

Лекция 7. ПРАВИЛА ПРОФЕССИОНАЛЬНОЙ ЭТИКИ АДВОКАТА, ЕЕ СОДЕРЖАНИЕ И ЗНАЧЕНИЕ

7.1. Правила профессиональной этики адвоката. Требования, предъявляемые к деятельности адвоката.

7.2. Правовая культура адвоката.

7.3. Нравственные начала защитительной речи адвоката.

7.1. Правила профессиональной этики адвоката. Требования, предъявляемые к деятельности адвоката. Юридическая этика формирует нравственные цели каждого вида профессиональной деятельности. Изучение нравственных основ деятельности адвоката обеспечивается генезисным анализом данной деятельности. *Генезисный анализ* – это исследование нравственного события, нравственного поведения в процессе его развития. Для этого событие делится на этапы, что и составляет основу этого метода исследования.

Адвокатская деятельность представляет собой следующую совокупность этапов:

- принятие дела к защите;
- беседы с клиентом (получение информации и определение линии защиты);
- сбор доказательственного материала;
- участие в предварительном следствии;
- участие в судебном следствии;
- судебные речи;
- участие в апелляционной инстанции;
- обжалование дела в кассационной инстанции;
- обжалование дела в надзорной инстанции;
- оказание помощи в процессе отбытия наказания.

В суде адвокат-защитник *должен выяснять обстоятельства, оправдывающие обвиняемого или смягчающие его вину и ответственность, а также оказывать обвиняемому юридическую помощь.* Деятельность адвоката в целом регулируется процессуальным законодательством, а ее этическая сторона – Правилами профессиональной этики адвоката, которые утверждены Постановлением министерства юстиции Республики Беларусь 30 сентября 2021 г. № 180 (далее – Правила). В главе 1 закреплено то, что Правила основаны на нравственных критериях и традициях адвокатуры, а также на международных стандартах и правилах адвокатской профессии и представляют собой свод положений, определяющих требования, предъявляемые к личности адвоката и его поведению при выполнении профессиональных обязанностей, а также во взаимоотношениях с клиентами, коллегами, органами адвокатского самоуправления, органами государственного управления, правоохранительными органами и судами, иными организациями и должностными лицами.

В сферу действия морали деятельность адвоката попадает в результате сложности взаимодействия с участниками процесса: обвиняемым, обвинителем, потерпевшим, другими заинтересованными лицами. Из этого вытекает важная проблема реализации нравственных норм. Известный в начале XX века юрист А. Ф. Кони подчеркивал, что уголовной защите должно предъявлять нравственные требования «ввиду сложных и многозначных отношений защитника к своему клиенту – подсудимому и к обществу».

Выполняя свой профессиональный долг, адвокат руководствуется такими моральными ценностями, как свобода, честь, достоинство личности, справедливость, истина, законность, объективность. Многие из них проявляются в нестандартных или конфликтных ситуациях. Например, возможен конфликт таких моральных ценностей, как стремление к истине и уважение чести, достоинства, неприкосновенности личности. Так, обвиняемый еще до суда может быть заключен под стражу при наличии достаточных оснований полагать, что он воспрепятствует установлению истины по уголовному делу. В данном случае приносится в жертву свобода, честь и достоинство личности обвиняемого, так как его вина окончательно не установлена. Нередко в такой ситуации адвокат протестует против применения мер процессуального принуждения при наличии хотя бы малейших оснований для протеста, интересы подзащитного для адвоката выше соображений того или иного следователя об оптимальных методах расследования.

Особенность нравственной позиции адвоката еще в большей степени выявляется по отношению к самой истине. Объективно деятельность адвоката-защитника способствует установлению истины по делу. Но одновременно к нему нельзя предъявлять требования всестороннего исследования обстоятельств дела. Иначе адвокат был бы похож на обвинителя. Субъективное стремление защитника к истине чревато опасностью нарушения права обвиняемого на защиту. Поэтому функция защитника – односторонняя функция, обуславливающая специфические нравственные переживания. Защитник оказывается незащищенным и от морального осуждения людей, не понимающих специфику труда адвоката.

Научное разрешение подобных нравственных коллизий путем построения шкалы моральных ценностей – задача адвокатской этики.

Этическая регламентация адвокатской деятельности имеет корни в глубокой древности. Тому есть ряд причин. Адвокат всегда стоял на страже важнейших для человека ценностей: его жизни, здоровья, свободы, доброго имени. Отношения адвоката с заинтересованными лицами всегда носили тайный характер, слабо поддавались внешнему контролю. А значит, открывались возможности для различных злоупотреблений, в том числе и доверия. Указать на долг и честь профессии, оградить ее престиж призваны были многочисленные кодексы морали. Дореволюционный адвокат клялся «не писать и не говорить на суде ничего, что могло бы клонить к ослаблению доброй нравственности, но честно и добросовестно исполнять обязанности принимаемого на себя звания».

Нравственным может быть призван такой поступок адвоката, который в максимальной степени отвечает интересам обвиняемого и не противоречит интересам правосудия. Адвокату должно быть присуще *чувство профессионального долга*. Исполнение этого долга контролируется *совестью* самого адвоката, ибо над адвокатом нет руководителя, а контроль за его деятельностью лишь последующий, не текущий. Каждый защитник осознает индивидуальную моральную ответственность за свои поступки и их последствия. О содержании профессионального долга адвоката можно судить исходя из сущности его функций: представительства и отстаивания интересов доверителя, клиента, обвиняемого.

Профессиональный долг не исчерпывается профессиональными обязанностями. Он также осознается как нравственная необходимость и выполняется по убеждению. Гарантией выполнения профессионального долга является совесть, честь, общественная репутация. Иными словами, адвокат являет собой образец точного и неуклонного соблюдения законов, моральной чистоты, безукоризненного поведения. Он обязан постоянно совершенствоваться в правовом и моральном отношении, повышать деловую квалификацию.

Круг профессиональных обязанностей адвокатов может меняться в зависимости от того, интересы какой процессуальной фигуры он поддерживает – обвиняемого или потерпевшего, истца или ответчика. Но профессиональный долг в его нравственном ореоле остается неизменным: максимальное использование всех не противоречащих закону возможностей для защиты обвиняемого и отстаивании законных интересов потерпевшего, истца или ответчика.

К адвокату предъявляется еще одно обязательное требование – *соблюдать профессиональную тайну*. Данная норма закреплена в Гл.3 Правил профессиональной этики адвоката. Это обусловлено тем, что отношения адвоката и клиента строятся на взаимном доверии. Сохранение тайны не только нравственная, но и правовая норма. Ее нарушение влечет негативные последствия морального характера: с одной стороны, наносится ущерб чести адвоката, а с другой – клиенту или доверенному лицу.

Адвокат обязан соблюдать правила конфиденциальности и после завершения дела. Общий кодекс правил для адвокатов стран Европейского Сообщества определил, что «на обязанность соблюдения конфиденциальности не распространяется действие срока давности».

Но в реальной жизни возможна ситуация, когда адвокат знает о преступлении. Обязан ли он как гражданин сообщить неизвестные сведения государственным органам? В обычных случаях факт недонесения о преступлении уголовно наказуем. В случае с адвокатом ситуация несколько иная. Во-первых, сообщивший наедине адвокату о преступлении, в суде может отказаться от своих признаний. Во-вторых, сообщение адвоката нельзя процессуально зафиксировать, ибо он не может быть допрошен в качестве свидетеля в отношении своего подзащитного. Исключая возможность допроса адвоката по обстоятельствам, ставшим ему известными в связи с

осуществлением профессионального долга, закон исключает ответственность адвоката в этой ситуации за недонесение о преступлениях. Подобная нравственная уступка адвокатам дана в целях достижения более высокого нравственного результата: каждый гражданин может рассчитывать на помощь профессиональной защиты, не опасаясь злоупотребления своим доверием. Во всех стадиях процесса, где участие адвокатов носит массовый характер, предварительное следствие, судебное разбирательство, а также в проведении просто юридических консультаций для граждан должны соблюдаться здравый смысл, правда, объективность и закон.

Этика поведения адвоката с клиентом является наиболее сложным и объемным по содержанию вопросом.

Основу взаимоотношений адвоката с клиентом составляет доверие. С первых минут общения с адвокатом, клиент должен понять, что перед ним не судья, а помощник, и у него нет оснований не быть откровенным с адвокатом.

В доверии отражается не только правовая природа отношений адвоката с обращающимися к нему лицами, но и нравственная сторона адвокатской деятельности, ее направленность на обеспечение субъективных прав граждан.

Консультируя клиента, адвокат должен помнить, что его задача - не только дать правильный совет, но и убедиться, что этот совет правильно понят. Совет адвоката должен быть понятным и четким, ясно выражающим то, что адвокат откровенно думает по поводу плюсов и минусов рассматриваемой ситуации, а также возможных результатов судебного рассмотрения спора¹⁰.

Вместе с тем адвокат должен честно высказать клиенту беспристрастное мнение о вероятном исходе дела. Адвокат, помимо ведения дела, оказывает клиенту иную юридическую помощь и, в частности, разъясняет правовое значение возникающих проблем. Советы адвоката не должны выходить за рамки закона.

При общении с клиентом о перспективе дела следует иметь в виду поговорку, приведенную Э. Пикаром в его уже названной книге: «Ничто не навредит так процессу, как название его беспроблемным».

Адвокат не вправе принять поручение на ведение уголовного дела, если:

1) в расследовании дела или его рассмотрении участвует лицо, с которым адвокат находится в родственных отношениях;

2) адвокат ранее участвовал в этом деле в качестве судьи, следователя, дознавателя, прокурора, общественного обвинителя, эксперта, переводчика, свидетеля, понятого, потерпевшего, гражданского истца или ответчика, а также секретаря судебного заседания;

3) адвокат ранее оказывал в какой-либо форме юридическую помощь лицу, интересы которого противоречат интересам обратившегося;

4) адвокату заранее известно, что он не сможет участвовать в назначенном к слушанию деле в силу занятости по другим делам;

5) адвокату известно, что он сам может быть вызван в качестве свидетеля по делу.

Особенности отношений адвоката с подзащитным заключаются в следующем.

Адвокат, выполняющий поручение по обязательному назначению, должен разъяснить своему подзащитному наличие у него права пригласить адвоката по соглашению.

Адвокат не вправе изменять позицию защиты, которую он согласовал с клиентом. Так же адвокат не вправе признавать доказанной вину подзащитного, если последний ее не признает.

В том случае, если подзащитный признает факты, лежащие в основе обвинения, как содержащие признаки состава преступления, но отрицает при этом свою виновность, адвокат должен исходить из необходимости надлежащей правовой оценки этих фактов, разъяснив при этом подзащитному неизбежность расхождения с его позицией.

Если обвиняемый признает свою вину, но это признание не подкрепляется другими доказательствами, и материалы дела, таким образом, свидетельствуют о необоснованности обвинения, адвокат по согласованию со своим подзащитным вправе разойтись с его позицией и занять независимую позицию.

В случае, когда признание виновности было вызвано незаконным воздействием на обвиняемого, адвокат-защитник обязан принять зависящие от него меры к установлению этого обстоятельства и его фиксации в протоколе.

Кроме того, адвокату следует проявлять повышенное внимание к подзащитному, который находится под стражей, поскольку арестованный пребывает в состоянии не только социальной, но и физической изоляции, лишен обычной обстановки, связей, изменен его привычный уклад жизни, испытывает нравственные и физические страдания, связанные с лишением свободы.

Адвокат не вправе принять поручение по гражданскому делу, если требования клиента не защищаются законом. Выяснив характер правоотношений и наличие правовых оснований для выполнения такого поручения, адвокат должен сообщить клиенту свое мнение относительно необходимых доказательств и перспектив судебного разбирательства.

Адвокат не должен принимать поручение на ведение гражданского дела, когда:

- правовая позиция адвоката противоречит позиции клиента;
- он является родственником другой стороны по делу.

Принимая решение о невозможности выполнения поручения, адвокат обязан поставить об этом в известность клиента заблаговременно, чтобы тот имел возможность обратиться к другому адвокату.

В том случае, если требования клиента противоречат закону или когда для защиты своих интересов он требует использовать незаконные средства и способы, или когда клиент для отстаивания своих интересов предлагает использовать нравственно сомнительные средства, а поддержание позиции клиента другими способами и средствами невозможно, адвокат обязан отказаться от помощи клиенту.

При этом мотивы отказа от дальнейшей работы адвокат должен довести до клиента.

Этическую сторону имеет гонорарная практика адвоката. Как известно, оплата труда адвоката бывает двух видов: по ставкам, установленным государством, и по соглашению с клиентом.

Во втором случае при определении размера гонорара за свою работу адвокат должен исходить из следующего:

- сложности дела;
- необходимых затраты времени (длительность процесса или соответствующих консультаций) и вероятность того, что согласие вести данное дело заставит адвоката отказаться от ведения других дел;
- материального положения клиента;
- традиции (гонорар, обычно выплачиваемый в данном регионе за подобную юридическую помощь);
- опыта и собственной юридической репутации;
- необходимости проведения исследований с участием оплачиваемых специалистов.

При этом размер гонорара должен оставаться справедливым и разумным.

При определении размера гонорара адвокат по просьбе клиента должен разъяснить клиенту принципы его определения.

Таким образом, к деятельности адвоката предъявляются следующие требования: достоинство в профессии и личное достоинство, которое обеспечивается особым моральным отношением к себе. В целях поддержания чести и достоинства адвокату следует быть вежливым, тактичным, честным, добросовестным, принципиальным и независимым; действовать квалифицированно, использовать все законные средства, способы и методы оказания юридической помощи; активно отстаивать свою позицию; сохранять адвокатскую тайну; не совершать действий, подрывающих престиж адвокатуры и личное достоинство адвоката, содействовать повышению роли и авторитета адвокатуры в обществе; использовать только достоверную информацию, участвуя в правовом воспитании граждан и предоставляя сведения в средства массовой информации; не допускать любых посягательств на свою профессиональную независимость; постоянно расширять и углублять свои познания в области права; при исполнении профессиональных обязанностей соблюдать деловую манеру в общении и деловой стиль одежды.

Адвокат не вправе: действовать вопреки законным интересам клиента, оказывать ему юридическую помощь, руководствуясь соображениями собственной выгоды, безнравственными интересами или находясь под воздействием давления извне; занимать правовую позицию, противоречащую интересам клиента; разглашать, а также использовать в личных целях без согласия клиента сведения, сообщенные им адвокату в связи с оказанием ему юридической помощи; делать публичные заявления о доказанности вины клиента, если последний ее отрицает; требовать и представлять документы, дискредитирующие участников процесса или иных лиц, если это не необходимо для дела; навязывать свою помощь лицам и привлекать их в качестве клиентов путем использования личных связей с работниками

правоохранительных и судебных органов, предложения клиенту своей помощи вместо избранного им адвоката, обещания клиенту благополучного исхода дела в случае своего участия в нем и другими недостойными способами; допускать высказывания, содержащие личные оскорбления в отношении участников процесса, а равно грубостью отвечать на грубость последних; покупать или иным способом приобретать являющееся предметом спора имущество клиентов, в том числе имущественные права, как на свое имя, так и на имя других лиц.

Высказывания адвокатов, затрагивающие честь и достоинство стороны по делу, ее представителя, обвинителя или защитника, свидетеля, потерпевшего, эксперта, переводчика, не нарушающие настоящих Правил, преследованию не подлежат. Распространяемая адвокатом и адвокатским образованием информация о своей деятельности и оказываемых видах юридической помощи не должна содержать: оценочных характеристик адвоката; отзывов других лиц о работе адвоката; сравнений с другими адвокатами и критики других адвокатов; заявлений, намеков, двусмысленностей, которые могут ввести в заблуждение потенциальных клиентов или вызывать у них безосновательные надежды на благополучный исход дела.

Адвокат вправе совмещать адвокатскую деятельность с работой в органах управления адвокатских образований и территориальных (Минской городской, областных) коллегий адвокатов (далее – коллегии адвокатов), с преподавательской, научной, творческой деятельностью, а также выступать примирителем в примирительной процедуре, медиатором в медиации или третейским судьей при рассмотрении дел третейскими судами. Осуществление адвокатом иной деятельности не должно порочить честь и достоинство адвоката или наносить ущерб авторитету адвокатуры.

7.2. Правовая культура адвоката. Правовая культура проявляется в профессионализме и высоком общественном статусе юридических кадров и учреждений, позитивной правовой активности субъектов права, уважении юридических процедур, в состоянии правовой науки и юридического образования.

Профессиональная правовая культура адвоката. Профессия адвоката необычна. Она требует призвания, мастерства, глубоких знаний, прочных навыков и полной отдачи. Адвокат должен постоянно поддерживать престиж своей профессии.

Профессиональная культура адвоката включает:

- знание законодательства и возможностей юридической науки;
- убежденность в необходимости и социальной полезности законов и подзаконных актов, в ценности права как меры свободы и справедливости;
- умение пользоваться правовым инструментарием – законами и другими правовыми актами в повседневной деятельности, юридической техникой, достижениями юридической науки и практики.

Адвокат, осуществляющий профессиональную деятельность, должен обладать рядом специфических качеств, к которым можно отнести следующие:

– профессионально-деловые: глубокое уважение законов, работоспособность, ответственность, способность самокритично оценивать свою деятельность, дисциплинированность и пунктуальность в работе;

– морально-этические: твердость моральных устоев, высокие этические взгляды, совесть, принципиальность, гуманность;

– интеллектуальные: умение отличать существенное от несущественного, эрудиция, глубина и логичность мышления, независимость мышления, здравый смысл, рассудительность, гибкость мышления (умение рассматривать вопрос со всех сторон), конструктивность и прогностический характер мышления, наблюдательность, продуктивная память;

– эмоционально-волевые: умение в сложных условиях оставаться терпимым, рассудительным, уважительным, выдержанным, уравновешенным;

– организационные: умение организовать эффективную работу.

Адвокат выступает гарантом защиты прав граждан, и особенно тех, которые вступили в конфликт с обществом. Адвокат, с одной стороны, – официальный участник процесса с соответствующими полномочиями, а с другой – он должен строить отношения с подзащитным на основе полного доверия при отсутствии любого контроля в этом вопросе со стороны государства. В такой ситуации без умения адвоката устанавливать психологический контакт с подзащитным, без понимания общности интересов успеха не добиться.

Адвокат должен быть точным психологом, так как ему необходимо выстроить защиту человека, а не обосновать его права на совершение преступления. Нельзя дистанцироваться от интересов общества, игнорируя право людей жить в спокойной, а не криминальной обстановке. И общество это должно понимать: не существует адвокатов, которым нравится, когда убивают, грабят, воруют, насилуют и т. п. Адвокаты, как и все люди, относятся к этим проявлениям крайне отрицательно. Главное в работе адвоката – соблюдение закона. Адвокаты не делятся на разряды, уровни квалификации. Формальных критериев оценки их деятельности не существует, а их популярность не синоним высокого уровня мастерства.

Быть хорошим адвокатом – это психологически понимать самому и уметь объяснить другим, что при любой ситуации торжествовать может и должен только закон, причем стремление придерживаться закона у адвоката должно строиться на развитом правосознании и нравственных мотивах. Какие психологические особенности можно отметить у адвокатов? Прежде всего, это коммуникабельность. Повседневная деятельность адвоката протекает в общении: встречи с клиентами, участие в переговорах при проведении следственных действий, судебные заседания и т. д. Умение сотрудничать с людьми, не противопоставлять себя им, понимать их проблемы и трудности – нелегкая задача, но без ее решения успеха не будет.

Важное место в деятельности адвоката занимает воспитательная функция. Юридическая безграмотность людей, недоверие к государству, неосведомленность о своих правах приводит иногда к тяжким последствиям. Низкий уровень правосознания не дает возможности людям правильно оценить происходящие события и удержаться от правонарушений. Воспитательная работа адвоката должна быть направлена на формирование уважения к закону, умения применять на практике знание закона, т. е. находить законные способы и методы отстаивания своих прав.

Адвокат осуществляет воспитательную деятельность вежливо, мягко, с особой деликатностью в процессе общения с людьми, через педагогическую деятельность и пропаганду юридических знаний.

Овладение профессией адвоката предполагает высокий уровень развития личности, постоянное стремление к самореализации и самосовершенствованию. Юрист, не способный к сопереживанию, не умеющий общаться, неорганизованный, некоммуникабельный, не сможет работать адвокатом, так как для этой профессии необходим особый талант, артистизм, умение перевоплощаться и другие высокопрофессиональные качества.

Для достижения необходимого результата в процессе общения адвокату бывает необходимо использовать различные методы психологического воздействия на окружающих его людей.

Кроме всего вышеперечисленного, правовая культура адвоката включает в себя понимание ответственности за нарушение правил профессиональной этики адвоката. В соответствии с Правилами, проступками, несовместимыми со званием адвоката, являются:

- совершение действий, дискредитирующих звание адвоката и адвокатуру;
- систематическое невыполнение решений Белорусской республиканской, территориальной коллегий адвокатов, принятых в пределах их компетенции, предусмотренных Законом Республики Беларусь «Об адвокатуре и адвокатской деятельности в Республике Беларусь» и уставами;
- препятствование осуществлению Министерством юстиции, другими контролирующими органами, органами адвокатского самоуправления функций, возложенных на них законодательными актами;
- приобретение являющегося предметом спора имущества клиентов, в том числе имущественных прав, как на свое имя, так и на имя других лиц.

7.3. Нравственные начала защитительной речи адвоката. Судебное красноречие имеет свои особенности, свою специфику, которая обусловлена нормами процессуального законодательства и предполагает оценочно-правовой характер речи. Основная функция судебного красноречия (или судебного ораторского искусства) – способствовать установлению юридической истины по делу, формированию внутреннего убеждения судей.

Искусство судебного оратора проявляется в умении четко определить тему спора (тезис, целевую установку), построить судебное выступление так, чтобы привлечь внимание судей и удержать его в продолжение всей речи, в умении

полно и объективно проанализировать обстоятельства дела, указать причины преступления или гражданского конфликта, дать глубокий психологический анализ личности подсудимого и потерпевшего, выстроить систему опровержений и доказательств, сделать правильные правовые выводы и убедить в этом судей и аудиторию.

Проявляется оно и в умении оказать психологическое воздействие, в умении найти точные языковые средства для выражения мыслей, так как содержательная, ценная мысль нуждается в совершенной форме. Совершенство речи создает в судебной аудитории атмосферу доверия оратору.

Мастерство судебного оратора основывается на постоянном упорном, целенаправленном труде. Только частые упражнения и желание добиться мастерства приведут к умению говорить публично. В искусстве судебного выступления уметь говорить – значит свободно владеть всеми материалами дела, всеми доказательствами, ощущать форму своей речи, понимать ее значение, знать секреты профессии оратора. Четкое, ясное, безупречно аргументированное изложение своей позиции – важный признак культуры ораторского труда.

Высшим уровнем культуры речи является речевое мастерство, заключающееся в умении ясно (доходчиво), логично и убедительно раскрывать мысли, в богатстве словаря и разнообразии грамматических конструкций. Важно передать информацию не только грамотно, но и экспрессивно; не штампованными, надоевшими словами, а по-своему, самобытно, индивидуализировано. Речевое мастерство включает в себя умение найти наиболее точное, значит, наиболее подходящее для конкретной ситуации и стилистически оправданное средство языка.

Судебное красноречие, основное назначение которого – способствовать установлению юридической истины по делу, формированию внутреннего убеждения судей, имеет свою специфику, которая обусловлена нормами процессуального закона и предполагает оценочно-правовой характер речи.

Судебное ораторское искусство можно определить как комплекс знаний и умений юриста по подготовке и произнесению публичной судебной речи сообразно с требованиями закона; как умение построить объективно аргументированное рассуждение, формирующее научно-правовые убеждения; как умение воздействовать на правосознание людей.

Судебная речь адвоката бывает следующих разновидностей:

– речь адвоката по уголовным делам в суде первой инстанции (защитительная речь и речь адвокатов-представителей потерпевшего, гражданского истца и гражданского ответчика) или, в случае отказа от защиты, речь подсудимого в свою защиту (самозащитительная речь);

– речь адвоката по гражданским делам в суде первой инстанции;

– речь адвоката по уголовным и гражданским делам в суде второй инстанции;

– реплика как особый вид судебной речи.

Судебная речь – речь полемическая, убеждающая, так как основная функция сторон в судебных прениях – это доказывание, опровержение, убеждение.

Каждая публичная речь включает в себя «предмет» и «материал». *Предмет* – это определенная сторона, часть действительности, которую характеризует оратор, материал – это материалы, дающие основание говорить конкретно об избранном предмете. Предметом судебной речи является то дело, которое рассматривается в уголовном и гражданском процессе. *Материал* – обстоятельства, связанные с конкретным происшествием, факты, доказательства. Тематика судебной речи строго ограничена материалами рассматриваемого дела, речь отличается большей конкретностью, чем любая другая публичная речь.

Психологи отмечают, что «судебные речи как прокурора, так и адвоката обеспечивают»:

- 1) активизацию мыслительной деятельности судей по анализу и синтезу всех воспринятых в ходе судебного следствия фактов;
- 2) помощь в выявлении спорных, противоречивых фактов;
- 3) правильное определение круга вопросов, которые необходимо будет разрешить в совещательной комнате.

Содержание речи определяется целевой установкой оратора, которая в каждом судебном процессе зависит от конкретных обстоятельств дела, от позиции оратора по делу.

По содержанию судебная речь может выступать в качестве монолога или диалога.

Защитительная речь – речь защитника в судебных прениях по уголовным делам, в которой с точки зрения защиты обвиняемого дается анализ собранных по делу доказательств, излагаются суду соображения по существу обвинения, квалификации преступления, мере наказания и по другим вопросам, имеющим значение для вынесения законного и обоснованного приговора.

Защита обвиняемого представляет собой утверждение о невиновности или меньшей виновности обвиняемого, которое облекается в определенную процессуальную форму (ходатайство, защитительная и самозащитительная речи, кассационная и надзорная жалобы), а также процессуальную деятельность, направленную на выяснение обстоятельств, оправдывающих обвиняемого или смягчающих его ответственность, и оказание обвиняемому необходимой юридической помощи.

Содержание защитительной речи определяется темой выступления, т. е. позицией по делу и вопросами, указанными законом. Защитник должен выбрать процессуальную позицию в соответствии с материалами дела, выясненными обстоятельствами, установленными доказательствами, требованиями закона защищать права и законные интересы обвиняемого и согласовать ее со своим подзащитным.

Адвокат в защитительной речи обязан привести доказательства, обосновывающие его позицию, юридическую и фактическую аргументацию своих выводов.

Содержание и структура защитительной речи строго индивидуальны и зависят от результатов судебного следствия, избранной защитой позиции, характера предъявленного обвинения, особенностей доказательственного

материала и других обстоятельств уголовного дела. На построение защитительной речи большое влияние оказывает обвинительная речь. Защитник выступает в суде после прокурора и поэтому не может не учитывать тех доводов и аргументов, которые приведены прокурором. Он обязан представить на рассмотрение суда свои доводы и соображения, привести свои аргументы.

Исходя из конкретных обстоятельств дела защитник может:

а) оспаривать обвинение в целом, доказывая невиновность подсудимого за отсутствием в его действиях состава преступления, за отсутствием самого события преступления или за непричастностью к нему подсудимого;

б) оспаривать обвинение в отношении отдельных его частей;

в) оспаривать правильность квалификации, доказывая необходимость изменения предъявленного обвинения на статью УК, влекущую более легкое наказание;

г) обосновывать меньшую степень вины и ответственности подсудимого, приводя смягчающие его вину обстоятельства;

д) доказывать невменяемость подсудимого, исключающую наступление уголовной ответственности.

Обычно защитительная речь состоит из следующих фрагментов:

1) предварительная часть – позиция по делу;

2) вступительная часть;

3) анализ фактических обстоятельств дела;

4) анализ юридической стороны предъявленного обвинения;

5) характеристика личности подсудимого;

6) анализ причин и условий, способствовавших совершению преступления;

7) заключительная часть.

Позиция по делу. Так как речь идет об уголовном преступлении, то Уголовный кодекс должен содержать те статьи, в которых обвиняется подсудимый. Причем обвинение должно доказать все элементы состава преступления. Если отсутствует хотя бы один элемент, то преступления нет и подозреваемый не виновен. Поэтому очень важно определить, какие элементы состава преступления наиболее слабо доказаны, их следует оспаривать, и на этом строится версия защиты и фактическая версия. Фактическая версия призвана объяснить суду, что произошло и почему. Версия должна быть логичной, простой, реальной и соответствовать юридической версии.

Вступительная часть речи. Во времена Древней Греции античные ораторы делили речь на вступительную, главную и заключительную части. Значительная доля успеха адвоката определялась удачным вступлением, которое знакомит с темой выступления и подготавливает к восприятию фактов, подчас сухих и малоинтересных, но, как правило, очень важных. И восприятие этих фактов будет зависеть именно от вступления.

Первое – необходимо обратить внимание на здравый смысл, ибо, как писал известный адвокат Р. Харрис (автор «Школы адвокатуры» руководства к ведению гражданских и уголовных дел), «...здравый смысл есть основание адвокатского искусства».

Второе – это сдержанность в речи. От шума, треска и пены появляется только раздражение, и даже верные вещи очень плохо воспринимаются.

Следующее, на что следует обратить особенное внимание, – это логика рассуждений. Люди лучше усваивают доводы, необходимо толково и просто изложить обстоятельства дела – это вызывает доверие. Нельзя спешить обосновывать свои доводы. Просто выскажите их, и пусть над ними думает обвинение. И последнее – примеры. Они нужны, но злоупотреблять ими нельзя. Лучше всего приводить примеры судебной практики из пленумов Верховного суда. Ум человека склонен подчиняться сравнению, особенно, если нарисован красивый образ, да еще подкрепленный фактической стороной дела и законом.

Анализ и оценка доказательств в соответствии с законом, доказательствами являются любые фактические данные, удостоверяющие в установленном порядке наличие или отсутствие общественно опасного деяния, виновность лица, обвиняемого в его совершении, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела. Эти данные устанавливаются показаниями свидетелей, заключением экспертов и т. п.

Каждое в отдельности взятое доказательство анализируется и оценивается с позиции защиты с учетом особенностей данного дела. Затем все собранные по делу доказательства рассматриваются в совокупности, устанавливается их взаимная связь или отсутствие ее.

Анализ и оценка каждого вида доказательств имеет свои особенности. В ходе проверки показаний свидетелей и их оценки подход к этому выбирается в зависимости от того, свидетель это со стороны обвинения или защиты.

Адвокат должен попытаться найти убедительное объяснение, почему он считает показания свидетеля обвинения недостоверными, и наоборот, почему следует доверять свидетелю защиты. Все свидетельские показания нужно сопоставить между собой, с другими материалами дела. При несоответствии показаний необходимо на это обратить внимание суда и в защитительной речи рассмотреть их с позиции защиты.

Особой оценки заслуживают показания потерпевшего. Иногда обстоятельства дела вынуждают защитника касаться в своей речи морального облика свидетеля или потерпевшего. В этих случаях необходима сдержанность в оценках и тактичность. Есть категория дел, по которым исследование морально-психологического облика потерпевшего в защитительной речи необходимо (например, дела о хулиганстве, побоях, изнасилованиях).

Оценку вещественных доказательств необходимо вести также по нескольким позициям, учитывая их наличие или оспаривание (например, нож – он есть или его нет, и если есть, то тот ли это нож).

Обязательно в защитительной речи после оценки собранных доказательств необходимо обратиться к личности подсудимого. Это данные о прошлой и настоящей жизни подсудимого, его семье, здоровье, психологии и др.

Адвокат должен постараться раскрыть внутренний мир подсудимого, его мировоззрение, проникнуть в его психологию, переживания, объяснить его

поступки. Речь будет яркой и убедительной, когда вы будете «болеть» за своего подзащитного, будете искренним в желании помочь ему. Необходимо выявить и показать суду то особенное, что присуще данному человеку, и особенно подчеркнуть факт раскаяния, если он признается в совершении деяния.

В любом, даже очень непривлекательном для защиты деле можно и нужно найти объяснения, почему было совершено то, что вменяется в вину клиенту.

Это объяснение должно быть простым, понятным и убедительным, иначе может получиться эффект, обратный желаемому.

В заключении подводятся итоги сказанному.

Адвокат, формулируя окончательные выводы, обращается к суду с просьбой оправдать подсудимого или назначить условное наказание и т. д. Это зависит от позиции защитника по конкретному делу. Также в заключении необходимо еще раз кратко, несколькими фразами подчеркнуть самые существенные, узловые моменты речи. Чтобы ваши последние фразы запомнились, они должны быть яркими, выразительными.

Следует избегать выражения личного мнения, лучше ссылаться на показания свидетелей, заключение экспертов, оценку вещественных доказательств. Нельзя подчеркивать слабость обвинения, а необходимо обращать внимание на сильные позиции защиты. О своих слабых местах упомянуть необходимо, но очень осторожно и вскользь.

И в течение всего вступления нужно повторять многократно, но в разных вариациях свою позицию по делу.

Что касается формы защитительной речи, то адвокат должен помнить о том, что умение говорить красиво – талант, который дан не каждому. Поэтому он должен готовиться к выступлению тщательно и продуманно.

Речь адвоката должна быть ясной и последовательной. Время выступления должно быть ограничено тем временем, которое ему необходимо для изложения всего того, что он, тщательно взвесив, хочет сказать.

