УДК 347. 965 (043.2)

**Ткач І.О.**, студентка,

Навчально-науковий Юридичний інститут,

Національний авіаційний університет, м. Київ

Науковий керівник: Кумановський М.В., к.ю.н., доцент

ЩОДО ПРОБЛЕМИ УЧАСТІ АДВОКАТА ПІД ЧАС ПРОВЕДЕННЯ ОБШУКУ ОРГАНАМИ ДОСУДОВОГО РОЗСЛІДУВАННЯ

Попри революційність положень нового Кримінального процесуального кодексу України, практика кримінальних проваджень підтвердила, що застосування його норм ще не досягло належного рівня. Зокрема, це стосується порядку проведення обшуку, коли можуть бути вилучені практично будь-які документи, предмети, не пов’язані з конкретним кримінальним провадженням. При цьому можуть обмежуватися права громадян на правовий захист, зокрема на присутність адвоката. Тому актуальним сьогодні є питання захисту осіб чиї права та законні інтереси можуть бути обмежені або порушені під час обшуку органами досудового розслідування, а також участь адвоката, який зможе надати кваліфіковану юридичну допомогу та захистити громадян правовими методами, закріпленими в Конституції, Кримінально-процесуальному кодексі України та інших нормативно-правових актах.

В більшості випадків обшук проводиться на початкових етапах розслідування, коли процесуальний статус осіб, в яких здійснюється обшук, ще не визначений і участь захисника в слідчій дії прямо не передбачена. В Кримінально-процесуальному кодексі задекларовано право свідка користуватися під час участі в проведенні процесуальних дій правовою допомогою адвоката, та, на жаль, це право реально не використовується саме через відсутність в особи на момент проведення обшуку будь-якого процесуального статусу. Нерідко адвокати не можуть потрапити до місця проведення обшуку через недопущення їх не особою, яка здійснює обшук, а працівниками правоохоронних органів, котрі забезпечують охорону місця проведення слідчої дії. У подальшому поясненнями щодо недопущення адвоката може бути неможливість отримання відповідного дозволу слідчого, який був зайнятий проведенням слідчої дії. Проблемним є також те, що не передбачено процесуальної можливості оскарження рішення слідчого, прокурора про недопущення адвоката до проведення обшуку. В ст.303 КПК «Рішення, дії чи бездіяльність слідчого або прокурора, які можуть бути оскаржені під час досудового розслідування, та право на оскарження» відсутня така норма. Таким чином, виникає необхідність урегулювання цієї проблеми шляхом зобов’язання слідчого, прокурора вживати заходів забезпечення присутності під час обшуку не тільки осіб, чиї права та законні інтереси можуть бути обмежені або порушені, а й їх адвокатів. Це може бути як судова практика, так і прийняття відповідних нормативно-правових актів.

Але поки дана проблема залишається невирішеною, єдиними методами якими можуть користуватися адвокати під час обшуку їхнього клієнта, це деякими пунктами рекомендаційних правових дій під час обшуків органами досудового розслідування. В першу чергу, слід перевіряти правові підстави проведення слідчих дій. Ухвала суду, а також документи осіб, які проводять обшук, повинні бути пред'явлені особі до початку обшуку. По-друге, встановлення будь-яких додаткових вимог (крім пред’явлення документа, що посвідчує особу) або умов для підтвердження повноважень захисника чи для його залучення до участі в кримінальному провадженні не допускається (ст. 50 КПК). З моменту надання слідчому, прокурору, вищезазначених документів захисник користується процесуальними правами підозрюваного, обвинуваченого, захист якого він здійснює, крім процесуальних прав (ч. 4 ст. 46 КПК). По-третє, вчинення в будь-якій формі перешкод до здійснення правомірної діяльності захисника чи представника особи по наданню правової допомоги або порушення встановлених законом гарантій їх діяльності та професійної таємниці – карається штрафом або виправними роботами на строк до двох років, або арештом на строк до шести місяців, або обмеженням волі на строк до трьох років. Ті самі дії, вчинені службовою особою з використанням свого службового становища, – караються штрафом або обмеженням волі на строк до трьох років, із позбавленням права обіймати певні посади або займатися певною діяльністю на строк до трьох років (ст. 397 КК). Дані рекомендації носять загальний характер і кожен випадок індивідуальний, та бажано не залишати осіб, які проводять обшук, самих в приміщеннях, щоб уникнути можливих провокацій та не брати в руки предмети, які не належать особі, але даються слідчим, так як відбитки пальців будуть практично незаперечним доказом у суді. Адвокат в свою чергу у разі наявності підстав для висновку про порушення прав особи має з’ясувати, яким чином це вплинуло або може вплинути на процес доведення вини підзахисного та залежно від цього вирішити питання про оскарження дій чи бездіяльності, якими було порушено права підзахисного.

Можна дійти висновку, що вчасна належна правова допомога адвоката є дійсно беззаперечним захистом інтересів громадян чиї права обмежуються, порушуючи правові методи закріплені в Конституції та КПК. Але нажаль, актуальним та невирішеним залишається питання про вчасну появу адвоката на місці обшуку, навіть за наявності договору особи з адвокатом про надання юридичних послуг, не дає особі гарантії безперешкодної діяльності адвоката органами правопорядку які беруть участь у проведенні слідчої дії. Оскільки кодекс тлумачиться кожним, «як потрібно», з посиланням на те, що не передбачено такого суб’єкта, як адвокат, у кримінальному провадженні, тому і виникає необхідність урегулювання цієї проблеми шляхом зобов’язання слідчого, прокурора вживати заходів забезпечення присутності під час проведення обшуку не тільки осіб, чиї права та законні інтереси можуть бути обмежені, а і їхніх адвокатів. Перш за все це має починатися з правосвідомості самих громадян, а також прийняттям відповідних нормативно-правових актів.

Література

1.Конституція України // Відомості Верховної Ради України. — 1996 р. - №30- ст.141. - [Електрон. ресурс] / Спосіб доступу: zakon.rada.gov.ua

2. Кримінально-процесуальний Кодекс України // Відомості Верховної Ради України. – Кодекс від 13.04.2012р. -  № 4651-VI. - [Електрон. ресурс] / Спосіб доступу: http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/4651-17

3. Вільчик Т.Б. Організація роботи адвокатури // Навчальний посібник. –Харків. – СПД ФО Вапнярчук .-  2006 р. – С. 315.

4. Гончаренко С.В. Тактичні аспекти забезпечення змагальності на досудовому слідстві: погляд зі сторони захисту // Тактика, методика, етика захисту та представництва.: Зб. матер. наук.-практ. конференції. – К.: Академія адвокатури, 2003 р. – С. 123.

5. Мартиновський Р.О. Вступ адвоката у справу: початкові дії //Методичні рекомендації для адвокатів щодо здійснення захисту, гарантованого державою.: «Українська фундація правової допомоги», 2015 – С. 82. - [Електрон. ресурс] / Спосіб доступу: http://ulaf.org.ua