

"Адвокатская практика", 2021, N 6

СПЕЦИАЛЬНЫЕ ЗНАНИЯ КАК СРЕДСТВО ФОРМИРОВАНИЯ АДВОКАТОМ ПРАВОВОЙ ПОЗИЦИИ ЗАЩИТЫ

Л.П. КЛИМОВИЧ, Н.Г. ЛОГИНОВА, И.И. КРИВОКОЛЕСКО

Климович Лариса Петровна, профессор кафедры уголовного процесса и криминалистики Сибирского федерального университета, доктор юридических наук, доцент.

Логинова Надежда Геннадьевна, доцент кафедры уголовного процесса и криминалистики Сибирского федерального университета, кандидат юридических наук, доцент.

Кривоколеско Ирина Ивановна, президент Адвокатской палаты Красноярского края.

Основное внимание в статье уделено актуализации вопроса о расширении практики применения защитником различных форм применения специальных знаний при формировании правовой позиции по делу. Авторы на основе изучения судебных решений, обобщения опыта адвокатской практики, а также путем научно-теоретического исследования проблемы, опираясь на содержание норм уголовно-процессуального законодательства, раскрывают содержание специальных знаний в деятельности защитника и формы их применения, дают систематизированный анализ различных ситуаций, требующих обращения к специалисту. Также авторами рассмотрены особенности применения специальных знаний защитником на различных стадиях уголовного судопроизводства. Предложенные рекомендации имеют прежде всего практический интерес для адвокатов. Изложенный материал, имеющий определенную структуризацию, может быть использован при проведении научных исследований по данной проблеме.

Ключевые слова: специальные знания, адвокат, правовая позиция защиты, уголовный процесс.

Special Knowledge as a Way of Forming the Legal Position of the Defence

L.P. Klimovich, N.G. Loginova, I.I. Krivokolesko

Klimovich Larisa P., Professor of the Department of Criminal Procedure and Criminalistics of the Siberian Federal University, LL.D., Associate Professor.

Loginova Nadezhda G., Associate Professor of the Department of Criminal Procedure Siberian Federal University, PhD (Law), Associate Professor.

Krivokolesko Irina I., President of the Bar Association of the Krasnoyarsk Territory.

The main attention in the article is paid to the actualization of the issue of expanding the practice of using various forms of application of special knowledge by a defense lawyer in the formation of a legal position on a case. The authors reveal the content of special knowledge in the activities of a defense lawyer and the forms of their application, give a systematic analysis of various situations that require contacting a specialist. In this case, the authors are guided by court decisions and the experience of lawyer practice. The topic of the article is investigated through scientific and theoretical research, relying, inter alia, on the norms of criminal procedural law. Also, the authors considered the features of using a special knowledge by a defense lawyer at various stages of criminal proceedings. First of all, the recommendations proposed by the authors represent professional interest for lawyers. The stated by the authors can be used in the process of conducting scientific research on this problem.

Key words: special knowledge, lawyer, legal position of the defense, criminal procedure, specialist.

Вопросы применения адвокатом специальных знаний в уголовном процессе являются предметом научной дискуссии и рассматриваются в трудах А.П. Божченко и И.М. Никитина, М.Ш. Буфетовой и И.В. Демешко, А.А. Давлетова, И.А. Ефремова, В.В. Кони́на, Т.Ю. Максимовой, О.С. Пашутиной и И.Н. Чеботаревой и некоторых других авторов. Однако данная проблема не исчерпана, в этой связи авторами предпринята попытка синтезировать различные научные взгляды и разработать практические рекомендации стороне защиты по применению специальных знаний.

Статьей 16 Уголовно-процессуального кодекса РФ (далее - УПК РФ) гарантирована защита всеми не запрещенными способами и средствами как лично, так и путем обращения за квалифицированной помощью - привлечение защитника. Однако ни в уголовно-процессуальном законе, ни в иных отраслевых законодательствах не раскрывается содержание квалифицированной юридической помощи. Федеральный **закон** "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" <1> определяет адвокатскую деятельность как квалифицированную юридическую помощь, оказываемую на профессиональной основе лицами, получившими статус адвоката, физическим и юридическим лицам в целях защиты их прав, свобод и интересов, а также обеспечения доступа к правосудию. Таким образом, презюмируется, что адвокат, участвуя в уголовном судопроизводстве, в любом случае оказывает квалифицированную помощь.

Однако даже высокий уровень профессиональной подготовки адвоката далеко не всегда позволяет ему давать оценку обстоятельствам, попавшим в "орбиту" уголовно-процессуальных отношений. Как верно пишут ученые, само наличие статуса адвоката не делает оказываемую им помощь квалифицированной <2>.

<1> Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации: Федеральный закон от 31 мая 2002 г. N 63-ФЗ // СЗ РФ. 2002. N 23. Ст. 2102.

<2> Смирнова Г.Н. Квалифицированная юридическая помощь несовершеннолетним участникам уголовного судопроизводства // Российский следователь. 2018. N 5.

В п. 13 Стандарта осуществления адвокатом защиты в уголовном судопроизводстве <3> указано, что защитник принимает меры к собиранию и представлению необходимых для защиты доказательств, в том числе посредством привлечения специалиста. Нарушение установленных правил может сказаться на эффективности защиты и привести в конечном итоге к нарушению права на защиту, а в отношении адвоката, в связи с неиспользованием им всех доступных средств, возможно привлечение к дисциплинарной ответственности.

<3> Стандарт осуществления адвокатом защиты в уголовном судопроизводстве: принят VIII Всероссийским съездом адвокатов 20 апреля 2017 г. // Вестник Федеральной палаты адвокатов РФ. 2017. N 2.

Так, согласно статистическим данным Федеральной палаты адвокатов в 2017 - 2018 гг. за неисполнение или ненадлежащее исполнение своих обязанностей перед доверителем были вынесены взыскания и предупреждения 131 адвокату (17,6% от общего числа жалоб и обращений, поступивших в Адвокатские палаты РФ), из них при осуществлении защиты в уголовном судопроизводстве по назначению - 30 адвокатам <4>.

<4> Отчет о деятельности Совета Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации за период с апреля 2017 года по апрель 2019 года. URL: https://fparf.ru/upload/medialibrary/7ce/Otchet-Soveta-FPA_aprel-2017-g.-_-aprel-2019-g.pdf (дата обращения: 03.03.2021).

Таким образом, для осуществления качественной защиты адвокату "жизненно" необходимым становится обращение к такому средству, как специальные знания.

Действующий уголовно-процессуальный закон содержит ряд норм, регламентирующих использование специальных знаний, и, если обращение к ним стороны обвинения, как правило, возражений не вызывает, то их применение со стороны защиты подвергается сомнению. В частности, имеются суждения о невозможности обращения адвоката к специалисту в связи с тем, что в соответствии со [ст. 58 УПК РФ](#) специалист привлекается к участию в процессуальных действиях, субъектом производства которых адвокат не является. Конечно, основания для дискуссии здесь имеются, но есть и основания для обращения адвоката к применению специальных знаний. Так, состязательность, как один из принципов уголовного процесса, предполагает равные возможности сторон в использовании средств и методов, в том числе использовании специальных знаний. Считаем, что, формулируя подобным образом институт специальных знаний, законодатель возлагал определенные чаяния на творческий подход со стороны правоприменителя в этом вопросе, а анализ [УПК РФ](#) позволяет выделить следующие формы использования специальных знаний адвокатом:

1. Заявление ходатайства о назначении и производстве экспертизы.
2. Привлечение специалиста к участию в следственных действиях, производимых по ходатайству стороны защиты.
3. Привлечение специалиста для постановки вопросов эксперту и оказания консультативной помощи в оценке содержательной стороны исследования, представленного в заключении эксперта. Привлечение специалиста для разъяснения вопросов, входящих в его профессиональную компетенцию, - консультативная помощь, оказываемая как устно, так и письменно, в виде показаний или заключения специалиста. Проведенное исследование позволило выделить некоторые обстоятельства, которые нужно учитывать адвокату при формировании правовой позиции посредством использования специальных знаний.

Первое. Участие адвоката в уголовном судопроизводстве, представленном различными видами преступлений, требует компетентного применения знаний в отдельных отраслях науки и техники. Особенности применения адвокатом специальных знаний обусловлены конкретным видом преступления: против жизни и здоровья, против семьи и несовершеннолетних, в сфере экономической деятельности, против безопасности движения и эксплуатации транспорта, экологические, в сфере IT-технологий и др.

Второе. Содержание понятия "специальные знания" отграничивает такие знания от юридических знаний и компетенций адвоката, между тем собственные специальные знания адвоката тоже имеют значение для эффективной защиты. В научной среде понятие "специальные знания"

рассматривается достаточно разнообразно. Некоторые раскрывают данное понятие исходя из сферы его применения и решаемых задач. Так, А.М. Зинин и Е.Р. Россинская указывают, что эти знания необходимы "для решения вопросов, возникающих в процессе уголовного, гражданского, административного судопроизводства" <5>. В.В. Степанова и Л.Г. Шапиро указывают, что такие знания используются "сторонами, а также судом в целях установления обстоятельств, подлежащих доказыванию по конкретному делу" <6>.

<5> Российская Е.Р., Зинин А.М. Экспертиза в судопроизводстве: учебник / под ред. Е.Р. Россинской. М., 2016. С. 8 - 9.

<6> Степанов В.В., Шапиро Л.Г. Концептуальные проблемы понятия специальных знаний в уголовном судопроизводстве // Вестник криминалистики. 2004. Вып. 4 (12). С. 15.

Обозначим существенные признаки специальных знаний: 1) не являются общеизвестными - ими обладает ограниченный круг лиц; 2) приобретаются в процессе образовательной и профессиональной подготовки к определенной сфере деятельности, характеризуются наличием "багажа" знаний и владением профессиональными компетенциями в определенной сфере; 3) отличны от правовых знаний, имеющих у адвоката, судьи, следователя, дознавателя, прокурора; 4) относятся к определенной отрасли научного знания или сфере их практического применения, предполагают в том числе знание нормативных предписаний, регулирующих сферу деятельности; 5) в установленных законом формах могут использоваться для решения задач судопроизводства.

Как справедливо отмечает И.А. Ефремов, специальные знания не являются базовыми для получения статуса адвоката и необходимы для решения вопросов, возникающих в процессе судопроизводства по конкретному делу, в интересах доверителя <7>.

<7> Ефремов И.А. [Понятие специальных знаний в деятельности адвоката](#) // Адвокатская практика. 2018. N 5. С. 39.

Не исключены случаи, когда сам защитник обладает знаниями в какой-либо отрасли или науке. Это могут быть как криминалистические знания, например, в случаях, когда адвокат совмещает свою деятельность с педагогической - преподает дисциплины криминалистического цикла. Или наравне с юридическим адвокат имеет иное образование, например экономическое и проч. Безусловно, их наличие только положительно скажется на качестве осуществляемой им защиты. Между тем собственные

специальные знания адвоката следует отличать от специальных знаний, определенных [ст. 58 УПК РФ](#). Применение адвокатом собственных специальных знаний способствует формированию правовой позиции, самостоятельной оценки имеющихся в уголовном деле доказательств. Непосредственное участие адвоката в производстве следственных действий, например в осмотре места происшествия, поможет сформировать внутреннее убеждение относительно результата проведенного следственного действия. Однако, будучи специалистом в определенной сфере, он не может облекать свои рассуждения и выводы в форму заключения специалиста как доказательства. Чаще адвокат не является "носителем" специальных знаний, и в этой связи ему приходится обращаться к сведущим лицам.

Третье. Ситуации в деятельности защитника, требующие обращения к специалисту, достаточно разнообразны. Преобладающими являются две: 1) обращение о привлечении специалиста посредством заявления ходатайства стороне обвинения или суду; 2) обращение в тактических целях для обоснования собственной позиции, без необходимости соблюдения процессуальной формы привлечения специалиста. Разрешение каждой конкретной ситуации расширяет объем имеющейся у адвоката информации, что позволяет в дальнейшем формировать правовую позицию защиты. Т.Ю. Максимова обозначает следующие ситуации, требующие обращения к специалисту: необходимость выработки позиции по делу или подтверждения ее правильности; оспаривание достоверности выводов в заключении эксперта; привлечение специалиста для подтверждения обоснованности своего ходатайства о проведении первоначальной, повторной или дополнительной экспертиз; оспаривание достоверности, относимости или допустимости иных доказательств обвинения, имеющихся в материалах дела; подтверждение оснований иных ходатайств защиты; получение самостоятельного доказательства защиты - заключения специалиста <8>.

<8> Максимова Т.Ю. Глава. 9. Некоторые практические вопросы, возникающие при реализации позиции защитника // Адвокат: навыки профессионального мастерства / под ред. Л.А. Воскобитовой, И.Н. Лукьяновой, Л.П. Михайловой. М.: Волтерс Клувер, 2006. 592 с.

Соглашаясь с автором, отметим, что любая из представленных ситуаций предъявляет определенные требования к специалисту как участнику уголовного судопроизводства: привлекаемый специалист обладает необходимыми компетенциями, подтвержденными соответствующими документами; он не имеет собственного интереса в исходе дела. Следует принимать во внимание и то, что обращение к специалисту будет законным только при помощи предусмотренного законом способа. Так, характерным примером отказа в признании заключения специалиста доказательством по

ходатайству защитника является судебное решение, согласно которому представленные стороной защиты документы, именуемые как "заключения специалистов", были признаны недопустимыми доказательствами, полученными с нарушением требований, предусмотренных п. 3 ч. 2 ст. 75 УПК РФ, ст. 58 и 270 УПК РФ <9>.

<9> Приговор Поворинского районного суда Воронежской области от 12 апреля 2019 г. URL: <https://sudact.ru/regular/doc/qzdmNXlAxHQC/> (дата обращения: 22.03.2021).

Обращение адвоката к специалисту может носить и непроцессуальный характер, например, для формирования внутреннего убеждения о целесообразности инициирования перед органами предварительного расследования (судом) назначения той или иной экспертизы. Одно из правил, которому необходимо следовать адвокату: не нужно делать того, что могло бы ухудшить положение подзащитного. Прежде чем заявить ходатайство, адвокат может получить ответы на интересующие вопросы путем обращения в порядке консультации, часто письменной, к соответствующему специалисту. Такую помощь от "знающих" лиц адвокаты используют довольно часто и на различных стадиях процесса, причем от усмотрения субъектов расследования или суда, в производстве которых находится дело, это не ставится в зависимость.

Четвертое. Деятельность адвоката, связанная с использованием специальных знаний, имеет особенности на различных стадиях уголовного судопроизводства. Одним из условий эффективной защиты является раннее участие защитника в уголовном судопроизводстве. В этой связи актуально рассмотреть ситуации в деятельности защитника, требующие обращения к специалисту на стадии возбуждения уголовного дела <10>, в которой законом предусмотрена возможность производства отдельных следственных действий. Факт ограниченной осведомленности защитника об обстоятельствах совершенного преступления вынуждает адвоката обратиться за помощью к специалисту, который может принять участие в осмотре места происшествия, например, связанного с нарушением [Правил](#) дорожного движения. Осмотр предметов и документов с привлечением специалиста по ходатайству адвоката позволит ему обосновать свою правовую позицию. Результаты деятельности защитника могут выступить основанием для принятия итогового решения на данной стадии - отказа или возбуждения уголовного дела, причем в иной квалификации от данной органами предварительного расследования.

<10> Вопросы деятельности защитника по использованию специальных знаний на стадии возбуждения уголовного дела исследовали А.С. Вражнов и другие авторы.

Свои особенности имеет деятельность защитника и в стадии предварительного расследования. Помимо того, что на этой стадии он проверяет соблюдение процессуальных норм по задержанию, избранию и применению мер пресечения и проч., он, принимая на себя защиту, должен использовать весь доступный ему процессуальный арсенал для корректировки и дополнения имеющейся правовой позиции, в том числе посредством обращения к специалисту. При отработке правовой позиции посредством использования специальных знаний в ситуации, когда материалы дела противоречат отстаиваемой им позиции, защитник может заявить соответствующие ходатайства.

Стадия судебного разбирательства с точки зрения содержания деятельности адвоката по использованию специальных знаний также имеет свои черты. С целью корректировки, а в некоторых случаях и изменения позиции защиты здесь возможно обращение к специалисту за разъяснением заключения эксперта, заявление ходатайства о производстве и назначении повторной или дополнительной экспертизы, истребование для осмотра с участием специалиста вещественных доказательств и т.д. Таким образом, использование специальных знаний на этой стадии является значимым, поскольку результат правовой позиции в "рафинированном" виде должен найти отражение в защитительной речи адвоката.

Проведенное исследование позволяет сделать вывод о том, что адвокат, несмотря на довольно "скудную" регламентацию его полномочий в этой части, может и обязан использовать это средство при формировании правовой позиции и выстраивании линии защиты. И не будучи сторонниками чрезмерной детализации уголовно-процессуального законодательства, полагаем, что существующий правовой режим при творческом подходе адвоката к толкованию норм права позволяет вполне эффективно использовать его в своей деятельности.

Литература

1. Вражнов А.С. [Проблемные ситуации защитника на стадиях возбуждения уголовного дела и предварительного расследования](#) / А.С. Вражнов // Адвокатская практика. 2019. N 2. С. 31 - 34.
2. Ефремов И.А. [Понятие специальных знаний в деятельности адвоката](#) / И.А. Ефремов // Адвокатская практика. 2018. N 5. С. 38 - 41.
3. Максимова Т.Ю. Глава 9. Некоторые практические вопросы,

возникающие при реализации позиции защитника / Т.Ю. Максимова // Адвокат: навыки профессионального мастерства / Е.Ю. Булакова, Л.А. Воскобитова, М.Р. Воскобитова [и др.]; под редакцией Л.А. Воскобитовой, И.Н. Лукьяновой, Л.П. Михайловой. Москва: Волтерс Клувер, 2006. С. 209 - 218.

4. Россинская Е.Р. Экспертиза в судопроизводстве: учебник / Е.Р. Россинская, А.М. Зинин; под редакцией Е.Р. Россинской. Москва: Проспект, 2015. 336 с.

5. Смирнова Г.Н. [Квалифицированная юридическая помощь несовершеннолетним](#) участникам уголовного судопроизводства / Г.Н. Смирнова // Российский следователь. 2018. N 5. С. 24 - 28.

6. Степанов В.В. Концептуальные проблемы понятия специальных знаний в уголовном судопроизводстве / В.В. Степанов, Л.Г. Шапиро // Вестник криминалистики. 2004. N 4 (12). С. 4 - 15.

Подписано в печать

08.11.2021
