**УДК 343. 14**

**ЗАПРОС АДВОКАТА-ЗАЩИТНИКА КАК СРЕДСТВО ПОЛУЧЕНИЯ ИНФОРМАЦИИ ПО ДЕЛУ**

**Финк Денис Александрович**

*Ведущий научный сотрудник отдела уголовного, уголовно-процессуального, уголовно-исполнительного законодательства Института законодательства и правовой информации Республики Казахстан, кандидат юридических наук, г. Нур-Султан, Республика Казахстан; e-mail:* *fink.d@zqai.kz*

***Аннотация.*** *Поиск и собирание доказательств адвокатом представляет собой процесс познания преступного события и иных связанных с ним обстоятельств окружающей действительности с учетом задач его профессиональной деятельности. Целью этой деятельности является информация, запечатленная на объектах-носителях – предметах, документах, памяти живого человека. Основой реализации полномочий адвоката по собиранию фактических данных, смягчающих или опровергающих предъявленное подзащитному обвинение путем направления запросов в государственные, иные учреждения и организации являются такие права, закрепленные в Конституции как право на судебную защиту и квалифицированную юридическую помощь, право гражданина знакомиться с содержанием информации, касающейся его прав и законных интересов.*

*Цель статьи – обеспечение полномочия адвоката на истребование информации, имеющей процессуальное значение, дачи научно-обоснованных предложений по совершенствованию норм, регламентирующих право адвоката на запрос и истребование информации. Объект исследования составляет деятельность адвоката-защитника по направлению запросов в государственные органы и организации о получении информации и деятельность этих органов и организаций по ее выдаче. Предметом исследования выступают теоретическая основа и правовые нормы, регулирующие деятельность адвоката-защитника по направлению запросов в государственные органы и организации о получении информации и деятельность этих органов и организаций по ее выдаче. Исследование обусловило применение общенаучных методов, системного, формально-логического подходов исследования, анализ статистических данных.*

*Новизна статьи обусловлена тем, что рассмотрение вопросов обеспечения доступа защитника к процессуальной информации относится к стратегическому направлению развития казахстанского законодательства, даны предложения по его совершенствованию.*

***Ключевые слова:*** *запрос адвоката, информация по делу, форма запроса, информация с доступ к которой ограничен, отказ в выдаче информации, несвоевременность предоставления информации.*

**Адвокаттың - қоғаушының сұрау салуы іс бойынша ақпарат алу құралы ретінде**

**Финк Денис Александрович**

*Қазақстан Республикасы Заңнама және құқықтық ақпарат институтының қылмыстық, қылмыстық іс жүргізу, қылмыстық атқару құқығы және сот сараптамасы бөлімінің жетекші ғылыми қызметкері, заң ғылымдарының кандидаты, Қазақстан Республикасы, Нұр-Сұлтан; e-mail:* *den\_f777@mail.ru*

***Аннотация.*** *Адвокаттың дәлелдемелерді іздеуі және жинауы - бұл қылмыстық іс-әрекетті және оның кәсіби қызметінің міндеттерін ескере отырып, қоршаған шындыққа байланысты басқа да мән-жайларды білу процесі. Бұл қызметтің мақсаты - объектілерді тасымалдаушыларға - заттарға, құжаттарға, тірі адамның жадына түсірілген ақпарат. Мемлекеттік және басқа мекемелер мен ұйымдарға сұрау салу жолдау арқылы адвокаттың нақты деректерді жинау, клиентке тағылған айыпты жеңілдету немесе теріске шығару жөніндегі өкілеттіктерін жүзеге асырудың негізі Конституцияда сот құқығы мен білікті болу құқығы ретінде бекітілген құқықтар болып табылады заң көмегі, азаматтың оның құқықтары мен заңды мүдделеріне қатысты ақпараттың мазмұнымен танысу құқығы.*

*Мақаланың мақсаты - адвокаттың процессуалдық маңызы бар ақпаратты сұратуға өкілеттігін қамтамасыз ету, адвокаттың ақпарат сұрау және талап ету құқығын реттейтін ережелерді жетілдіру бойынша ғылыми негізделген ұсыныстар беру. Зерттеу нысаны - қорғаушы адвокаттың мемлекеттік органдар мен ұйымдарға ақпарат алу туралы сұраныстар жіберудегі қызметі және оны беру кезіндегі осы органдар мен ұйымдардың қызметі. Зерттеу пәні - қорғаушы адвокаттың мемлекеттік органдар мен ұйымдарға ақпарат алу үшін сұраныстар жіберудегі және осы органдар мен ұйымдардың оны шығару жөніндегі қызметін реттейтін теориялық негіздер мен құқықтық нормалар. Зерттеу жалпы ғылыми әдістерді, жүйелік, формальды-логикалық зерттеу тәсілдерін қолдануға және статистикалық мәліметтерді талдауға әкелді.*

*Мақаланың жаңашылдығы қорғаушының процессуалдық ақпаратқа қол жетімділігін қамтамасыз ету мәселелерін қараудың қазақстандық заңнаманы дамытудың стратегиялық бағытына сілтеме жасауымен байланысты, оны жетілдіру бойынша ұсыныстар берілді.*

***Түйін сөздер:*** *адвокаттың сұрауы, іс бойынша ақпарат, сұрау салу нысаны, қол жетімділігі шектеулі ақпарат, ақпарат беруден бас тарту, ақпаратты кеш ұсыну.*

**DEFENSE ATTORNEY REQUEST AS THE MEANS OF OBTAINING INFORMATION ON THE CASE**

**Fink Denis Alexandrovich**

*Leading Researcher of the Department of Criminal, Criminal Procedure, Criminal Executive Law and Judicial Expertise of the Institute of Legislation and Legal Information of the Republic of Kazakhstan, Ph.D. in Law, Nur-Sultan, Republic of Kazakhstan; e-mail:* *den\_f777@mail.ru*

***Abstract.*** *The search and collection of evidence by a lawyer is a process of cognition of a criminal event and other related circumstances of the surrounding reality, taking into account the tasks of his professional activity. The purpose of this activity is information captured on objects-carriers - objects, documents, memory of a living person. The basis for exercising the powers of a lawyer to collect factual data mitigating or refuting the charges brought against the client by sending inquiries to state and other institutions and organizations are such rights enshrined in the Constitution as the right to judicial protection and qualified legal assistance, the right of a citizen to get acquainted with the content of information concerning his rights and legitimate interests.*

*The purpose of the article is to ensure the authority of a lawyer to request information of procedural importance, to give scientifically grounded proposals for improving the rules governing the right of a lawyer to request and demand information. The object of the research is the activities of a defense lawyer in sending requests to state bodies and organizations for obtaining information and the activities of these bodies and organizations in issuing it. The subject of the research is the theoretical basis and legal norms governing the activities of a defense lawyer in sending requests to state bodies and organizations for obtaining information and the activities of these bodies and organizations for its issuance. The study determined the use of general scientific methods, systematic, formal-logical research approaches, and analysis of statistical data.*

*The novelty of the article is due to the fact that consideration of the issues of ensuring access of the defender to procedural information refers to the strategic direction of the development of Kazakhstani legislation, proposals for its improvement are given.*

***Keywords:*** *request of a lawyer, information on the case, request form, information from which access is limited, refusal to issue information, delay in providing information.*

**Введение.** В эпоху развития цифровых технологий право на информацию становится одним из фундаментальных прав современного человека. Быстрота получения, анализа и правильной интерпретации информации важнейшие составляющие демократического государства, гарантии обеспечения безопасности и защищенности гражданского общества. В сфере уголовного процесса право адвоката и его подзащитного на информацию (ч. 3 ст. 18 Конституции Республики Казахстан *(далее – Конституция)* реализуется благодаря действию других конституционных прав – права каждого на судебную защиту и квалифицированную юридическую помощь (ст. 13 Конституции), равенства всех перед законом и судом (ч.1 ст. 14 Конституции).

Практическая деятельность адвоката базируется на познании им окружающей действительности. Главным объектом познавательной деятельности защитника по уголовным делам выступает событие преступления. Перед совершением какого-либо действия адвокату необходимо установить, с чем он имеет дело. От этого зависит избираемое им решение и его последующие последствия. Адвокат выступает субъектом уголовно-процессуального познания, наряду с органами уголовного судопроизводства. Специфика процесса приобретения адвокатом знания о прошлом преступного события обусловлено задачами его деятельности. Средствами их достижения выступают доказательства, направленные на защиту обвиняемого и опровержение обвинения и получаемые путем собирания и закрепления информации, полученной в ходе поисковой деятельности. Самостоятельная работа адвоката по поиску доказательств проводится вне предусмотренной законом формы, а ее результаты в форме предметов или документов проходят процедуру непосредственной оценки и исследования следователем, прокурором и судом.

Анализ процессуального статуса адвоката в уголовном судопроизводстве выявило проблему недостаточности его полномочий, по сравнению со своим процессуальным оппонентом – стороной обвинения.

Проблему корреспондирования прав участников стороны защиты с компетенцией органов, ведущих уголовный процесс, профессор М.Ч. Когамов предлагает решать путем разработки полной модели правосубъектности каждого участника процесса, раскрытия механизма применения каждого, принадлежащего им процессуального права и обязанности [1, с. 22]. Для обеспечения состязательности и равноправии сторон Г.Ж. Сулейменова предлагает по окончании предварительного расследования направлять прокурору не только обвинительное заключение (обвинительный акт) с материалами уголовного дела, но и письменное заключение защитника по данному делу [2]. Равенство правовых возможностей стороны обвинения и защиты Д.К. Канафин предлагает обеспечить путем нормативной регламентации процесса введения результатов частной детективной деятельности в уголовное судопроизводство и форм взаимодействия адвоката с частными детективами [3; 4]. С этой целью С.М. Сабитов предлагает определить характер, формы, виды и условия взаимодействия частной (негосударственной) детективной деятельности с адвокатурой, стороной защиты и другими участниками уголовного процесса [5, с. 16, 18, 19, 54, 75]. Полагаем, что расширение альтернативных источников получения защитником информации, имеющей отношение к уголовному делу, способствует повышению качества оказываемой им юридической помощи.

Согласно закону, адвокат вправе выполнять всякого рода действия, не находящиеся под запретом закона, которыми устанавливаются фактические обстоятельства, направленные на обеспечение прав, свобод и законных интересов клиента (п. 10 ч. 7 ст. 33 Закона Республики Казахстан «Об адвокатской деятельности и юридической помощи» – *далее Закон об адвокатской деятельности)*. Полагаем, механизмы реализации отдельных из этих действий (например, право получать информацию по запросу) не всегда последовательны, поскольку регламентируется законом разрознено и поэтому нуждаются в законодательном совершенствовании.

**Основная часть.** Полномочие адвоката на информацию, имеющей отношение к уголовному делу реализуется посредством пользования процессуальными правами, а также способами, предусмотренными в Уголовно-процессуальном кодексе *(далее – УПК)* и Законом об адвокатской деятельности.

Полномочие адвоката на запрашивание у государственных органов и организаций и на получение от них документов, содержащих информацию необходимую для качественного оказания клиенту юридической помощи, основывается на нормах п.п. 1 и 3 ч. 3 ст. 122 УПК, п.п. 2 и 6 ч. 3 ст. 33 Закона об адвокатской деятельности.

Проведенное нами анкетирование среди действующих адвокатов коллегии адвокатов г. Нур-Султан, показало, что при осуществлении своих полномочий, защитники применяли способ, предусмотренный п. 1 ч. 3 ст. 122 УПК в 90% случаев, а на способ, предусмотренный п. 3 этой же части статьи 122 УПК пришлось 40% из общего числа опрошенных. Таким образом, право запрашивать информацию из предусмотренных законов источников (государственные органы и юридические лица) является наиболее активно используемым способом получения процессуально значимой для адвоката информации. Отмеченное обстоятельство также предопределяет актуальность темы представленной научной статьи.

Запрос является видом обращения и рассматривается в соответствии с Законами «О порядке рассмотрения обращений физических и юридических лиц» от 12 января 2007 года, «О доступе к информации» от 16 ноября 2015 года.

В передаче адвокату сведений может быть отказано, в случаях, если:

1) адресат запроса, не располагает запрошенными сведениями;

2) информация ограничена режимом ограниченного доступа;

3) нарушены требования по оформлению, форме запроса.

В настоящий момент механизм получения доказательств, по результатам оценки результатов адвокатских запросов уголовно-процессуальным законом не урегулирован. Полагаем, что он должен включать следующие этапы:

1) Запрос направляется в государственные органы и негосударственные организации адвокатом с указанием сведений, необходимых к истребованию. Такой запрос должен быть мотивированным, с указанием обоснования и сроков его исполнения со ссылками на нормы действующего законодательства о порядке разрешения обращений граждан;

2) После получения истребованных сведений и документов, необходимо приобщить их к материалам дела. Для этого, адвокат направляет лицу, ведущему процесс мотивированное ходатайство о придании полученным материалам статуса доказательства и приобщении к материалам дела, со следующими приложениями: копия запроса, ответ на запрос, копия истребованного материала и иные сведения.

***Характер информации, предоставляемой государственными органами и организациями по запросам адвокатов.*** Следует обратить внимание, что доступ адвоката к сведениям, необходимым для осуществления своей профессиональной деятельности обеспечен законодательством Казахстана не по всем видам информации. Предлагаем, законодательно закрепить основание на получение адвокатом информации национальных реестров идентификационных номеров, а также информации о пенсионных накоплениях граждан путем дополнений:

а) п. 1 ст. 11 Закон Республики Казахстан «О национальных реестрах идентификационных номеров» от 12 января 2007 года подпунктом 3-3 следующего содержания: «***3-3) адвокатам в рамках оказания юридической помощи путем направления адвокатского запроса в форме электронного документа в национальный реестр идентификационных номеров.»;***

б) ст. 57 Закон Республики Казахстан «О пенсионном обеспечении в Республике Казахстан от 21 июня 2013 года пунктом 7 следующего содержания: ***«7. Справки о наличии индивидуального пенсионного счета с указанием последней даты внесения обязательных пенсионных взносов, обязательных профессиональных пенсионных взносов, за исключением сведений об остатках и движении денег, выдаются адвокатам в рамках оказания юридической помощи на основании запроса в форме электронного документа.».***

***Срок рассмотрения и принятия решения по запросам адвокатов.*** В соответствие с пп. 1 п. 3 ст. 122 УПК юридические лицаобязаны выдать запрошенные адвокатом документы или их заверенные копии в срок не более ***десяти суток со дня его получения***. Согласно п. 8 ст. 35 Закона об адвокатской деятельности, обязаны предоставить интересующую адвоката документальную информацию в пределах ***десяти рабочих дней***. Из рассмотренных положений закона можно заключить, что УПК предоставляет адвокатам право получить запрашиваемую информацию ***в более короткие сроки***, чем Закон об адвокатской деятельности, поскольку в десятисуточный срок изучения и принятия решения по адвокатскому запросу в соответствии с УПК, включаются как выходные, так и праздничные дни.

Установление законодательством неодинакового срока получения запрашиваемой адвокатом информации представляет собой нарушение принципа равноправия и состязательности сторон [6, с. 59].

Принимая во внимание мнение ряда ученых [7, с. 22; 8, с. 45], для устранения имеющейся правовой неопределенности в отношении срока предоставления адвокату запрашиваемой информации в соответствующем порядке, предлагаем в п. 8 ст. 35 Закона об адвокатской деятельности после слов «*в течение десяти»* добавить слова*: «****суток******со дня его получения****»* и далее по тексту.

Согласно п. 10 ст. 17 Закона об адвокатской деятельности, воспрепятствование деятельности адвоката влечет ответственность согласно закону. Так, неправомерный отказ в выдаче информации либо отправление документов, содержащих заведомо ложные сведения в случаях, когда информация по закону должна передаваться на основании запроса, преследуется в административном порядке (п. 1 ст. 456-1 КоАП).

Как правильно отмечает А.В. Рагулин, действующее законодательством не регламентирует наказание должностных лиц и других адресатов, нарушивших срок предоставления ответа по запросу адвоката [9, с. 41]. Действительно, диспозиция п. 1 ст. 456-1 КоАП не предусматривает административную ответственность за не предоставление гражданам искомой информации в срок, установленный законодательством. В связи с этим, предлагается внести дополнения в п. 1 ст. 456-1 КоАП после слов «*Неправомерный отказ в предоставлении…»* дополнить словами *«…****или несвоевременное предоставление»*** и далее по тексту.

***Выдача судебного приказа о предоставлении сведений по запросам адвокатов.*** Для создания дополнительных законодательных гарантий права адвоката на получение информации по его запросу Д.К. Канафин предлагает законодательно предусмотреть порядок получения защитником судебного приказа о предоставлении предприятиями, учреждениями, организациями и гражданами сведений, имеющих значение для правильного разрешения уголовного дела. Помимо этого, ученый выступает за предоставление адвокатам права привлекать к исполнению таких приказов судебных исполнителей [4; 10]. Следует отметить, что возможность применения государственного принуждения в случае отказа в исполнении запроса и не принятия по нему решения в установленный срок гарантированы полномочием адвоката заявлять следственному судье ходатайство об истребовании интересующей адвоката информации (п. 2 ч. 3 ст. 70 УПК) и обеспечивается юридической силой обязательных для исполнения решений судебного органа.

**Заключение.** В результате всего вышеизложенного можно сделать следующие выводы:

1) Полномочие адвоката-защитника по направлению запросов в уполномоченные органы с целью осуществления защиты является средством реализации права гражданина на информацию и должно быть обеспечено по всем ее видам;

2) Качество и эффективность осуществления защиты по уголовным делам зависит не только от достоверности, но и от своевременности предоставленной информации. Своевременность исполнения запросов адвокатом предлагается обеспечить путем предоставления предприятиями, учреждениями, организациями и гражданами информации по ним в пределах десятисуточного срока и гарантиями соблюдения этого права средствами судебного контроля (п. 2 ч. 3 ст. 70 УПК).

**ЛИТЕРАТУРА**

1. Когамов М.Ч. Права личности в контексте уголовного процесса Республики Казахстан. – 2011. – № 3 (23). – С. 22-23.

2 Сулейменова Г.Ж. Следствие ведет... адвокат. Нужен ли нам институт параллельного расследования? // <https://online.zakon.kz/Document/?doc_id>=

1030995#pos=2;-123 (дата обращения: 23.05.2021 г.).

3. Канафин Д.К. Совершенствование правового статуса адвоката в свете разработки нового Уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан // <https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31281863#pos=3;-110> (дата обращения: 23.05.2021 г.).

4. Канафин Д.К. Применение института специальных знаний в деятельности защитника. Проблемы и перспективы развития // <https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=33431012#pos=20;23> (дата обращения: 23.05.2021 г.).

5. Сабитов С.М. Уголовно-процессуальные проблемы регулирования частной детективной деятельности в Республике Казахстан. Дис. …докт. философии (PhD). Семей, 2020. – 157 с.

6. Рагулин А.В. Новый законопроект об адвокатском запросе не способен достичь поставленных в нем целей и задач! // Евразийская адвокатура. – 2016. – № 1 (20). – С. 56-62.

7. Дадонов С.В. Реализация принципа состязательности на досудебных стадиях уголовного процесса России: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – М., 2003. – 31 с.

8. Кронов Е.В. Адвокатский запрос в уголовном процессе // Российская юстиция. – 2008. – № 2. – С. 43-47.

9. Рагулин А.В. Проект Федерального закона «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части обеспечения права адвоката на сбор сведений, необходимых для оказания юридической помощи»: авторский комментарий и предложения по совершенствованию // Евразийская адвокатура. – 2014. – № 5 (12). – С. 40-55.

10. Канафин Д.К. Соблюдение принципа состязательности, равенства сторон и права на защиту в уголовном процессе // <https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=37826422#pos=273;-12> (дата обращения: 23.05.2021 г.).

**REFERENCES**

1. Kogamov M.Ch. Prava lichnosti v kontekste ugolovnogo proczessa Respubliki Kazakhstan. – 2011. – # 3 (23). – S. 22-23.

2 Sulejmenova G.Zh. Sledstvie vedet... advokat. Nuzhen li nam institut parallel`nogo rassledovaniya? // https://online.zakon.kz/Document/?doc\_id=

1030995#pos=2;-123 (data obrashheniya: 23.05.2021 g.)..

3. Kanafin D.K. Sovershenstvovanie pravovogo statusa advokata v svete razrabotki novogo Ugolovno-proczessual`nogo kodeksa Respubliki Kazakhstan // https://online.zakon.kz/Document/?doc\_id=31281863#pos=3;-110 (data obrashheniya: 23.05.2021 g.).

4. Kanafin D.K. Primenenie instituta speczial`ny`kh znanij v deyatel`nosti zashhitnika. Problemy` i perspektivy` razvitiya // https://online.zakon.kz/Document/?doc\_id=33431012#pos=20;23 (data obrashheniya: 23.05.2021 g.).

5. Sabitov S.M. Ugolovno-proczessual`ny`e problemy` regulirovaniya chastnoj detektivnoj deyatel`nosti v Respublike Kazakhstan. Dis. …dokt. filosofii (PhD). Semej, 2020. – 157 s.

6. Ragulin A.V. Novy`j zakonoproekt ob advokatskom zaprose ne sposoben dostich` postavlenny`kh v nem czelej i zadach! // Evrazijskaya advokatura. – 2016. – # 1 (20). – S. 56-62.

7. Dadonov S.V. Realizacziya princzipa sostyazatel`nosti na dosudebny`kh stadiyakh ugolovnogo proczessa Rossii: Avtoref. dis. ... kand. yurid. nauk. – M., 2003. – 31 s.

8. Kronov E.V. Advokatskij zapros v ugolovnom proczesse // Rossijskaya yusticziya. – 2008. – # 2. – S. 43-47.

9. Ragulin A.V. Proekt Federal`nogo zakona «O vnesenii izmenenij v otdel`ny`e zakonodatel`ny`e akty` Rossijskoj Federaczii v chasti obespecheniya prava advokata na sbor svedenij, neobkhodimy`kh dlya okazaniya yuridicheskoj pomoshhi»: avtorskij kommentarij i predlozheniya po sovershenstvovaniyu // Evrazijskaya advokatura. – 2014. – # 5 (12). – S. 40-55.

10. Kanafin D.K. Soblyudenie princzipa sostyazatel`nosti, ravenstva storon i prava na zashhitu v ugolovnom proczesse // https://online.zakon.kz/Document/?doc\_id=37826422#pos=273;-12 (data obrashheniya: 23.05.2021 g.).