



**Ірина Олексіївна НЕЧАЄВА**  
(Харківський національний університет  
внутрішніх справ, м. Харків)

## ОСОБЛИВОСТІ ПРОЦЕСУАЛЬНОГО СТАТУСУ ЗАХИСНИКА ПІД ЧАС ДОСУДОВОГО РОЗСЛІДУВАННЯ

*Стаття присвячена вивченню процесуального статусу захисника як адвоката, який здійснює захист підозрюваного. Дана тема є актуальною, бо до цього часу існує невизначеність реалізації процесуальних прав підозрюваним на стадії досудового розслідування, тому тема потребує більш детального вивчення. Кожна особа має право на дотримання прав, свобод та законних інтересів процесуального статусу у кримінальних провадженнях. Визначення і чітке закріплення в КПК України відповідних прав і обов'язків захисника стане запорукою забезпечення ним ефективного захисту прав, свобод та законних інтересів особи, оскільки деякі прогалини в законодавстві ускладнюють реалізацію прав захисника щодо збирання доказів у повному обсязі.*

**Ключові слова:** кримінальне провадження, захисник, адвокат, сторона захисту, повноваження захисника, статус, досудове слідство.

**Постановка проблеми.** Положення Кримінального процесуального кодексу України 2012 року більшою мірою удосконалили процесуальний статус захисника. Але як свідчить дослідження, дане реформування не дало швидкого і бажаного результату, тому до цього часу існують деякі не вирішені проблемні питання, які стосуються його статусу, що пов'язані з врегулювання повноважень та процесуального механізму їх реалізації стосовно захисту підозрюваного. На сьогодні важливими питаннями для розгляду залишаються участь захисника у кримінальному процесі як одного із основних учасників кримінального провадження, вивчення питань пов'язаних із його участю у забезпеченні прав підозрюваного,

обвинуваченого та інших осіб.

Цю тему досліджували такі науковці: С. Є. Абламський, А. М. Бірюков, І. Ю. Гловацький, В. В. Забровський, Т. В. Варфоломеєва, О. В. Мартовицька, В. О. Попелюшко, Л. Д. Удалов, С. С. Чернявський, О. Г. Яновський та ін. Водночас окреслене питання залишається актуальним для дослідження.

*Метою статті* є розкриття особливостей участі захисника на стадії досудового розслідування та його ролі у забезпеченні прав і законних інтересів підозрюваного під час досудового розслідування.

**Виклад основного матеріалу.** Досудове розслідування є ключовою стадією кримінального провадження, оскільки саме на цьому етапі формуються докази, що стануть основою для розгляду справи в суді. Захисник, як учасник цього процесу, відіграє важливу роль у забезпеченні права на захист особи, яка підозрюється у вчиненні злочину. Його процесуальний статус є однією з найскладніших та найактуальніших проблем не лише практики але й теорії кримінального процесу, та визначається Конституцією України, Кримінальним процесуальним кодексом України (далі КПК України), Законом України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність» та іншими нормативно-правовими актами. Тобто право підозрюваного на захист, яке гарантується ст. 20 КПК України, є процесуальною основою, на підставі якої йому надається правова допомога захисника.

Відповідно до вимог ст. 45 КПК України, «захисником є адвокат, який здійснює захист підозрюваного, особи, стосовно якої зібрано достатньо доказів для повідомлення про підозру у вчиненні кримінального правопорушення, але не повідомлено про підозру у зв'язку з її смертю, обвинуваченого, засудженого, виправданого, особи, стосовно якої передбачається застосування примусових заходів медичного чи виховного характеру або вирішувалося питання про їх застосування, а також особи, стосовно якої передбачається розгляд питання про видачу іноземній державі (екстрадицію)»<sup>1</sup>.

Водночас частиною 1 статті 6 Закону України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність» визначено, що «адвокатом може бути фізична особа, яка має повну вищу юридичну освіту, володіє державною мовою, має стаж роботи в галузі права не менше двох років, склала кваліфікаційний іспит, пройшла стажування (крім випадків, встановлених цим Законом), склала присягу адвоката України та отримала свідоцтво про право на заняття адвокатською діяльністю»<sup>2</sup>.

О. Р. Балацька вказує що, захисником є лише той адвокат, який є членом професійної асоціації адвокатів держави. Дане твердження відповідає нормам Закону України «Про адвокатуру та адвокатську

---

<sup>1</sup> Кримінальний процесуальний кодекс України : Закон України від 13.04.2012 № 4651-VI // БД «Законодавство України» / ВР України. URL: <https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/4651-17#Text> (дата звернення: 01.12.2024).

<sup>2</sup> Про адвокатуру та адвокатську діяльність : Закон України від 5 лип.2012 р. № 5076-VI. URL: <https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/5076-17#Text> (дата звернення: 03.12.2024).

діяльність», в якому зазначено, що Національна асоціація адвокатів України є недержавною некомерційною професійною організацією, яка об'єднує всіх адвокатів України та утворюється з метою забезпечення реалізації завдань адвокатського самоврядування<sup>1</sup>. Це ж деякою мірою переплітається з положеннями чинного КПК України, де зазначено, що не може бути захисником адвокат, відомості щодо якого не внесені до Єдиного реєстру адвокатів України чи стосовно якого у Єдиному реєстрі адвокатів України містяться відомості про зупинення або припинення права на зайняття адвокатською діяльністю.

Тлумачними словниками української мови слово «статус» (від лат. status – стан) пояснюється як положення, стан чого-небудь чи кого-небудь<sup>2</sup>; сукупність прав і обов'язків громадянина або юридичної особи<sup>3</sup>. Процесуальний статус захисника, як учасника кримінального провадження, виникає з моменту залучення його у кримінально процесуальні відносини на стадії досудового розслідування. В положеннях ст. 50 КПК України зазначено, що для набуття статусу учасника кримінального провадження захисник повинен надати підтвердження своїх повноважень, а саме:

- свідоцтво про право на зайняття адвокатською діяльністю;
- ордер, договір із захисником або доручення органу (установи),

уповноваженого законом на надання безоплатної правової допомоги.

Після підтвердження повноважень захисник має право брати участь в усіх процесуальних діях, пов'язаних з його підзахисним.

Аналіз норм положень КПК України, Закону України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність», дають зрозуміти, що захиснику надається широкий спектр прав, що забезпечують ефективний захист його підзахисного. До основних прав належать:

1. Участь у процесуальних діях. Захисник може бути присутнім під час допитів, обшуків, проведення експертиз, а також ініціювати проведення окремих слідчих (розшукових) дій (ч. 6 ст. 223 КПК України).

2. Збирання доказів. Закон дозволяє захиснику самостійно отримувати докази, наприклад, шляхом опитування свідків або отримання документів (п. 8 ч. 5 ст. 42 КПК України).

3. Оскарження дій слідчого або прокурора. Захисник має право подавати скарги на дії чи бездіяльність органів досудового розслідування (п.п. 1, 2, 4, 7, 8, 9<sup>1</sup>, 10, 11 ч. 1 ст. 303 КПК України).

4. Доступ до матеріалів провадження. Захисник має право знайомитися з матеріалами, які є підставою для підозри, вимагати їх копії та роз'яснення (ст. 290 КПК України).

Але поряд із тим законодавчо визначені і обов'язки захисника,

<sup>1</sup> Балацька О. Р. Природа і зміст правового статусу захисника в кримінальному провадженні. *Науковий вісник Міжнародного гуманітарного університету. Серія: Юриспруденція*. 2016. № 22. С. 167-170.

<sup>2</sup> Новий тлумачний словник української мови : у 3 т. Т. 3 / уклад.: В. Яременко, О. Сліпущко. 2-ге вид., випр. Київ : Аконті, 2006. С. 223.

<sup>3</sup> Великий тлумачний словник сучасної української мови / уклад. і голов. ред. В. Т. Бусел. Київ; Ірпінь: Перун, 2003. С. 618.

зокрема:

- неухильно дотримуватися законодавства;
- використовувати всі законні засоби для забезпечення захисту прав підзахисного;
- забезпечувати конфіденційність отриманої інформації;
- уникати дій, які можуть зашкодити підзахисному (ст. 47 КПК України).

Професійні права, честь і гідність адвоката гарантуються та охороняються Конституцією України, Законом України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність» та іншими законами (ч. 1 ст. 23 Законом України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність»). Однією з гарантій діяльності захисника є те, що вона захищена законом. Його не можна притягнути до відповідальності за дії, вчинені в межах виконання професійних обов'язків. Спроби перешкоджання роботі адвоката караються згідно з Кримінальним кодексом України (ст. 397 КК України)<sup>1</sup>.

Також захисник має право на зустрічі з підозрюваним, включаючи можливість проведення конфіденційних зустрічей без обмеження у часі та кількості.

Слід зазначити, що деякі положення КПК України та Закону України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність», повторюють одне одного, втім не передбачають достеменного механізму реалізації наданих захиснику повноважень. А деякі положення взагалі є суперечливими і не узгоджуються між собою, що не забезпечує єдиного алгоритму в правозастосовній діяльності захисника. Наприклад, відповідно до положень КПК України сторони уповноважені збирати фактичні дані у кримінальному провадженні, лише засобами та в порядку, передбаченому КПК України. Що в свою чергу надає можливість процесуально оформити фактичні дані, які зібрав адвокат у порядку, встановленому Законом України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність». Втім зібрані захисником фактичні дані як докази, згідно ст. 95 КПК України, за внутрішнім переконанням слідчого, прокурора, слідчим суддею, будуть оцінені з точки зору належності, допустимості та достовірності.

Як вказує С.Є. Абламський, «реалізація прав захисника відбувається виключно на основі КПК України, а діяльність адвоката як професійна діяльність особи унормована Законом України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність», що зумовлює невизначеність процесуального статусу захисника-адвоката. Суть цієї проблеми полягає у співвідношенні прав і обов'язків захисника як суб'єкта кримінальної процесуальної діяльності та адвоката як особи, уповноваженої здійснювати захист у кримінальному провадженні»<sup>2</sup>.

<sup>1</sup> Кримінальний кодекс України : Закон України від 05.04.2001 № 2341-III // БД «Законодавство України» / ВР України. URL: <https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/2341-14#Text> (дата звернення: 02.12.2024).

<sup>2</sup> Абламський С. Є. Процесуальний статус захисника за КПК України: проблеми регламентації та шляхи їх удосконалення. *ScienceRise: JuridicalScience*. 2018. № 1 (3). С. 51.

Аналіз нормативних положень дозволяє зрозуміти, що процесуальний статус захисника має особливості, оскільки захисник наділений правами підозрюваного (ч. 4 ст. 46 КПК України), а також одночасно наділений статусом адвоката (відповідно до Закону України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність»). Він визначається через права підозрюваного (ст. 42 КПК України) та через особисті права (ст. 46 КПК України, ст. 20 Закону України «Про адвокатуру та адвокатську діяльність»).

Об'єм процесуальних прав та гарантій їх реалізації у захисника ширший, ніж у підозрюваного. Це підтверджується також і тим, що хоч підозрюваний і може самостійно збирати докази, та він не наділений правом надсилати адвокатський запит. Це здійснює захисник з метою отримання необхідної інформації від органів державної влади, органів місцевого самоврядування, підприємств, установ, організацій, службових та фізичних осіб речей, копій документів, відомостей, висновків експертів, висновків ревізій, актів перевірок.

Слід підтримати Балацьку О.Р. в тому, що «можливість використання прав захисником, визначає сам підозрюваний, обвинувачений. При побудові тактики захисту чи вчиненні будь-яких процесуальних дій захисник зобов'язаний узгоджувати дані дії з підзахисним, оскільки дії захисника, що вчиняються від імені підозрюваного, обвинуваченого всупереч його волі, не можуть вважатися правомірними. Процесуальні права захисника та підзахисного не зливаються, тому, що захисник наділений системою індивідуальних прав та процесуальних обов'язків, що породжують виникнення особливих правовідносин як між захисником та підзахисним так і між захисником та іншими учасниками кримінальних проваджень»<sup>1</sup>.

Завдяки цьому при дослідженні правового статусу захисника як суб'єкта захисту необхідно підкреслити, що у кримінальному провадженні він виступає саме як учасник сторони захисту, адвокат, якого він представляє та захищає.

Відповідно до Правил адвокатської етики адвокат не може прийняти доручення про надання правової допомоги, якщо є розумні підстави вважати, що передбачуваний розвиток інтересів нового й попереднього клієнта призведе до виникнення конфлікту інтересів. Адвокат не має права прийняти доручення також тоді, коли конфлікт інтересів пов'язаний із тим, що адвокат отримав від іншого клієнта конфіденційну інформацію, яка охоплена предметом адвокатської таємниці або захищається законодавством в інший спосіб, і є перспектива її використання під час надання правової допомоги новому клієнту<sup>2</sup>. Це ж зазначено і в ч. 1 ст. 46 КПК України, де вказано, що захисник не має права взяти на себе захист іншої особи або надавати їй правову допомогу, якщо це суперечить

---

<sup>1</sup> Балацька О. Р. Природа і зміст правового статусу захисника в кримінальному провадженні. *Науковий вісник Міжнародного гуманітарного університету. Серія: Юриспруденція*. 2016. № 22. С. 167–170.

<sup>2</sup> Правила адвокатської етики від 09.06.2017 р. / З'їзд адвокатів України. Поточна редакція від 15.02.2019. URL: <https://zakon.rada.gov.ua/rada/show/n0001891-17> (дата звернення 06.12.2024).

інтересам особи, якій він надає або раніше надавав правову допомогу.

Також на практиці часто виникають проблеми, пов'язані з обмеженням прав захисника:

- відмова в доступі до матеріалів справи;
- неналежне повідомлення про проведення слідчих дій;
- спроби тиску на захисника з боку правоохоронних органів.

Ці дії можуть призводити до порушення права на захист і ставлять під сумнів законність отриманих доказів.

**Висновки.** Захисник користуючись як правами підозрюваного (обвинуваченого), так і правами відповідно до професійного статусу захисника, виконує важливу функцію під час проведення досудового розслідування, а саме забезпечує реалізацію права на захист підозрюваного.

Ефективна реалізація прав і обов'язків захисника сприяє дотриманню принципів засад верховенства права, законності, рівності перед законом і судом, забезпечення права на захист, змагальності сторін у кримінальному провадженні. Але при цьому КПК України обмежує захисника в збиранні та поданні доказів. Він обмежений у способах і в процесуальному механізмі збирання доказів, а зібрані ним докази необхідно надати слідчому, прокурору для їх подальшої оцінки й прийняття ними рішення щодо достовірності та допустимості наданих доказів. Водночас вирішення існуючих проблем у взаємодії між захисником та органами досудового розслідування є важливим кроком на шляху до вдосконалення правової системи України.

## СПИСОК ВИКОРИСТАНИХ ДЖЕРЕЛ

1. Абламський С. Є. Процесуальний статус захисника за КПК України: проблеми регламентації та шляхи їх удосконалення. *ScienceRise: JuridicalScience*. 2018. № 1 (3). С. 49–54.
2. Балацька О. Р. Природа і зміст правового статусу захисника в кримінальному провадженні. *Науковий вісник Міжнародного гуманітарного університету. Серія: Юриспруденція*. 2016. № 22. С. 167–170.
3. Великий тлумачний словник сучасної української мови / уклад. і голов. ред. В. Т. Бусел. Київ; Ірпінь: Перун, 2003. 1191 с.
4. Кримінальний кодекс України : Закон України від 05.04.2001 № 2341-III // БД «Законодавство України» / ВР України. URL: <https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/2341-14#Text> (дата звернення: 02.12.2024).
5. Кримінальний процесуальний кодекс України : Закон України від 13.04.2012 № 4651-VI // БД «Законодавство України» / ВР України. URL: <https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/4651-17#Text> (дата звернення: 01.12.2024).
6. Новий тлумачний словник української мови : у 3 т. Т. 3 / уклад.: В. Яременко, О. Сліпушко. 2-ге вид., випр. Київ : Аконіт, 2006. 420 с.



7. Правила адвокатської етики від 09.06.2017 р. / З'їзд адвокатів України. Поточна редакція від 15.02.2019. URL: <https://zakon.rada.gov.ua/rada/show/n0001891-17> (дата звернення 06.12.2024).

8. Про адвокатуру та адвокатську діяльність : Закон України від 5 лип.2012 р. № 5076-VI. URL: <https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/5076-17#Text> (дата звернення: 03.12.2024).

Стаття надійшла до редакції 05.12.2024

**Iryna OI. NECHAIEVA**

*(Kharkiv National University of Internal Affairs, Kharkiv Ukraine)*

### **FEATURES OF THE PROCEDURAL STATUS OF THE DEFENDER DURING THE PRE-TRIAL INVESTIGATION**

The article is devoted to the study of the procedural status of the defender as a lawyer who defends the suspect. This topic is relevant, because until now there is uncertainty regarding the realization of procedural rights by suspects at the stage of pre-trial investigation, therefore the topic requires a more detailed study. Every person has the rights to observe the rights, freedoms and legal interests of the procedural status in criminal proceedings. Defining clearly enshrining in the Criminal Procedure Code of Ukraine the corresponding rights and duties of the defender will be a guarantee of effective protection of the rights, freedoms and legitimate interests of the person, since some gaps in the legislation make it difficult to realize the rights of the defender regarding the collection of evidence in full.

**Key words:** *criminal proceedings, defender, lawyer, defense side, powers of the defender, status, pre-trial investigation.*