**ИМЕНЕМ АЗЕРБАЙДЖАНСКОЙ РЕСПУБЛИКИ**

**П О С Т А Н О В Л Е Н И Е**

**Пленума Конституционного суда**

**Азербайджанской Республики**

*О толковании статей 92.10.1, 92.10.3 и 244.2 Уголовно-процессуального кодекса Азербайджанской Республики в их взаимосвязи*

**28 марта 2019 года                                                               город Баку**

 Пленум Конституционного суда Азербайджанской Республики в составе Фархада Абдуллаева (председатель), Соны Салмановой, Судабы Гасановой (судья-докладчик), Ровшана Исмаилова, Джейхуна Гараджаева, Рафаэля Гваладзе, Махира Мурадова, Исы Наджафова и Кямрана Шафиева,

 с участием секретаря суда Фараида Алиева,

 представителей заинтересованных субъектов – заместителя начальника Управления правового обеспечения Генеральной Прокуратуры Азербайджанской Республики Айнур Османовой, и заведующего сектором Аппарата Милли Меджлиса Азербайджанской Республики Эльдара Аскерова,

эксперта- профессора кафедры уголовного процесса Бакинского государственного университета, доктора юридических наук Мидхада Гафарова,

специалистов- судьи Верховного Суда Азербайджанской Республики Хафиза Насибова,

начальника контрольно-методического управления Главного следственно-дознавательного управления Министерства внутренних дел Азербайджанской Республики Эмиля Мамедова и члена Коллегии Адвокатов Азербайджанской Республики Фарида Гасанова,

 в соответствии с частью IV статьи 130 Конституции Азербайджанской Республики на основании запроса Прокуратуры Азербайджанской Республики рассмотрел в открытом судебном заседании в порядке особого конституционного производства конституционное дело о толковании статей 92.10.1, 92.10.3 и 244.2 Уголовно-процессуального кодекса Азербайджанской Республики.

Заслушав доклад судьи С. Гасановой по делу, выступления представителей заинтересованных субъектов и специалистов, мнение эксперта, изучив и обсудив материалы дела, Пленум Конституционного суда Азербайджанской Республики

**УСТАНОВИЛ:**

Прокуратура Азербайджанской Республики (далее Прокуратура), обратившись с запросом в Конституционный Суд Азербайджанской Республики (далее Конституционный Суд), просила дать толкование статей 92.10.1 и 92.10.3 Уголовно-процессуального кодекса Азербайджанской Республики (далее Уголовно-процессуальный кодекс) предусматривающих запрет на самовольный отказ защитника от защиты и участия в процессуальных действиях, производимых с участием подзащитного, также статьи 244.2 предусматривающей не обязанность, а право защитника присутствовать при производстве обыска и выемки в отношении подозреваемого или обвиняемого лица.

Запрос обоснован тем, что статьи 92.10.1 и 92.10.3 Уголовно-процессуального кодекса, запрещая защитнику отказ от участия в процессуальных действиях, производимых в отношении подозреваемого или обвиняемого лица, возлагают на него такое участие в качестве обязанности, в статье 244.2 данного Кодекса присутствие защитника при производстве следственных действий как обыск и выемка предусматривается как его право. Поэтому между статьями 92.10.1 и 92.10.3 Уголовно процессуального кодекса и статьей 244.2 данного Кодекса возникает несоответствие. Так, в ряде случаев защитник отказывается от участия в следственных действиях, ссылаясь на свое право, а не обязанность присутствовать при таких действиях, а также то, что производство следственных действий с нарушением закона, противоречит законным интересам подзащитного.

Отказ защитника от участия в следственных действиях расценивается прокуратурой как нарушение требований статей 90.7.2, 90.7.9, 92.3.9, 92.10.1 и 92.10.3 Уголовно-процессуального кодекса. Запросодатель считает, что в целях устранения возникающих в правоприменительной практике противоречий, было бы целесообразно внести ясность в нормы уголовно-процессуального законодательства, запрещающие защитнику отказываться вопреки интересам подзащитного от участия в процессуальных действиях, а также в нормы, регулирующие присутствие защитника при проведении следственных действий как обыск и выемка.

Пленум Конституционного суда прежде всего считает необходимым отметить, что хотя некоторые обстоятельства дела, указанного в запросе, связаны с присутствием защитника в следственных действиях как личный обыск и выемка, предусмотренных в статье 246 Уголовно-процессуального кодекса, тем не менее предмет данного конституционного дела составляет толкование статей 92.10.1, 92.10.3 и 244.2 данного Кодекса в их взаимосвязи.

Согласно частям I и II статьи 26 Конституции Азербайджанской Республики (далее Конституция) каждый вправе защищать не запрещенными законом способами и средствами свои права и свободы. Государство гарантирует защиту прав и свобод каждого.

На основании статьи 61 Конституции, каждый имеет право на получение квалифицированной юридической помощи. В случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается бесплатно, за счет государства. У каждого лица с момента задержания, заключения под стражу, предъявления обвинения в совершении преступления со стороны компетентных государственных органов есть право пользоваться помощью защитника.

Согласно части 3 статьи 6 Европейской Конвенции по правам человека (далее Конвенция), каждый обвиняемый в совершении уголовного преступления имеет право защищать себя лично или через посредство выбранного им самим защитника или, при недостатке у него средств для оплаты услуг защитника, пользоваться услугами назначенного ему защитника бесплатно, когда того требуют интересы правосудия.

Европейский суд по правам человека в постановлении по делу Артико против Италии указал, что в пункте (с) части 3 статьи 6 Конвенции говорится о помощи, а не о назначении защитника. Само назначение еще не обеспечивает эффективной помощи. Так как назначенный адвокат может умереть, серьезно заболеть, в течение длительного периода быть лишен возможности действовать или уклоняться от выполнения своих обязанностей. Государственные органы, если они уведомлены о возникшем положении, должны либо его заменить, либо заставить выполнять свои обязанности.

Согласно правовой позиции сформулированной Пленумом Конституционного суда в связи с правом на получение юридической помощи, общественное значение права на получение каждым квалифицированной юридической помощи состоит в том, что данное право по сути является важной гарантией осуществления прав и свобод человека и гражданина. Превентивная функция, являющаяся одной из функций данного права, не только содействует осуществлению лицом своих прав и свобод в соответствии с законом, но и гарантирует предотвращение действий органов государственной власти и их должностных лиц, направленных на незаконное ограничение прав и свобод человека и гражданина.

Право каждого лица пользоваться помощью защитника, являясь разновидностью права на получение квалифицированной юридической помощи взаимосвязано с другими правами, закрепленными в Конституции (право защищать не запрещенными законом способами и средствами свои права и свободы, право на свободу, право на судебную защиту), и гарантирует их осуществление. Как продолжение этого, основной целью права пользоваться помощью защитника, как одного из основных элементов правосудия, является гарантия реального (действительного) равенства сторон в уголовном процессе с обеспечением подозреваемого или обвиняемого лица защитником (Постановление "О толковании некоторых положений статьи 92.12 Уголовно-Процессуального Кодекса Азербайджанской Республики" от 20 мая 2011 года).

Право на защиту, наряду с гарантией законных интересов лица, является гарантией интересов правосудия, социальной ценностью. Правоотношения, возникшие в связи с обеспечением права каждого на получение правовой помощи, отражают в себе общественные интересы, поэтому подтверждают выполнение государством стоящие перед ним конституционные обязательства в этой области. Это требует принятия государством при необходимости позитивных мер для зашиты прав лица.

 В этом контексте необходимость обеспечения права обвиняемого на получение качественной юридической помощи служит полному, объективному и всестороннему рассмотрению обстоятельств дела и, в итоге направлена на эффективное осуществление правосудия. Так, право на получение качественной правовой помощи должно расцениваться не только как обеспечение защиты прав и свобод лица, а также его законных интересов, но и как первоначальное условие осуществления правосудия на основе принципов равенства сторон и состязательности.

В целях регулирования обеспечения прав каждого лица на территории Азербайджанской Республики на обращение на судебном процессе, предварительном следствии и дознании к выбранному им адвокату для осуществления охраны своих прав и законных интересов, на использование помощи защитника с момента задержания, ареста, обвинения в совершении преступления, и деятельности адвокатов, оказывающих юридическую помощь по иным вопросам, был принят Закон Азербайджанской Республики "Об адвокатах и адвокатской деятельности" (далее Закон "Об адвокатах и адвокатской деятельности").

На основании статьи 3 данного Закона основные задачи адвокатской деятельности заключаются в защите прав, свобод и охраняемых законом интересов физических и юридических лиц и оказание им высококачественной юридической помощи.

Согласно уголовно-процессуальному законодательству каждому задержанному или заключенному под стражу лицу на понятном ему языке немедленно должны быть сообщены причины задержания или заключения под стражу, а также суть подозрения или обвинения, права на отказ от дачи показаний и на получение юридической помощи от защитника. В ходе уголовного преследования дознаватель, следователь, прокурор или суд обязаны принять меры к обеспечению права потерпевшего, подозреваемого или обвиняемого на получение квалифицированной юридической помощи. Орган, осуществляющий уголовный процесс, обязан обеспечить следующие права подозреваемого или обвиняемого: пользоваться помощью защитника до задержания, заключения под стражу либо, соответственно, до первого допроса в качестве подозреваемого или с момента предъявления обвинения обвиняемому; осуществлять свою защиту лично самому или через выбранного им защитника либо, при отсутствии у него достаточных средств для уплаты защитнику вознаграждения, получить бесплатную юридическую помощь (статьи 14.4 , 19.1 и 19.4 Уголовно-процессуального кодекса).

Как видно, обеспечение прав подозреваемого или обвиняемого лица на получение квалифицированной юридической помощи и защиту в случаях и порядке, предусмотренных законодательством установлена как одна из основных обязанностей органа, осуществляющего уголовный процесс.

Случаи, в которых должно быть обеспечено участие защитника в уголовном процессе, его права, обязанности, действия, которые защитнику запрещается осуществлять, и пр. регулируются статьей 92 Уголовно-процессуального кодекса.

Случаи, когда должно быть обеспечено участие защитника в уголовном процессе, предусмотрены в статье 92.3 Кодекса. На основании данной статьи участие защитника в уголовном процессе должно быть обеспечено, по требованию подозреваемого или обвиняемого; при невозможности самостоятельного осуществления подозреваемым или обвиняемым своего права на защиту в силу немоты, слепоты, глухоты, иных серьезных нарушений функций речи, слуха, зрения, тяжелой продолжительной болезни, а также умственной отсталости, очевидного слабоумия и т.п.; если в момент совершения преступления подозреваемый или обвиняемый был несовершеннолетним; если обвиняемый является военнослужащим срочной военной службы; если подозреваемому или обвиняемому вменяется совершение особо тяжкого преступления; при задержании подозреваемого или обвиняемого или применении к обвиняемому меры пресечения в виде ареста (кроме случая, предусмотренного статьей 153.2.8. настоящего Кодекса); при наличии противоречий между законными интересами обвиняемых, когда у одного из них имеется защитник и в др. случаях.

Таким образом, законодатель, установив в статье 92.3 Уголовно-процессуального кодекса особые обстоятельства, учел важность участия защитника в уголовном процессе и запретил осуществление уголовного процесса без его участия. При наличии этих обстоятельств суд или орган, осуществляющий уголовное преследование, могут осуществлять следственные или иные процессуальные действия после обеспечения обязательного участия защитника. В то же время законодатель предусмотрел возможность отказа подозреваемого или обвиняемого лица от защитника. Однако в соответствии со статьей 92.12 Уголовно-процессуального кодекса в некоторых случаях, указанных в статье 92.3 данного Кодекса, отказ подозреваемого или обвиняемого лица от защитника не принимается. Необеспечение обязательного участия защитника в уголовном процессе может быть расценено как нарушение уголовно-процессуального законодательства и стать причиной признания соответствующего процессуального действия и его результатов незаконными.

В целях обеспечения надлежащего выполнения защитником функции защиты по уголовному преследованию в статье 92.9 Уголовно-процессуального кодекса предусмотрен ряд его процессуальных прав. Защитник осуществляет следующие права: по предложению органа, осуществляющего процесс, участвует в следственных или иных процессуальных действиях, производимых этим органом, а также в любых подобных действиях, производимых с участием подзащитного; напоминает подозреваемому или обвиняемому его права, обращает внимание лица, производящего следственное или иное процессуальное действие, на допущенное им нарушение закона; заявляет возражения против действий органа, осуществляющего уголовный процесс, и требует его занесения в протокол следственных или иных процессуальных действий; знакомится с протоколами следственных или иных процессуальных действий, произведенных с его участием или с участием подзащитного, а также с протоколом судебного заседания; делает замечания по верности и полноте записей в протоколах следственных или иных процессуальных действий, в которых принял участие; участвуя в следственных или иных процессуальных действиях и судебном разбирательстве, требует занесения в соответствующий протокол необходимых обстоятельств и пр.

Вместе с тем, для обеспечения соблюдения принципов и правил профессиональной деятельности адвоката, а также правил ведения производства по уголовному преследованию в статье 92.11 Уголовно-процессуального кодекса определены обязанности защитника. Согласно данной статье защитник должен выполнять следующие обязанности: участвуя в уголовном процессе, руководствоваться требованиями закона; отстаивать законные интересы подозреваемого или обвиняемого всеми законными способами; давать подзащитному необходимые юридические консультации и действовать сообразно позиции, избранной стороной защиты, для завершения дела в пользу подзащитного в той степени, в какой это возможно в его положении, соблюдать адвокатскую этику; по вызову органа, осуществляющего уголовный процесс, явиться для оказания юридической помощи подозреваемому или обвиняемому и пр.

На основании статьи 16 Закона "Об адвокатах и адвокатской деятельности", при осуществлении профессиональной деятельности адвокат обязан: выполнять требования закона, пользоваться всеми предусмотренными законодательством способами для защиты интересов защищаемого лица или лица, права которого представляются; хранить адвокатскую тайну, соблюдать присягу адвоката и адвокатскую этику; руководствоваться исключительно требованиями закона;

Для обеспечения права на получение квалифицированной юридической помощи, предусмотренной статьей 61 Конституции, статья 92.10 Уголовно-процессуального кодекса установила запрет на осуществление защитником определенных действий. Так в соответствии со статьей 92.10.1 и 92.10.3 защитнику запрещается: осуществлять какое-либо действие, противоречащее законным интересам подзащитного, в том числе подтверждать связь подзащитного с совершенным преступлением и его виновность, принимать предъявленный ему гражданский иск, отказываться от участия в процессуальных действиях, производимых с участием подзащитного, и препятствовать осуществлению им своих прав; самовольно отказываться от защиты или прекращать свои полномочия в качестве защитника.

Запрет отмеченными статьями Уголовно-процессуального кодекса, защитнику определенных действий, надлежащему осуществлению адвокатом обязанностей по оказанию квалифицированной юридической помощи, предусмотренной статьей 92.11 данного Кодекса и статьей 16 Закона "Об адвокатах и адвокатской деятельности", а также защите законных интересов подзащитного. Это проявляется в основном в запрете защитнику отказываться от участия в процессуальных действиях, проводимых с участием подозреваемого или обвиняемого, а также самовольно отказываться от защиты.

Анализ статьи 92.10.1 Уголовно-процессуального кодекса, позволяет прийти к такому выводу, что участие защитника в процессуальных действиях, производимых с участием подзащитного, является требованием законодательства и его отказ от участия в проведении таких действий запрещен с целью защиты законных интересов подзащитного. Такой отказ, противоречащий законным интересам подзащитного и требованиям уголовно-процессуального законодательства, может расцениваться как ненадлежащее выполнение обязанностей, возложенных на защитника законодательством.

В связи с этим следует подчеркнуть, что участвуя в процессуальных действиях, производимых с участием подзащитного, защитник выполняет свои процессуальные обязанности для защиты законных интересов подозреваемого или обвиняемого. Обеспечение в уголовном процессе осуществления предусмотренных законодательством процессуальных прав и обязанностей защитника, в конечном итоге выступает в качестве важного вклада в осуществление правосудия.

Пленум Конституционного суда считает необходимым отметить, что положение “самовольно отказываться от защиты" статьи 92.10.3 Уголовно-процессуального кодекса включает, наряду с полным отказом защитника от защиты, также отказ от отдельных этапов процесса защиты и отказ без уважительной причины от участия в каких-либо процессуальных действиях.

Таким образом, законодатель не ставит участие защитника в процессуальных действиях, производимых с участием подозреваемого или обвиняемого, в зависимость от суждения защитника и подзащитного.

Что же касается участия защитника в процессуальных действиях, производимых без участия подзащитного, то с учетом интересов подзащитного защита в целях эффективной организации должна осуществляться по согласованию с ним.

По поводу просьбы о толковании указанной в запросе относительно права защитника на участие в следственных действиях по обыску и выемке предусмотренных в статье 244.2 Уголовно процессуального кодекса, Пленум Конституционного суда отмечает следующее.

Детальный порядок осуществления защитником процессуальных прав, перечисленных в статье 92.9 Уголовно процессуального кодекса закреплены в специальных нормах данного Кодекса. На основании статьи 244.2 Уголовно-процессуального кодекса, являющейся одной из таких статей, при производстве обыска и выемки в отношении подозреваемого или обвиняемого имеет право присутствовать его защитник. Если защитник, предварительно предупрежденный следователем о производстве данного следственного действия, изъявит желание присутствовать при обыске и выемке, следователь должен обеспечить такое его право.

Следует отметить, что установленное в статье 244.2 Кодекса право защитника присутствовать при проведении обыска и выемки, включает возможность, предусмотренную законодательством для обеспечения осуществления уголовно-процессуальных функций подзащитного с целью защиты его законных интересов. В этом контексте законодатель возложил на следователя обязанность предварительно предупреждать защитника о проведении данного следственного действия, если защитник изъявит желание присутствовать при обыске и выемке, - обеспечить такое его право.

Обыск и выемка-это следственные действия, относящиеся к процессуальным действиям, производимым как с участием, так и без участия подозреваемого или обвиняемого. В этом случае, в зависимости от участия или неучастия подозреваемого или обвиняемого в данных следственных действиях, вопрос о присутствии защитника должен решаться с учетом требований статей 92.9.3, 92.10.1 и 92.10.3 Уголовно-процессуального кодекса. Так, в соответствии со статьей 92.10.1, являющейся императивной нормой Уголовно-процессуального кодекса, при проведении данного следственного действия с участием обвиняемого, защитнику вопреки законным интересам подзащитного запрещено отказываться от участия в данном процессуальном действии. Если же такое следственное действие проводится без участия подозреваемого или обвиняемого, и он потребует присутствия защитника при данном следственном действии, то защитник в соответствии со статьей 92.10.3 Уголовно-процессуального кодекса не вправе отказываться от присутствия. Так, поскольку участие защитника в уголовном процессе, как правило, зависит от воли подозреваемого или обвиняемого, то он с целью эффективной организации защиты должен осуществлять это право не самостоятельно по своему усмотрению, а по согласованию с подзащитным.

Пленум Конституционного суда также отмечает, что при отсутствии обстоятельств обязательного участия в следственных или иных процессуальных действиях и в отсутствии такового требования со стороны подозреваемого или обвиняемого требование органом, осуществляющим уголовный процесс, участия защитника в проведении таких действий является недопустимым.

Вместе с тем следует отметить, что с учетом необходимости безотлагательного проведения следственных действий по обыску или выемке, не исключается осуществление данных следственных действий без участия защитника. В этом случае следователь должен вынести мотивированное решение о проведении обыска или выемки (Постановление Пленума Конституционного суда "О толковании некоторых положений статей 137 и 445.2 Уголовно-процессуального кодекса Азербайджанской Республики" от 12 февраля 2015 года).

Учитывая выше изложенное, Пленум Конституционного суда приходит к следующим выводам:

- между статьями 92.10.1 и 92.10.3 Уголовно-процессуального кодекса и статьей 244.2 данного Кодекса нет каких-либо противоречий;

- право защитника на присутствие при проведении обыска и выемки указанное в статье 244.2 Уголовно-процессуального кодекса включает возможность, предусмотренную законодательством для осуществления уголовно-процессуальных функций в целях защиты законных интересов подозреваемого или обвиняемого.

- согласно статье 61 Конституции и в соответствии с требованиями статьи 92.10.1 Уголовно-процессуального кодекса, при проведении предусмотренных статьей 244 данного Кодекса обыска и выемки с участием подозреваемого или обвиняемого защитник, в целях защиты законных интересов подзащитного не вправе отказываться от присутствия при данных процессуальных действиях.

- положение "самовольно отказываться от защиты" статьи 92.10.3 Уголовно-процессуального кодекса включает наряду с полным отказом защитника от защиты, также отказ от отдельных этапов процесса защиты, и отказ без уважительной причины от участия в каких-либо процессуальных действиях.

- согласно требованиям статьи 92.10.3 Уголовно-процессуального кодекса, при проведении предусмотренных в статье 244 данного Кодекса обыска или выемки без участия подозреваемого или обвиняемого, защитник не вправе отказываться от присутствия при данном следственном действии без согласия подзащитного.

Руководствуясь частью IV статьи 130 Конституции Азербайджанской Республики, статьями 60, 63, 65-67 и 69 Закона Азербайджанской Республики «О Конституционном суде», Пленум Конституционного суда Азербайджанской Республики

**ПОСТАНОВИЛ:**

1. Между статьями 92.10.1 и 92.10.3 Уголовно-процессуального кодекса Азербайджанской Республики и статьей 244.2 того же Кодекса нет каких-либо противоречий;

2. Право защитника на присутствие при проведении обыска и выемки указанное в статье 244.2 Уголовно-процессуального кодекса Азербайджанской Республики включает возможность, предусмотренную законодательством для осуществления уголовно-процессуальных функций в целях защиты законных интересов подозреваемого или обвиняемого.

3. Согласно статье 61 Конституции Азербайджанской Республики и в соответствии с требованиями статьи 92.10.1 Уголовно-процессуального кодекса Азербайджанской Республики, при проведении предусмотренных статьей 244 данного Кодекса обыска и выемки с участием подозреваемого или обвиняемого защитник в целях защиты законных интересов подзащитного не вправе отказываться от присутствия при данных процессуальных действиях.

4. Положение "самовольно отказываться от защиты" статьи 92.10.3 Уголовно-процессуального кодекса Азербайджанской Республики включает наряду с полным отказом защитника от защиты, также отказ от отдельных этапов процесса защиты, и отказ без уважительной причины от участия в каких-либо процессуальных действиях.

Согласно требованиям статьи 92.10.3 Уголовно-процессуального кодекса, при проведении предусмотренных в статье 244 данного Кодекса обыска или выемки без участия подозреваемого или обвиняемого, защитник не вправе отказываться от присутствия при данном следственном действии без согласия подзащитного.

5. Постановление вступает в силу со дня опубликования.

6. Постановление опубликовать в газетах «Азербайджан», «Республика», «Халг газети», «Бакинский рабочий» и «Вестнике Конституционного суда Азербайджанской Республики».

7. Постановление является окончательным и не может быть отменено, изменено или официально истолковано ни одним органом или лицом.