

Мазур Н. В., профессор кафедры уголовного процесса Карагандинской академии МВД РК им. Б. Бейсенова, кандидат юридических наук, доцент;

Ыбышев М. Ж., преподаватель кафедры уголовного процесса Карагандинской академии МВД РК им. Б. Бейсенова

ПРОФЕССИОНАЛЬНЫЙ ПРЕДСТАВИТЕЛЬ ПОТЕРПЕВШЕГО В УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ

Потерпевший, согласно уголовно-процессуальному закону, наделен целым комплексом процессуальных прав, закрепленных в ч. 6 ст. 75 УПК РК, одним из которых является право потерпевшего иметь своего представителя при производстве по делу. Такая необходимость вызвана тем, что во многих случаях потерпевший не может сам активно использовать свои процессуальные права. Причины этого бывают самые разные. Иногда в результате полученной травмы состояние его здоровья не позволяет быть участником процесса. Моральная травма порой может быть настолько существенной, например, по делу об изнасиловании, что потерпевшее лицо не в состоянии активно участвовать в судопроиз-

водстве и поэтому предпочитает иметь в нем своего представителя. Не менее существенно и то, что в роли потерпевшего чаще всего оказываются люди, мало осведомленные в вопросах законодательства, и эффективнее реализовать эти права больше возможности у лица, обладающего специальными юридическими познаниями. В этом случае потерпевшему в качестве представителя следует приглашать профессиональных адвокатов¹.

Признание лица потерпевшим не зависит ни от его возраста, ни от психического или физического состояния. Любые граждане, пострадавшие от преступлений (дети и взрослые, психически больные и здоровые), признаются потерпевшими. Иначе обстоит дело с их дееспособностью. С этой точки зрения различаются: дееспособные — взрослые психически здоровые люди, которые могут лично в полном объеме осуществлять свои процессуальные права и обязанности; ограниченно дееспособные — подростки от 14 до 18 лет, а также взрослые лица с существенными психическими недостатками, не являющиеся, однако, душевнобольными, которые могут осуществлять свои процессуальные права и обязанности только с помощью других лиц; полностью недееспособные — дети, не достигшие 14 лет, а также лица, которые ввиду душевной болезни, слабоумия или иного болезненного состояния не могут осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) или руководить ими (ч. 1 ст. 16 УК РК), а потому не способны лично осуществлять свои процессуальные права и обязанности. Потерпевшие первой группы по своему усмотрению решают, будут они осуществлять свои процессуальные права лично или при содействии представителя. Потерпевшие же второй и особенно третьей групп не могут обойтись без представителя. Значит, если лица, по закону наделенные правом представлять их интересы на предварительном следствии, не вступили в дело по собственной инициативе или по соглашению, участие представителя потерпевшего должен обеспечить орган, ведущий уголовный процесс, аналогично тому, как это предусмотрено в отношении защитника (ст. 71 УПК РК «Обязательное участие защитника»).

Само по себе расследование или судебное рассмотрение уголовного дела — явление малопривлекательное для обычных граждан, вовлеченных в уголовное судопроизводство. Значительная часть людей стремится избежать соприкосновения с уголовным судопроизводством или свести к минимуму свое участие в нем. Способы поведения обусловлены процессуальным положением граждан. Свидетель не хочет «связываться с уголовным делом», поэтому дает показания, которые позволяют ему уйти из процесса. Кроме того, свидетелю в большинстве случаев не понятны действия следственных органов, которые, в свою очередь, не всегда разъясняют ему все права, которыми он наделен в соответствии с уголовно-процессуальным законом, за исключением его обязанностей и уголовной ответственности за дачу заведомо ложных показаний и за отказ от дачи показаний. Потерпевший стремится быстрее компенсировать себе ущерб, чаще всего не проявляет особого интереса к другим обстоятельствам уголовного дела, не одобряет длительных, по его мнению, сроков расследования².

Специфика процессуального положения адвоката-представителя в доказывании по уголовным делам заключается в следующем. Он в отличие от органов, ведущих уголовный процесс, на которые возложена обязанность доказывать все обстоятельства уголовного дела, в том числе виновность и невиновность лица (ст. 115 УПК РК), обязан предоставлять только те данные, которые не ухудшают положение его клиента. Адвокат-представитель должен участвовать в доказывании и при этом отстаивать свою позицию, принимать активное участие в собирании и исследовании доказательств для выяснения обстоятельств, доказывающих виновность лица, привлеченного к уголовной ответственности. Данное полномочие адвоката-представителя не снимает обязанности доказывания с органов, ведущих уголовный процесс³.

Между тем, законодатель не наделяет адвоката-представителя правом процессуально оформлять показания свидетеля, потерпевшего, вещественные доказательства, протоколы следственных действий и иные документы. Согласно ч. 2 ст. 126 УПК РК, ответственность за ведение протоколов в ходе дознания и предварительного следствия возлагается на дознавателя и следователя. В связи с этим, по нашему мнению, адвокат-представитель должен быть наделен правом представлять доказательства и собирать сведения, необходимые для оказания юридической помощи своему клиенту, как и адвокат-защитник (ч. 3 ст. 125 УПК РК).

Недостаток правовой регламентации этих обязанностей видится в том, что в общий перечень обязанностей представителя потерпевшего включены как процессуальные, так и не носящие такого характера обязанности, например, обязанность следовать указаниям доверителя. В этой связи нельзя считать процессуальной обязанностью адвоката-представителя потерпевшего закрепленную в п. 9 ч. 3 ст. 14 Закона РК «Об адвокатской деятельности» обязанность использовать все незапрещенные законом средства и способы защиты прав и законных интересов лиц, обратившихся за юридической помощью. Данная обязанность также не носит процессуального характера, т. к. отсутствуют процессуальные санк-

ции за её неисполнение, а потому она указывает скорее на профессиональный долг адвоката. Отметим, что в Основных положениях о роли адвокатов, принятых Восьмым Конгрессом ООН по предупреждению преступлений и обращению с правонарушителями и одобренных 45-й сессией Генеральной Ассамблеи ООН (Резолюция № 45/121 от 14 декабря 1990 г.), аналогичное положение трактуется не как процессуальная обязанность адвоката, а как его обязанность по отношению к клиенту, что, на наш взгляд, вполне оправдано.

К специальным полномочиям адвоката-представителя потерпевшего, на наш взгляд, следует отнести: отзыв жалобы на совершение в отношении потерпевшего запрещенного уголовным законом деяния; примирение от имени потерпевшего с подозреваемым или обвиняемым; требование признания потерпевшего частным обвинителем; полный или частичный отказ от предъявленного потерпевшим гражданского иска; передоверие представительства; предъявление исполнительного листа к взысканию; получение присужденного потерпевшему имущества или денег. В случае заявления потерпевшим гражданского иска его адвокат-представитель наделяется и процессуальными правами представителя гражданского истца, которые от собственно процессуальных прав представителя потерпевшего могут быть отграничены лишь искусственно. В уголовно-процессуальном законе также необходимо предусмотреть право потерпевшего в любой момент производства по делу отменить выданную им адвокату-представителю доверенность, в связи с чем последний утрачивал бы специальные полномочия.

В рассматриваемом аспекте необходимо затронуть концептуальную для нашей правовой системы проблему легализации в уголовно-процессуальном законодательстве Республики Казахстан так называемых сделок о признании вины, т. е. соглашений, посредством которых обвинение и защита приходят к согласию о разрешении дела, включая пункты обвинения, по которым обвиняемый признает себя виновным.

Таким образом, в случае допущения в уголовное судопроизводство Республики Казахстан сделок о признании вины необходимо закрепить положение, что данное соглашение возможно лишь при согласии с его условиями потерпевшего как равноправной стороны обвинения. Для потерпевшего и его представителя участие в этой процедуре — гарантия её законности, возможность до заключения соглашения требовать восстановления нарушенных прав и интересов потерпевшего, возмещения морального и материального ущерба. Разумеется, при этом потерпевший не может быть лишен права передать свои полномочия, касающиеся согласования условий сделки своему представителю, особенно в нашем случае, когда в этом качестве выступает профессиональный юрист-адвокат. Думается, что целесообразно предусмотреть в качестве специальных полномочий представителя потерпевшего возможность отзыва им жалобы о совершенном преступлении, а также возможность примирения с подозреваемым и обвиняемым. Вполне логично выглядит и право представителя потерпевшего заключать от его имени сделки о признании вины, для этого оно должно быть особо оговорено в выданной адвокату-представителю потерпевшего доверенности.

Однако существует и определенная зависимость адвоката-представителя от потерпевшего, которая заключается в том, что свою основную позицию, генеральное направление реализации возложенных на него задач он должен согласовать с потерпевшим, чтобы не получилось так, что представитель из помощника превратился в противника. Во всем остальном адвокат-представитель потерпевшего самостоятелен, ибо без этого невозможно выполнить поручение в уголовном процессе. Самостоятельность способствует быстрой и своевременной защите интересов потерпевшего, более полной реализации его прав.

¹ Осипкин В. Н. Потерпевший: Серия «Современные стандарты в уголовном праве и процессе». — СПб., 1998.

² Ларин А. М. Представители и правопреемники в уголовном процессе // Советская юстиция. — 1981. — № 8.

1981. — № 3.

Түйін

Қылмыстық процестегі жәбірленушінің кәсіби өкілімен байланысты маңызды мәселелерге арналған ғылыми мақала.

Resume

The scientific article is devoted to topical issues connected with the professional representative of the victim in criminal trial.