Для ззаказа доставки данной работы воспользуйтесь поиском на сайте по ссылке: <http://www.mydisser.com/search.html>

Актуальные вопросы организации адвокатуры и участия защитника в уголовном процессе в России :История и современность

**Год:**

1998

**Автор научной работы:**

Гаврилов, Сергей Николаевич

**Ученая cтепень:**

кандидат юридических наук

**Место защиты диссертации:**

Москва

**Код cпециальности ВАК:**

12.00.09

**Специальность:**

Уголовный процесс; криминалистика; теория оперативно-розыскной деятельности

**Количество cтраниц:**

263

## Оглавление диссертации кандидат юридических наук Гаврилов, Сергей Николаевич

Введение. I

ГЛАВА 1. ОРГАНИЗАЦИЯ АДВОКАТУРЫ В РОССИИ.

1.1. Юридическая природа адвокатуры и принципы ее деятельности

1.2. Организационное устройство адвокатуры.

1.3. Лица, занимающиеся адвокатской деятельностью и гарантии осуществления такой деятельности.

ГЛАВА 2. АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ УЧАСТИЯ ЗАЩИТНИКА В УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ.

2.1. Лица, допускаемые в качестве защитников в уголовном процессе.

2.2. Организационно-правовые вопросы участия защитника в уголовном процессе.

2.3. Ограничение права принимать на себя обязанности защитника и свидетельский иммунитет защитника.

ГЛАВА 3. ПОЛНОМОЧИЯ ЗАЩИТНИКА В УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ.

3.1. Процессуальное положение защитника.

3.2. Права защитника.

3.3. Обязанности защитника.

## Введение диссертации (часть автореферата) На тему "Актуальные вопросы организации адвокатуры и участия защитника в уголовном процессе в России :История и современность"

Актуальность темы исследования предопределена тем обстоятельством, что задача построения правового государства, процесс демократизации общества, проблемы укрепления законных прав граждан требуют нового подхода к вопросам деятельности адвокатуры и адвоката-защитника в уголовном процессе.

В Концепции судебной реформы в РСФСР говорится о том, что уровень развития адвокатуры - индикатор состояния демократии в обществе, один из признаков реальной защищенности прав человека. (Концепция судебной реформы в Российской Федерации. М., 1992, стр. 67).

Значительна роль адвокатуры и в осуществлении правосудия. Различаясь по своей правовой природе, кругу полномочий, целям деятельности и т.д., суд и адвокатура, вместе с тем, тесно взаимосвязаны и оказывают друг на друга взаимное влияние. Адвокат может в полной мере реализовать свои функции защитника лишь в суде, где созданы наилучшие условия для отстаивания прав и законных интересов человека и гражданина. С другой стороны, функции суда по осуществлению правосудия могут быть реализованы только при обеспечении равноправия сторон и состязательности, когда сторона защиты представлена профессиональным защитником. В соответствии со ст. 48 Конституции

РФ каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи.

В настоящее время реформируется уголовно-процессуальное законодательство России. Изучение организации и деятельности защиты по законодательству России до 1917 г., анализ и сопоставление с организацией и процессуальными правилами деятельности защиты по законодательству, которое действовало в СССР и законодательству РСФСР, которое действует в настоящее время, позволят с одной стороны, использовать накопленный позитивный опыт, а с другой, избежать многих ошибок при создании нового уголовно-процессуального закона, в частности, по вопросам участия адвоката-защитника в уголовном процессе.

Представляется, что рассматриваемая автором тема не утратит своей актуальности и после принятия нового Уголовно-процессуального кодекса РФ и Закона об адвокатуре в РФ. Процесс совершенствования законодательства и практики его применения, который будет продолжаться и после введения в действие новых законодательных актов не менее сложен и кропотлив, чем процесс их создания.

Вопросы организации адвокатуры и вопросы осуществления защиты в уголовном процессе, рассматриваются в работе во взаимной связи. Это обусловлено тем, что оптимальное построение адвокатской корпорации не является самоцелью. Только правильная организация адвокатуры может обеспечивать реализацию главной цели создания и деятельности этого объединения - защиту законных интересов лиц, обратившихся за юридической помощью. Особенно это касается вопросов обеспечения прав граждан в уголовном судопроизводстве, где очень важно то, чтобы право на защиту в полной мере имели возможность реализовать все граждане, вне зависимости от своего социального, материального положения и других факторов.

К созданию законодательства об адвокатуре и регулированию деятельности защиты в уголовном процессе необходим комплексный подход. Такой же подход необходим и к изучению этих вопросов. При этом, комплексность изучения проблемы должна проявляться не только в отношении предмета исследования, но и в отношении изучаемого исторического периода. Именно с этой позиции и подходил диссертант к исследованию избранной темы.

Степень научной разработанности исследуемых в работе проблем. Вопросам истории адвокатуры в России, ее организации и деятельности посвящены работы многих дореволюционных юристов и историков, таких, как К.К. Ар-сеньев- Заметки о русской адвокатуре. Спб., 1875.; Д.Н. Бородин - Исторический очерк русской адвокатуры. СПб., 1915.; Е.В.Васьковский - Организация адвокатуры. Спб., 1893, Он же - Основные вопросы адвокатской этики. Спб., РУССКОЙ адвокатуры. СПб., 1893., М.Винавер - Очерки об адвокатуре. Спб., 1902., П. В. Макалинский - С.-Петербургская присяжная адвокатура. Спб., 1889 и др.

Освещали вопросы создания и деятельности адвокатуры в России И. В. Гес-сен - Судебная реформа. Спб., 1905., Г.А. Джаншиев - Основы судебной реформы. М., 1891.

Особенно, среди работ дореволюционного периода, касающихся указанной темы необходимо выделить трехтомный труд "История русской адвокатуры" / Под ред. И.В. Гессена. М., 1914 -1916./

Вопросы деятельности защитника в уголовном процессе рассматривали И.Я.Фойницкий - Защита в уголовном процессе, как служение общественное. Спб., 1885., Л.Е.Владимиров - Реформа уголовной защиты.,Спб., 1886 ., Г.А.Джаншиев -Защита на предварительном следствии., Спб., 1894 ., П.Котляревский - Русская адвокатура и закон. Киев., 1905., П.С.Пороховщиков - Уголовная защита., Спб., 1908 и другие авторы.

После ликвидации Декретом №1 О суде от 22 ноября 1917 года российской адвокатуры, действовавшей на основе Судебных уставов 1864 г. и с созданием советской адвокатуры вопросами ее организации занимались М.В.Исаев - Подпольная адвокатура. М. 1924., М.В.Кожевников - Советская адвокату-ра.М., 1939., Е.Ривлин - Советская адвокатура.,М.,1926., М.П.Шаламов - История советской адвокатуры. М.,1939., и другие авторы. т

Вопросам деятельности адвокатуры и адвоката-защитника в уголовном процессе, гарантиям прав обвиняемого на защиту в современный период посвящены работы Л. Б. Алексеевой, А.Д. Бойкова, М.Ю.Барщевского, Т.В. Варфоломеевой, Ю.М. Грошевого, A.M. Ларина, В.В. Леоненко, И.А. Либу-са, З.В. Макаровой, М.П. Некрасовой, И.Д. Перлова, И.Л. Петрухина ,Г.М. Резника, В.М. Савицкого, Ю.И. Стецовского, М.С. Строгоеича, А.Г. Торян-никова и других.

Однако, исследование проблем организации адвокатуры и деятельности защитника в уголовном процессе не исчерпано. Реформируемое законодательство требует все новых и новых подходов к решению возникающих в этой области вопросов.

Предметом диссертационного исследования является организация адвокатуры в России и процессуальное положение адвоката-защитника в уголовном процессе в период Судебной реформы 1864 г., в советский и современный периоды, а также перспективы дальнейшего развития адвокатуры и процессуального положения защитника в связи с реформированием законодательства России.

Учитывая широту и сложность данной темы, в диссертации исследуются только некоторые из самых актуальных, по мнению диссертанта вопросов, касающихся предмета исследования. При этом, наиболее подробно изучен период действия Судебных уставов 1864 г. и современный период. Такой подход к рассмотрению темы обусловлен тем обстоятельством, что правовая ситуация, в которой находились творцы и правоприменители Судебных уставов 1864 г. и ситуация, существующая в праве в настоящее время, во многом сходны. В Россию возвратился Суд присяжных, и как и тогда, идет время создания нового уголовного процесса, в наибольшей степени отвечающего задачам правосудия.

Целью диссертационного исследования является:

- изучение актуальных вопросов истории формирования, развития и деятельности адвокатуры в России по Судебным уставам 1864 г;

- изучение организации адвокатуры, принципов ее деятельности в современный период;

- анализ тенденции развития адвокатуры; обоснование необходимости реформирования адвокатуры;

- внесение предложений по совершенствованию законодательства, регулирующего деятельность адвокатуры;

- изучение и анализ процессуального положения защитника;

- внесение предложений по реформированию уголовно-процессуального законодательства, в части, касающегося деятельности защитника.

Методология и методика исследования. Методологической основой диссертационного исследования явились общие и частные научные методы познания объективной действительности.

При проведении диссертационного исследования автором были изучены документы, относящиеся к деятельности адвокатуры в России (нормы Учреждения Судебных установлений от 20 ноября 1864 г., Отчеты Московского, С.Петербургского, Харьковского советов присяжных поверенных, протоколы совещаний представителей советов присяжных поверенных в Петрограде и Москве, действовавшие в советский период Положения о колегиях защитников и об адвокатуре РСФСР, Закон об адвокатуре в СССР от 30 ноября 1979 г., отчеты президиумов Петроградского, Московского, Костромского и др. президиумов коллегий защитников , др. материалы).

Изучены различные документы нормативного и ненормативного характера, регулировавшие и регулирующие деятельность адвоката-защитника в уголовном процессе России ( Устав уголовного судопроизводства от 20 ноября 1864 г. и Разъяснения Правительствующего Сената, Уголовно-процессуальное законодательство СССР и РСФСР с 1917 г. до настоящего времени. Постановления Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР, а так же материалы адвокатской практики по уголовным делам и др. материалы).

Автор обращался так же к Теоретической модели Уголовно-процессуального законодательства Союза ССР и РСФСР, проектам Уголовнопроцессуального кодекса РФ, подготовленным рабочими группами, созданными при Министерстве юстиции России и Государственно-правовом управлении Президента РФ, Проекту УПК РФ, принятом в первом чтении в Государственной Думе РФ, Модельному уголовно-процессуальному кодексу для государств - участников СНГ (рекомендательный законодательный акт), обсуждающимся ныне юридической общественностью проектам Закона об адвокатуре в РФ, в том числе, к проекту Закона об адвокатуре в РФ, принятому в первом чтении Государственной Думой РФ.

При написании работы использованы книги и монографии по исследуемой теме, статьи из периодических изданий.

Исследование проводилось с применением сравнительно-правового, логического, исторического и системного методов научного познания.

Эмпирическая база исследования. При подготовке и написании диссертации была выборочно изучена и проанализирована опубликованная судебная практика вышестоящих судебных инстанций периода действия Судебных уставов 1864 г., изучены Постановления Конституционного Суда РФ, Постановления Пленумов Верховного Суда СССР и Верховного Суда РСФСР, относящиеся к деятельности защиты в уголовном процессе. Систематически изучались опубликованные решения судов по конкретным уголовным делам за период с 1992 по 1997 годы и другие материалы.

Диссертант более пяти лет является членом Вологодской областной коллегии адвокатов № 2, специализируясь на защите в уголовном процессе. За этот период им была проведена защита более чем по двумстам уголовным делам. Материалы этих дел изучались и анализировались применительно к теме диссертационного исследования.

Кроме того, диссертант является членом президиума указанной коллегии адвокатов. Деятельность его в таком качестве предоставила большой материал для анализа многих вопросов организации адвокатуры, ее деятельности и позволила сделать определенные выводы и предложения, касающиеся темы исследования.

Научная новизна работы. Авторы, занимавшиеся вопросами организации и деятельности адвокатуры в России и участия защитника в уголовном процессе, освещали, как правило, отдельные стороны организации и деятельности указанных институтов. В данной работе, вопросы организации адвокатуры и процессуального положение защитника рассматриваются во взаимной связи.

При этом, научную новизну работы автор видит в том, что представляемая работа является первым комплексным исследованием, включающем в себя рассмотрение актуальных вопросов и организации адвокатуры в России и участия адвоката в уголовном процессе в историческом аспекте и применительно к проблемам адвокатуры в современный период. ж

Попытка проследить тенденции развития организации адвокатуры и процессуального положения защитника в столь значительный исторический период позволила автору подтвердить тезис о взаимосвязанности и взаимозависимости двух рассматриваемых правовых институтов, а так же необходимость учета этого фактора в процессе совершенствования законодательства.

В результате проведенного исследования автор вносит предложения по совершенствованию законодательства об адвокатуре и уголовно-процессуального законодательства, касающегося полномочий адвоката-защитника в уголовном процессе.

Диссертация содержит обоснование положений, имеющих научное и практическое значение, которые выносятся на защиту. К ним относятся:

- обоснование необходимости создания единой территориальной организации органов адвокатуры в России;

- система принципов, на которых должна строиться концепция Закона об адвокатуре в России, и в соответствии с которыми должна быть организована адвокатская корпорация, с тем, чтобы гарантировать выполнение конституционной нормы об обеспечении граждан квалифицированной юридической помощью;

- обоснование необходимости изменения функций и полномочий территориальных корпоративных образований (коллегий адвокатов), определение компетенции их органов в соответствии с принципом "разделения полномочий" при наличии юридически, финансово и административно - самостоятельных адвокатских образований (фирм, бюро и т.п.);

- обоснование необходимости создания и функционирования единого адвокатского органа (сообщества) в России;

В диссертации определены требования, которые необходимо предъявлять к лицам, желающим заниматься адвокатской деятельностью и защитой в уголовном процессе;

Автор исходит из того, что, адвокатура является институтом специально созданным и наилучшим образом приспособленным к осуществлению правозащитной деятельности, особенно в уголовно-процессуальной сфере, а сам адвокат должен являться лицом, в наибольшей степени обеспечивающим выполнение задач, стоящих перед защитником в уголовном процессе и тем самым гарантирующим право каждого на получение квалифицированной юридической помощи. В этой связи диссертант вносит конкретные предложения по совершенствованию форм участия защитника в уголовном процессе;

В диссертации обосновывается необходимость дальнейшего расширения прав и обеспечения гарантий деятельности защитника в уголовном процессе и в связи с этим высказаны конкретные предложения о закреплении этих гарантий в процессуальный закон.

В работе рассмотрены и некоторые другие актуальные вопросы, относящиеся к организации и деятельности адвокатуры и адвоката-защитника в уголовном процессе.

Новизна представленной работы заключается и в том, что при рассмотрении ряда вопросов использовано не только законодательство России, но и отдельные международно-правовые акты.

Практическая значимость результатов исследования заключается в возможности их использования в нормотворческой деятельности, при создании и совершенствовании норм уголовно-процессуального закона и законодательства об адвокатуре.

Результаты исследования могут быть использованы в учебном процессе, при изучении студентами предметов "Уголовный процесс" и "Судоустройство", а так же спецкурса "Адвокат в уголовном процессе".

Данное исследование может быть использовано в подготовке лиц, желающих стать адвокатами (например, студентов юридических ВУЗов), а так же при стажировке адвокатов. Представляется, что проведенное исследование может представлять интерес и для практической деятельности адвокатов - защитников. ш

Апробация и внедрение в практику результатов исследования. Диссертантом разработана программа и методические рекомендации по изучению спецкурса "Адвокат в уголовном процессе". (См. Гаврилов С.Н. Адвокат в уголовном процессе: Учебно-методическое пособие / Под ред. проф. Лупинской П.А. Москва, 1996, издательство "Юристъ", 7п.л., тираж 7000экз.)

Некоторые положения диссертации нашли свое отражение в статье, опубликованной в журнале "Российская юстиция" (О "коллективизации " в адвокатуре. Российская юстиция. 1995. № 10.)

Исследованный в процессе написания работы материал собран и использован, в учебном пособии по спецкурсу "Адвокат в уголовном процессе" ( Адвокат в уголовном процессе/ Под ред. и с предисл. д.ю.н. проф. П.А. Лупинской. Сост. С.Н.Гаврилов. - Москва, 1997, издательство "Новый юрист", 34 п.л., тираж 5000 экз.).

Многие теоретические положения и выводы диссертационного исследования используются автором при преподавании на кафедре судоустройства и уголовно-процессуального права Московской государственной юридической академии ( Вологодского факультета) спецкурса "Адвокат в уголовном процессе" и "Уголовно-процессуального права России".

Диссертантом на общих собраниях членов Вологодской областной коллегии адвокатов № 2 сделано два сообщения по исследуемой теме.

Структура диссертации: введение, три главы, библиография.

## Список литературы диссертационного исследования кандидат юридических наук Гаврилов, Сергей Николаевич, 1998 год

1. Адаменко В.Д. Сущность и предмет защиты обвиняемого. Томск., 1983.

2. Адвокат в советском уголовном процессе. Под ред. Голякова И.Т. М., 1954,

3. Адвокат должен быть независимым// Адвокат. 1996. №1-2.

4. Адвокатура в СССР. М., 1971.

5. Адвокатура и современность. М., 1987.

6. Адвокатура: Какой ей быть ? // Советская юстиция. 1992. № 19-20.

7. Адвокаты Великобритании юристам России. // Российская юстиция. 1996, №4.

8. Адвокаты выступают "за"// Советская юстиция. 1987, № 7.

9. Адвокаты обсуждают законопроект // Российская юстиция. 1994, № 2.

10. Адвокаты принимают поручения // Российская юстиция. 1995, № 6.

11. Ануфриев В., Гаврилов С. О "коллективизации" в адвокатуре // Российская юстиция. 1995, № 10.

12. Арсеньев К. К. Заметки о русской адвокатуре. Спб., 1875.

13. Арсеньев К.К. Предание суду и дальнейший ход уголовного дела до начала судебного следствия. Спб., 1870.

14. Арсеньев К. К. Судебное следствие., Спб., 1871.

15. Ахмадеев Ю., Бромберг М. Правовое обслуживание граждан // Советская юстиция. 1988, № 11.

16. Баренбойм П. Д. Адвокат лицо независимое. К вопросу о будущем российской адвокатуры // Советская юстиция. 1992, № 1.

17. Баренбойм П.Д. Проблемы и перспективы развития адвокатуры // Советское государство и право. 1988. № 1

18. Баренбойм П. Д.Участие адвокатов в правовом обеспечении народного хозяйства // Советская юстиция. 1987, № 20.

19. Баркан С., Пастухов М. Много ли прав у защитника // Советская юстиция. 1991. №1.

20. Баршев Я.И. Основания уголовного судопроизводства. Спб., 1841.

21. Барщевский М.Ю. Адвокат, адвокатская фирма, адвокатура. М., Белые Альвы. 1995.

22. Барщевский М.Ю. Организация и деятельность адвокатуры в России. М., Юристъ. 1997.

23. Божьев В. Выбор защитника: декларация или реальность ? // Советская юстиция. 1993. № 12.

24. Божьев В. Обеспечивается ли обвиняемому право выбора защитника ? // Государство и право. 1993. № 2.

25. Божьев В. Обстоятельства, препятствующие участию защитника в уголовном деле // Советская юстиция. 1981. № 3.

26. Бойков А.Д. Судебно-правовая реформа и адвокатура. // Социалистическая законность. 1989, № 1.

27. Бойков А.Д. Что мешает защите ? // Литературная газета. 1970. № 6.

28. Бойков А.Д. Этика профессиональной защиты по уголовным делам. М., 1978.

29. Брандербургский Я.Н. Революционная законность, прокуратура и адвокатура.// Советское право. 1922. № 2

30. Быков М. Воспитание молодых адвокатов // Советская юстиция. 1978, № 10.

31. Варфоломеева Т.В. Организационные, процессуальные и криминалистические проблемы защиты адвокатом прав подозреваемого, обвиняемого, подсудимого.// Диссертация на соискание научной степени доктора юридических наук. Киев. 1994.

32. Васьковский Е.В. Будущее русской адвокатуры. Спб., 1893.

33. Васьковский Е.В. Организация адвокатуры. В 2 ч., Спб., 1893.

34. Введенский Ю., Дегтярев М., Зубарев В. О создании Всесоюзного общественного НИИ адвокатуры // Советская юстиция. 1986, № 18.-34. Винавер. М. Очерки об адвокатуре., Спб., 1902.

35. Владимиров Л.Е. Advocatus miles. Пособие для уголовной защиты. Спб., 1911. ^

36. Владимиров Л.Е. Реформа уголовной защиты. Харьков. 1886.

37. Владимиров Л.Е. Учение об уголовных доказательствах. Харьков. 1888.

38. Владимирский-Буданов М.Ф. Хрестоматия по истории русского права. Спб.; Киев., 1908.

39. Вопросы не нашедшие ответа // Советская юстиция. 1989, № 21.

40. Воронин Е. Много ли прав у защитника // Советская юстиция. 1991. № 1.

41. Воскресенский Г. Союз адвокатов СССР. // Социалистическая законность. 1989, №6.

42. Вуколов В. Формирование процессуальной позиции защитника // Советскаяюстиция. 1990. № 1.

43. Высочайше учрежденная при Министерстве юстиции Комиссия для пересмотра законоположений по судебной части. Обсуждение вопроса об изменениях в устройстве адвокатуры. Сп.б. 1897.

44. Гаврилов А.К., Асташенков В.Г. Этико-правовые вопросы взаимоотношений следователя с адвокатом. Развитие теории и практики уголовного судопроизводства в свете нового законодательства. Воронеж. 1981.

45. Гаврилов С.Н. Адвокат в уголовном процессе. М., Юристь., 1996.

46. Галоганов А., Клигман А. Необходимый закон о профессиональнойправозащите // Российская газета, 23 ноября 1994 г.

47. Гвоздев А.Н. Современный русский литературный язык, ч. 2. Синтаксис. Изд. 4-е. М., 1973.

48. Гольдман А. Ознакомление с протоколом судебного заседания // Советская юстиция. 1990. № 22.

49. Гольдман А. Порядок кассационного обжалования приговора // Советская юстиция. 1978, № 12.

50. Горя Н. Принцип состязательности и функции защиты в уголовном процессе.// Советская юстиция. 1990., № 7.

51. Гродзинский М.М. Кассационное и надзорное производство в советском уголовном процессе. М., 1953.

52. Гродзинский М.М. Право обвиняемого на защиту// Ученые записки Харьковского юридического института. Вып. 1. 1939.

53. Гуткин И.М. Участие защитника на предварительном следствии. М., 1966.

54. Давыдов Н. Уголовный суд в России.,М.,1918.

55. Даев В.Г. Процессуальные функции и принцип состязательности в уголовном судопроизводстве. Правоведение, 1974, № 1.

56. Декреты Советской Власти. М.,1964., Т.1.

57. Декреты Советской Власти. М.,1964., Т.2.

58. Декреты Советской Власти. М.,1964., Т.З.

59. Декреты Советской Власти. М.,1964., Т.4.

60. Декреты Советской Власти. М.,1964., Т.5.

61. Декреты Советской Власти. М.,1964., Т.6.

62. Декреты Советской Власти. М.,1964., Т.7.

63. Декреты Советской Власти. М.,1964., Т.П.64,65

Для ззаказа доставки данной работы воспользуйтесь поиском на сайте по ссылке: <http://www.mydisser.com/search.html>