

Министерство образования и науки Российской Федерации
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
АМУРСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
(ФГБОУ ВО «АмГУ»)

Факультет юридический
Кафедра уголовного права
Направление подготовки 40.03.01 – Юриспруденция

ДОПУСТИТЬ К ЗАЩИТЕ
Зав. кафедрой
_____ Т.Б. Чердакова
« _____ » _____ 2016 г.

БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА

на тему: Процессуальное положение потерпевшего в уголовном процессе

Исполнитель
студент группы 121 3б _____ Е.В. Петренко

Руководитель
доцент, канд. юрид. наук _____ О.В. Скоробогатова

Нормоконтроль _____ Н.С. Архипова

Благовещенск 2016

Министерство образования и науки Российской Федерации
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
АМУРСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
(ФГБОУ ВО «АмГУ»)

Факультет юридический
Кафедра уголовного права

УТВЕРЖДАЮ

Зав. кафедрой

_____ Т.Б. Чердакова
« » _____ 2016 г.

З А Д А Н И Е

К бакалаврской работе студента Екатерины Викторовны Петренко

1. Тема бакалаврской работы: Процессуальное положение потерпевшего в уголовном процессе

2. Срок сдачи студентом законченной работы: 10 июня 2016 года.

3. Исходные данные к бакалаврской работе: Конституция РФ, Уголовный процессуальный кодекс РФ, Уголовно-исполнительный кодекс РФ, другие федеральные законы

4. Содержание бакалаврской работы: процессуальное положение потерпевшего в уголовно-процессуальном законодательстве Российской Федерации; характеристика прав и обязанностей потерпевшего; правовая защищенность потерпевшего в уголовном судопроизводстве; обеспечение права на безопасность потерпевшего

5. Перечень материалов приложения: нет

6. Консультанты по выпускной квалификационной работе: нет

7. Дата выдачи задания: 15 февраля 2016 года.

Руководитель бакалаврской работы (проекта): Скоробогатова Оксана Викторовна, доцент кафедры уголовного права, кандидат юридических наук

Задание принял к исполнению (дата): 15 февраля 2016 года

РЕФЕРАТ

Бакалаврская работа содержит 55 с., 50 источников.

ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПОЛОЖЕНИЕ ПОТЕРПЕВШЕГО, ПРОЦЕССУАЛЬНЫЙ ПОРЯДОК ПРИЗНАНИЯ ПОТЕРПЕВШИМ, МЕЖДУНАРОДНЫЙ И ЗАРУБЕЖНЫЙ ОПЫТ РЕГУЛИРОВАНИЯ ПРАВОВОГО СТАТУСА ПОТЕРПЕВШЕГО.

Целью работы является рассмотрение процессуального положения потерпевшего и его правовой защищённости в уголовном судопроизводстве.

Объект исследования – общественные отношения, возникающие в связи с процессуальным положением потерпевшего в уголовном судопроизводстве.

Предмет исследования – нормы Уголовного процессуального кодекса РФ (УПК РФ) и других законодательных актов, регулирующих процессуальное положение потерпевшего.

Государство обязано создавать систему защиты прав и свобод, в которую были бы включены судебные и административные органы, а также устанавливать чёткие юридические процедуры такой защиты. Конституция предусматривает широкий набор юридических гарантий прав человека и гражданина. Так, в частности, статья 52 Конституции РФ устанавливает гарантии охраны и защиты прав потерпевших от преступлений. Государство должно обеспечивать потерпевшим доступ к правосудию и компенсацию причинённого ущерба. В соответствии со статьей 6 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации (УПК РФ) уголовное судопроизводство имеет своим назначением в первую очередь защиту прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений. С общим высоким уровнем преступности в стране актуализируется необходимость всесторонней защиты прав и интересов потерпевших.

СОДЕРЖАНИЕ

| | |
|---|----|
| Введение | 5 |
| 1 Процессуальное положение потерпевшего в уголовно- процессуальном законодательстве Российской Федерации | 7 |
| 1.1 Понятие потерпевшего в современном уголовно- процессуальном законодательстве Российской Федерации. Правовые основания и процессуальный порядок признания потерпевшим от преступления | 7 |
| 1.2 Характеристика прав и обязанностей потерпевшего | 18 |
| 1.3 Обеспечение права потерпевшего на возмещение вреда потерпевшему от преступления | 25 |
| 1.4 Международный и зарубежный опыт регулирования правового статуса потерпевшего в уголовном процессе | 29 |
| 2 Правовая защищенность потерпевшего в уголовном судопроизводстве | 36 |
| 2.1 Защита прав и законных интересов потерпевшего как одна из задач уголовного судопроизводства | 36 |
| 2.2 Участие законного представителя потерпевшего как процессуальная гарантия защиты его прав | 41 |
| 2.3 Обеспечение права на безопасность потерпевшего | 44 |
| Заключение | 51 |
| Библиографический список | 53 |

ВВЕДЕНИЕ

В Конституции РФ в статье 2 установлено: «Человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина – обязанность государства»¹. Признание прав и свобод человека высшей ценностью непосредственно вытекает из зафиксированного в статье 1 Конституции РФ положения о Российской Федерации как демократическом правовом государстве.

Государство обязано создавать систему защиты прав и свобод, в которую были бы включены судебные и административные органы, а также устанавливать чёткие юридические процедуры такой защиты. Конституция предусматривает широкий набор юридических гарантий прав человека и гражданина. Так, в частности, статья 52 Конституции РФ устанавливает гарантии охраны и защиты прав потерпевших от преступлений. Государство должно обеспечивать потерпевшим доступ к правосудию и компенсацию причинённого ущерба.

В соответствии со статьей 6 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации (УПК РФ) уголовное судопроизводство имеет своим назначением в первую очередь защиту прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений. С общим высоким уровнем преступности в стране актуализируется необходимость всесторонней защиты прав и интересов потерпевших.

Целью бакалаврской работы является рассмотрение процессуального положения потерпевшего и его правовой защищенности в уголовном судопроизводстве.

Для достижения цели нами были поставлены следующие задачи:

- 1) исследовать понятие потерпевшего, а также правовые основания и процессуальный порядок признания потерпевшим от преступления;
- 2) дать характеристику прав и обязанностей потерпевшего;
- 3) изучить возмещение вреда потерпевшему от преступления;

¹ Конституция Российской Федерации. М.: Маркетинг, 2015. С. 4.

4) проанализировать правовую защищённость потерпевшего в сравнении с иными участниками уголовного судопроизводства.

Объект исследования – общественные отношения, возникающие в связи с процессуальным положением потерпевшего в уголовном судопроизводстве.

Предмет исследования – нормы Уголовного процессуального кодекса РФ (УПК РФ) и других законодательных актов, регулирующих процессуальное положение потерпевшего.

Проблемам процессуального положения потерпевшего и его правовой защищенности посвящено значительное число страниц трудов известных ученых процессуалистов – Гальперина Н.М., Дубривного В.А., Ларина А.М., Ильиной Л.В., Калашникова Н.Я., Кокорева Л.Д., Рухонова Р.Д., Савинова В.Н., Савицкого В.М., Потеружи И.И., Строговича М.С., Юрченко В.С. и др.

Нормативно-правовую базу исследования составляют нормы Конституции РФ, Уголовного кодекса РФ, Уголовно-процессуального кодекса РФ, других нормативных правовых актов. Также в работе использованы разъяснения Пленумов Верховного Суда РФ, решения судов по конкретным уголовным делам.

В процессе выполнения работы применялись следующие методы исследования источников права и других материалов: исторический метод, позволяющий изучить законодательство, регулирующие соответствующие правоотношения в их историческом развитии; сравнительно-правовой метод. В работе также применялись общенаучные и частнонаучные методы познания: диалектический, формально-логический, структурно-системный и другие методы научного исследования.

1 ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПОЛОЖЕНИЕ ПОТЕРПЕВШЕГО В УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

1.1 Понятие потерпевшего в современном уголовно- процессуальном законодательстве Российской Федерации. Правовые основания и процессуальный порядок признания потерпевшим от преступления

Потерпевший является одним из ключевых участников уголовного судопроизводства.

В силу ст.42 УПК РФ потерпевшим является физическое лицо, которому преступлением причинён физический, имущественный, моральный вред, а также юридическое лицо в случае причинения преступлением вреда его имуществу и деловой репутации. Решение о признании потерпевшим оформляется постановлением дознавателя, следователя или суда².

Лицо, пострадавшее от преступления, признаётся потерпевшим независимо от его гражданства, возраста, физического или психического состояния и иных данных о его личности, а также независимо от того, установлены ли все лица, причастные к совершению преступления. В п.3 Постановления № 17 подчёркнуто, что правовой статус лица как потерпевшего устанавливается, исходя из фактического его положения, и лишь процессуально оформляется постановлением, но не формируется им³.

С другой стороны, потерпевшим лицо именно признается, а не является им изначально в силу одного лишь факта причинения ему того или иного вида вреда. Разница как в подобном понимании статуса, так и в реализации предоставленных прав, как представляется, существенна. Однако войти в разъяснения о том, что было бы весьма целесообразным признавать лицо (заявителя)

² Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 г. № 174-ФЗ (в ред. от 31.12.2015г.) // Собрание законодательства РФ. 2001. N 52 (ч. I). Ст. 4921.

³ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.06.2010 г. № 17 «О практике применения судами норм, регламентирующих участие потерпевшего в уголовном судопроизводстве» (в ред. от 09.02.2012) // Российская газета. 2012. № 8. С. 8.

потерпевшим одновременно с вынесением постановления о возбуждении уголовного дела, Пленум вообще не считает возможным.

Между тем явным свидетельством того, что проблемы своевременного признания лица потерпевшим объективно имеются, является п.3 Постановления № 17, где Пленум (дополнительно) предлагает весьма любопытное разъяснение алгоритма возможных действий суда.

Так, отмечает Пленум, в случаях, когда по поступившему в суд уголовному делу будет установлено, что лицо, которому преступлением причинен вред, не признано потерпевшим по делу, именно суд признаёт такое лицо потерпевшим. При этом «в решении о признании лица потерпевшим должно быть указано, какими действиями, и какой именно вред ему причинён». Подчеркнём, Пленум не указывает, к какой именно стадии производства в суде первой инстанции относится данное разъяснение⁴.

Отметим, что отказ в признании лица потерпевшим, а также бездействие дознавателя, следователя, руководителя следственного органа, выразившееся в непризнании лица потерпевшим, подлежат обжалованию в порядке, предусмотренном ст. 124 и 125 УПК РФ.

Согласно законодательному определению причинение вреда – это фактическая основа получения пострадавшим от преступления лицом процессуального статуса потерпевшего.

В юридической литературе довольно часто процессуалисты отождествляют понятие «вред» с понятием «ущерб». Так, например, одни учёные считают, что понятия «ущерб» и «вред» хотя и имеют некоторые различные смысловые оттенки, но они настолько незначительны, что не влияют на содержание указанных понятий. Другие авторы считают, что понятие «ущерб» шире понятия «вред», некоторые, напротив, полагают, что «вред» включает в себя «ущерб». Обращаясь к словарю русского языка С.И. Ожегова, можно увидеть, что значение термина «вред» определяется как «ущерб, порча». Под «ущербом»

⁴ Ковтун Н.Н. Обеспечение прав потерпевшего в уголовном процессе (комментарий к Постановлению Пленума Верховного Суда РФ № 17 от 29.06.2010 г) // Российский судья. 2010. № 11. С. 27.

же понимается «потеря, убыток, урон». Таким образом, можно сделать вывод, что понятие «вред» шире понятия «ущерб», причём последнее полностью входит в содержание первого.

В уголовно-процессуальной литературе под вредом понимается уничтожение или умаление путём совершения преступления личного, имущественного или прочего блага, принадлежащего гражданину и охраняемого законом.

В постановлении либо определении о признании гражданина потерпевшим должен быть указан характер причинённого вреда, а также в чём конкретно он выразился.

Физический вред заключается в причинении телесных повреждений, нанесении побоев, причинении любого вреда здоровью человека. Так, если последствием преступления явилось телесное повреждение, требующее соответствующего лечения, то налицо причинение физического вреда. Под моральным вредом следует понимать нравственные или физические страдания, причинённые преступным посягательством.

Так как наличие вреда служит единственным основанием для признания лица потерпевшим в уголовном процессе, разработка понятия вреда, причинённого преступлением, а также чёткая дифференциация различных видов вреда имеет большое значение для правильности признания лица потерпевшим в уголовном процессе.

Большое количество споров у учёных-процессуалистов вызывает имущественный вред. Имущественный вред – это вред, причинённый имущественным правам и интересам физических или юридических лиц. Как правило, он связан с утратой или повреждением собственности, материальными затратами, понесёнными вследствие преступления⁵. В общеправовом значении имущественный вред выражается в определённых убытках. Понятие убытков указано в Гражданском кодексе РФ; так, под убытками понимаются расходы, которые лицо, чьё право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановле-

⁵ Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу РФ (постатейный) / под ред. В.И. Радченко. М.: Норма, 2014. С. 178.

ния нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода) (ч. 2 ст. 15 ГК РФ).⁶ Однако, как известно, упущенная выгода, возникшая вследствие совершения преступления, не возмещается потерпевшему. В связи с этим представляет интерес точка зрения О.В. Голикова, который в своей работе предлагает отказаться от употребления понятия имущественного вреда и заменить его термином «экономический», поскольку последний, по его мнению, шире понятий «материальный (имущественный) вред, ущерб». Экономический вред, по его убеждению, включает в себя:

1 во-первых, реальный ущерб, т.е. имущественные потери, понесённые потерпевшим от повреждения, уничтожения имущества, его похищения у собственника, завладения имуществом потерпевшего путем вымогательства, обмана или злоупотребления доверием;

2 во-вторых, упущенную выгоду, т.е. имущественные потери у потерпевшего в связи с неполученными доходами, которые потерпевший мог бы получить, если бы его право не было нарушено преступным деянием;

3 в-третьих, расходы, которые потерпевший понёс в связи с преступлением (включая расходы на лечение, на похороны);

4 в-четвёртых, расходы, которые он должен будет понести для восстановления нарушенного права (оплата юридической помощи и т.д.);

5 в-пятых, незаконное обогащение виновного в результате преступления.⁷

Таким образом, в науке всё чаще поднимается вопрос о возмещении потерпевшему от преступления помимо реального ущерба, также и имущественные потери, представляющие собой упущенную выгоду.

Однако в юридической литературе довольно прочно укоренилось мнение, что упущенная выгода является исключительно гражданско-правовой категори-

⁶ Гражданский кодекс Российской Федерации (Часть 1) от 30.11.1994 г. № 51-ФЗ (в ред. от 31.12.2015 г.) // Собрание законодательства РФ. 2015. № 32. Ст. 3301.

⁷ Голиков О.В. Совершенствование российского законодательства в сфере защиты потерпевшего в уголовном процессе. М.: Норма, 2013. С. 92.

ей и взыскание неполученных доходов должно производиться только в рамках гражданского судопроизводства.

Так, М.В. Танцерев полагает, что данная категория не подлежит установлению в уголовном процессе, поскольку для квалификации действий обвиняемого и степени его ответственности значения не имеет, а установление её ведёт к затягиванию процесса.⁸ Противоположной является точка зрения И.Н. Полякова, полагающего, что восстановление имущественной сферы пострадавшего – это не только взыскание реальных имущественных убытков, но и, несомненно, неполученных доходов, которые должны играть роль квалифицирующего обстоятельства, а ссылки на трудность подсчёта последних беспочвенны, ведь в современной следственно-судебной практике широко используется проведение различных экспертиз, способных установить сумму убытков (т.е. реального ущерба и упущенной выгоды).

Рассматривая данные точки зрения, нельзя не согласиться с последней точкой зрения, согласно которой данная разновидность вреда непременно должна подлежать возмещению, если она находится в причинно-следственной связи с совершённым преступлением и бесспорно доказано, что лицо могло получить указанные доходы. Таким образом, упущенная выгода будет являться обязательной составляющей имущественного вреда.

В российском законодательстве понятие потерпевшего рассматривается как в материальном, так и процессуальном смысле. О несовпадении содержания указанного понятия и о разных его функциональных назначениях можно судить из анализа ряда норм УК РФ и УПК РФ.

Факт реального преступного деяния порождает потерпевшего в материально-правовом понимании. Уголовно-правовая природа этого понятия обусловлена причинением преступным деянием определённого вреда конкретному лицу. Такое понимание потерпевшего позволяет определить его уголовно-правовой статус, который включает в себя его субъективное право на восста-

⁸ Ашкатова К.В. Содержание понятия имущественного вреда как основания признания лица в качестве потерпевшего в уголовном судопроизводстве // Мировой судья. 2011. № 3. С. 24.

новление того правового положения, в котором он находился до совершения преступления, а также ряд других прав.

Материально-правовое определение потерпевшего отчасти конкретизируется в содержании ч. 1 ст. 42 УПК РФ, где говорится, что потерпевшим, во-первых, является физическое лицо, которому преступлением причинён вред. При этом вред должен быть причинён преступлением непосредственно. В УК РФ в качестве результата посягательства, наряду с категорией «вред», употребляются такие понятия, как «ущерб», «нарушения прав законных интересов» и разного рода нежелательные «последствия».⁹

Во-вторых, в ст. 42 УПК даётся ограниченный перечень видов вреда, причинение которого даёт основания считать лицо потерпевшим. Кроме того, следуя смыслу ч. 1 ст. 42 УПК, речь в ней ведётся о реальном причинении вреда потерпевшему. Однако уголовное законодательство берёт под защиту не только лицо, в отношении которого было совершено оконченное преступление, но и лицо, в отношении которого было совершено покушение, поскольку в данном случае причинение вреда не исключается.

Например, субъект, имея умысел на убийство другого лица, по независящим от него обстоятельствам не доводит его до конца, и смерть не наступает, но вред лицу все же был бы причинён (в зависимости от наступивших последствий – тяжкий, средней тяжести). То есть уголовно-правовое понятие потерпевшего предусматривает реальное и потенциальное причинение вреда.

Разработка понятия и значения потерпевшего в уголовном праве, важная как для теории, так и для практики, обусловлена целым рядом факторов.

Во-первых, фигура потерпевшего имеет самостоятельное значение, поскольку он, потерпевший, выступает субъектом уголовных правоотношений: имеет субъективные права и несёт обязанности, а также взаимодействует с иными субъектами уголовного права – лицом, совершившим преступление, и государством.

⁹ Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 г. № 63-ФЗ (в ред. от 31.12.2015г.) // Собрание законодательства РФ. 2015. № 25. Ст. 2954.

Во-вторых, потерпевший рассматривается как один из признаков состава преступления, т.е. является органической частью основания уголовной ответственности.

В-третьих, признаки потерпевшего многократно упоминаются законодателем в диспозициях норм Особенной части УК РФ в качестве криминообразующих признаков преступления. В этом качестве некоторые признаки потерпевшего имеют значение при криминализации и квалификации преступлений.

В-четвёртых, законодатель устанавливает ряд положительных посткриминальных действий виновного, совершённых по отношению к потерпевшему, имеющих различное уголовно-правовое значение. Так, действия, направленные на возмещение вреда, причинённого преступлением, рассматриваются:

а) как условия освобождения от уголовной ответственности (ст. 75, 76 УК РФ);

б) как содержание некоторых принудительных мер воспитательного характера (возложение обязанности загладить причинённый вред, п. «в» ч. 2 ст. 90);

в) как обстоятельства, смягчающие наказание, - розыск имущества, добытого в результате преступления, оказание медицинской помощи и иные действия по заглаживанию вреда (п. «и», «к» ч. 1 ст. 61).

В-пятых, некоторые характеристики потерпевшего имеют значение квалифицирующих признаков (например, убийство лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии, п. «в» ч. 2 ст. 105 УК РФ).

В-шестых, в качестве отягчающих наказание признаков предусмотрены:

а) совершение преступления в отношении лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга (п. «ж» ч. 1 ст. 63 УК РФ);

б) совершение преступления в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности, а также в отношении малолетнего, другого беззащитного или беспомощного лица либо лица, находящегося в зависимости от виновного (п. «з» ч. 1 ст. 63);

в) совершение преступления с особой жестокостью, садизмом, издевательством, а также мучениями для потерпевшего (п. «и» ч. 1 ст. 63).

В-седьмых, положительное поведение потерпевшего рассматривается как квалифицирующий признак (п. «б» ч. 2 ст. 105, п. «а» ч. 2 ст. 111, п. «б» ч. 2 ст. 112, п. «б» ч. 2 ст. 117 УК РФ), либо как конструктивный признак специальных составов (например, ст. 277, 295, 317, 334), либо как обстоятельство, отягчающее наказание (п. «е», «ж» ч. 1 ст. 63). Таким образом, социально положительное поведение потерпевшего имеет значение при дифференциации уголовной ответственности, а также индивидуализации наказания.

В-восьмых, отрицательное поведение потерпевшего влияет на степень уголовной репрессии, а именно – смягчает её, т.е. выступает как обстоятельство дифференциации и индивидуализации наказания. В частности, преступления, поводом к совершению которых явилось социально негативное поведение потерпевшего, квалифицируются по специальным, так называемым привилегированным составам (ст. 107, 108, 113, 114 УК РФ). При назначении наказания отрицательное поведение потерпевшего рассматривается как обстоятельство, смягчающее наказание (п. «з» ч. 1 ст. 61).

В-девятых, согласие потерпевшего на причинение вреда или его просьба об этом с точки зрения уголовного закона не является обстоятельством, исключающим преступность деяния. Самопричинение вреда потерпевшим имеет уголовно-правовое значение только в том случае, если содеянное затрагивает интересы других лиц, общества или государства (например, ст. 339 УК РФ «Уклонение от исполнения обязанностей военной службы путем симуляции болезни или иными способами»).

В-десятых, ст. 76 УК РФ впервые за послереволюционный период установила в уголовном законе такое основание освобождения от уголовной ответственности, как примирение виновного с потерпевшим. Учёт мнения потерпевшего в столь важном вопросе, как реализация уголовной ответственности, свидетельствует о принципиально новом отношении законодателя и правоприменителя к лицу, пострадавшему от преступления.

В-одиннадцатых, от воли потерпевшего от преступления, совершённого против интересов службы в коммерческих или иных организациях, зависит решение вопроса о привлечении к уголовной ответственности лица, совершившего подобное преступление (примечание 2 к ст. 201 УК РФ).

В-двенадцатых, исходя из того, что целью наказания является восстановление социальной справедливости (которая воспринимается и оценивается в том числе и лицом, пострадавшим от преступления), следует предположить, что интересы этого лица не могут быть проигнорированы при назначении наказания.

Таким образом, в уголовном законе имеют юридическое значение:

- а) признаки потерпевшего;
- б) осознание виновным признаков, характеризующих потерпевшего;
- в) поведение потерпевшего в отношении виновного;
- г) поведение виновного в отношении потерпевшего;
- д) проявление потерпевшим своей воли в отношении совершаемых уголовно-значимых деяний;
- е) осуществление потерпевшим своих прав.

Следовательно, значение потерпевшего в уголовном праве обусловлено тем, что он выступает в качестве одного из субъектов уголовных правоотношений. Признаки потерпевшего имеют значение конструктивных, криминообразующих признаков, а также обстоятельств, отграничивающих преступное поведение от непроступного, влияющих на квалификацию преступления, дифференциацию уголовной ответственности и индивидуализацию наказания.¹⁰

Процессуальная природа института потерпевшего, наряду с указанными материальными признаками (совершение в отношении лица преступного деяния и причинение непосредственно этим деянием определённого вреда), характеризуется дополнительными элементами. К таковым относится, во-первых, необходимость выяснения материальных признаков, а во-вторых, прохождения определённой процессуальной процедуры, которая оформляется в форме реше-

¹⁰ Уголовно-правовое учение о потерпевшем /отв. ред. Н.А. Лопашенко. М.: Волтерс Клуверс, 2014. С. 88.

ния компетентного государственного органа (постановлением дознавателя, следователя или суда).¹¹

Что касается процесса установления уголовно-правовых оснований признания лица потерпевшим, то здесь следует отметить следующее. Возбуждённое уголовное дело ещё не означает, что пострадавшее от преступления лицо автоматически становится участником процессуальных отношений. Основанием для признания лица потерпевшим является выяснение в процессе предварительного следствия следующего минимума обстоятельств: факта преступного деяния, непосредственности причинения этим деянием вреда конкретному лицу, причинно-следственной связи между деянием и причинением вреда. Естественно, что на начальном этапе расследования представляется затруднительным дать исчерпывающую характеристику указанным материально-правовым элементам.

Следует согласиться, что на данной стадии можно говорить, в частности, о составе преступления не как о реальном, а лишь как о предполагаемом факте, который требует дальнейшего подтверждения в ходе уголовного судопроизводства.

Насчёт официального перехода пострадавшего от преступления лица в статус потерпевшего в ч. 1 ст. 42 УПК РФ мы сталкиваемся с категоричной уголовно-правовой формулировкой, свидетельствующей о необходимости существования уже признанного факта причинения преступлением вреда на стадии предварительного следствия.

В ст.42 УПК РФ говорится, что потерпевшим является (о признании лица потерпевшим, т.е. о потерпевшем в процессуальном смысле, речь идёт уже далее по тексту) физическое лицо, которому преступлением причинён вред. Представляется, что подобная материальная трактовка не вполне органично вписывается в содержание уголовного судопроизводства как процесса установления истины, которая находит окончательное выражение лишь в приговоре

¹¹ Кисленко С.Л. Правовой статус потерпевшего в отечественном уголовном процессуальном законодательстве // Налоги (газета). 2012. № 41. С. 24.

суда. До указанного процессуального момента можно вести речь лишь о наличии у органов предварительного расследования достаточного количества данных для принятия обоснованного и мотивированного решения по указанному вопросу (ч. 4 ст. 7 УПК РФ), но не как об официальном признании факта причинения вреда.

На практике буквальное следование анализируемой норме закона выливается в необоснованное затягивание процедуры признания лица потерпевшим. Поэтому требуется уточнение процессуального понятия потерпевшего, под которым следует понимать лицо, в отношении которого имеются достаточные данные, дающие основания считать, что ему преступлением причинён физический, имущественный, моральный вред

29.06.2010 Пленум Верховного Суда РФ принял Постановление № 17 «О практике применения судами норм, регламентирующих участие потерпевшего в уголовном судопроизводстве». Причиной принятия указанного постановления послужила необходимость уточнения сущности понятия потерпевшего.

Основной приоритет правоохранительных органов – борьба с преступностью, интересы потерпевшего уходят на второй план.

Исторически сложилось так, что могучая российская правоохранительная система «заточена» преимущественно на борьбу с некой абстрактной преступностью, так как в уголовной политике всё ещё превалирует концепция, сформировавшаяся в ранние годы советской власти, согласно которой ликвидация одного класса автоматически ведёт к процветанию других классов. Борьба с преступностью ориентирована в основном лишь на ликвидацию (гипотетическое исправление) «класса» преступников. Считается: не будет преступников, не будет и потерпевших.

Осуждение преступника – интерес публичный, именно на него работают все правоохранительные структуры, а вот защита потерпевшего, возмещение ему вреда – интерес преимущественно частный, в результате этого проблема

защиты потерпевшего, возмещение ему вреда, причинённого преступлением, сама собой отходит на второй план.¹²

Стоит отметить положительные моменты, касающиеся определения потерпевшего в УПК РФ. Во-первых, статья 6 УПК РФ назначением уголовного судопроизводства провозглашает защиту прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений. Во-вторых, законодатель, перечисляя участников процесса, ставит на первое место потерпевших, а не подозреваемого, обвиняемого, тем самым подчёркивая приоритет интересов потерпевших. В-третьих, норма о потерпевшем в уголовном процессе закрепила признание таковым юридического лица. В-четвёртых, сравнительный анализ статьи 53 УПК РСФСР и статьи 42 УПК РФ с очевидностью свидетельствует о существенном расширении прав потерпевшего в уголовном процессе.

1.2 Характеристика прав и обязанностей потерпевшего

Согласно ч.2 ст.42 УПК РФ, потерпевший вправе:

1) знать о предъявленном обвиняемому обвинении;

О применении п.1 ч.2 ст.42 УПК РФ говорится в Определении Конституционного Суда РФ от 04.11.2004 г. № 430-О, а именно: правоприменительные органы, обеспечивая на досудебной стадии уголовного судопроизводства права и законные интересы потерпевшего, при применении взаимосвязанных положений п. 11 ч.2 статьи 42 и ч.2 статьи 198 УПК РФ должны предоставлять ему возможность знакомиться с постановлениями о назначении судебных экспертиз, независимо от их вида, и с полученными на их основании экспертными заключениями.¹³

2) давать показания;

3) отказаться свидетельствовать против самого себя, своего супруга (своей супруги) и других близких родственников, круг которых определён пунктом 4 статьи 5 УПК РФ. При согласии потерпевшего дать показания он должен быть предупреждён о том, что его показания могут быть использованы в каче-

¹² Колоколов Н.А. О потерпевшем замолвите слово: интервью // ЭЖ-Юрист. 2014. № 40. С. 19.

¹³ Определение Конституционного Суда РФ от 04.11.2004 г. № 430-О «По жалобе гражданки Старовойтовой Ольги Васильевны на нарушение её конституционных прав пунктом 1 части 2 статьи 42, части 8 статьи 162 и части 2 статьи 198 УПК РФ // Вестник Конституционного Суда РФ. 2005. № 2. С. 14.

стве доказательств по уголовному делу, в том числе и в случае его последующего отказа от этих показаний;

4) представлять доказательства;

5) заявлять ходатайства и отводы;

6) давать показания на родном языке или языке, которым он владеет;

7) пользоваться помощью переводчика бесплатно;

8) иметь представителя;

9) участвовать с разрешения следователя или дознавателя в следственных действиях, производимых по его ходатайству либо ходатайству его представителя;

10) знакомиться с протоколами следственных действий, произведённых с его участием, и подавать на них замечания;

11) знакомиться с постановлением о назначении судебной экспертизы и заключением эксперта в случаях, предусмотренных ч.2 статьи 198 УПК РФ;

12) знакомиться по окончании предварительного расследования со всеми материалами уголовного дела, выписывать из уголовного дела любые сведения и в любом объёме, снимать копии с материалов уголовного дела, в том числе с помощью технических средств. В случае, если в уголовном деле участвует несколько потерпевших, каждый из них вправе знакомиться с теми материалами уголовного дела, которые касаются вреда, причинённого данному потерпевшему;

13) получать копии постановлений о возбуждении уголовного дела, признании его потерпевшим или об отказе в этом, о прекращении уголовного дела, приостановлении производства по уголовному делу, а также копии приговора суда первой инстанции, решений судов апелляционной и кассационной инстанций;

14) участвовать в судебном разбирательстве уголовного дела в судах первой, второй и надзорной инстанций;

15) выступать в судебных прениях;

16) поддерживать обвинение;

17) знакомиться с протоколом судебного заседания и подавать на него замечания;

18) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора и суда;

19) обжаловать приговор, определение, постановление суда;

20) знать о принесённых по уголовному делу жалобах и представлениях и подавать на них возражения;

21) ходатайствовать о применении мер безопасности в соответствии с частью третьей статьи 11 УПК РФ;

22) осуществлять иные полномочия, предусмотренные УПК РФ.

Потерпевшему обеспечивается возмещение имущественного вреда, причинённого преступлением, а также расходов, понесённых в связи с его участием в ходе предварительного расследования и в суде, включая расходы на представителя, согласно требованиям статьи 131 УПК РФ.

По иску потерпевшего о возмещении в денежном выражении причинённого ему морального вреда размер возмещения определяется судом при рассмотрении уголовного дела или в порядке гражданского судопроизводства.

Потерпевший не вправе:

1) уклоняться от явки по вызову дознавателя, следователя и в суд;

2) давать заведомо ложные показания или отказываться от дачи показаний;

3) разглашать данные предварительного расследования, если он был об этом заранее предупреждён в порядке, установленном статьей 161 УПК РФ.

При неявке потерпевшего по вызову без уважительных причин он может быть подвергнут приводу.

За отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний потерпевший несёт ответственность в соответствии со статьями 307 и 308 Уголовного кодекса Российской Федерации. За разглашение данных предварительного расследования потерпевший несёт ответственность в соответствии со статьёй 310 Уголовного кодекса Российской Федерации.

Положение части восьмой статьи 42 не может рассматриваться как исключающее возможность наделения процессуальными правами потерпевшего более одного близкого родственника лица, чья смерть наступила в результате преступления (Определение Конституционного Суда РФ от 18.01.2005 № 131-О).¹⁴

По уголовным делам о преступлениях, последствием которых явилась смерть лица, права потерпевшего, предусмотренные настоящей статьёй, переходят к одному из его близких родственников.

В случае признания потерпевшим юридического лица его права осуществляет представитель.

Участие в уголовном деле законного представителя и представителя потерпевшего не лишает его прав, предусмотренных настоящей статьёй.

К сожалению, все эти права возникают у потерпевшего только с момента, когда следователь, дознаватель или суд вынесут постановление о признании его потерпевшим. Однако наступление этого момента в настоящее время законодательно никак не определено, и потерпевший до вынесения постановления остаётся процессуально бесправным. На практике лицо признаётся потерпевшим обычно лишь на завершающей стадии уголовного судопроизводства. Из очень широкого перечня прав потерпевшего статьи 42 УПК РФ (2 пункта), которых он не имеет до вынесения постановления, имеется пункт 18 о праве подавать жалобы на действия (бездействие) дознавателя, следователя, прокурора и суда. Таким образом, законодатель наделил дознавателя, следователя, суд беспрецедентным правом решать, может или нет жаловаться на них человек, юридическое лицо, пострадавшее от преступления, чьи интересы они и должны отстаивать.

В отличие от уголовно-процессуального законодательства Российской империи, которое не содержало в себе отдельного института признания пострадавшего от преступления лица в качестве потерпевшего, ныне действующее

¹⁴ Определение Конституционного Суда РФ от 18.01.2005 г. № 131-О «По запросу Волгоградского гарнизонного военного суда о проверке конституционности части 8 статьи 42 УПК РФ» //Собрание законодательства РФ. 2005. № 24. Ст.2424.

российское законодательство не предоставляет фактически пострадавшему от преступления лицу процессуального положения стороны дела до тех пор, пока оно не будет формально признано дознавателем, следователем, прокурором или судом в качестве потерпевшего. Иными словами, незаконно не признанные в качестве потерпевших фактически пострадавшие от преступления лица, вопреки требованиям статьи 52 Конституции РФ, законодательно, но неправомерно лишены доступа к правосудию, поскольку они не считаются самостоятельной стороной в уголовном судопроизводстве.¹⁵

Перечень общих прав потерпевшего, который процессуально равен с другими участниками уголовного процесса, выглядит примерно следующим образом: ч. 1 ст. 11 УПК РФ устанавливает его право знать свои права и обязанности; ч. 2 ст. 18, п. 6 ч. 2 ст. 42, ч. 3 ст. 45 УПК РФ открывают ему возможность давать показания, объяснения, делать заявления, заявлять отводы и ходатайства, приносить жалобы, знакомиться с материалами уголовного дела, выступать в суде на родном языке или языке, которым он владеет; п. 7 ч. 2 ст. 42, ч. 3 ст. 45 УПК РФ позволяют ему пользоваться помощью переводчика; п. 4 ч. 2 ст. 42, ч. 2 ст. 86, ч. 3 ст. 45 УПК РФ дают ему право представлять письменные документы и предметы для приобщения их к материалам уголовного дела в качестве доказательств; п. 18 ч. 2 ст. 42, ч. 3 ст. 45 УПК РФ разрешают ему приносить жалобы на решения и действия (бездействие) дознавателя, следователя, прокурора или судьи.

Что касается всех процессуальных прав потерпевшего, действующее уголовно-процессуальное законодательство России не содержит в себе установленный законом исчерпывающий перечень, поскольку потерпевший как человек и гражданин, а также юридическое лицо, в отличие от должностного лица, вполне свободен в выборе своих процессуальных возможностей, которые хотя и не предусмотрены, но и не запрещены действующим законодательством.

¹⁵ Ибрагимов И.М. Понятие «потерпевший» в контексте уголовно-процессуального права // Представительная власть. XXI век. 2014. № 1. С. 27.

По мнению И.М. Ибрагимова, было бы вполне правомерно и целесообразно законодательно предоставить потерпевшему такие же равные процессуальные права по собиранию доказательств, какие имеет адвокат – защитник обвиняемого и подсудимого, так как это соответствовало бы конституционно закреплённому принципу состязательности сторон в уголовном судопроизводстве. Потерпевший и его представитель, помимо прочих указанных в законе возможностей, должны иметь право собирать и представлять доказательства, получать предметы, документы и иные несекретные сведения, опрашивать лиц с их согласия, истребовать справки и иные документы от органов государственной власти и местного самоуправления, общественных объединений и организаций, пользоваться в необходимых случаях помощью специалиста.¹⁶

Таким образом, можно утверждать, что, несмотря на достаточно большой объём прав, предоставленных потерпевшему, нельзя не признать, что УПК РФ не разрешил ряд насущных проблем, связанных с его процессуальным положением. В уголовно-процессуальном законе не определён процессуальный статус пострадавшего, не предусмотрены конкретные механизмы реализации отдельных прав (например, право знать о предъявленном обвиняемому обвинении, право на участие в уголовном преследовании по делам публичного и частного публичного обвинения) и т. д.

Остановимся на обязанностях потерпевшего по российскому уголовно-процессуальному законодательству. Основные обязанности потерпевшего перечислены в ст.42 УПК РФ.

В соответствии с ч. 3 ст. 246 УПК РФ потерпевший также обязан поддерживать обвинение в суде по делам частного обвинения. Если на основании ч. 2 ст. 179, ч. 4 ст. 195 и ч. 3 ст. 202 УПК РФ возникает необходимость освидетельствования, назначения и производства экспертизы в отношении его, или уточнения его возраста или сведений о личности, дачи образцов для сравнительного исследования, то потерпевший обязан выполнять распоряжения представителей

¹⁶ Ибрагимов И.М. Правомерные возможности защиты прав потерпевшего в российском уголовном процессе. М.: Юриспруденция, 2014. С. 108.

органов дознания и предварительного следствия. При этом, если потерпевший не пользуется поддержкой частного обвинителя, то он должен иметь такие же права, как частный обвинитель, в соответствии со ст. 43 УПК РФ. Следовательно, в ст. 42 УПК РФ следует внести дополнение, которое оговаривает такое право потерпевшего на всех этапах уголовного судопроизводства.

На основании статей 258 и 279 УПК РФ потерпевший также обязан подчиняться распоряжениям председательствующего судебного заседания, в частности предъявлять по требованию суда, используемые им во время дачи показаний письменные заметки или документы, а также соблюдать все иные законные требования председательствующего, которые способствуют нормальному рассмотрению и продвижению уголовного дела.¹⁷

В настоящее время возникает необходимость и в некотором расширении самого понятия «потерпевший». В качестве потерпевшего должен признаваться не только тот человек, которому преступлением уже причинён какой-либо вред, но и тот, кому приготовлением или покушением на совершение преступления попытались нанести вред, но не смогли фактически это сделать по независящим от воли преступников обстоятельствам. Такими случаями, например, могут быть приготовление орудий преступления, неудачный выстрел из огнестрельного оружия в намеченную жертву.

Для беспрепятственного и конституционно гарантированного допуска потерпевших к правосудию необходимо понятие «потерпевший» в части 1 ст. 42 УПК РФ изложить следующим образом: «Потерпевшим является физическое лицо, которому преступлением причинён или мог быть причинён физический, имущественный, моральный вред, а также юридическое лицо в случае причинения или возможности причинения преступлением вреда его имуществу и деловой репутации. Решение о признании потерпевшим фактически пострадавшего от преступления лица или потенциального потерпевшего оформляется по-

¹⁷ Горшкова Г.С. О правовом статусе потерпевшего в уголовном судопроизводстве // Вестник Пермского университета. 2013. № 3. С. 25.

становлением дознавателя, следователя или суда при возбуждении уголовного дела в форме отдельного постановления».¹⁸

Таким образом, следует расширить ряд гарантий реализации права потерпевшего на судебную защиту, предусмотренного Конституцией РФ. Необходимо изменить процедуру ознакомления потерпевшего с его правами и обязанностями. Учитывая мировой опыт и предложения учёных-процессуалистов, считаем возможным возложить на следователя обязанность ознакомления потерпевшего с его правами сразу после признания его таковым и вручать ему в письменном виде перечень его прав.

Обоснованно внесение изменений и дополнений в ст. 42 УПК РФ об обеспечении участия адвоката со стороны потерпевшего наравне с обвиняемым.

1.3 Обеспечение права потерпевшего на возмещение вреда потерпевшему от преступления

Одним из правовых способов охраны имущественных интересов общества, государства и личности является институт гражданского иска в уголовном процессе.

В силу ст. 44 УПК РФ гражданским истцом является физическое или юридическое лицо, предъявившее требование о возмещении имущественного вреда, при наличии оснований полагать, что данный вред причинён ему непосредственно преступлением. Решение о признании гражданским истцом оформляется определением суда или постановлением судьи, следователя, дознавателя. Гражданский истец может предъявить гражданский иск и для имущественной компенсации морального вреда.

Гражданский иск может быть предъявлен после возбуждения уголовного дела и до окончания судебного следствия при разбирательстве данного уголовного дела в суде первой инстанции. При предъявлении гражданского иска гражданский истец освобождается от уплаты государственной пошлины.

¹⁸ Рохлин В.И. Потерпевший в уголовном процессе //Адвокат. 2011. № 5. С. 39.

Гражданский иск в защиту интересов несовершеннолетних, лиц, признанных недееспособными либо ограниченно дееспособными в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством, лиц, которые по иным причинам не могут сами защищать свои права и законные интересы, может быть предъявлен их законными представителями или прокурором, а в защиту интересов государства – прокурором.

Гражданский истец вправе:

- 1) поддерживать гражданский иск;
- 2) представлять доказательства;
- 3) давать объяснения по предъявленному иску;
- 4) заявлять ходатайства и отводы;
- 5) давать показания и объяснения на родном языке или языке, которым он владеет;
- 6) пользоваться помощью переводчика бесплатно;
- 7) отказаться свидетельствовать против самого себя, своего супруга (своей супруги) и других близких родственников, круг которых определён пунктом 4 статьи 5 УПК РФ. При согласии гражданского истца дать показания он должен быть предупреждён о том, что его показания могут быть использованы в качестве доказательств по уголовному делу, в том числе и в случае его последующего отказа от этих показаний;
- 8) иметь представителя;
- 9) знакомиться с протоколами следственных действий, произведённых с его участием;
- 10) участвовать с разрешения следователя или дознавателя в следственных действиях, производимых по его ходатайству либо ходатайству его представителя;
- 11) отказаться от предъявленного им гражданского иска. До принятия отказа от гражданского иска дознаватель, следователь, суд разъясняет гражданскому истцу последствия отказа от гражданского иска, предусмотренные частью пятой настоящей статьи;

12) знакомиться по окончании расследования с материалами уголовного дела, относящимися к предъявленному им гражданскому иску, и выписывать из уголовного дела любые сведения и в любом объёме;

13) знать о принятых решениях, затрагивающих его интересы, и получать копии процессуальных решений, относящихся к предъявленному им гражданскому иску;

14) участвовать в судебном разбирательстве уголовного дела в судах первой, второй и надзорной инстанций;

15) выступать в судебных прениях для обоснования гражданского иска;

16) знакомиться с протоколом судебного заседания и подавать на него замечания;

17) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора и суда;

18) обжаловать приговор, определение и постановление суда в части, касающейся гражданского иска;

19) знать о принесённых по уголовному делу жалобах и представлениях и подавать на них возражения;

20) участвовать в судебном рассмотрении принесённых жалоб и представлений в порядке, установленном УПК РФ.

Отказ от гражданского иска может быть заявлен гражданским истцом в любой момент производства по уголовному делу, но до удаления суда в совещательную комнату для постановления приговора. Отказ от гражданского иска влечёт за собой прекращение производства по нему.

Гражданский истец не вправе разглашать данные предварительного расследования, если он был об этом заранее предупреждён в порядке, установленном статьей 161 УПК РФ. За разглашение данных предварительного расследования гражданский истец несёт ответственность в соответствии со статьей 310 Уголовного кодекса Российской Федерации.

Итак, получается, что пока потерпевший не будет признан гражданским истцом постановлением, он не может представлять доказательства, знакомиться

с материалами дела, жаловаться на действие (бездействие), решения дознавателя, следователя, прокурора, суда (всего 20 пунктов).

Это позволяет, например, недобросовестному следователю ничего не делать по делу вообще и при этом человек, фактически понёсший материальный ущерб от преступления, не будет ничего знать по делу и не сможет обжаловать бездействие, поскольку процессуально он никто.

Такой стопроцентный субъективизм в решении проблем физических и юридических лиц в гражданском обществе правового государства просто недопустим. Постановление о признании лица пострадавшего от преступления потерпевшим и гражданским истцом должно производиться в обязательном порядке в момент возбуждения уголовного дела.

В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 29.06.2010 г. № 17 «О практике применения судами норм, регламентирующих участие потерпевшего в уголовном судопроизводстве» указано, что имущественный вред – это лишь реальный ущерб, то есть утрата, уничтожение, повреждение и т.п. имущества (денежных средств) лица, которое затем должно быть признано потерпевшим, а также расходы, которые оно произвело либо должно произвести для восстановления, приобретения утраченного (поврежденного) имущества.

Имущественный вред может быть причинён не только собственнику.

Соответственно, потерпевшим может быть признан не только владелец похищенной вещи, но и, к примеру, лицо, пользующееся таковой по доверенности. Высший орган правосудия нашего государства на подобного рода обстоятельства обращает внимание в п. 21 Постановления № 17.

В основном это положение касается случаев пользования автомобилем по генеральной доверенности. Если в таковой отмечено, что гражданин имеет право пользоваться автомашиной и несёт полную материальную ответственность за её сохранность перед владельцем, то при похищении (повреждении и др.)

этого транспортного средства ущерб причиняется не только собственнику, но и пользователю.¹⁹

Важность разработки вопросов возмещения имущественного вреда, причинённого преступлением, определяется значением охраны собственности, так как эффективная борьба с преступлениями против собственности немислима без восстановления нарушенного преступлением имущественного положения потерпевших за счёт материальных средств тех, кто совершил преступление. Обеспечение имущественных прав потерпевших от преступлений – одна из наиболее актуальных проблем, стоящих перед уголовным судопроизводством, так как ежегодно причиняемый преступными посягательствами имущественный вред исчисляется миллионами рублей.²⁰

Таким образом, можно заключить, что гражданским истцом является физическое или юридическое лицо, предъявившее требование о возмещении имущественного вреда, при наличии оснований полагать, что данный вред причинён ему непосредственно преступлением. Решение о признании гражданским истцом оформляется определением суда или постановлением судьи, следователя, дознавателя. Гражданский истец может предъявить гражданский иск и для имущественной компенсации морального вреда.

1.4 Международный и зарубежный опыт регулирования правового статуса потерпевшего в уголовном процессе

Будучи членом ООН, Совета Европы, ОБСЕ, Россия взяла на себя обязательство обеспечить любому, и в первую очередь законопослушному лицу, провозглашенные в международно-правовых актах права и свободы. Это распространяется также и на нормы, регламентирующие правовое положение участников уголовного судопроизводства.

25 июня 1945 года был принят Устав Организации Объединённых Наций, а 21 июня 1946 года была создана Комиссия по правам человека, которая 10

¹⁹ Рыжаков А.П. Практика применения судами норм, регламентирующих участие потерпевшего в уголовном процессе: комментарий к Постановлению Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 29.06.2010 г. № 17 // Законность. 2014. № 7. С. 47.

²⁰ Ашкатова К.В. Содержание понятия имущественного вреда как основания признания лица в качестве потерпевшего в уголовном судопроизводстве // Мировой судья. 2011. № 3. С. 24.

декабря 1948 года приняла резолюцией 217 А (III) Генеральной Ассамблеи ООН один из первых международных документов, предусматривающий «универсальный эталон», на который должны равняться все государства при формировании своего законодательства - «Всеобщая декларация прав человека». Статья 3 этого документа провозгласила три взаимосвязанных основополагающих права, а именно: право на жизнь, право на свободу, право на неприкосновенность.

Организация Объединенных Наций впервые подняла проблему, дала определение и установила основные права лиц, пострадавших от преступления, 29 ноября 1985 года в «Декларации основных принципов правосудия для жертв преступления и злоупотребления властью», принятой резолюцией 40/34 Генеральной Ассамблеи ООН.

18 апреля 2000 г. Комиссия по правам человека на 56-ой сессии ООН с удовлетворением отметила факт принятия 17 июня 1998 г. Римского статута Международного уголовного суда. Данный суд обязал Ассамблею государств устанавливать «принципы, касающиеся возмещения ущерба потерпевшим или в отношении потерпевших, включая реституцию, компенсацию, реабилитацию», и учредить Целевой фонд в интересах потерпевших от преступлений.

Комиссия по правам человека на 56-ой сессии ООН в разделе «Право пострадавших на возмещение ущерба» в п.16 отметила: «В соответствии со своими национальными законами и международно-правовыми обязательствами государство должно обеспечивать возмещение ущерба жертвам действия или бездействия, представляющих собой нарушение норм в области прав человека или гуманитарного права».

Не менее важным документом, освещающим права человека, является «Конвенция о защите прав человека и основных свобод», принятая 4 ноября 1950 г. в Риме. В соответствии с положениями Протокола №11 в п. а) ч.2 ст.2 раздела 1 - Права и свободы - предусматривается необходимая оборона законопослушного лица, если в отношении него совершается противоправное насилие: «Лишение жизни не рассматривается как нарушение настоящей

статьи, когда оно является результатом необходимого применения силы для защиты любого лица от противоправного насилия». Кроме того, данная Конвенция предусматривает и ряд других основополагающих норм, которые защищают законопослушных лиц от противоправных деяний, совершенных кем бы то ни было.

24 ноября 1983 года в Страсбурге состоялась Европейская Конвенция по возмещению ущерба жертвам насильственных преступлений. Вступила в силу 1 февраля 1988 года. Государства - члены Совета Европы, подписавшие эту Конвенцию, полагая, что необходимо рассмотреть положение жертв умышленных насильственных преступлений, подвергшихся покушению на их физическое состояние или здоровье, или лиц, которые находились на попечении погибших в результате преступления, а также то, что необходимо разработать и внедрить систему возмещения государством ущерба пострадавшим на той территории, где были совершены эти преступления, особенно в тех случаях, когда преступник неизвестен или не имеет средств, постановили, что когда возмещение убытков не может быть обеспечено из других источников, государство должно это взять на себя.

Во избежание двойной компенсации, государство или уполномоченный орган в соответствии с этой Конвенцией могут удерживать из уплачиваемой суммы, либо потребовать возврата выплаченной компенсации вышеуказанным потерпевшим, если те уже получили деньги в порядке социального страхования или из любого другого источника.

Способы возмещения ущерба потерпевшим от преступлений разнообразны и существуют в большинстве стран. Одни из первых выплат за ущерб от преступлений потерпевшим за счет государства в виде компенсации были произведены в Новой Зеландии (1963 г.) и в Великобритании (1964 г.). В дальнейшем к этому процессу стали подключаться Европа и Северная Америка. Однако системы оплат различны.

В одних случаях они производятся при причинении любого телесного повреждения. В других - только при условии, что потерпевший находится в

тяжелом материальном положении и сам не спровоцировал преступление. При этом субъектами, производящими выплату, могут быть административные органы, страховые компании или агентства, предприятия, виновные в преступлении, комиссии, созданные при судах и занимающиеся обеспечением возмещения ущерба виновной стороной, либо гарантийный фонд, основной задачей которого является защита потерпевших.

В ряде Европейских государств уголовно-процессуальное законодательство не даёт определения ни потерпевшему, ни гражданскому истцу.

Уголовное судопроизводство ФРГ предусматривает лицо, пострадавшее от преступления, как участника процесса в качестве частного обвинителя, сообвинителя, но в соответствии с пятой книгой УПК ФРГ УПК ФРГ помимо глав содержит книги и таким образом разделён на семь книг, в которых находится от 2 до 11 глав. все лица, в отношении которых были совершены деяния, указанные в Уголовном кодексе ФРГ, являются потерпевшими.

По делам частного обвинения, а именно за такие преступления как: нарушение неприкосновенности жилища, служебных помещений (параграф 123 УК ФРГ); оскорбление (параграфы 185 - 187 а УК ФРГ), если оскорбление не касается ни одной из политических организаций, нарушение тайны переписки (параграф 202 УК ФРГ), телесные повреждения (параграфы 223, 223 и 230 УК ФРГ), причинение имущественного ущерба (параграф 303 УК ФРГ) и др. потерпевший выступает как частный обвинитель.

В соответствии с п. 2 параграфа 374 УПК ФРГ частное обвинение также может возбудить то лицо, которое наряду с потерпевшим или вместо него правомочно ходатайствовать об уголовном преследовании. На основании параграфа 158 УПК ФРГ заявления об уголовно наказуемых деяниях или жалобы частного обвинения могут быть поданы в прокуратуру, органы власти, чиновникам полиции и в участковый суд устно или письменно.

Если потерпевший имеет законного представителя, то право на возбуждение частного обвинения, по правилам уголовного судопроизводства

ФРГ, принадлежит этому представителю, а если потерпевшими являются юридические лица В соответствии с параграфом 374 УПК ФРГ потерпевшими от преступных деяний могут быть как физические, так и юридические лица., которые могут предъявлять иск в гражданско - правовых спорах, то их представители (физические лица, а именно руководство, назначенное руководством лицо или адвокат по доверенности, ордеру) вправе выполнять аналогичные функции.

В Уголовно-процессуальном кодексе Франции отсутствует юридическое понятие потерпевший, но как его синоним выступает гражданский истец: «Любое лицо, считающее, что ему нанесён ущерб преступлением или проступком, может путём жалобы выступить перед компетентным следственным судьёй в качестве гражданского истца» (ст. 85 УПК Французской Республики).

До 1977 года во Франции вред от преступления потерпевшему или его правопреемнику возмещал только преступник. Но 3 января 1977 г. был принят Закон № 77 - 5 «О возмещении ущерба за телесный вред, причинённый потерпевшим преступлением».

Он ввёл в УПК Франции новые статьи (706-3 - 706-13), регулирующие вопросы выплаты компенсаций потерпевшим от преступления. Благодаря этому закону потерпевший приобрёл возможность получить компенсацию за причинённый ему преступлением вред от государства до того момента, когда преступник предстанет перед судом, который, помимо основного приговора вынесет решение о возмещении ущерба. Само государство в регрессном порядке взыскивает с осуждённого все свои затраты по выплате ущерба потерпевшему от преступления.

2 февраля 1981 года во Франции принимается закон № 81 - 82 «Об усилении безопасности и защиты свободы личности». В нём, как гарантия потерпевшим от преступления, содержится 3 глава, которая получила название «О защите потерпевшего». В данной главе находятся 20 статей (ст. 81 - 100). Из них 98 и 99 вводят в УПК Франции статьи 706- 14 и 706 - 15. В соответствии с

этими статьями производится компенсация за юридическую помощь, если это потерпевшие вследствие кражи или мошенничества.

Так, например, в соответствии со ст. 706 - 14 УПК Франции, на такую помощь имеют право лица, которые находятся в тяжёлом материальном положении, а именно если их доход в месяц ниже 900 франков. В таких случаях государство выделяет им сумму, равную трёхкратному размеру их максимального ежемесячного дохода.

Аналогичная компенсация осуществляется и потерпевшим от насильственных преступлений, но ущерб и той и другой категории потерпевших должен заключаться в убытках или сокращении доходов, в увеличении затрат или наступлении профессиональной нетрудоспособности.

8 июля 1983 года был принят Закон № 83 - 606 «Об усилении защиты жертв преступлений», внесший дополнения и изменения в УПК и УК Франции. Глава 6 этого закона, состоящая из шести статей, в свою очередь, вносит изменения и дополнения в УПК Франции в той части, которая касается возмещения ущерба потерпевшим от преступлений.

Специфика правового положения потерпевшего в Великобритании в основном связана с потенциальными трудностями, создаваемыми самой структурой правоохранительных органов. В процессе рассмотрения дела, потерпевший «перемещается» между звеньями этой сложной системы. Существенным отличием от российского уголовного судопроизводства здесь служат два фактора, один из которых ущемляет права потерпевшего, а другой, наоборот, их расширяет.²¹

Так, например, В.Е. Квашис и Л.В. Вавилова совершенно справедливо отмечают, что потерпевшие в Англии не имеют никакого особого статуса в системе уголовного правосудия, когда отражают тот факт, что потерпевшие в Англии не имеют права ходатайствовать о компенсации ущерба, хотя выплата по законодательству может быть неотъемлемой частью судебного приговора.

²¹ Квашис В.Е. Зарубежное законодательство и практика защиты жертв преступлений. М., 2014. С. 43.

22 февраля 1990 г. правительство Великобритании опубликовало «Хартию жертвы» (Изложение прав жертв преступлений). В этом документе, который по праву расценивается в Европе как серьёзное новшество, подробно перечислены обязанности всех ведомств, связанных с отправлением правосудия, по отношению к жертвам преступлений. В этом документе подчёркивается, что установленные им «высокие стандарты дают уголовному правосудию цели, к которым надо стремиться».²²

Что касается процессуальных прав потерпевшего на активное участие в расследовании и судебном рассмотрении уголовного дела, на предоставление доказательств, ознакомление с материалами уголовного дела, на получение квалифицированной юридической помощи и т.д., то УПК РФ предоставляет достаточные гарантии потерпевшему для реализации указанных прав.

²² Хартия жертв (Изложение прав жертв преступлений). Лондон, 1991. Пер. с англ. М., Фонд ВНИИ МВД РФ. 2012. С. 3.

2 ПРАВОВАЯ ЗАЩИЩЕННОСТЬ ПОТЕРПЕВШЕГО В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ

2.1 Защита прав и законных интересов потерпевшего как одна из задач уголовного судопроизводства

Защита интереса и прав физических и юридических лиц, потерпевших от преступлений, декларируется в качестве одной из ключевых задач строящегося в России правового государства и гражданского общества. Правовой основой приоритетной защиты интереса, прав и свобод потерпевших служат акты международно-правового характера, среди которых: Всеобщая декларация прав человека (1948 г.), Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод (1950 г.), Международный пакт о гражданских и политических правах (1966 г.), Декларация основных принципов правосудия для жертв преступлений и злоупотреблений властью (1985 г.), Хартия Европейского союза об основных правах (2000 г.).

В ст. 2 Конституции Российской Федерации также констатируется, что человек, его права и свободы являются высшей социальной ценностью.

Государство берёт на себя обязанность не только признавать и соблюдать, но и приоритетно защищать права и свободы личности. Статья 45 Конституции РФ дополняет это принципиальное положение нормой о том, что «государственная защита прав и свобод человека и гражданина в Российской Федерации гарантируется». Соответственно ст. 52 Конституции России возлагает именно на государство (в лице его уполномоченных органов) обязанность по обеспечению потерпевшим от преступлений доступа к эффективному правосудию и справедливому возмещению причинённого им ущерба.

Названные международно-правовые и конституционные положения более или менее последовательно проведены в отраслевом законодательстве РФ. В частности, УПК РФ не только провозгласил защиту прав, свобод и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений, одним из назначений уголовного судопроизводства России (ст.6), но и закрепил это положение

в качестве приоритета уголовно-процессуальной защиты. Однако, как выяснилось со временем, просто закрепить названные положения непосредственно в тексте Конституции РФ или последовательно преломить их содержание в нормах отраслевого законодательства весьма недостаточно для реального обеспечения прав. Реально функционирующего, доступного и эффективного механизма их реализации за годы реформ так и не создано.

Проблемы гарантии безопасности и реализации прав потерпевших в уголовном судопроизводстве поставлены давно и в определённой мере решены в монографических исследованиях и статьях целого ряда учёных-правоведов. Существенный вклад в науку уголовно-процессуального права в сфере исследования и решения проблем защиты прав потерпевших и иных участников уголовного судопроизводства внесли: А.М. Баранов, А.С. Безнасюк, В.Г. Бессарабов, Т. Бойкина, Л.В. Брусницын, Л.А. Воскобитова, А. Гриненко, С.А. Губин, А.В. Зарицкий, И.М. Ибрагимов и т.д.

Несмотря на достаточно большое количество научных трудов, изданных в России по исследуемой теме, проблема защиты прав потерпевших остаётся не только одной из самых актуальных проблем уголовного процесса, но также и наименее разрешённой проблемой в теории права и правоприменительной практике. Необходимость дальнейшего глубокого исследования вопросов защиты прав потерпевших очевидна, и доказательством этого является целый ряд нерешённых проблем.

Согласно ст. 52 Конституции РФ права потерпевших от преступлений и злоупотреблений властью охраняются законом, государство обеспечивает потерпевшим доступ к правосудию и компенсацию причинённого ущерба. Соответственно, статья 6 УПК РФ определяет защиту прав потерпевших в качестве первоочередной задачи уголовного судопроизводства.

На деле, однако, по многим процессуальным позициям потерпевший поставлен в неравное положение с подозреваемым, обвиняемым и подсудимым, поэтому фактически рассматривается как второстепенный участник уголовного процесса, что свидетельствует о неполной реализации как принципа равенства

сторон в уголовном процессе, так и принципа состязательности. При этом нельзя не отметить, что в силу публично-правового характера уголовного судопроизводства интересы государства защищают прокурор, следователь и дознаватель, интересы обвиняемого – адвокат. Действующее законодательство предоставляет подозреваемому, обвиняемому или подсудимому бесплатную юридическую помощь посредством назначения ему финансируемого из федерального бюджета адвоката-защитника.

Потерпевший в этом смысле предоставлен сам себе, как будто он и не олицетворяет то общество, против которого было совершено то или иное преступление. Таким образом, налицо несоответствие закрепления в российском уголовно-процессуальном законе гарантированных Конституцией РФ (ст. ст. 46, 48 и 123 Конституции РФ) прав потерпевших на судебную защиту и получение квалифицированной юридической помощи в уголовном судопроизводстве на основе равноправия и состязательности сторон.

Указанный пробел уголовно-процессуального закона должен быть восполнен путём внесения дополнений и изменений ст. ст. 42, 44, 45, 86 и 198 УПК РФ положениями, закрепляющими конституционное право потерпевшего на получение бесплатной квалифицированной юридической помощи при осуществлении уголовного судопроизводства на основе равноправия и состязательности сторон. Эти дополнения и поправки в УПК РФ позволят ущемленному преступлением человеку чувствовать в процессе досудебного и судебного восстановления своих нарушенных прав нескрываемую и прямую поддержку государства и общества, в том числе и посредством создания специальных неправительственных фондов в защиту потерпевших и свидетелей преступления.²³

Уголовно-процессуальное законодательство предоставляет подозреваемым, обвиняемым и подсудимым все возможные права и возможности для их защиты от необоснованного и незаконного обвинения в том, чего они не со-

²³ Ибрагимов И.М. Правомерные возможности защиты прав потерпевшего в российском уголовном процессе. М.: Юриспруденция, 2014. С. 109.

вершали, или от назначения им избыточного наказания за небольшие проступки. Они, в частности, включают в себя: право не подвергаться произвольному аресту, задержанию, обыску или конфискации; быть осведомлённым о характере предъявленного обвинения и доказательствах вины; право на юридическую помощь; на публичное разбирательство дела независимым и беспристрастным судом, созданным на основании закона; на дачу показаний и вызов свидетелей; на проверку показаний свидетелей обвинения и обжалование принятых решений; на возмещение государством вреда, причинённого незаконными действиями по уголовному преследованию, и пр.

Понятно, что некоторые из предоставляемых обвиняемому прав потерпевшему просто не нужны. Вместе с тем потерпевшему следует, конечно, обеспечить не только уважительное отношение и понимание, но также и полную реализацию прав: на обращение в службы поддержки и реабилитации; на получение информации о ходе разбирательства по уголовному делу; на участие в процессе принятия решений; на помощь адвоката; на личную безопасность и защиту от вмешательства в частную жизнь, наконец, на компенсацию причинённого преступлением вреда, как обвиняемым, так и государством.

По смыслу уголовно-процессуального законодательства России потерпевший должен стать активным участником уголовного процесса для полного и всестороннего расследования и рассмотрения дела, выявления виновных в совершенном против него преступлении лиц, привлечения их к уголовной ответственности. Потерпевший также является субъектом своевременного получения соответствующей компенсации за нанесённый ему преступлением моральный, физический и материальный вред.

На сегодня, к сожалению, можно говорить о несовершенстве уголовно-процессуального законодательства, выражающемся в большом количестве недоработок и коллизионных норм, препятствующих осуществлению доступа потерпевшего к правосудию и практическому осуществлению предоставленных ему прав.

По нашему мнению, подозреваемый (обвиняемый) находится в более защищённом правовом положении на протяжении всего уголовного процесса, в том числе на досудебных стадиях. Данный факт заслуживает особого внимания, поскольку именно на досудебных стадиях формируется доказательственная база, а также необходимое предметное и информационное обеспечение назначения уголовного процесса, реализуются предоставленные права участникам расследования.

В настоящее время также актуальным является вопрос о повышении эффективности исполнения решений российских судов, а вместе с тем гарантий соблюдения прав и законных интересов потерпевших по уголовным делам при их неисполнении.

В статье 52 Конституции РФ государство взяло на себя обязательство обеспечить потерпевшему доступ к правосудию, а также компенсацию причинённого ему ущерба.

Кроме того, существуют проблемы, связанные не только с возмещением вреда потерпевшему (морального и материального), правильностью оценки физических и нравственных страданий, но и с процессом производства взыскания по удовлетворенным судом имущественным претензиям потерпевших. Показательно, что около 80% приходящихся на долю России обращений граждан, поступивших в Европейский суд по правам человека, связаны с неисполнением судебных решений государством.

Позиция Европейского суда по поводу неисполнения судебных решений базируется на трёх принципах:

а) в стране не обеспечено правосудие, если нет эффективного исполнения судебных решений;

б) при решении проблемы исполнения судебных решений ссылки на бюджетные трудности не принимаются во внимание и являются только доказательством низкой значимости этого вопроса для государства;

в) государство после принятия судебного решения должно само обеспечить процедуру исполнения решения, не дожидаясь обращения гражданина.

Федеральная служба судебных приставов считает, что её полномочия в сфере уголовного преследования за неисполнение решений судов должны быть расширены. ФССП также поддерживает законодательную инициативу ряда депутатов по ограничению имущественных прав должников.²⁴

Таким образом, проблема повышения эффективности исполнения решений российских судов предполагает выработку рекомендаций, которые должны носить концептуальный характер.

2.2 Участие законного представителя потерпевшего как процессуальная гарантия защиты его прав

В силу ст.45 УПК РФ представителями потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя могут быть адвокаты, а представителями гражданского истца, являющегося юридическим лицом, также иные лица, правомочные в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации представлять его интересы.

По постановлению мирового судьи в качестве представителя потерпевшего или гражданского истца могут быть также допущены один из близких родственников потерпевшего или гражданского истца либо иное лицо, о допуске которого ходатайствует потерпевший или гражданский истец.

Для защиты прав и законных интересов потерпевших, являющихся несовершеннолетними или по своему физическому или психическому состоянию лишённых возможности самостоятельно защищать свои права и законные интересы, к обязательному участию в уголовном деле привлекаются их законные представители или представители.

Законные представители и представители потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя имеют те же процессуальные права, что и представляемые ими лица.

²⁴ Почечуева О.С. Нерешённые проблемы представительства интересов потерпевших в уголовном процессе // Адвокат. 2012. № 10. С. 28.

Личное участие в уголовном деле потерпевшего, гражданского истца или частного обвинителя не лишает его права иметь по этому уголовному делу представителя.

В статье 45 УПК РФ речь идёт как о представителях по соглашению (договорном представительстве), так и о законных представителях (в силу прямого указания закона). Из числа лиц, которые могут быть законными представителями, в ст. 45 прямо упоминаются только близкие родственники. Здесь надо иметь в виду всех лиц, которые названы в п. 4 ст. 5 УПК РФ.

Согласно правовой позиции Конституционного Суда РФ (определение от 5 декабря 2003 г.; определение от 5 февраля 2004 г.) ч. 1 ст. 45 УПК РФ не должна быть истолкована таким образом, чтобы исключалось участие лица, не обладающего статусом адвоката, в качестве представителя, потерпевшего при производстве по уголовному делу. Таким представителем может быть любое лицо, в том числе и близкий родственник, о допуске которого к участию в деле ходатайствует потерпевший или гражданский истец.

Представители допускаются к участию в деле после подтверждения своих полномочий соответствующими документами. Ими являются: доверенность; ордер юридической консультации для адвокатов; документы, подтверждающие родство для близких родственников; документы, подтверждающие служебное положение.

Объём прав представителей является производным от прав представляемого лица. Представители вправе осуществлять практически все права, которые имеют субъекты, чьи интересы они представляют, за исключением прав, которые носят личный характер, - права давать показания, права на примирение с обвиняемым, права на заключение мирового соглашения или отказа от иска. Представитель потерпевшего участвует в процессе наряду с самим потерпевшим, а представители гражданского истца и гражданского ответчика могут действовать как наряду с ними, так и вместо них.

Законные представители участвуют в деле для защиты интересов лиц недееспособных или не обладающих дееспособностью в полном объёме (несо-

вершеннолетних), а также лиц, признанных в установленном порядке ограниченно дееспособными. Особенность участия в деле законных представителей состоит в том, что они могут быть допрошены в качестве свидетелей.²⁵

Хотелось бы выделить, что исследование и пути решения проблем, связанных с осуществлением профессионального представительства прав и законных интересов потерпевшего, приобретают особую актуальность.

В настоящее время приходится наблюдать некоторое психологическое отторжение защитников от работы по представительству потерпевших.

В статье 46 Конституции РФ указано, что каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод. Условием реализации права на судебную защиту и гарантией доступа к правосудию согласно статье 48 Конституции РФ является то, что «каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи».²⁶

По мнению О.С. Почечуевой, сложность при осуществлении представительства прав и законных интересов потерпевшего возникает, прежде всего, когда речь идёт о возбуждении уголовного дела и признании лица потерпевшим.

Она отмечает, что увеличивается количество случаев незаконного отказа в возбуждении уголовных дел и их незаконного прекращения, а также приостановления уголовных дел органами следствия и дознания. При этом число жалоб граждан по вопросам следствия выросло в два раза и продолжает расти.

Существует и такая проблема. Лицу, которому был причинён вред, и его представителю достаточно затруднительно бывает доказать факт причинения материального или морального вреда.²⁷

Итак, следует заключить, что представителями потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя могут быть адвокаты, а представителями гражданского истца, являющегося юридическим лицом, также иные лица, правомочные в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации представлять его интересы.

²⁵ Гаджиева А.А. Понятие потерпевшего в уголовном праве // Государство и право. 2012. № 4. С. 11.

²⁶ Конституция Российской Федерации. М.: Маркетинг, 2015. С. 5.

²⁷ Почечуева О.С. Нерешенные проблемы представительства интересов потерпевших в уголовном процессе // Адвокат. 2012. № 10. С. 28.

2.3 Обеспечение права на безопасность потерпевшего

В настоящее время проблема противоправного воздействия обвиняемой стороны на потерпевших, свидетелей, судей, прокуроров, следователей, дознавателей, их родственников и близких лиц приобрела особую актуальность. Наказание преступника, как форма обеспечения прав потерпевшего от преступления, не решает все проблемы.

Проблема правового обеспечения безопасности потерпевших, свидетелей, других лиц, содействующих правосудию, в совокупности с традиционными проблемами жертв преступности в свое время стали причиной принятия Декларации основных принципов правосудия для жертв преступлений и злоупотреблений властью от 29.11.1985 (Резолюция 40/34 Генеральной Ассамблеи ООН). Это событие стало вехой в развитии международного законодательства в отношении защиты свидетелей и потерпевших.

Под термином «жертвы» понимаются лица, которым индивидуально или коллективно был причинён вред, включая телесные повреждения или моральный ущерб, эмоциональные страдания, материальный ущерб или существенное ущемление их основных прав в результате действия или бездействия, нарушающего действующие национальные уголовные законы государств – членов ООН, включая законы, запрещающие преступное злоупотребление властью. Термин «жертва» в соответствующих случаях включает близких родственников или иждивенцев непосредственной жертвы, а также лиц, которым был причинен ущерб при попытке оказать помощь жертвам, находящимся в бедственном положении (ч. 2).

ООН потребовала от государств принять все необходимые меры для «сведения к минимуму неудобств для жертв, охраны их личной жизни в тех случаях, когда это необходимо, и обеспечения их безопасности, а также безопасности их семей и свидетелей с их стороны и их защиты от запугивания и мести», а также предоставления надлежащей помощи жертвам на протяжении

всего судебного разбирательства и информации о их роли, ходе судебного разбирательства и т.д.²⁸

Пострадавшие от преступной деятельности наряду с лицами, в отношении которых ведётся уголовное преследование, более других участников процесса нуждаются в эффективной защите их интересов и поэтому наделяются во многом совпадающими по содержанию правами.

Статья 52 Конституции гласит: «Права потерпевших от преступлений и злоупотреблений властью охраняются законом. Государство обеспечивает потерпевшим доступ к правосудию и компенсацию причиненного ущерба». Однако, несмотря на столь широкое закрепление, роль потерпевшего всё ещё остаётся вспомогательной, поставленной на службу публичному интересу.

Статья 2 Конституции РФ 1993 года провозглашает признание, соблюдение и защиту прав и свобод человека и гражданина обязанностью государства. Одной из гарантий государственной защиты конституционных прав на жизнь, свободу и личную неприкосновенность является обеспечение безопасности потерпевшего в остроконфликтном процессе уголовного судопроизводства.

И.М. Ибрагимов относительно защиты прав потерпевшего отмечает: «Охрана безопасности и защита прав потерпевшего как жертвы преступления представляют собой важное направление деятельности законодателей и правоохранителей всех цивилизованных государств мира. Однако наиболее развитые системы охраны безопасности и защиты прав и законных интересов потерпевших и свидетелей преступления сложились в тех государствах, которые имеют давние правовые традиции и большой положительный опыт в этом деле».²⁹

Уголовное судопроизводство нередко сопряжено с возможностями противоправного психологического воздействия обвиняемого на действия остальных его участников, в особенности на потерпевших и свидетелей обвинения. Одним из надежных гарантов противодействия данному воздействию является

²⁸ Мельников В.Ю. Безопасность и защита прав и свобод потерпевших // Российская юстиция. 2014. № 2. С. 38.

²⁹ Мернова О.А. Охрана прав и свобод человека и гражданина как принцип уголовного судопроизводства // Вестник Оренбургского государственного университета. 2013. № 3. С. 28.

в настоящее время система норм, обеспечивающих личную безопасность свидетелей и потерпевших.

Пункт 5 ст. 7 Закона РФ от 12.08.1995 г. «Об оперативно-розыскной деятельности»³⁰ предусматривает одним из оснований проведения оперативно-розыскных мероприятий постановление о применении мер безопасности в отношении защищаемых лиц. Пункт 6 ст. 14 названного Закона предписывает органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность, содействовать обеспечению личной безопасности, сохранности имущества участников уголовного судопроизводства, членов их семей и близких от преступных и иных противоправных посягательств.

Более поздним итогом всей предыдущей законотворческой деятельности стало введение в УПК РФ 2001 года института обеспечения безопасности участников уголовного судопроизводства: свидетелей, потерпевших, иных участников уголовного процесса, а также их родственников и близких лиц.

Далее последовало принятие Федерального закона от 20.08.2004 г. № 119-ФЗ «О государственной защите потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства».³¹

В целях реализации указанного закона в 2009 г. принята Государственная программа «Обеспечение безопасности потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства на 2009 - 2013 годы». Однако на данный момент практика свидетельствует, что меры государственной защиты применяются редко. Государственная программа предусматривает за 5 лет её действия применить меры в отношении 10 тысяч участников уголовного судопроизводства.

Как отмечено в Государственной программе «Обеспечение безопасности потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства на 2009 - 2013 годы», «ежегодно только по особо тяжким преступлениям около 10

³⁰ Федеральный закон от 12.08.1995 № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности» (в ред. от 29.06.2015 г.) // Собрание законодательства РФ. 2015. № 33. Ст. 3349.

³¹ Федеральный закон от 20.08.2004 г. № 119-ФЗ «О государственной защите потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства» (в ред. от 08.03.2015 г.) // Собрание законодательства РФ. 2015. № 34. Ст. 3534.

миллионов человек выступают в качестве потерпевших и свидетелей, и каждый пятый из них получает угрозы с целью изменения либо отказа от даваемых показаний».³² Таким образом, применение мер идёт в отношении всего лишь 0,5% от общего количества подзащитных.

Итак, получается, что правоохранительные органы применяют меры безопасности в недостаточной степени. По нашему мнению, применение многих мер безопасности требует большого финансирования.

В соответствии с ч. 2 ст. 2 Федерального закона от 20.08.2004 г. «О государственной защите потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства»³³ меры государственной защиты могут быть также применены до возбуждения уголовного дела в отношении заявителя, очевидца или жертвы преступления либо иных лиц, которые способствуют предупреждению или раскрытию преступления.

Для обеспечения личной безопасности потерпевшего правоохранительные органы обязаны тщательно рассмотреть сообщения, которые поступают к ним от потерпевших, в особенности учитывать субъективную оценку существующей угрозы для правильной оценки степени опасности и выбора мер безопасности и защиты в отношении данного потерпевшего.

В частности, правоохранители должны обратить внимание на личностные качества потерпевшего, на состояние его здоровья, психические и психологические особенности, принадлежность к определённой среде, зависимость заявителя от обвиняемого. При выборе мер безопасности необходимо также учитывать доказательную значимость показаний потерпевшего для обвинения и осуждения обвиняемого или подсудимого, на отношение потерпевшего к выполнению своих процессуальных обязанностей. Правоохранители должны учитывать также личностные качества тех лиц, от которых может исходить угроза, степень тяжести предполагаемого наказания, их поведение на предварительном и

³² Государственная программа «Обеспечение безопасности потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства на 2009 - 2013 годы» // Официальный сайт Правительства Российской Федерации. URL: www.government.ru.

³³ Федеральный закон от 20.08.2004 N 119-ФЗ (ред. от 08.03.2015) «О государственной защите потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства» // Собрание законодательства РФ. 2004. № 34. Ст. 3534.

судебном следствии, их склонность к применению насилия, степень вероятности непосредственной угрозы, адресованной потерпевшему или родственникам или близким, прошлые судимости, поведение их ближайшего окружения.

Защитой от неправомерного воздействия обвиняемой стороны на потерпевшего могут являться и меры пресечения. В действующем УПК РФ основания для их избрания прямо указаны в п. 3 ч. 1 ст. 97 УПК РФ: это – возможные угрозы обвиняемого свидетелю и иным участникам уголовного судопроизводства. Между тем на практике некоторые судьи в обоснование ходатайств о применении такой меры пресечения, как заключение под стражу, требуют от дознавателей, следователей и прокуроров достаточных доказательств об уже проявленных со стороны обвинения угрозах, в частности и в отношении потерпевших.

Такое неправомерное толкования закона приводит к необоснованному вынесению постановлений об отказе в избрании в качестве меры пресечения заключения под стражу. Поэтому в целях устранения указанного пробела в законе и неправомерного его применения на практике И.М. Ибрагимов предлагает уточнение указанной нормы закона посредством дополнения п. 3 ч. 1 ст. 97 УПК РФ после слов «может угрожать» словом «потерпевшему».³⁴ Мы считаем, что такое усовершенствование нормы уголовно-процессуального закона позволит устранить имеющиеся пробелы.

Полагаем, что в настоящее время назрела необходимость в совершенствовании законодательства в сфере обеспечения государственной защиты потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства.

Рассматривая положения УПК РФ о применении мер безопасности, следует отметить, что законодателем детально не регламентированы порядок и сроки принятия решения о мерах безопасности.

Так, в ч. 3 ст. 11 УПК РФ закреплено, что при наличии достаточных данных о том, что потерпевшему, свидетелю или иным участникам уголовного су-

³⁴ Ибрагимов И.М. Охрана безопасности потерпевшего как инициатора уголовного судопроизводства // Современное право. 2014. № 1. С. 18.

допроизводства, а также их близким родственникам, родственникам или близким лицам угрожают убийством, применением насилия, уничтожением или повреждением их имущества или иными опасными противоправными деяниями, суд, прокурор, следователь, орган дознания и дознаватель принимают в пределах своей компетенции в отношении указанных лиц меры безопасности, предусмотренные ч. 9 ст. 166, ч. 2 ст. 186, ч. 8 ст. 193, п. 4 ч. 2 ст. 241 и ч. 5 ст. 278 УПК РФ.

Представляется, что отсутствие в ч. 3 ст. 11 УПК РФ такого порядка и сроков может повлечь промедление в принятии мер, обеспечивающих безопасность потерпевшего, свидетеля или иных участников уголовного судопроизводства.

По мнению Т. Бородкиной, ч. 3 ст. 11 УПК РФ необходимо дополнить следующим содержанием: «Меры обеспечения безопасности принимаются не позднее 24 часов с момента получения достаточных данных о наличии угрозы. О соответствующем решении прокурор, следователь, орган дознания и дознаватель выносят постановление, а суд – определение».³⁵ Мы считаем, что данное предложение является правильным.

Таким образом, в России институт государственной защиты участников уголовного судопроизводства находится пока ещё в стадии становления. Однако можно с уверенностью утверждать, что нормативно-правовая база в целом уже сформирована, но требует усовершенствования.

³⁵ Бородкина Т. Проблема и перспектива развития института государственной защиты потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства //Мировой судья. 2010. № 4. С.11.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Изучив настоящую тему работы, необходимо сделать основные выводы.

Автор приходит к выводу, что далеко не все положения международного уголовного процесса восприняты российским законодательством, и не весь зарубежный опыт применим в российском уголовном процессе.

Статья 52 Конституции Российской Федерации предусматривает, что государство обеспечивает потерпевшим доступ к правосудию и компенсацию причиненного ущерба. Вместе с тем отсутствует законодательный акт, устанавливающий механизм реализации указанного положения Конституции.

Что касается процессуальных прав потерпевшего на активное участие в расследовании и судебном рассмотрении уголовного дела, на предоставление доказательств, ознакомление с материалами уголовного дела, на получение квалифицированной юридической помощи и т.д., то УПК РФ предоставляет достаточные гарантии потерпевшему для реализации указанных прав. Вместе с тем актуальным является совершенствование российского процессуального законодательства в сфере защиты прав потерпевшего с учетом исторического опыта, международно-правовых стандартов и зарубежного законодательства.

Потерпевшим является физическое лицо, которому преступлением причинён физический, имущественный, моральный вред, а также юридическое лицо в случае причинения преступлением вреда его имуществу и деловой репутации (ч.1 ст.42 УПК РФ). По сравнению с определением понятия потерпевшего в УПК РСФСР, нынешнее представляется намного удачнее: во - первых, законодатель разграничил такие понятия как «моральный» и «физический» вред, что в дальнейшем позволит дать правовое понятие этим видам вреда; во- вторых, законодатель заменил понятие «имущественный ущерб» на понятие «имущественный вред», так как понятие «вред» значительно шире понятия «ущерб»; в- третьих, потерпевшим обоснованно считается не только физическое, но и юридическое лицо.

Необходимо уточнить и дополнить законодательное определение понятия потерпевшего, в частности указать в ч. 1 ст. 42 УПК РФ: «Не может быть признано потерпевшим лицо, которое своим противоправным поведением спровоцировало против себя ответные действия».

Законодатель вполне справедливо включил в число потерпевших не только физических, но и юридических лиц. Вместе с тем объектом посягательства при совершении многих преступлений выступают интересы государства, общества, интересы государственной службы. Соответственно, автор предлагает дополнить ст. 42 УПК РФ следующим положением: «Российская Федерация, субъекты Федерации, а также муниципальные образования могут быть признаны потерпевшими в случае причинения вреда их интересам, а также интересам значительной части населения. Интересы государства в этом случае представляет прокурор или соответствующие государственные органы или органы местного самоуправления».

Для обеспечения реальной государственной защиты потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства от преступных посягательств следует часть 3 статьи 11 УПК РФ необходимо дополнить следующим содержанием: «Меры обеспечения безопасности принимаются не позднее 24 часов с момента получения достаточных данных о наличии угрозы. О соответствующем решении прокурор, следователь, орган дознания и дознаватель выносят постановление, а суд - определение».

Следует расширить ряд гарантий реализации права потерпевшего на судебную защиту, предусмотренного Конституцией РФ. Необходимо изменить процедуру ознакомления потерпевшего с его правами и обязанностями. Учитывая мировой опыт и предложения учёных-процессуалистов, автор считает возможным возложить на следователя обязанность ознакомления потерпевшего с его правами сразу после признания его таковым и вручать ему в письменном виде перечень его прав. Обоснованно внесение изменений и дополнений в ст. 42 УПК РФ об обеспечении участия адвоката со стороны потерпевшего наравне с обвиняемым.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

I Правовые акты

1 Конституция Российской Федерации, принята всенародным голосованием 12.12.1993 (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // Собрание законодательства Российской Федерации. - 2014. - № 15. - Ст. 1691.

2 Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ (в ред. ФЗ от 30.12.2015) // Собрание законодательства Российской Федерации. - 1996. - № 25. - Ст. 2954.

3 Уголовно-исполнительный кодекс Российской Федерации от 08.01.1997 № 1-ФЗ (в ред. ФЗ от 28.11.2015) // Собрание законодательства Российской Федерации. - 1997. - № 2. - Ст. 198.

4 Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 № 174-ФЗ (в ред. ФЗ от 31.12.2015) // Собрание законодательства РФ. – 2015. – № 52 (ч.1). – Ст. 4921.

5 Гражданский кодекс Российской Федерации (Часть 1) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (в ред. ФЗ от 31.12.2015) // Собрание законодательства РФ. - 2015. – № 32. – Ст. 3301.

6 Федеральный закон от 20.08.2004 № 119-ФЗ «О государственной защите потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства» (в ред. ФЗ от 08.03.2015) // Собрание законодательства РФ. – 2015. – № 34. – Ст. 3534.

7 Федеральный закон от 12.08.1995 № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности» (в ред. ФЗ от 29.06.2015) // Собрание законодательства РФ. – 2015. – № 33. – Ст. 3349.

8 Постановление Правительства РФ от 11.11.2006 № 664 «Об утверждении Правил выплаты единовременных пособий потерпевшим, свидетелям и иным участникам уголовного судопроизводства, в отношении которых в уста-

новленном порядке принято решение об осуществлении государственной защиты» (в ред. от 14.07.2015) // Российская газета. – 2015. – № 259. – С. 11.

9 Постановление Правительства РФ от 27.10.2006 г. № 630 «Об утверждении Правил применения отдельных мер безопасности в отношении потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства» (в ред. от 14.07.2015) // Российская газета. – 2015. – № 253. – С. 9.

II Специальная литература

10 Артамонова, Е.А. Права потерпевшего и права обвиняемого в уголовном судопроизводстве должны быть сбалансированы / Е.А. Артамонова // Российская юстиция. – 2011. – № 2. – С. 11.

11 Арчаков, М.Ю. Совершенствование порядка обеспечения защиты прав несовершеннолетних потерпевших в уголовном судопроизводстве / М.Ю. Арчаков // Российский следователь. – 2011. – № 9. – С. 22.

12 Ашкатова, К.В. Содержание понятия имущественного вреда как основания признания лица в качестве потерпевшего в уголовном судопроизводстве / К.В. Ашкатова // Мировой судья. – 2011. – № 3. – С. 24.

13 Божьев, В.И. Предпосылки обеспечения интересов потерпевшего в уголовном процессе / В.И. Божьев // Законность. – 2015. – № 11. – С. 10.

14 Бойков, А.Д. Защита прав потерпевшего / А.Д. Бойков // Уголовный процесс. – 2014. – № 8. – С. 27.

15 Бородкина, Т.И. Проблема и перспектива развития института государственной защиты потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства / Т.И. Бородкина // Мировой судья. – 2011. – № 4. – С. 18.

16 Брусницын, Л.В. Комментарий законодательства об обеспечении безопасности участников уголовного судопроизводства (постатейный) / Л.В. Брусницын. – М.: «Юстицинформ», 2014. – 231 с.

17 Голиков, О.В. Совершенствование российского законодательства в сфере защиты потерпевшего в уголовном процессе / О.В. Голиков. - М.: Норма, 2013. – 284 с.

18 Гаджиева, А.А. Понятие потерпевшего в уголовном праве / А.А. Га-

джиева // Государство и право. – 2012. – № 4. – С. 11.

19 Горшкова, Г.С. О правовом статусе потерпевшего в уголовном судопроизводстве / Г.С. Горшкова // Вестник Пермского университета. – 2013. – № 3. – С. 25.

20 Гриненко, А.С. Потерпевший должен иметь не меньше процессуальных прав, чем обвиняемый / А. Гриненко // Российская юстиция. – 2012. – № 9. – С. 17.

21 Жеребятъев, И.В. Личность потерпевшего в современном уголовном судопроизводстве России: Монография. – Оренбург: РИК ГОУ ОГУ, 2014. – 220 с.

22 Жеребятъев, И.В. Некоторые вопросы понятия потерпевшего в современном уголовном процессе Российской Федерации / И.В. Жеребятъев // Законность. – 2014. - № 4. – С. 25.

23 Ибрагимов, И.М. Правомерные возможности защиты прав потерпевшего в российском уголовном процессе / И.М. Ибрагимов. – М.: Юриспруденция, 2014. – 278 с.

24 Ибрагимов, И.М. Понятие «потерпевший» в контексте уголовно-процессуального права / И.М. Ибрагимов // Представительная власть. XXI век. – 2014. – № 1. - С. 27.

25 Ибрагимов, И.М. Охрана безопасности потерпевшего как инициатора уголовного судопроизводства / И.М. Ибрагимов // Современное право. – 2014. – № 1. – С.18.

26 Кисленко, С.Л. Правовой статус потерпевшего в отечественном уголовном процессуальном законодательстве / С.Л. Кисленко // Налоги (газета). – 2012. – № 41. – С. 24.

27 Кобец, П.Н. Зарубежный опыт возмещения вреда потерпевшим в уголовном процессе / П.Н. Кобец // Российский следователь. – 2011. – № 7. – С. 20.

28 Ковтун, Н.Н. Обеспечение прав потерпевшего в уголовном процессе (комментарий к Постановлению Пленума Верховного Суда РФ № 17 от 29.06.2010) / Н.Н. Ковтун // Российский судья. – 2010. – № 11. – С. 27.

29 Колоколов, Н.А. О потерпевшем замолвите слово: интервью // ЭЖ-Юрист. – 2014. – № 40. – С. 19.

30 Коробов, П.И. О понятии «потерпевший» в статье 76 Уголовного кодекса РФ / П.И. Коробов // Уголовное право. – 2010. – № 5. – С. 13.

31 Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу РФ (постатейный) / под ред. В.И. Радченко. – М.: Норма, 2014. – 572 с.

32 Лебеденко, С.А. Некоторые проблемы уголовно-правового статуса потерпевшего / С.А. Лебеденко // Закон и право. – 2013. – № 9. – С. 57.

33 Лифанова, Л.Г. Реализация прав потерпевшего: есть ли положительные тенденции? / Л.Г. Лифанова // Право. – 2014. - № 7. – С. 35.

34 Макарова, З.В. Конституционно-правовые проблемы уголовного права и процесса / З.В. Макарова // Российское правосудие. – 2013. – № 9. – С.100.

35 Мельников, В.Ю. Безопасность и защита прав и свобод потерпевших / В.Ю. Мельников // Российская юстиция. – 2014. – № 2. – С. 38.

36 Мернова, О.А. Охрана прав и свобод человека и гражданина как принцип уголовного судопроизводства / О.А. Мернова // Вестник Оренбургского государственного университета. –2013. – № 3. – С. 28.

37 Почечуева, О.С. Нерешенные проблемы представительства интересов потерпевших в уголовном процессе / О.С. Почечуева // Адвокат. – 2012. – № 10. – С. 28.

38 Рохлин, В.И. Потерпевший в уголовном процессе / В.И. Рохлин, В.Г. Казанцев //Адвокат. – 2011. – № 5. – С. 39.

39 Рыжаков, А.П. Практика применения судами норм, регламентирующих участие потерпевшего в уголовном процессе: комментарий к Постановлению Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 29.06.2010 г. № 17 // Законность. – 2014. - № 7. – С. 47.

40 Сидоренко, Э.Л. О статусе потерпевшего в уголовном праве / Э.Л. Сидоренко // Журнал российского права. – 2011. – № 4. – С. 14.

41 Уголовно-правовое учение о потерпевшем / отв. ред. Н.А. Лопашенко. – М.: Волтерс Клуверс, 2014. – 233 с.

42 Уголовно-процессуальное право: учеб. / отв. ред. П.А. Лупинская. – М.: Издательство Юстицинформ, 2013. – 456 с.

43 Уголовный процесс: учеб. / под общ. ред. В.И. Радченко. – М.: НОР-МА, 2013. – 704 с.

III Правоприменительные акты

44 Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 05.03.2004 г. № 1 (ред. от 30.06.2015) «О применении судами норм Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации» // Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2015. – № 5.

45 Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.06.2010 г. № 17 «О практике применения судами норм, регламентирующих участие потерпевшего в уголовном судопроизводстве» // Российская газета. – 2012. – № 8. – С. 10.

46 Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 31.10.1995 г. № 8 «О некоторых вопросах применения судами Конституции РФ при осуществлении правосудия» (в ред. от 03.03.2015) // Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2015. – № 1. – С. 15.

47 Определение Конституционного Суда РФ от 18.01.2005 г. № 131-О «По запросу Волгоградского гарнизонного военного суда о проверке конституционности части 8 статьи 42 УПК РФ» // Сборник законодательства РФ. – 2005. – № 24. – Ст. 2424.

48 Определение Конституционного Суда РФ от 04.11.2004 г. № 430-О «По жалобе гражданки Старовойтовой Ольги Васильевны на нарушение ее конституционных прав пунктом 1 части 2 статьи 42, части 8 статьи 162 и части 2 статьи 198 УПК РФ» // Вестник Конституционного Суда РФ. – 2005. – № 2. – С. 13.