

12.00.09
Д 534

ФЕДЕРАЛЬНОЕ АГЕНТСТВО
ПО ТЕХНИЧЕСКОМУ РЕГУЛИРОВАНИЮ И МЕТРОЛОГИИ

На правах рукописи

ДМИТРИЕВА
Анна Александровна

**УЧАСТИЕ АДВОКАТА-ПРЕДСТАВИТЕЛЯ ПОТЕРПЕВШЕГО
В РОССИЙСКОМ УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ**

12.00.09 – “Уголовный процесс, криминалистика и
судебная экспертиза; оперативно-розыскная деятельность”

АВТОРЕФЕРАТ

диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Челябинск – 2002

Работа выполнена на кафедре “Уголовный процесс и криминалистика”
Южно-Уральского государственного университета

Научный руководитель – доктор юридических наук,
профессор Ю.Д. Лившиц

Официальные оппоненты: доктор юридических наук,
профессор Л.В. Веницкий

кандидат юридических наук,
доцент Н.В. Кузнецова

Ведущая организация – Оренбургский государственный
университет

Защита состоится 22 февраля 2002 г. в 16 часов
на заседании диссертационного совета К.212.298.01 в Южно-
Уральском государственном университете по адресу:
454080, г. Челябинск, проспект имени В.И. Ленина, д. 76, ауд. 244.

С диссертацией можно ознакомиться в научной библиотеке
Южно-Уральского государственного университета.

Автореферат разослан “ ___ ” _____ 2002 г.

Ученый секретарь
диссертационного совета
кандидат юридических наук,
доцент



Г.С. Демидова

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы исследования. Провозглашая Всеобщую декларацию прав человека от 10 декабря 1948 года Генеральная Ассамблея Организации Объединенных Наций первоочередной задачей определила всемерное содействие уважению прав и свобод человека, обеспечение их путем национальных и международных прогрессивных мероприятий, всеобщее и эффективное их признание и осуществление. В подтверждение приверженности данным принципам Конституция Российской Федерации устанавливает, что человек, его права и свободы являются высшей ценностью и обязывает государство соблюдать и защищать права и свободы человека и гражданина. Данное положение Конституции приобретает особенно важное значение в сфере уголовного судопроизводства, наиболее заинтересованными участниками которого являются обвиняемый и потерпевший, чьи права и интересы гарантируются законом. К сожалению, необходимо признать, что в российском уголовном процессе внимание прежде всего уделяется защите прав и интересов обвиняемого, а не лица, пострадавшего от преступления, гуманизация уголовно-процессуального законодательства сопровождается ущемлением интересов потерпевших, что не позволяет успешно решать такую важную задачу правосудия как защита жертв преступления.

Защита прав и законных интересов потерпевшего должна обеспечиваться системой политических, экономических и юридических гарантий. К числу юридических гарантий прав и законных интересов лиц, пострадавших от преступления, в частности, относятся предусмотренные уголовно-процессуальным законодательством средства, с помощью которых они охраняются и обеспечиваются. Наиболее важной гарантией защиты прав и законных интересов потерпевшего является возможность получения

квалифицированной юридической помощи в лице профессионального юриста – адвоката-представителя. Необходимость в этом возникает потому, что во многих случаях потерпевший не может сам реализовать свои процессуальные права. Причины этого разнообразны. Например, в силу состояния здоровья, либо в результате моральной травмы, полученной от преступления, либо по причине неосведомленности в вопросах законодательства потерпевший не может активно участвовать в процессе. Конечно, лицо, производящее дознание, следователь, прокурор, суд обязаны обеспечивать потерпевшему возможность фактического использования принадлежащих ему процессуальных прав, содействовать активной защите его законных интересов, однако как показывает практика, государственные органы уделяют этому недостаточно внимания. Участие в деле адвоката-представителя обеспечивает надежную, своевременную и результативную охрану прав и законных интересов потерпевшего, способствует укреплению законности, а также всестороннему, полному и объективному исследованию всех обстоятельств уголовного дела.

В юридической литературе к проблемам, связанным с различными аспектами участия адвоката-представителя потерпевшего в уголовном судопроизводстве, ученые-процессуалисты обращались неоднократно. Наиболее значимыми исследованиями являются работы таких авторов, как А.В. Кожевникова, Л.Д. Кокорева, Г.Д. Побегайло, Ю.И. Стецовского; общие вопросы представительства, а также ряд вопросов, связанных с процессуальным положением адвоката-представителя потерпевшего на различных стадиях уголовного процесса, рассматривались в трудах В.Д. Адаменко, В.П. Божьева, А.Д. Бойкова, В.М. Ларина, В.З. Лукашевича, В.В. Мелешко, В.А. Панкратова, И.Д. Перлова, В.М. Савицкого, Г.П. Саркисянца, П.М. Туленкова, В.Н. Шпилева и других. Вместе с тем многосторонность и широта указанной проблемы предопределили тот факт, что многие ее

аспекты либо не были достаточно глубоко и полно рассмотрены, либо не стали предметом специального исследования и поэтому целый ряд вопросов, связанных с участием адвоката-представителя в российском уголовном процессе требует дальнейшей разработки.

Все вышеизложенное определило выбор темы диссертационного исследования и свидетельствует о ее актуальности как с теоретической, так и с практической точки зрения.

Объектом исследования является сущность и содержание уголовно-процессуальной деятельности адвоката-представителя по обеспечению прав и законных интересов потерпевшего, а также по оказанию ему юридической помощи.

Предметом исследования выступают конкретные нормы уголовно-процессуального закона, регламентирующие процессуальное положение и деятельность адвоката-представителя потерпевшего на различных стадиях уголовного процесса.

Цель и задачи исследования. Целью диссертационного исследования являются изучение и анализ проблем, связанных с участием адвоката-представителя потерпевшего в российском уголовном процессе, разработка и обоснование ряда научно аргументированных рекомендаций по совершенствованию уголовно-процессуального законодательства Российской Федерации, направленных на совершенствование института представительства прав и законных интересов потерпевшего профессиональным юристом – адвокатом в уголовном судопроизводстве.

Постановка данной цели предопределила необходимость решения следующих конкретных исследовательских задач:

1) исследовать и проанализировать институт уголовно-процессуального представительства;

2) определить оптимальный момент вступления адвоката-представителя в уголовный процесс, обеспечивающий максимальную эффективность защиты прав и законных интересов потерпевшего;

3) разработать научно-обоснованные рекомендации по совершенствованию оснований появления в уголовном деле адвоката-представителя потерпевшего;

4) изучить процессуальное положение адвоката-представителя потерпевшего и исследовать особенности реализации им своих прав на различных стадиях уголовного процесса, выявить типичные недостатки адвокатской практики и разработать способы их устранения;

5) выявить обстоятельства, препятствующие реальному, активному и эффективному участию адвоката-представителя потерпевшего в российском уголовном процессе, разработать предложения по их устранению;

6) проанализировав теоретическую литературу и изучив действующее законодательство, изучив и эмпирический материал, выработать соответствующие рекомендации по совершенствованию уголовно-процессуального законодательства Российской Федерации, регламентирующего адвоката-представителя потерпевшего в уголовном судопроизводстве.

Методологическую базу исследования составляют диалектический метод научного познания, общенаучные и частнонаучные методы теоретического анализа, такие как исторический, сравнительно-правовой, логический, системно-структурный, статистический, социологический.

Нормативной базой исследования являются международно-правовые акты, Конституция РФ, действующее уголовное и уголовно-процессуальное законодательство, постановления Конституционного и Верховного Судов РФ.

Теоретической основой исследования являются труды российских ученых по уголовно-процессуальному, уголовному, конституционному, административному, семейному, гражданскому, гражданско-процессуальному и арбитражно-процессуальному праву, труды по юридической психологии.

Эмпирической основой исследования служит изучение как опубликованной, так и архивной практики органов уголовного судопроизводства. Были проанализированы материалы практики Верховного Суда РФ по вопросам темы диссертации, данные уголовной судебной статистики России. Подвергнуты анализу данные, полученные в результате непосредственного обобщения практики Челябинского областного суда, федеральных районных судов г. Челябинска (в количестве 800 уголовных дел). Кроме того, проведено интервьюирование 57 адвокатов, судей, прокуроров о проблемах, связанных с участием адвоката-представителя потерпевшего в уголовном процессе. Произведен опрос 40 потерпевших от преступления.

Научная новизна диссертации определяется прежде всего самой темой, практически впервые избранной для специального исследования; имеющиеся работы, затрагивающие те или иные аспекты участия адвоката-представителя потерпевшего в уголовном процессе выполнены на основе изучения научных трудов, материалов практики и законодательства 60-70-х годов (претерпевшего в последствии ряд существенных изменений), а также самим подходом к исследованию диссертационной проблематики, основанным на сравнительном анализе норм действующего уголовно-процессуального законодательства и их практической реализации в деятельности адвоката-представителя потерпевшего. Результаты научного изыскания позволили сформулировать следующие новые и малоисследованные положения, выносимые на защиту:

1. Представительство прав и законных интересов потерпевшего адвокатом является основной формой представительства прав потерпевшего, разновидностью уголовно-процессуального представительства и представляет собой деятельность адвоката в интересах потерпевшего, протекающую в рамках уголовно-процессуальных правоотношений в пределах, указанных в законе при расследовании, рассмотрении уголовных дел в судах и при исполнении приговора, в целях охраны прав и законных интересов потерпевшего, а также оказании ему юридической помощи.

2. К особенностям представительства адвокатом прав и законных интересов потерпевшего можно отнести следующее: а) целью представительства является защита прав и законных интересов потерпевшего, а также оказание ему необходимой юридической помощи; б) деятельность адвоката должна быть направлена только на защиту законных интересов потерпевшего и осуществляться только законными средствами и способами, т.е. теми, которые указаны в законе или не противоречат ему; в) вступление адвоката в производство по делу возможно лишь при желании потерпевшего и только после возбуждения уголовного дела; г) объем процессуальных прав адвоката-представителя предусмотрен уголовно-процессуальным законодательством; д) адвокат может действовать в процессе как вместо потерпевшего, так и наряду с ним, выступая от собственного имени; е) объектом представительства являются уголовно-правовые, уголовно-процессуальные, материальные и моральные интересы потерпевшего; ж) отношения, возникающие между адвокатом-представителем и потерпевшим, регулируются нормами гражданского, гражданско-процессуального, семейного отраслей права, а отношения, возникающие между адвокатом и органами расследования, прокурором и судом, нормами уголовно-процессуального закона.

3. Необходимо предусмотреть в уголовно-процессуальном законодательстве норму, обязывающую государственные органы, ведущие расследование по делу, выносить постановления о признании гражданина потерпевшим, при наличии к тому оснований, одновременно с постановлением о возбуждении уголовного дела и уведомлять об этом потерпевшего или его представителя. Факт возбуждения уголовного дела по признакам преступления, которые в большинстве случаев характеризуют последствия преступного деяния, должен являться формальным основанием признания лица потерпевшим. Участие в уголовном процессе законного представителя не является препятствием для участия в деле адвоката-представителя потерпевшего. Указать в УПК на то, что представитель потерпевшего допускается к участию в деле с момента признания лица, интересы которого он представляет, потерпевшим.

4. Адвокат-представитель потерпевшего не может занимать по делу иную позицию, чем потерпевший, но свободен в выборе средств и способов защиты доверенных ему интересов. Если позиция потерпевшего не соответствует закону или материалам дела, адвокат должен объяснить это потерпевшему, а также разъяснить ему право обратиться к другому представителю.

5. Адвокат-представитель потерпевшего выполняет в уголовном процессе функцию защиты прав и законных интересов потерпевшего.

6. Необходимо законодательно закрепить порядок приглашения адвоката-представителя потерпевшего, а также порядок отказа от его участия в уголовном деле.

7. Необходимо регламентировать обязательное участие адвоката-представителя потерпевшего при производстве дознания, предварительного следствия и в судебном разбирательстве в случаях, если потерпевший является: 1) несовершеннолетним; 2) немым, глухим, слепым или другим

лицом, которое в силу своих физических или психических недостатков не может само осуществлять свои права.

8. Предусмотреть в УПК равные права адвоката-представителя потерпевшего и адвоката-защитника при производстве следственных действий.

9. Речь адвоката-представителя потерпевшего должна содержать следующие элементы: вводную часть; анализ и исследование обвинительных доказательств; изложение фактических обстоятельств дела, уличающих обвиняемого в совершении преступления или отягчающих его ответственность; юридическую оценку совершенного преступления; характеристику потерпевшего и подсудимого; анализ причин и условий, способствовавших совершению преступления; предложения по поводу меры наказания.

10. Необходимо законодательно предусмотреть право потерпевшего на взыскание расходов, связанных с приглашением адвоката-представителя, с осужденного.

Теоретическая значимость работы состоит в научном обосновании путей совершенствования деятельности адвоката-представителя потерпевшего в российском уголовном процессе.

Практическая значимость исследования состоит в том, что содержащиеся в нем положения, выводы и рекомендации могут быть использованы:

1) в законотворческой работе по дальнейшему совершенствованию российского уголовно-процессуального закона и законодательства об адвокатуре, направленного на решение вопросов, связанных с участием адвоката-представителя потерпевшего в уголовном судопроизводстве;

2) в практической деятельности органов дознания и следствия, прокуратуры, суда и адвокатуры;

3) в учебном процессе при чтении лекций, проведении практических занятий по курсу уголовно-процессуального права, спецкурса по адвокатуре, а также в подготовке лиц, желающих стать адвокатами, для совершенствования профессионального мастерства адвокатов-представителей потерпевших.

Апробация результатов исследования. Диссертация подготовлена, прорецензирована и обсуждена на кафедре уголовного процесса и криминалистики Южно-Уральского государственного университета. Основные положения и выводы диссертации нашли отражение в опубликованных работах автора, а также в выступлениях на конференциях. Кроме того, работая преподавателем на кафедре уголовного процесса и криминалистики Южно-Уральского государственного университета, диссертант использовал их при чтении лекций и проведении практических занятий по курсам “Уголовный процесс”, “Суд и правоохранительные органы”.

Структура исследования обусловлена кругом исследуемых проблем и отвечает поставленным целям и задачам. Оно состоит, помимо библиографического раздела и приложений, из введения, трех глав (восемь параграфов), и заключения.

СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во **Введении** содержится обоснование актуальности темы исследования, дается характеристика его объекта, оценка степени научной разработанности проблемы, раскрываются методологические основы диссертации, ее научная новизна, теоретическая и практическая значимость.

Первая глава “Уголовно-процессуальное представительство” полностью посвящена анализу сущности уголовно-процессуального представительства; в ней рассматривается понятие, виды и субъекты

представительства в российском уголовном процессе. В первом параграфе “Понятие уголовно-процессуального представительства” диссертант обосновывает мнение, что представительство в уголовном процессе – это деятельность одного лица (представителя) в интересах другого лица (представляемого), протекающая в рамках уголовно-процессуальных правоотношений в пределах, указанных в законе при расследовании, рассмотрении уголовных дел в судах и при исполнении приговора, в целях охраны прав и законных интересов потерпевшего, а также оказании ему юридической помощи.

В диссертации анализируются общие черты и различия между институтом представительства в уголовном процессе и одноименными институтами в гражданском, конституционном, административном, гражданско-процессуальном и арбитражно-процессуальном праве. К признакам, характерным для всех вышеназванных отраслей права, можно отнести следующее: 1) представитель действует в интересах представляемого, 2) представитель действует в пределах предоставленных ему полномочий, 3) осуществляя предоставленные ему полномочия, представитель вступает во взаимоотношения со всеми участниками судебного процесса, 4) правовые последствия в результате осуществления полномочий возникают непосредственно у представляемого. Для уголовно-процессуального представительства характерно: 1) его целью является защита прав и законных интересов представляемого, а также оказание ему необходимой юридической помощи, 2) деятельность представителя должна быть направлена только на защиту законных интересов представляемого и осуществляться только законными средствами и способами, т.е. теми, которые указаны в законе или не противоречат ему, 3) вступление представителя в производство по делу возможно лишь при желании представляемого и только после возбуждения уголовного дела, 4) объем

процессуальных прав представителя предусмотрен уголовно-процессуальным законодательством, 5) представитель может действовать в процессе как вместо представляемого, так и наряду с ним, выступая от собственного имени, 6) объектом представительства являются уголовно-правовые, уголовно-процессуальные, материальные и моральные интересы представляемого, 7) отношения, возникающие между представителем и представляемым, регулируются нормами гражданского, гражданско-процессуального, семейного отраслей права, а отношения, возникающие между представителем и органами расследования, прокурором и судом, - нормами уголовно-процессуального закона.

Во втором параграфе “Виды и субъекты уголовно-процессуального представительства” исследуются классификации представительства по различным основаниям: 1) по способу возникновения, 2) по стадиям процесса, 3) по участникам процесса, 4) по форме нормативного регулирования, 5) по признаку необходимости участия в процессе, 6) по объекту защиты, 7) по характеру отношений, из которых вытекает представительство, анализируется их значение.

Особое внимание уделяется представительству прав и законных интересов потерпевшего, а также процессуальному положению потерпевшего. Обосновывается вывод, что закрепленное в законе определение потерпевшего нуждается в дальнейшем совершенствовании. Отстаивается мнение, что если на права и законные интересы лица было совершено покушение, то оно должно признаваться потерпевшим, критикуются иные точки зрения. Автор разделяет точку зрения тех ученых-процессуалистов, которые считают, что поведение пострадавшего от преступления гражданина не должно влиять на признание его потерпевшим. Аргументируется позиция, что потерпевшими следует признавать не только физические, но и юридические лица. Проанализировав существующее

законодательство и различные точки зрения, диссертант пришел к мнению, что в случае смерти потерпевшего, таковыми признаются его близкие родственники, круг которых установлен уголовно-процессуальным законом. Также обосновывается вывод, что, в случае причинения вреда общественно опасным деянием невменяемого, гражданин, которому причинен физический, имущественный или моральный вред, должен признаваться потерпевшим.

По мнению диссертанта, своевременное признание лица, которому преступлением причинен вред, потерпевшим и разъяснение ему прав и обязанностей способствует защите его прав и законных интересов, а также достижению задач уголовного судопроизводства, поэтому целесообразно установить в уголовно-процессуальном законодательстве обязанность лица, производящего дознание, следователя выносить постановление о признании гражданина потерпевшим, при наличии к тому оснований, одновременно с постановлением о возбуждении уголовного дела. Кроме того, необходимо законодательно предусмотреть обязанность государственных органов, ведущих расследование по делу, уведомлять пострадавшего и его представителя в случае вынесения постановления о признании лица потерпевшим.

Субъектами уголовно-процессуального представительства являются представители потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика, общественной организации и трудового коллектива. Диссертант разделяет мнение ученых-процессуалистов, считающих, что защитник является субъектом представительства в уголовном процессе, подвергнуто критике мнение авторов, придерживающихся противоположной точки зрения.

Теория и практика свидетельствуют, что субъектом уголовно-процессуального представительства может быть только физическое дееспособное лицо. Все представители, вне зависимости от того, кого они

представляют, наделяются определенным кругом прав, содержание и цели использования которых каждым представителем неодинаково, что определяется наличием различия в интересах, представляемых ими участников. Общей для всех представителей обязанностью, вытекающей из договора поручения, является обязанность отчитываться перед своими представляемыми по первому их требованию, целесообразно закрепить данную обязанность в уголовно-процессуальном законодательстве.

В качестве самостоятельных участников уголовного процесса следует разграничивать представителей и законных представителей. Неравнозначность данных понятий вытекает из различий в: 1) правовой природе, 2) основаниях появления в уголовном процессе, 3) круге представляемых ими участников, 4) круге лиц, которые могут выступать в качестве представителей и законных представителей, 5) объеме процессуальных прав и обязанностей.

Проанализировав действующее законодательство и результаты обобщения практики, диссертант пришел к выводу, что участие законного представителя не исключает возможности одновременного участия в деле адвоката в качестве представителя потерпевшего; число представителей не ограничено.

Во второй главе “Процессуальное положение адвоката-представителя потерпевшего” исследуются вопросы процессуальной самостоятельности адвоката-представителя, основания и порядок допуска к участию в уголовном процессе, его права, обязанности, уголовно-процессуальная функция, а также взаимоотношения с потерпевшим, следователем, лицом, производящим дознание, прокурором и судом. В первом параграфе “Понятие процессуального положения адвоката-представителя потерпевшего” обосновывается вывод о том, что адвокат-представитель является самостоятельным участником уголовного процесса, права которого

четко регламентированы уголовно-процессуальным законодательством. Проанализировав и сопоставив уголовно-процессуальные нормы, устанавливающие права адвоката-представителя потерпевшего и его представляемого, обобщив результаты изучения практики применения указанных норм в уголовном судопроизводстве, диссертант пришел к выводу, что деятельность потерпевшего и его представителя – адвоката не может быть полностью отождествлена, в уголовном деле они принимают участие не вместо, а наряду друг с другом.

В параграфе втором “Уголовно-процессуальная функция адвоката-представителя потерпевшего” исследуются, анализируются и критикуются мнения ученых по данной проблеме. Высказана точка зрения, что адвокат, представляя интересы потерпевшего, осуществляет в уголовном процессе функцию защиты его прав и законных интересов – деятельность, направленную на недопущение нарушений этих прав и интересов в уголовном процессе, на обоснование материального ущерба и материальной компенсации за вред, причиненный преступлением, принятие мер к его возмещению и оказание юридической помощи потерпевшему. Данную функцию образуют: выяснение обстоятельств, уличающих обвиняемого или отягчающих его ответственность; оказание потерпевшему юридической помощи (адвокат обязан разъяснять действия тех или иных лиц, содержание законов, давать юридические советы, составлять необходимые документы); выявление и устранение в установленном законом порядке нарушений прав и законных интересов потерпевшего; выяснение обстоятельств, положительно характеризующих личность потерпевшего; выяснение обстоятельств, подтверждающих причиненный потерпевшему материальный ущерб, и принятие мер по его возмещению; содействие осуществлению задач уголовного судопроизводства.

В третьем параграфе “Взаимоотношения адвоката-представителя потерпевшего с потерпевшим и другими участниками процесса” обосновывается необходимость законодательного закрепления обязательного участия адвоката-представителя потерпевшего при производстве дознания, предварительного следствия и в судебном разбирательстве в случаях, если потерпевшим является: 1) несовершеннолетний, 2) немой, глухой, слепой или другое лицо, которое в силу своих физических или психических недостатков не может само осуществлять свои права. Данное мнение автора подтверждается результатами анкетирования, проведенного среди адвокатов, судей, прокуроров г. Челябинска; 87% опрошенных высказались за необходимость законодательного урегулирования случаев обязательного участия адвоката-представителя потерпевшего в уголовном процессе.

Адвокат может отказать потерпевшему, обратившемуся с просьбой о представительстве в следующих случаях, если: 1) позиция потерпевшего является незаконной или необоснованной; 2) потерпевший требует представительства незаконных интересов; 3) потерпевший требует использовать незаконные средства и способы в отстаивании своих интересов; 4) при наличии обстоятельств, исключающих участие адвоката в уголовном деле.

Адвокат вправе представлять только законные интересы потерпевшего. Законные интересы – те, которые соответствуют субъективным правам потерпевшего, предусмотрены законом или ему не противоречат. Законными интересами потерпевшего являются: а) стремление к изобличению и справедливому наказанию виновного; б) стремление к установлению факта причинения вреда; в) стремление к установлению причинной связи между действиями подсудимого и наступившим вредом; г) стремление к возмещению причиненного

материального ущерба; д) стремление к денежной компенсации морального вреда; е) стремление к обеспечению охраны всех личных и имущественных прав в уголовном процессе.

Адвокат-представитель потерпевшего не может занимать по делу иную позицию, чем потерпевший. По всем вопросам представитель должен советоваться с представляемым и поддерживать его позицию. В случае, когда представитель считает позицию потерпевшего неправильной и ему не удалось переубедить последнего, он вправе отказаться от защиты интересов потерпевшего, разъяснив последнему право обратиться к другому адвокату. Адвокат-представитель свободен в выборе средств и способов защиты прав и законных интересов потерпевшего.

В случае недобросовестного выполнения адвокатом-представителем своих обязанностей представительству интересов потерпевшего, последний вправе отказаться от его помощи и защищать свои интересы самостоятельно либо пригласить другого адвоката.

Осуществляя представительство прав и законных интересов потерпевшего адвокат вступает во взаимоотношения не только с потерпевшим, но и со следователем, лицом, производящим дознание, прокурором и судом. Эти отношения регламентируются нормами уголовно-процессуального права и носят властный характер.

В третьей главе "Участие адвоката-представителя потерпевшего в предварительном расследовании и судебных стадиях уголовного процесса" исследуется процессуальное положение адвоката-представителя на различных стадиях уголовного процесса. Обоснованы предложения по совершенствованию его деятельности на предварительном следствии и в суде. **Параграф первый** "Участие адвоката-представителя потерпевшего в стадии предварительного расследования" содержит рекомендации по

усовершенствованию деятельности адвоката-представителя при производстве дознания и предварительного следствия.

Основанием допуска адвоката-представителя потерпевшего к участию в деле является ордер, выданный юридической консультацией. В уголовно-процессуальном законе не указывается с какого момента адвокат может быть допущен к осуществлению представительства прав и законных интересов потерпевшего, проанализировав данный вопрос, диссертант пришел к выводу, что адвокат-представитель может быть допущен к участию в уголовном деле с момента вынесения постановления о признании гражданина потерпевшим.

Участие потерпевшего в стадии предварительного расследования возможно в разных формах, в том числе, в производстве отдельных следственных действий, однако у адвоката-представителя такого права нет. В диссертации обосновывается вывод о необходимости участия адвоката-представителя в следственных действиях, производство которых затрагивает интересы потерпевшего, это: 1) послужит гарантией защиты прав и законных интересов потерпевшего, 2) предотвратит возможные нарушения прав потерпевшего при проведении следственного действия, 3) обеспечит правильность проведения следственного действия, объективность и полноту фиксации его результатов, 4) поможет получить информацию, необходимую для осуществления представительства, 5) окажет морально-психологическую поддержку потерпевшему, 6) потерпевшему будут разъяснены сущность и значение проводимого следственного действия, права и обязанности, которыми он наделен в ходе его проведения.

Результаты обобщения практики показали, что не всегда обеспечивается право потерпевшего на ознакомление с материалами уголовного дела, в случае поступления поручения потерпевшего до

окончания расследования юридическая консультация может направить следователю письмо с просьбой сообщить дату ознакомления с делом, что послужит гарантией защиты прав и законных интересов потерпевшего в данной стадии. В процессе ознакомления с материалами дела адвокату нередко требуется выписать из него необходимые сведения, поэтому следует законодательно закрепить право адвоката-представителя потерпевшего выписывать из уголовного дела любые сведения и в любом объеме при ознакомлении с его материалами.

Диссертант обосновывает вывод о том, что на адвокате-представителе потерпевшего лежит профессиональная обязанность участвовать в доказывании. По мнению автора, законом об адвокатуре РФ должно быть установлено право адвоката на сбор информации в пользу потерпевшего, а также способы его реализации.

Во втором параграфе "Участие адвоката-представителя потерпевшего в стадиях назначения судебного заседания и судебного разбирательства" анализируются формы участия адвоката-представителя в суде первой инстанции, а также проблемы, связанные с реализацией его прав. Данные проведенного обобщения практики свидетельствуют, что чаще всего участие адвоката как представителя потерпевшего можно наблюдать в судебном разбирательстве. При определенных обстоятельствах адвокат, представляя интересы потерпевшего, может участвовать в стадии назначения судебного заседания, заявив ходатайства: о допуске к участию в деле, о дальнейшем направлении дела, об истребовании дополнительных доказательств, об изменении меры пресечения, о гражданском иске и мерах по его обеспечению. После назначения судебного заседания представитель имеет право ознакомиться со всеми материалами уголовного дела, сделать из него необходимые выписки. Диссертант обосновывает необходимый порядок изучения

уголовного дела, который помогает адвокату-представителю потерпевшего: 1) выявить доказательства, аргументирующие его позицию по делу, 2) в случае обнаружения пробелов следствия найти возможности их устранения, 3) выработать тактику представительства.

В соответствии с уголовно-процессуальным законодательством адвокат-представитель потерпевшего наделен равными правами с другими участниками судебного разбирательства. Целью деятельности адвоката в данной стадии является защита прав и законных интересов потерпевшего. Для ее реализации он обязан: 1) принимать активное участие в обсуждении всех вопросов, которые в соответствии со ст.268-277 УПК РСФСР должны быть разрешены судом, 2) высказывать свое мнение по поводу рассмотрения дела в отсутствие кого-либо из лиц, участвующих в деле, 3) в случае необходимости заявлять отводы и ходатайства, 4) участвуя в судебном следствии, выявлять обстоятельства, уличающие обвиняемого или отягчающие его ответственность; подтверждающие причинение потерпевшему морального, физического или имущественно вреда, 5) участвовать в судебных прениях. Судебная речь адвоката-представителя должна содержать: вводную часть; анализ и исследование обвинительных доказательств; изложение фактических обстоятельств дела, уличающих обвиняемого в совершении преступления или отягчающих его ответственность; юридическую оценку совершенного преступления; характеристику потерпевшего и подсудимого; анализ причин и условий, способствовавших совершению преступления; предложения по поводу меры наказания. Содержание и форма речи должны способствовать защите прав и законных интересов потерпевшего, а также достижению цели уголовного судопроизводства.

41% опрошенных работников правоохранительных органов г. Челябинска указали на то, что во многих случаях отсутствие адвоката-

представителя у потерпевшего объясняется невозможностью граждан оплатить труд адвоката, поэтому необходимо введение в уголовно-процессуальное законодательство нормы, предусматривающей обязанность осужденного возместить расходы потерпевшему в связи с привлечением последним адвоката-представителя, такое решение соответствовало бы и ст.15 Декларации ООН от 29 ноября 1985г. "Об основных принципах отправления правосудия и обращения с жертвами преступлений".

В третьем параграфе "Участие адвоката-представителя потерпевшего в кассационном и апелляционном производствах и в стадии исполнения приговора" адвокат-представитель рассматривается как субъект кассационного обжалования, исследуются причины незначительного участия адвоката, представляющего интересы потерпевшего в кассационной инстанции, анализируются вопросы процессуального положения адвоката-представителя потерпевшего в суде апелляционной инстанции, а также аргументируется необходимость его участия при обращении приговора к исполнению.

Диссертант, критикуя иные точки зрения, обосновывает вывод, что адвокату-представителю потерпевшего следует предоставить право обжаловать приговор суда по любым основаниям, в том числе за мягкостью наказания и в случаях необходимости отмены оправдательного приговора или применения закона о более тяжком преступлении.

В уголовно-процессуальном законодательстве не предусматривается участие адвоката-представителя потерпевшего в стадии исполнения приговора, однако судебная практика идет по пути допуска его к рассмотрению уголовного дела в данной стадии. Адвокат-представитель обязан способствовать обращению приговора к исполнению потому, что, во-первых, одним из законных интересов потерпевшего является стремление к справедливому наказанию виновного, во-вторых, адвокат в соответствии с

законом должен содействовать осуществлению правосудия, соблюдению и укреплению законности, воспитанию граждан в духе точного и неуклонного исполнения законов, а это возможно только после приведения приговора в исполнение.

В заключении сформулированы основные выводы диссертационного исследования, а также конкретные рекомендации по совершенствованию деятельности адвоката-представителя потерпевшего.

ПО ТЕМЕ ДИССЕРТАЦИИ ОПУБЛИКОВАНЫ СЛЕДУЮЩИЕ РАБОТЫ:

1. Участие в уголовном процессе адвоката-представителя потерпевшего как гарантия прав и законных интересов потерпевшего // Южноуральский юридический вестник. – 1999. – №3. – С.12-13.

2. Процессуальные формы участия адвоката-представителя потерпевшего в стадии предварительного расследования // Актуальные проблемы теории и практики юридического образования на пороге XXI столетия: Сборник материалов межрегиональной научно-практической конференции. – Хабаровск, ХГАЭП, 1999. – С. 107-108.

3. Особенности участия адвоката-представителя потерпевшего в процессе расследования // Криминалистические и уголовно-процессуальные аспекты предварительного следствия: Сборник материалов межвузовской слушательской научно-практической конференции / Под ред. И.И. Пиндюра, А.Б. Сергеева, Т.В. Поповой, Ю.Н. Баранова. – Челябинск: ЧЮИ МВД РФ, 2000. – Вып.1 – С. 105-108.

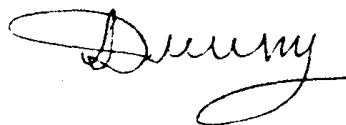
4. Охрана прав потерпевшего в стадии возбуждения уголовного дела // Криминалистические и уголовно-процессуальные аспекты предварительного следствия. Сборник материалов межвузовской

слушательской научно-практической конференции / Под ред. И.И. Пиндюра, А.Б. Сергеева, Т.В. Поповой, Ю.Н. Баранова. – Челябинск: ЧЮИ МВД РФ, 2000. – Вып.1 – С. 119-122.

5. Уголовно-процессуальная функция адвоката-представителя потерпевшего // Актуальные проблемы экономики и законодательства России: Материалы Всероссийской научно-практической конференции.: В 3 ч./ Под общ.ред. В.А. Киселевой. – Челябинск, 2000. – Ч. II. – С. 118-120.

6. Понятие уголовно-процессуального представительства // Актуальные проблемы реформирования законодательства России и стран СНГ – 2001: Материалы Международной научно-практической конференции / Под общ.ред. В.А. Киселевой. – Челябинск, 2000. – С.123-130.

7. Участие адвоката-представителя потерпевшего в стадии предварительного расследования // Особенности правового регулирования общественных отношений в приграничных регионах РФ: Материалы международной научно-практической конференции. – Оренбург: ОГУ, 2001. – Ч.4. – С. 106-107.

A handwritten signature in black ink, appearing to be 'Дмитрий' (Dmitry), written in a cursive style.