження;

г) під час проведення обшуку чи огляду будинку, квартири, іншого володіння адвоката, приміщень, де він здійснює адвокатську діяльність, тимчасового доступу до речей, які становлять адвокатську таємницю.

**7. Адвокату гарантується право на:**

а) рівність прав з іншими учасниками провадження, дотримання засад публічності й свободи в наданні доказів та у доведенні їх переконливості;

б) забезпечення безпеки під час участі в кримінальному судочинстві у порядку, встановленому законом;

в) втручання у правову позицію клієнта;

г) рівність прав з іншими учасниками провадження, дотримання засад публічності й свободи в наданні доказів та у доведенні їх переконливості; забезпечення безпеки під час участі в кримінальному судочинстві у порядку, встановленому законом; втручання у правову позицію клієнта.

**8. З яких стадій складається дисциплінарне провадження щодо адвоката?**

а) перевірка відомостей про дисциплінарний проступок адвоката,порушення дисциплінарної справи, розгляд дисциплінарної справи,прийняття рішення у дисциплінарній справі;

б) збирання та оцінка відомостей про дисциплінарний проступок адвоката,порушення дисциплінарної справи, розгляд дисциплінарної справи,прийняття рішення у дисциплінарній справі;

в) перевірка та оцінка відомостей про дисциплінарний проступок адвоката,порушення дисциплінарної справи, розгляд дисциплінарної справи,прийняття рішення у дисциплінарній справі;

г) збирання, перевірка та оцінка відомостей про дисциплінарний проступок адвоката, порушення дисциплінарної справи, розгляд дисциплінарної справи, прийняття рішення у дисциплінарній справі.

**9. Право на заняття адвокатською діяльністю припиняється шляхом анулювання свідоцтва про право на заняття адвокатською діяльністю у разі:**

а) накладення на адвоката дисциплінарного стягнення у вигляді припинення права на заняття адвокатською діяльністю;

б) надання недостовірних відомостей, на підставі яких особа стала адвокатом, повідомлення про які унеможливили б отримання свідоцтва про право на заняття адвокатською діяльністю та складення присяги адвоката України;

в) визнання адвоката за рішенням суду недієздатним або обмежено дієздатним;

г) накладення на адвоката кримінального стягнення у вигляді відсторонення від посади.

**10. Єдиний реєстр адвокатів України створений з метою:**

а) збирання, перевірки, обліку та надання достовірної інформації про чисельність і персональний склад адвокатів України, адвокатів іноземних держав, які набули право на заняття адвокатською діяльністю в Україні, про обрані адвокатами організаційні форми адвокатської діяльності;

б) отримання радою адвокатів регіону відповідної інформації про адвокатів іноземних держав;

в) збирання, зберігання, обліку та надання достовірної інформації про чисельність і персональний склад адвокатів України, адвокатів іноземних держав, які набули право на заняття адвокатською діяльністю в Україні, про обрані адвокатами організаційні форми адвокатської діяльності;

г) обробка персональних даних адвокатів України, адвокатів іноземних держав, які набули право на заняття адвокатською діяльністю в Україні, про обрані адвокатами організаційні форми адвокатської діяльності.

**11. Адвокат здійснює представництво щодо:**

а) інтересів фізичних і юридичних осіб, держави, органів державної влади, органів місцевого самоврядування в іноземних, міжнародних судових органах, якщо інше не встановлено законодавством іноземних держав, статутними документами міжнародних судових органів та інших міжнародних організацій або міжнародними договорами, згода на обов’язковість яких надана Верховною Радою України;

б) інтересів потерпілого при розгляді справи про кримінального правопорушення, прав і обов’язків потерпілого, цивільного позивача, цивільного відповідача у кримінальному провадженні;

в) інтересів фізичних і юридичних осіб у третейських судах при здійсненні цивільного, господарського та кримінально судочинства, а також в інших державних органах, перед фізичними та юридичними особами;

г) інтересів фізичних в іноземних, міжнародних судових органах, якщо інше не встановлено законодавством іноземних держав, статутними документами міжнародних судових органів та інших міжнародних організацій або міжнародними договорами, згода на обов’язковість яких надана Верховною Радою України;

**12. Які види безоплатної адвокатської правової допомоги Вам відомі?**

а) конституційна;

б) первинна і вторинна;

в) правова;

г) конституційна та правова..

**13. Оцінка якості, повноти та своєчасності надання адвокатами безоплатної первинної правової допомоги здійснюється за зверненням:**

а) центрів з надання безоплатної ї правової допомоги;

б) комісіями, утвореними для цієї мети радами адвокатів регіонів;

в) органів місцевого самоврядування;

г) кваліфікаційно-дисциплінарної комісії адвокатури.

**14. Адвокат може здійснювати адвокатську діяльність:**

а) письмово та усно;

б) індивідуально або в організаційних формах адвокатського бюро чи адвокатського об’єднання;

в) індивідуально або в організаційних формах адвокатського бюро чи місцевими, всеукраїнськими, міжнародними об’єднаннями;

г) на всій території України та за її межами, якщо це передбачено ЗУ «Про адвокатуру та адвокатську діяльність».

**15. Одночасно брати участь у судовому розгляді можуть:**

а) не більше п’яти захисників одного потерпілого;

б) не більше трьох захисників одного обвинуваченого;

в) не більше п’яти захисників одного підозрюваного;

г) не більше п’яти захисників одного обвинуваченого.

16. Назвіть, який з видів діяльності не є адвокатським:

1. надання консультацій;

Б) засвідчення копій документів у справах, які ведуть ад­вокати;

1. засвідчення справжності підпису осіб, причетних до справи.

17. Адвокати надають правову допомогу:

1. тільки фізичним особам;

Б) тільки юридичним особам;

1. фізичним та юридичним особам.

18. На адвоката відповідно до законодавства України покладено такі функції:

1. тільки правозаступництва;

Б) правозаступництва й представництва;

1. правозаступництва, представництва та консультативну.

19. Однією з гарантій адвокатської діяльності є:

1. заборона прослуховування телефонних розмов адвока­та у зв'язку з оперативно-розшуковою діяльністю без санкції відповідного прокурора;

Б) довічний імунітет від притягнення до кримінальної відповідальності за певні види діяльності;

1. оплата праці помічника за рахунок держави.

20. Адвокат, збираючи відомості про факти, що можуть бути використані як докази:

А)має право застосовувати науково-технічні засоби відпо­відно до чинного законодавства;

Б) не має права використовувати науково-технічні засоби;

В) чинним законодавством це право адвоката не визна­чено.

21 Адвокат не має права прийняти доручення про подання юридичної допомоги у разі:

А) коли він брав участь у цій справі як слідчий;

Б) коли він подавав юридичну допомогу особам, інтереси яких не суперечать інтересам особи, що звернулася з про­ханням про ведення справи;

В) коли він є родичем голови Верховного Суду України.

22) Адвокат може відмовитись від участі у справі в зв'язку із:

А)хворобою;

Б) високою зайнятістю;

В)недостатньою компетентністю.

23. Слідчі (розшукові) дії можуть бути проведені без участі захисника у випадку:

А)коли присутність захисника не є обов'язковою;

Б) бажання обвинуваченого;

В)відсутності захисника без поважних причин.

24. Адвокат може одночасно представляти інтереси сторони та третьої особи:

А)в будь-яких випадках;

Б) якщо учасники процесу не заперечують;

В)якщо інтереси довірителей не суперечать один одному.

25. Адвокат, повноваження якого як представника посвідчені ордером:

А)має всі права сторони, яку він представляє; Б) не має права змінювати позовні вимоги;

Б)має всі права сторони, якщо інше не зазначено у пись­мовій заяві до суду.

26. Витрати на допомогу адвоката як представника:

А) до судових витрат не відносяться;

Б) до судових витрат відносяться.

27. Особа, що надає правову допомогу в цивільному процесі:

А)має право виступати з поясненнями;

Б) надавати усні консультації стороні;

В)подавати клопотання.

28. Якщо сторона присутня в судовому засіданні:

А)адвокат не може давати пояснення;

Б) адвокат може давати пояснення, якщо сторона висло­вила таке бажання;

адвокат може дати пояснення, якщо це дозволить суд.

29. Повноваження адвоката як представника у господарському процесі посвідчуються:

А)ордером;

Б) довіренністю;

В)письмовою заявою.

30. Адвокат може посвідчувати копії документів, якщо він представляє інтереси юридичної особи:

А) в будь-якому випадку;

Б) тільки якщо це право зазначено у виданій йому довіре­ності.

**Список рекомендованої літератури для вивчення навчальної дисципліни**

1. Конституція України // Відомості Верховної ради України. – 1996. – № 30. – Ст. 141.
2. Цивільний процесуальний кодекс України: Закон України від 18.03.2004 р.   
   № 1618-IV // Відомості Верховної Ради України. – 2004. – № 40-41, 42. – Ст. 492.
3. Кримінальний процесуальний кодекс від 13.04.2012р.   
   № 4651-VI // Відомості Верховної Ради України. – 2013. – № 9-10, № 11-12, № 13. – Ст. 88.
4. Про адвокатуру та адвокатську діяльність: Закон України від 5.07.2012 р.№ 5076-VI р. № 2887-ХН // Відомості Верховної Ради України. – 2013. – № 27. – Ст. 282.
5. Про органи та осіб, які здійснюють примусове виконання судових рішень і рішень інших органів: Закон України від 2.06.2016 р.   
   № 1403-VIII // Відомості Верховної Ради України. – 2016. – № 29. – Ст. 535.
6. Про судоустрій і статус суддів: Закон України від 2.02.2016 р.   
   № 1402-VIII // Відомості Верховної Ради України. – 2016. – № 31. – Ст. 545.
7. Про третейські суди: Закон України від 11.05.2004 р. № 1701-IV // Відомості Верховної Ради України. – 2004. – № 35. – Ст.412.
8. Адвокатура України: навчальний посібник / [В.К. Шкарупа, О.В. Фі­­ло­нов, А.М. Титов, Ю.Я. Кінаш; за ред. В.К. Шкарупи]. – К.: Знання, 2008. – 398 с. – (Вища освіта ХХІ століття).
9. Фурс С.Я. Адвокат у цивільному процесі / С.Я. Фурс. – К.: ЦУЛ, 2011. –452 с.
10. Сафульк С.Ф. Адвокатура в рішеннях українських судів: Біблі-отека адвоката / С.Ф. Сафульк. – К.: ЦУЛ, 2007. – 240 с.
11. Фіолевський Д.П. Адвокатура: підручник/ Д.П. Фіолевський . – К.: ЦУЛ, 2008. – 432 с.
12. Про доступ до судових рішень: Закон України від 09.01.2006 р. № 3262-ІV // Відомості Верховної ради України. – 2006. – № 15. – Ст. 128.
13. Про Конституційний Суд України: Закон України від 16.10.1996 р. № 422/96-ВР // Відомості Верховної Ради України. – 1996. – № 49. – Ст. 272.
14. Про органи та осіб, які здійснюють примусове виконання судових рішень і рішень інших органів: Закон України від 2 червня 2016 р. № 1403-VIII// Відомості Верховної Ради України. –  2016, № 29, ст. 535.
15. Про адвокатуру та адвокатську діяльність: Закон України від 5.07.2012 р.№ 5076-VI р. № 2887-ХН // Відомості Верховної Ради України. – 2013. – № 27. – Ст. 282.
16. Про прокуратуру: Закон України від 14.10.2014 р. № 1697-VII // Відомості Верховної Ради України. – 2015. – № 2-3. – Ст. 12.
17. Про Службу безпеки України: Закон України від 25.03.1992 р. № 2229-ХІІ // Відомості Верховної Ради України. – 1992. – № 27. – Ст. 382.
18. Про соціальний і правовий захист військовослужбовців та членів їх сімей: Закон України від 20.12.1991 р. № 2011-ХІІ // Відомості Верховної Ради України. – 1992. – № 15. – Ст. 190.
19. Судоустрій України: підруч. / за ред. М.А. Погорецького, О.Г. Яновської. – К.: Юрінком Інтер, 2015. – 344 с.
20. Судові та правоохоронні органи України: навч. посіб. / [П.Д. Біленчук, І.І. Котюк, А.П. Гель, Г.С. Семаков, Н.М. Ахтирська, С.М. Круль]; За заг. ред.. П.Д. Біленчука. – К.: Атіка, 2011. – 328 с.

**Додаткова література:**

1. Про запобігання корупції: Закон України від 14.10.2014 р. № 1700-VII // Відомості Верховної Ради України. – 2014. – № 49. – Ст. 2056.
2. Про попереднє ув'язнення: Закон України від 30 червня 1993 р. № 3352-ХІІ // Відомості Верховної Ради України. – 1993. – № 35. – Ст.360.
3. Про державну таємницю: Закон України від 21 січня 1994р. № 3855-ХІІ // Відомості Верховної Ради України. – 1994. – № 16. – Ст. 93.
4. Про державний захист працівників суду і правоохоронних органів: Закон України від 23.12.1993 р. № 3781-XII // Відомості Верховної Ради України. – 1994. – № 11. – Ст. 50.
5. Загальна декларація прав людини від 10 грудня 1948 року // Права людини. Міжнародні договори України, декларації, документи. – К., 1992. – С.18-24.
6. Міжнародний пакт про громадянські i політичні права від 16 грудня 1966 року // Права людини. Міжнародні договори України, декларації, документи. – К., 1992. – С. 36-62.
7. Європейська конвенція з прав людини (Конвенція про захист прав і основних свобод людини від 4 листопада 1950 року) // Права людини і професійні стандарти для юристів в документах міжнародних організацій. – Амстердам – Київ, 1996. – С. 12-17.
8. Білоус В. Т. Координація боротьби з економічною злочинністю / В.Т. Білоус. – К.: МП «Леся», 2002. – 405 с.
9. Бондарев В.В. Стан забезпечення судового захисту конституційних прав і свобод військовослужбовців / В.В. Бондарев, С.І. Дячук // ВВС України. – 2000. – № 4.
10. Загальна теорія держави та права: підруч. / А.М. Ко­лодій, С.Л. Лисенков, М.Ю. Олійник. – К.: Юрінком Інтер, 2003.
11. Експертизи у судовій практиці / За заг. ред. В.Г. Гончаренка. – К.: Юрінком Інтер, 2004. – 388 с.
12. Колодій А. М. Права людини і громадянина в Україні: навч. посіб. / А.М. Колодій, А.Ю. Олійник. – К.: Юрінком Інтер, 2004. – 336 с. – Бібліогр.: С. 325-329.
13. Корейба І.В. Конституційний Суд України в системі органів правової охорони Конституції України :Дис. ... канд. юрид. наук (12.00.02) // Київський нац. ун-т ім.Т.Шевченка. – Київ, 2011 р. – 236 с.
14. Теорія держави і права. Академічний курс: підруч. / За ред. О.В. Зайчука, Н.М. Оніщенко. – К.: Юрінком Інтер, 2006. – 688 с.
15. Шаповал В.М. Сучасний конституціоналізм: монографія / В.М. Шаповал. – К.: Юридична фірма «Салком»; Юрінком Інтер, 2005. – 560 c.