

Национальная юридическая академия Украины
имени Ярослава Мудрого

С. А. Альперт

СУБЪЕКТЫ УГОЛОВНОГО ПРОЦЕССА



Харьков - 1997

АЛЬПЕРТ Семен Аронович
СУБЪЕКТЫ УГОЛОВНОГО ПРОЦЕССА

СОДЕРЖАНИЕ

1. Понятие субъектов уголовного процесса, их классификация	2
2. Суд - орган отправления правосудия	4
3. Прокурор в уголовном процессе	8
4. Следователь и его процессуальные полномочия	13
5. Начальник следственного отдела (подразделения)	14
6. Органы дознания и их процессуальные полномочия	15
7. Основания и порядок отвода прокурора, следователя и лица, производящего дознание	18
8. Процессуальные функции	18
9. Обвинение в уголовном процессе	24
10. Обвиняемый	32
11. Подозреваемый	34
12. Защитник	36
13. Потерпевший	43
14. Гражданский иск в уголовном процессе	47
15. Гражданский истец	51
16. Гражданский ответчик	54
17. Представители обвиняемого, потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика	56
18. Общественный обвинитель	58
19. Общественный защитник	59

А 16 Альперт С. А.

Субъекты уголовного процесса. — Харьков, 1997. — 60с.

В работе раскрываются понятие субъектов уголовного процесса, их классификация, дается правовая характеристика статуса каждого из субъектов, ведущих процесс (суда, прокурора, следователя, начальника следственного подразделения, органов дознания), а также участников процесса (обвиняемого, подозреваемого, защитника, потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и др.).

Работа предназначена для студентов юридических вузов, работников правоохранительных органов.

ОТ АВТОРА

Вопрос о субъектах уголовного судопроизводства, их процессуальном статусе имеет существенное теоретическое и практическое значение. От правильного его решения непосредственно зависит успешная реализация задач уголовного судопроизводства, действенная защита прав и законных интересов участвующих в нем физических и юридических лиц. Этим определяется неизменный интерес к различным аспектам деятельности государственных органов, осуществляющих производство по делу, и лиц, участвующих в той или иной форме в уголовном процессе. Настоящая работа посвящена одной из важных частей курса уголовного процесса и подготовлена на основе лекций, которые автор в течение многих лет читает в Национальной юридической академии Украины имени Ярослава Мудрого. В работе учтены положения Конституции Украины, принятой в 1996 году, изменения, внесенные в действующее уголовно-процессуальное законодательство, сделаны необходимые ссылки на постановления Пленума Верховного Суда Украины. Она может быть использована студентами при изучении курса уголовного процесса, а также практическими работниками.

Дорогой
Оксане Владимировне Колпаковой
с дружескими пожеланиями творческих
успехов

27.10.97,

Савицкий

СУБЪЕКТЫ УГОЛОВНОГО ПРОЦЕССА

Понятие субъектов уголовного процесса, их классификация

Уголовное судопроизводство представляет собой сложную и многостороннюю деятельность ряда органов и лиц, круг которых определен законом. В ней участвуют как государственные органы и должностные лица, так и граждане. Они осуществляют различные процессуальные функции и наделены законом различными по характеру и объему правами, различны и их обязанности. Однако общим для них является то, что все они в той или иной форме участвуют в деле, вступают между собой в процессуальные правоотношения и потому являются субъектами уголовного процесса (субъектами уголовно-процессуальной деятельности).

Вместе с тем, нельзя не учитывать характер деятельности того или иного субъекта процесса, значение какое она имеет при производстве по уголовному делу. Деятельность одних субъектов оказывает решающее влияние на ход и исход движения дела; деятельность других, хотя и связана с активным участием в процессе, такого решающего значения не имеет; наконец, деятельность третьих — связана с выполнением конкретных, порой эпизодических процессуальных действий. Указанные различия в правовом статусе субъектов уголовного процесса позволяют классифицировать их на следующие три группы:

- 1) органы, ведущие уголовный процесс (или основные субъекты уголовно-процессуальной деятельности);
- 2) участники уголовного процесса;
- 3) иные субъекты уголовного процесса¹.

¹ К третьей группе субъектов относятся лица, чья деятельность, эпизодическая по своему характеру, призвана содействовать органам, ведущим процесс, в осуществлении задач уголовного судопроизводства — свидетели, эксперты, специалисты, понятие, переводчики и др. Правовой статус этих субъектов не рассматривается в данной работе.

Особое значение имеют первые две группы указанной классификации. Основными субъектами уголовного процесса являются суд, прокурор, следователь, начальник следственного подразделения, органы дознания. Именно их деятельность имеет первостепенное, определяющее значение для всего уголовного процесса, с нею связана непосредственная реализация задач уголовного процесса.

Участники процесса – это граждане, учреждения, организации, предприятия, наделенные правами для активного участия в деле с целью защиты своих прав и законных интересов или прав и законных интересов представляемых ими лиц. К ним относятся подозреваемый, обвиняемый, защитник, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик, представители потерпевшего, истца, ответчика. В юридической литературе высказывается мнение, что в самостоятельную группу субъектов уголовного процесса следует отнести представителей общественных организаций и трудовых коллективов¹. Однако, если учитывать, что представители общественных организаций и трудовых коллективов, принимающие участие в суде в качестве общественных обвинителей или общественных защитников, по сути, являются субъектами, которые по своему правовому статусу занимают такое же положение, как и участники процесса, то есть достаточные основания для отнесения их к числу последних. Нельзя вместе с тем согласиться с взглядом, что понятием “участники процесса” охватываются все лица, принимающие то или иное участие в деле – от судьи и прокурора до обвиняемого, защитника, свидетеля и понятого². По сути это лишает классификацию субъектов уголовного процесса смысла.

Разграничение понятий “основные субъекты процесса” и “участники процесса” имеет важное теоретическое и практическое значение. Оно реально отобра-

¹ См.: Курс советского уголовного процесса: Общая часть / Под ред. А.Д.Бойкова, И.И.Карпеца. - М., 1989, с.449; Михеенко М.М., Нор В.Т., Шибіко В.П. Кримінальний процес України. К., 1992., с. 68-69.

² См.: Савицкий В.М. Язык процессуального закона /вопросы терминологии /. - М., 1987, с.235.

жает то, что закреплено в действующем законе и развивающейся на его основе практике. Разграничение этих понятий позволяет не только определить в теоретическом плане то общее и характерное, что присуще каждой из указанных групп субъектов процессуальной деятельности, но и конкретно разрешить практически важные вопросы, относящиеся к характеристике полномочий основных субъектов процесса, с одной стороны, а также прав и обязанностей участников процесса – с другой. Это, в свою очередь, создает необходимые условия для более четкой фиксации в законе правового статуса каждого из субъектов, которые входят в ту или иную группу, а следовательно, и для более эффективной реализации задач уголовного судопроизводства.

А. Органы, ведущие уголовный процесс

Суд – орган отправления правосудия Согласно ст. 124 Конституции Украины правосудие в Украине осуществляется

исключительно судами. Суд, следовательно, является единственным органом государства, уполномоченным осуществлять правосудие, в том числе и по уголовным делам. Конституция категорически запрещает делегирование функций судов, а также присвоение этих функций иными органами или должностными лицами. Лишь суд в порядке, установленном законом, своим обвинительным приговором при доказанности вины лица вправе признать его виновным в совершении преступления и подвергнуть уголовному наказанию (ст. 62 Конституции).

Правосудие по уголовным делам представляет собой облеченную в особую процессуальную форму деятельность суда, осуществляемую им на демократических основах и заключающуюся в рассмотрении и разрешении уголовных дел и в применении на основе закона и в соответствии с правосознанием наказания к лицам, виновным в совершении преступления. Процессуальная деятельность других субъектов, в том числе участников уголовного процесса, призвана содействовать суду в полном,

всестороннем, объективном осуществлении функции правосудия. Сказанным определяется процессуальное положение суда как государственного органа, осуществляющего судебную власть.

При разрешении уголовного дела суд не связан выводами органов предварительного следствия, а также мнениями участников процесса. Все вопросы, подлежащие разрешению в судебном разбирательстве и в приговоре – важнейшем акте правосудия, судьи решают самостоятельно на основе закона, в соответствии с правосознанием, по своему внутреннему убеждению, основанному на полном, всестороннем и объективном рассмотрении всех обстоятельств дела в их совокупности, в условиях, исключающих постороннее воздействие на судей. Таким образом, в пределах своей компетенции суд обладает всей полнотой судебной власти.

Решения судебных органов могут быть отменены или заменены лишь вышестоящими судами в особом процессуальном порядке. Вступивший в силу приговор суда обязателен к исполнению всеми гражданами и должностными лицами.

Суды в Украине представляют собой инстанционную систему, различные звенья которой имеют определенное функциональное назначение. Так, суд, разрешающий в судебном заседании вопрос о виновности подсудимого и о назначении наказания в случае признания его виновным, является судом **первой инстанции**. Уголовные дела рассматриваются в суде первой инстанции единолично судьей, действующем от имени суда, а в случаях, предусмотренных частями 2 и 3 ст. 17 УПК Украины, коллегиально в составе трех профессиональных судей либо двух профессиональных судей и трех народных заседателей. Конституцией Украины (ст. 127) предусмотрена возможность участия в рассмотрении дела и присяжных.

Вышестоящие суды проверяют по кассационному или частному представлению прокурора, кассационной или частной жалобе участников процесса законность и обоснованность не вступивших в силу приговоров, определений и постановлений, вынесенных судом первой инстанции. Такие суды, действующие в составе трех про-

фессиональных судей, являются судом второй, кассационной инстанции.

Вышестоящие суды рассматривают также в порядке надзора вступившие в законную силу приговоры, определения и постановления нижестоящих судов, опротестованные уполномоченными на то прокурорами и председателями вышестоящих судов. В этих случаях суд также действует в составе профессиональных судей, являясь надзорной инстанцией.

Для обеспечения всестороннего, полного и объективного исследования и разрешения уголовного дела необходимо, чтобы судьи не были ни прямо, ни косвенно заинтересованы в его разрешении, были объективны и беспристрастны. Поэтому, процессуальным законом установлен порядок, в силу которого судья или народный заседатель не может участвовать в рассмотрении дела и подлежит отводу:

1) если он является потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком или родственником кого-либо из них, а также родственником следователя, лица, производившего дознание, обвинителя или обвиняемого;

2) если он участвовал в данном деле в качестве свидетеля, эксперта, переводчика, лица, производившего дознание, следователя, обвинителя, защитника или представителя интересов потерпевшего, гражданского истца или гражданского ответчика;

3) если он лично или его родственники заинтересованы в результатах дела;

4) при наличии других обстоятельств, вызывающих сомнение в объективности судьи или народного заседателя. В состав суда, рассматривающего уголовное дело, не могут входить также лица, являющиеся родственниками между собой (ст. 54 УПК).

Судья, принимавший участие в рассмотрении дела в суде первой инстанции или в кассационной инстанции, или в пересмотре дела в порядке надзора, не может участвовать в повторном рассмотрении того же самого дела, если приговор, определение или постановление по делу были отменены вышестоящим судом. Судья также подлежит отводу, если он принимал участие в разреше-

нии этого же дела в вышестоящей судебной инстанции (ст. 55 УПК). Объясняется это тем, что у такого судьи уже сложилось определенное мнение по делу, поэтому его точка зрения при повторном рассмотрении дела была бы предвзятой.

При наличии любого из указанных выше оснований судья и народный заседатель обязаны заявить себе самоотвод и уклониться от участия в деле. По тем же основаниям отвод им вправе заявить прокурор, общественный обвинитель, подсудимый, защитник, общественный защитник, а также потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик или их представители. Отвод должен быть заявлен до начала судебного следствия; позднее заявление об отводе допускается лишь в случаях, когда основание для отвода стало известно участнику процесса после начала судебного следствия (ст. 56 УПК).

Отвод судье, рассматривающего дело единолично, разрешается постановлением председателя районного (городского) суда, а отвод, заявленный председателю этого суда при рассмотрении им единолично дела, — постановлением председателя межрайонного (окружного) суда.

Если дело рассматривается судом коллегиально, то отвод, заявленный судье или народному заседателю, разрешается остальными судьями в отсутствие судьи, которому заявлен отвод. Последний вправе дать объяснение по поводу заявленного отвода. При равенстве голосов судья или народный заседатель считается отведенным. Отвод, заявленный двум судьям или всему составу суда, разрешается судом в полном составе простым большинством голосов. Вопрос об отводе разрешается в совещательной комнате (ст. 57 УПК) и выносятся определение об отказе или удовлетворении заявленного отвода.

Объективность и непредвзятость судей при рассмотрении дела имеют исключительно важное значение, они тесно связаны с независимостью судей и, как подчеркнул Пленум Верховного Суда Украины в постановлении №4 от 12 апреля 1996 г., являются необходимыми предпосылками для повышения авторитета судебной

власти и судебных решений¹. Отсюда – особые требования к законности состава суда. Приговор, определение, постановление подлежат обязательной отмене, если дело было рассмотрено судом в незаконном составе (ст. 370 УПК).

Прокурор в уголовном процессе Конституция Украины (ст. 121), УПК (ст. 25) и Закон Украины “О прокуратуре”

определяют задачи и полномочия прокурора в сфере уголовного процесса. Основной его обязанностью является своевременное принятие во всех стадиях уголовного судопроизводства предусмотренных законом мер к устранению всяких нарушений закона, от кого бы эти нарушения не исходили. В этом суть правоохранительной деятельности прокуратуры в уголовном процессе. Прокуратура в целом и каждый прокурор призваны обеспечить утверждение верховенства закона, укрепление правопорядка и защиту от неправомерных посягательств: гарантированных Конституцией и другими законами Украины, а также международно-правовыми актами социально-экономических, политических и личных прав и свобод человека и гражданина; закрепленных Конституцией Украины независимости республики, ее общественного и государственного строя, политической и экономической систем, равно как и других охраняемых законом социальных ценностей.

Специфическими являются методы разрешения прокурором этих задач в уголовном судопроизводстве, они облекаются в различные процессуальные формы в зависимости от тех конкретных задач, которые стоят перед данной стадией процесса.

Наиболее широкими полномочиями прокурор наделен в досудебных стадиях уголовного процесса – возбуждения уголовного дела и предварительного расследования, в которых он в полной мере реализует свою функцию надзора за исполнением закона: он вправе (и

¹ См.: постановление Пленума Верховного Суда Украины “О применении законодательства, обеспечивающего независимость судей”. Право Украины, 1996, № 6, с.40.

обязан) непосредственно принимать меры к устранению нарушений закона, если они были допущены при производстве дознания и предварительного следствия, а также при осуществлении оперативно-розыскной деятельности.

В стадии возбуждения уголовного дела прокурор осуществляет надзор за законностью возбуждения каждого уголовного дела. Он вправе и сам возбудить уголовное дело. Если дело возбуждено следователем или органом дознания без законных поводов и оснований, прокурор отменяет постановление следователя или органа дознания, отказывая тем самым в возбуждении дела. В случае неосновательного отказа в возбуждении дела, прокурор своим постановлением отменяет состоявшееся об этом постановление следователя или органа дознания и возбуждает уголовное дело (ст. 100 УПК).

В стадии предварительного расследования прокурор осуществляет надзор за законностью деятельности органов дознания и предварительного следствия.

Прокурор обязан принимать меры к тому, чтобы ни одно преступление не осталось нераскрытым и ни один преступник не уклонился от ответственности. Он обязан строго следить за тем, чтобы ни один гражданин не подвергся незаконному и необоснованному привлечению к уголовной ответственности или незаконному ограничению в правах. Прокурор, в частности, осуществляет надзор за тем, чтобы никто не был подвергнут задержанию или аресту иначе как на основании и в порядке, предусмотренном законом. Он обязан принимать меры к выявлению условий, способствовавших совершению преступления, и к их устранению, а также привлечению общественности к борьбе с правонарушениями.

Прокурор в данной стадии процесса вправе давать органам дознания и предварительного следствия обязательные для них указания о расследовании преступления и о совершении необходимых действий (избрании меры пресечения, привлечении в качестве обвиняемого, производстве экспертизы и т.д.); требовать от них для проверки уголовные дела, документы, материалы и пр.; отменять незаконные постановления органов дознания и следователя; отстранять лицо, производящее дознание, и следователя от дальнейшего ведения дознания или след-

ствия, если этими лицами допущено нарушение закона при расследовании дела; прекращать уголовные дела по основаниям, указанным в законе; рассматривать жалобы на действия следователя и лица, производящего дознание. Прокурор вправе участвовать в производстве дознания и предварительного следствия, а в необходимых случаях лично производить расследование по любому делу или производить отдельные следственные действия. Прокурор вправе изъять любое дело от органа дознания и поручить производство предварительного расследования следователю, а также передать дело от одного органа предварительного следствия другому, от одного следователя другому (ст. 227 УПК).

После окончания расследования дела прокурор решает вопрос об утверждении составленного следователем обвинительного заключения и о направлении дела в суд (ст. 229 УПК).

По делам о преступлениях, за которые в качестве меры наказания предусмотрена смертная казнь, органом предания суду является распорядительное заседание суда. Рассмотрение уголовного дела в распорядительном заседании происходит с участием прокурора, который дает свое заключение по вопросам, связанным с ходатайствами, заявленными в этом заседании участниками процесса (ст.ст. 239, 240 УПК).

Во всех судебных стадиях прокурор, участвующий в рассмотрении дела, строго соблюдая принцип независимости судей и подчинения их только закону, призван способствовать выполнению требований закона о всестороннем, полном и объективном рассмотрении дела и постановлению судебных решений, основанных на законе (ст. 34 Закона Украины “О прокуратуре”).

Основной формой участия прокурора в стадии судебного разбирательства является поддержание им государственного обвинения. В связи с этим он участвует в исследовании доказательств, представляет суду свои соображения по поводу применения уголовного закона и меры наказания в отношении подсудимого. Исходя из требований ст. 121 Конституции Украины поддержание государственного обвинения является исключительной прерогативой прокуратуры. С учетом положений ст. 129

Конституции о состязательности в судопроизводстве и обеспечении доказанности вины Верховный Суд Украины признал обязательным участие прокурора в судебном разбирательстве по всем делам, поступившим в суд с обвинительным заключением¹.

Поддерживая в суде государственное обвинение, прокурор руководствуется требованиями закона и своими внутренним убеждением, основанном на объективной оценке собранных по делу доказательств. Поэтому, в случаях, когда в результате судебного разбирательства прокурор придет к убеждению, что данные судебного следствия не подтверждают предъявленного обвинения, он не только вправе, но и обязан отказаться от обвинения и изложить суду мотивы отказа. Однако такой отказ прокурора от обвинения не освобождает суд от обязанности дальнейшего рассмотрения дела и разрешения его на общих основаниях (ст. 264 УПК).

Наряду с поддержанием государственного обвинения на прокурора возлагается обязанность представлять в случаях, указанных законом, интересы гражданина или государства в суде (ст. 121 Конституции). Одной из форм такого представительства является предъявление прокурором или поддержание им предъявленного потерпевшим гражданского иска в случаях, когда того требует охрана государственных или общественных интересов или прав граждан (ст.ст. 29, 264 УПК).

В стадии кассационного пересмотра прокурор обязан принести на каждый незаконный и необоснованный приговор кассационное представление, а также частное представление на незаконные и необоснованные определения и постановления суда первой инстанции.

При рассмотрении дела в кассационной инстанции прокурор обосновывает принесенное кассационное или частное представление, а также высказывает свое мнение относительно законности и обоснованности приговора или иного судебного решения, обжалованного участниками процесса (ст. 360 УПК).

¹ Вісник Верховного Суду України, 1996, № 2, с. 13.

Уполномоченный на то прокурор опротестовывает в порядке надзора вступившие в законную силу приговоры, определения и постановления суда, а также принимает участие в рассмотрении дел в надзорной инстанции — поддерживает принесенный им или вышестоящим прокурором протест или дает заключение по протесту председателя соответствующего суда или его заместителя (ст.ст. 384, 390, 399, 400 УПК).

Прокурор осуществляет надзор за исполнением законов при исполнении приговора и других вступивших в силу судебных решений (ст. 121 Конституции, ст. 415 УПК).

Всем изложенным и определяется процессуальное положение прокурора. Особенность его заключается в том, что в досудебных стадиях процесса прокурор обладает широкими властными полномочиями, позволяющими ему принять решение по любому вопросу, который возникает по делу. От него, в частности, как и от следователя, зависит дальнейшее движение дела — его прекращение, приостановление, направление для предания обвиняемого суду.

Существенно, однако, меняется процессуальное положение прокурора с того момента, когда дело поступает в суд. В судебных стадиях вся полнота власти принадлежит суду: именно он уполномочен принимать любое решение по делу, осуществляя, таким образом, функцию правосудия. Этим определяется и особенность тех процессуальных форм, в которые облекается в судебных стадиях деятельность прокурора. Являясь государственным обвинителем — одной из сторон в состязательном процессе, прокурор стремится убедить суд первой инстанции в правильности своих утверждений относительно виновности подсудимого и другим возникающим по делу вопросам, но решения по ним принимает не прокурор, а суд. Прокурор, таким образом, призван способствовать суду в принятии решений, отвечающих требованиям закона. В полной мере сказанное относится и к деятельности прокурора в других судебных стадиях.

Следователь и его процессуальные полномочия

Органами предварительного следствия являются следователь территориальной и военной прокуратуры, следователь органов внутренних дел и следователь органов безопасности (ст. 102 УПК).

Следователь обязан полно и объективно исследовать все обстоятельства дела, выявить как уличающие, так и оправдывающие обвиняемого, а также отягчающие и смягчающие его вину обстоятельства. Он обязан также оперативно и в установленные законом сроки своевременно раскрыть преступление и изобличить виновных в его совершении. При расследовании дела следователь обязан выявлять причины и условия, способствовавшие совершению преступления, и принять меры через соответствующие органы к их устранению. Следователь использует помощь общественности для выявления и устранения причин и условий, способствовавших совершению преступления, а также для пресечения и раскрытия преступлений и розыска преступников.

При производстве предварительного следствия следователь наделен широкими полномочиями. Он самостоятельно принимает решение о направлении следствия и производстве соответствующих следственных действий, за исключением случаев, когда законом предусмотрено получение санкции прокурора; ряд действий он вправе произвести с разрешения суда¹. Вместе с тем, процессуальная самостоятельность следователя сочетается с его персональной ответственностью за своевременное и правильное расследование дела, принятие по нему законных и обоснованных решений.

Следователь взаимодействует с органами дознания в ходе производимого им расследования. Он вправе давать органам дознания поручения и указания о производстве розыскных и следственных действий, требовать от них содействия при производстве отдельных следст-

¹ См. п.22 Постановления Пленума Верховного Суда Украины от 01.11.96 г. "О применении Конституции Украины при осуществлении правосудия". Вісник Верховного Суду України, 1996, №2, стр.13.

венных действий. Такого рода поручения и указания следователя являются обязательными для органов дознания (ч.3 ст. 114 УПК). Властные полномочия следователи находят свое выражение и в том, что его постановления, вынесенные в соответствии с законом, по находящемуся в его производстве уголовному делу, обязательны для исполнения всеми предприятиями, учреждениями, организациями, должностными лицами и гражданами (ч. 5 ст. 114 УПК).

Начальник следственного отдела (подразделения)

Закон (п. 6а ст. 32 УПК) определяет круг лиц, которые именуются начальниками следственного

отдела (точнее — подразделения), а именно: начальник следственного управления, отделения органов внутренних дел, безопасности и его заместители, действующие в пределах своей компетенции; что касается начальников соответствующих следственных подразделений прокуратуры, то они наделены полномочиями прокуроров и в этом качестве осуществляют надзорные функции за законностью производства предварительного следствия.

Полномочия начальника следственного отдела определены ст. 114¹ УПК. На него возложен прежде всего контроль за своевременностью действий следователя по раскрытию преступлений и их предотвращению, принятию мер по наиболее полному, всестороннему и объективному производству предварительного следствия. Он несет персональную ответственность за надлежащую организацию следственного аппарата и результаты его деятельности. Этим определяется и широкие его полномочия: он вправе проверять уголовные дела, давать указания следователю о производстве предварительного следствия, о привлечении в качестве обвиняемого, о квалификации преступления и объеме обвинения, о направлении дела, о производстве отдельных следственных действий, передавать дело от одного следователя к другому, поручать расследование дела нескольким следователям; он вправе также принимать участие в производстве тех либо иных следственных действий и лично производить

в полном объеме предварительное следствие, пользуясь при этом полномочиями следователя.

Начальник следственного отдела обеспечивает взаимодействие следственного аппарата с другими службами органов внутренних дел и безопасности.

Указания начальника следственного отдела даются следователю в письменной форме и обязательны к исполнению.

Обжалование следователем этих указаний прокурору не приостанавливает их исполнение, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 ст. 114 УПК.

Указание прокурора по уголовным делам, данные в соответствии с его процессуальными полномочиями, обязательны для начальника следственного отдела. Обжалование этих указаний вышестоящему прокурору не приостанавливает их исполнение.

Органы дознания и их процессуальные полномочия

Органами дознания являются: 1) милиция; 2) органы безопасности – по делам, отнесенным законом к их ведению; 3) командиры воинских частей, соединений, начальники воинских учреждений – по делам о всех преступлениях, совершенных подчиненными им военнослужащими и военнообязанными во время прохождения ими сборов, а также по делам о преступлениях, совершенных рабочими и служащими Вооруженных Сил Украины в связи с выполнением служебных обязанностей либо в расположении части, соединения, учреждения; 4) таможенные органы – по делам о контрабанде; 5) начальники исправительно-трудовых учреждений, следственных изоляторов, лечебно-трудовых профилакториев и воспитательно-трудовых профилакториев – по делам о преступлениях против установленного порядка несения службы, совершенных сотрудниками этих учреждений, а также по делам о преступлениях, совершенных в расположении указанных учреждений; 6) органы государственного пожарного надзора – по делам о пожарах и нарушениях противопожарных правил; 7) органы пограничной охраны – по делам о нарушении государственной границы;

8) капитаны морских судов, находящихся в дальнем плавании (ст. 101 УПК).

Деятельность органов дознания различается в зависимости от того, действуют ли они по делам о преступлениях, которые закон (ст. 7¹ УК Украины) относит к числу тяжких, либо по делам о преступлениях, не являющихся тяжкими.

При наличии признаков преступления, не являющегося тяжким, орган дознания возбуждает уголовное дело и, руководствуясь правилами уголовно-процессуального закона, производит следственные действия до установления лица, совершившего преступление; после этого орган дознания в течение срока не более 10 дней со дня установления лица, совершившего преступление, составляет постановление о передаче дела следователю, которое представляет прокурору для утверждения (ч.1 ст. 104 УПК),

По другой категории уголовных дел – о преступлениях тяжких – орган дознания после возбуждения уголовного дела обязан передать его следователю через прокурора после выполнения неотложных следственных действий в пределах срока не более 10 дней с момента возбуждения уголовного дела (ч.2 ст. 104 УПК). Если же по делу о тяжком преступлении, переданном следователю, не установлено лицо, совершившее преступление, орган дознания продолжает выполнять необходимые оперативно-розыскные действия и уведомляет следователя об их результатах (ч.3 ст. 104 УПК).

Таким образом, дознание по действующему законодательству всегда является расследованием, предшествующим предварительному следствию. Исключением из этого правила является особый порядок производства по делам о преступлениях, предусмотренных ст. 425 УПК, именуемый протокольной формой досудебной подготовки материалов (Глава 35 УПК); собранные органом дознания по этим делам материалы не передаются следователю, а через прокурора направляются непосредственно в суд.

Следует различать понятия **орган дознания** и **лицо, производящее дознание (дознатель)**. Орган дознания представляет руководитель этого органа, его начальник. На нем лежит прямая обязанность обеспечить надлежа-

щее производство дознания, его организацию; в силу этого он не только вправе сам произвести дознание в полном объеме либо осуществить отдельные следственные действия, но и поручать производство дознания конкретному должностному лицу. В последнем случае речь идет о лице, производящем дознание. Именно оно непосредственно расследует дело, полностью руководствуясь требованиями уголовно-процессуального закона. Однако, в отличие от следователя, процессуальная самостоятельность лица, производящего дознание, существенно ограничена. Это объясняется самим характером дознания, его целями — обеспечить путем производства, как правило, неотложных следственных действий сохранение “следов” преступления, закрепление доказательств и принятие лишь таких решений, на основе которых следователь смог бы приступить к полному и всестороннему расследованию дела и завершить его производство в досудебной стадии процесса. Отсюда — ограниченный круг решений, который орган дознания и лицо, его производящее, вправе принять по делу; в отличие от следователя, они, в частности, не могут привлекать лицо в качестве обвиняемого, завершать расследование дела составлением обвинительного заключения. Если следователь, как уже отмечалось, решение по делу по общему правилу принимает самостоятельно, то лицу, производящему дознание, для принятия большинства решений по делу необходимо получить согласие своего руководителя, начальника органа дознания. Наконец, более узкими по сравнению со следователем, являются полномочия лица, производящего дознание, в его взаимоотношениях с прокурором. Указания прокурору для него всегда являются обязательными. Если следователь вправе в случаях, предусмотренных ч.2 ст. 114 УПК, не согласиться с указаниями прокурора, и приостановить их исполнение до решения вышестоящим прокурором возникших разногласий, то орган дознания может лишь обжаловать указания прокурора, не приостанавливая, однако, их исполнение (ч.3 ст. 227 УПК).

Основания и порядок отвода прокурора, следователя и лица, производящего дознание

Прокурор подлежит отводу в тех же случаях и по тем же основаниям, что и судья.

Однако, если прокурор участвовал в проведении предварительного следствия по делу, при рассмотрении дела в суде первой инстанции, в кассационном порядке или в порядке надзора, то эти обстоятельства не являются основанием для его отвода.

Вопрос об отводе прокурора при производстве предварительного следствия разрешает вышестоящий прокурор, а в суде — суд, рассматривающий дело. Если дело рассматривается судьей единолично, он единолично разрешает вопрос об отводе прокурора (ст. 58 УПК).

Следователь и лицо, производящее дознание, подлежат отводу по тем же основаниям, что и судья. Однако их участие в дознании и предварительном следствии, которое производилось ранее по данному делу, не является основанием для отвода.

При наличии указанных в законе оснований следователь и лицо, производящее дознание, должны заявить самоотвод, не ожидая заявления об отводе. Отвод следователю и лицу, производящему дознание, может быть заявлен подозреваемым, обвиняемым, их защитником, потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком или их представителями. Заявления об отводе или самоотводе следователя и лица, производящего дознание, подается прокурору, который рассматривает и разрешает его в течение двадцати четырех часов (ст. 60 УПК).

Процессуальные функции

Общие задачи уголовного судопроизводства, сформулированные ст. 2 УПК, не исключают, а напротив, предполагают разные формы и методы их реализации соответственно судом, прокурором, следователем и органами дознания. Каждый из них имеет присущую лишь ему свою направленность в разрешении этих задач. В свою очередь, участники процесса (подозреваемый, обвиняемый, потерпевший и др.) имеют свою направленность в деятельности, которую они осуществляют и которая

обусловлена характером их интересов в деле. С направленностью тех или иных видов процессуальной деятельности и связано понятие уголовно-процессуальных функций.

В теории отсутствует единое мнение о понятии уголовно-процессуальной функции. Наиболее распространенным является взгляд, впервые высказанный М.С. Строговичем, что уголовно-процессуальные функции — это отдельные виды, отдельные направления уголовно-процессуальной деятельности¹. Для многих ученых это определение является базовым, исходным, они по существу его развивают и конкретизируют. Так, В.М. Савицкий отмечает, что процессуальная функция — это определенное направление, особым образом отграниченная сторона, вид уголовно-процессуальной деятельности². И.В. Тыричев указывает на то, что этим понятием охватываются виды, направления деятельности субъектов уголовного процесса, обусловленные их ролью, назначением или целью участия в деле³. А.М. Ларин считает, что процессуальные функции в уголовном судопроизводстве — это виды (компоненты, части) уголовно-процессуальной деятельности, которые различаются по особым, непосредственным целям, достигаемым в итоге производства по делу⁴.

Своеобразную позицию в этом вопросе занимает В.П. Нажимов. Отмечая, что уголовно-процессуальные функции — это важнейшие направления процессуальной деятельности, автор, однако, считает, что осуществление конкретной процессуальной функции тем или иным субъектом основывается не столько на положениях уголовно-процессуального закона, сколько на законах психологии, на свободе выбора функции, которую он осуще-

¹ См.: Строгович М.С. Курс советского уголовного процесса. М., 1968, Т. 1, с. 188.

² См.: Савицкий В.М. Очерк теории прокурорского надзора в уголовном судопроизводстве. - М., 1975, с.30.

³ См.: Уголовный процесс: Учебник для вузов / Под общей ред. проф. П.А. Лупинской. - М., 1995, с. 47.

⁴ См.: Ларин А.М. Расследование по уголовному делу: процессуальные функции. - М., 1986, с. 5.

ствяет, выборе, обусловленном внутренним убеждением и обстоятельствами дела¹. Указанный взгляд был подвергнут обоснованной критике. Если исходить из позиции В.П. Нажимова, то соответствующие субъекты процесса, психологически перестраиваясь в результате выявления новых обстоятельств, имели бы возможность неоднократно изменять в ходе производства по делу характер процессуальной функции, которые они осуществляют. Совершенно очевидно, что при таком понимании процессуальной функции она перестала бы быть конкретной процессуальной категорией, утратила бы свою определенность и превратилась бы в нечто расплывчатое, лишенное практического значения². Как справедливо отмечает Ю.М. Грошевой, уголовно-процессуальные функции прежде всего обусловлены специфическим социальным и правовым содержанием, которое определяет и их психологическое значение³. Выделение тех или иных функций и возможность их осуществления конкретными субъектами процесса зависит не от воли и желания последних, а от законодателя, который, учитывая ряд факторов, в том числе и законы психологии, нормативно закрепляет соответствующую структуру судопроизводства, отражающую реальное положение вещей, права и законные интересы субъектов процесса, цели, к достижению которых они стремятся. Иными словами, уголовно-процессуальная функция – это объективная категория, отраженная в действующем законе и определяющая процессуальный статус данного субъекта. Поэтому характер осуществляемой субъектом процессуаль-

¹ См.: Нажимов В.П. Об уголовно-процессуальных функциях // Правоведение. - 1973, № 5, с.76.

² См.: Альперт С.А. Обвинение в советском уголовном процессе. Харьков, 1974, с.13; Альперт С.А. Кримінально-процесуальні функції: поняття, система, суб'єкти. - Харків, 1995, с.10-11; Элькинц П.С. Цели и средства их достижения в советском уголовном процессе. - Л., 1976, с.50-51.

³ Советский уголовный процесс: // Под общей ред. М.И. Бажанова и Ю.М. Грошевого. - Киев, 1983, с.83.

ной функции не зависит от его конкретной позиции в данном деле¹.

Таким образом, для характеристики процессуальных функций существенно важно то, что они:

являются закрепленными в законе определенными видами, направлениями процессуальной деятельности;

вычленяются из всей процессуальной деятельности как основные, поскольку каждая из них непосредственно связана с реализацией задач уголовного судопроизводства;

осуществляются субъектами, которые уполномочены на производство по делу или имеют в нем процессуальный интерес.

Следовательно, *процессуальные функции – это выраженные в законе основные направления процессуальной деятельности, осуществляемые в целях реализации задач уголовного судопроизводства субъектами, уполномоченными на ведение процесса, либо наделенными правами для активного участия в деле с целью защиты своих законных интересов.*

С учетом указанного понимания сущности процессуальных функций к их числу в юридической литературе чаще всего относят в качестве основных три функции: обвинение, защиту и разрешение дела (правосудие). Основными их справедливо называют потому, что они всегда, обязательно проявляются в центральной стадии процесса и разграничение данных функций определяет составительское построение судебного разбирательства. Естественно, это ставит их на особое место в общей системе уголовно-процессуальных функций. Есть достаточно оснований для отнесения к их числу и таких основных направлений процессуальной деятельности, как расследование уголовного дела, надзор за соблюдением и правильным применением законов (прокурорский надзор),

¹ См.: Альперт С.А. Обвинение в советском уголовном процессе. Харьков, 1974, с.13. Такой же позиции придерживаются и другие авторы - См.: Мотовиловкер Я.О. Основные уголовно-процессуальные функции, - Ярославль, 1976, с.25; Грошевой Ю.М., указанный учебник, с. 83.

поддержание гражданского иска, возражение против гражданского иска.

Подробная характеристика каждой из названных процессуальных функций и субъектов, которые их осуществляют, не является предметом данной работы. Здесь же отметим, лишь некоторые положения, имеющие значение для правильного понимания рассматриваемого вопроса.

Прежде всего, названные уголовно-процессуальные функции осуществляются не изолировано друг от друга, они тесно связаны между собой, находятся в определенном соотношении и в совокупности обеспечивают выполнение задач уголовного процесса. Речь, следовательно, идет о системе процессуальных функций, имеющей ряд особенностей. В ней есть функции, которые совместимы, развивают и дополняют одна другую и потому один субъект может реализовать несколько процессуальных функций; однако существуют и функции несовместимые, которые один и тот же субъект выполнять не может¹. Так, осуществление прокурором функции надзора за законностью в досудебных стадиях процесса не только не исключает, но, напротив, предполагает осуществление им функции обвинения в суде. В ходе реализации следователем функции расследования дела, когда им установлено лицо, совершившее преступление, он привлекает его в качестве обвиняемого, формулирует и предъявляет ему соответствующее обвинение, а, значит, и реализует с этого момента и функцию обвинения. В указанных случаях речь идет о совместимых процессуальных функциях. Когда же речь идет о функциях обвинения, защиты и правосудия, то они строго разграничены и потому субъекты, осуществляющие обвинение (равно как и защиту), не могут осуществлять правосудие; тот, кто обвиняет, не может быть судьей. Другая особенность этой системы состоит в том, что в ней есть функции, которые можно назвать "парными", поскольку они необходимо предполагают одна другую и в реальной действительности одна без другой не существуют. К таким функциям

¹ См.: Курс советского уголовного процесса: Общая часть. М., 1989, с. 422.

относятся: обвинение — защита, а также поддержание гражданского иска — возражение против гражданского иска.

Наконец, еще одна особенность системы процессуальных функций: обвинение, но общему правилу, предшествует появлению функций защиты и правосудия, обуславливает их возникновение. Сформулированное и предъявленное обвинение вызывает к жизни функцию защиты, направленную на его опровержение, доказывание невинности или меньшей виновности обвиняемого. Утверждение о виновности лица, содержащееся в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого, является правовым основанием для осуществления также других функций — поддержания гражданского иска и возражения против иска.

Функция правосудия осуществляется не иначе, как на основе сформулированного и уже предъявленного обвинения. Осуществление ее означает правильное, в соответствии с законом и обстоятельствами дела, решение основного вопроса — о виновности или невинности подсудимого и о применении к виновному справедливого наказания. Однако вывод суда о виновности подсудимого в совершении преступления не означает, что суд является субъектом обвинения. Суд — орган правосудия. Утверждение о виновности подсудимого является итогом деятельности суда. Оно находит свое выражение в приговоре — важнейшем акте правосудия.

Наличие процессуальных функций в уголовном процессе, осуществление их различными органами и лицами на подлинно демократических основах обеспечивают выполнение задач уголовного судопроизводства по каждому уголовному делу, подлинную защиту прав и законных интересов граждан.

Б. Участники уголовного процесса

Среди субъектов уголовного процесса закон выделяет тех, кого именует участниками процесса.

Участники процесса – это граждане, учреждения, предприятия и организации, которые наделены правами для активного участия в расследовании и рассмотрении уголовных дел с целью защиты своих прав и законных интересов либо прав и законных интересов представляемых ими лиц.

Круг участников процесса определен УПК (глава 3). К нему относятся: обвиняемый, подозреваемый, защитник, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик, представители потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика. Как уже отмечалось, по своему положению общественный обвинитель и общественный защитник также должны быть отнесены к числу участников процесса.

Одни участники процесса осуществляют свои права на протяжении всего производства по делу (обвиняемый, защитник, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик), другие – лишь в отдельных стадиях процесса (подозреваемый, общественный обвинитель, общественный защитник).

Всех участников процесса объединяет наличие у них охраняемых законом интересов или интересов, которые они уполномочены представлять. В силу такой их правовой общности они наделены и рядом общих для них прав, в том числе правом представлять доказательства, заявлять ходатайства, отводы, обжаловать действия и решения субъектов, осуществляющих производство по уголовному делу, и рядом других прав.

Обвинение в уголовном процессе

Прежде чем обратиться к рассмотрению процессуального положения каждого участника процесса и в первую очередь обвиняемого, необходимо остановиться на понятии обвинения и его видах в уголовном процессе.

Обвинение – представляет собой основанную на законе процессуальную деятельность, направленную на изобличение обвиняемого в совершении преступления, его осуждение, применение к нему справедливого наказания, а в соответствующих случаях – мер воспитательного характера или общественного воздействия. Обвинение, следовательно, выступает в качестве одного из основных методов борьбы с преступностью.

Осуществляемое уполномоченными на то органами и лицами обвинение выражается в собирании необходимых доказательств, устанавливающих виновность лица в совершении преступления, в формулировке этого обвинения в соответствующих актах и предъявлении его обвиняемому, а также в поддержании обвинения в суде.

Обвинение выступает в качестве одного из основных методов реализации уголовной ответственности. Если привлечение к уголовной ответственности означает возбуждение в отношении конкретного лица обвинения, поставление его в положение обвиняемого, то реализация уголовной ответственности состоит в том, что обвиняемый (подсудимый), признанный по приговору суда виновным в совершении преступления, эту ответственность несет. Между привлечением к уголовной ответственности и ее реальным осуществлением – большой и нередко сложный путь. Конституция Украины требует обеспечить доказанность вины (ст. 129). Реализовать это требование можно лишь на основе обвинения как особой уголовно-процессуальной функции.

Наряду с рассмотренным выше понятием обвинения как процессуальной деятельности под обвинением также понимают и определенный предмет этой деятельности, то есть формулировку (описание) признаков преступления, вменяемого в вину данному лицу, иначе говоря обвинение в его материально-правовом выражении. Именно в этом смысле употребляют термин “обвинение”, когда говорят: “обвиняемому предъявлено обвинение по ст. 94 УК Украины”; “прокурор изменил обвинение”; “суд возбудил уголовное дело по новому обвинению”; “суд признал обвинение доказанным” и т.п.

Обвинение как процессуальная деятельность и обвинение в его материально-правовом выражении возни-

кают в стадии предварительного расследования и всегда проявляются одновременно — с момента вынесения постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого.

В литературе высказан взгляд, согласно которому обвинение как процессуальная деятельность в стадии предварительного расследования не находит своего выражения и осуществляется лишь в стадии судебного разбирательства¹. Так, Р.Д. Рахунов считает, что в стадии предварительного расследования обвинение имеет место лишь в его материально-правовом значении.

С этим нельзя согласиться. Именно в стадии предварительного расследования в таких его актах, как привлечение в качестве обвиняемого, предъявление обвинения, составление обвинительного заключения, обвинение раньше всего проявляется как процессуальная деятельность. Обвинение как процессуальная деятельность всегда должно быть предметно и находить свое выражение в обвинении в его материально-правовом значении; последнее же, в свою очередь, формулируется, обосновывается, существует не иначе как в ходе обвинительной деятельности. Следовательно, обвинение как деятельность (функция) и обвинение в его материально-правовом выражении не существуют друг без друга. Они всегда взаимосвязаны.

Ошибочность приведенной выше точки зрения нельзя не видеть и в том, что если в стадии предварительного расследования отсутствует функция обвинения, то против чего в таком случае защищается обвиняемый, которому закон и в данной стадии процесса обеспечивает право на защиту. Если, наконец, согласиться с приведенной точкой зрения, то получится, что в уголовном процессе предаются суду граждане, которых никто до этого времени ни в чем не обвинял, что находится в

¹ См.: Рахунов Р.Д. Участники уголовно-процессуальной деятельности по советскому праву. - М., 1961, с. 47-49; Элькинц П.С. Сущность советского уголовно-процессуального права. - Л., 1963, с. 61.

прямом противоречии и с законом, и с реальной действительностью¹.

Возникнув в стадии предварительного расследования, обвинение осуществляется непрерывно на протяжении ряда последующих стадий, а именно, предания суду, судебного разбирательства, а в некоторых случаях и при кассационном пересмотре приговоров. Разумеется обвинительная деятельность в указанных стадиях проявляется в различных формах, что вытекает из специфических задач и условий каждой из этих стадий.

Обвинение от кого бы оно не исходило, должно соответствовать требованиям материального и процессуального законов, основываться на полно собранных и правильно оцененных доказательствах, иначе говоря, должно быть законным и обоснованным.

Действующий уголовно-процессуальный закон различает дела публичного, частно-публичного и частного обвинения.

Дела публичного обвинения, составляющие подавляющее большинство уголовных дел, возбуждаются по инициативе прокурора, органов расследования и суда, которые в своих действиях по раскрытию преступления и изобличению виновных не связаны усмотрением потерпевшего или каких-либо иных лиц, а руководствуются исключительно интересами государства и общества. В этой деятельности указанных органов находит свое выражение принцип публичности (официальности).

Дела частно-публичного обвинения предусмотрены ч.2 ст.27 УПК. Закон относит к ним только дела об изнасиловании без отягчающих обстоятельств (ч.1 ст. 117 УК Украины).

В отличие от дел публичного обвинения эти дела могут быть возбуждены лишь при наличии жалобы потерпевшего, но, будучи возбуждены, они расследуются и рассматриваются в том же порядке, что и дела публичного обвинения. Дела частно-публичного обвинения

¹ Критику взгляда, отрицающего наличие функции обвинения в стадии предварительного расследования, см.: Савицкий В.М. Очерк теории прокурорского надзора в уголовном судопроизводстве. М., 1975, с. 34-38.

не подлежат прекращению за примирением потерпевшего с обвиняемым.

Устанавливая особый порядок возбуждения дел частного-публичного обвинения, закон исходит из необходимости охраны интересов потерпевшего, которому не всегда желательно, чтобы преступление получило огласку, связанную для потерпевшего с тяжелыми нравственными переживаниями.

Дела частного обвинения – это сравнительно небольшая категория уголовных дел, предусмотренных ч.1 ст. 27 УПК. Характерной особенностью дел частного обвинения является то, что они возбуждаются не иначе как по жалобе потерпевшего, который лично или через своего представителя поддерживает в суде обвинение. В случае примирения потерпевшего с обвиняемым дела эти подлежат прекращению¹.

Обвинение как процессуальная деятельность осуществляется различными субъектами. В зависимости от того, от кого оно исходит, различаются обвинение государственное, общественное и обвинение, осуществляемое потерпевшим. Каждый из этих видов обвинения имеет свои особенности, определяемые главным образом процессуальным положением и непосредственными интересами субъектов обвинения.

Наличие, кроме государственного, иных видов обвинения – одно из проявлений демократизма уголовного процесса, предоставляющего реальную возможность общественным организациям, а также гражданам, потерпевшим от преступления, активным участием в деле защитить свои интересы. Многообразие видов обвинения связано и с задачами уголовного судопроизводства, призванного обеспечить действенную охрану прав и законных интересов как физических, так и юридических лиц, принимающих в нем участие. Широкие права потерпев-

¹ О судебной практике по уголовным делам, возбуждаемым не иначе как по жалобе потерпевшего см. постановление Пленума Верховного Суда Украины №2 от 25.01.74 г. (с последующими изменениями, внесенными в 1977, 1981, 1993 и 1995 годах). — Збірник постанов Пленуму Верховного Суда України, частина друга. — Київ, 1995, с. 243-249.

шего как обвинителя в делах частного обвинения в полной мере соответствует требованиям Конституции Украины (ст. 55), гарантирующей гражданам возможность защищать свои права непосредственно в суде.

В условиях демократического общества все виды обвинения не противопоставляются друг другу, а, напротив, служат общим задачам укрепления законности и правопорядка.

Главное место среди указанных видов обвинения в уголовном процессе занимает государственное обвинение. Это объясняется тем, что уполномоченным на то органам государства принадлежит ведущая роль в борьбе с преступлениями, в их предупреждении. Именно поэтому государственное обвинение, за исключением небольшого круга дел, предусмотренных ч.1 ст. 27 УПК, находит свое выражение в каждом уголовном деле и притом во всех стадиях, в которых обвинение осуществляется.

Государственное обвинение находит свое выражение в ряде актов, совершаемых как непосредственно прокурором, так и следственными органами. Обвинение формулируется в постановлении о привлечении лица в качестве обвиняемого, в составленном следователем обвинительном заключении, утверждаемом прокурором; обвинение находит свое выражение в деятельности прокурора в суде, участвующего в исследовании доказательств и поддерживающего государственное обвинение.

Наряду с государственным обвинением может осуществляться общественное обвинение, поддерживаемое представителями общественных организаций трудящихся, общественными обвинителями.

Значение общественного обвинения состоит в том, что оно способствует предупреждению преступлений, усиливает воспитательное воздействие судебной деятельности.

По делам, предусмотренным ч.1 ст. 27 УПК, осуществляется частное обвинение. К числу их относятся дела о таких преступлениях, как умышленное легкое телесное повреждение (ст.106 УК), побои (ч.1 ст. 107 УК), клевета (ч.1 ст. 125 УК), оскорбление (ст. 126 УК), самоуправство, причинившее ущерб правам и интересам отдельных граждан (ст. 198 УК).

Дела частного обвинения возбуждаются не иначе как по жалобе потерпевшего. Предварительное расследование по ним не производится.

Судья, получив жалобу потерпевшего, при наличии достаточных к тому оснований, возбуждает уголовное дело и передает обвиняемого суду (ст. 252 УПК). Как разъяснил Пленум Верховного Суда Украины в упомянутом постановлении №2 от 25.01.74 г., судья должен еще до разрешения вопроса о возбуждении уголовного дела разъяснить потерпевшему предоставленное ему законом право на примирение с лицом, на которое подана жалоба¹.

Обвинение по делам частного обвинения поддерживает в суде потерпевший, который пользуется при этом всеми правами обвинителя.

При неявке в суд без уважительных причин потерпевшего или его представителя дело частного обвинения прекращается. Такую неявку указанных лиц закон рассматривает как молчаливый отказ от поддержания обвинения. Однако по ходатайству подсудимого дело в этом случае может быть рассмотрено по существу (ст. 290 УПК). Тем самым закон предоставляет подсудимому возможность добиться оправдательного приговора и своей реабилитации, а не быть освобожденным от ответственности по усмотрению и желанию потерпевшего.

Дела частного обвинения прекращаются в случае примирения потерпевшего с подсудимым. Примирение допускается лишь до удаления суда в совещательную комнату для постановления приговора.

Иногда лицо, привлеченное по делу частного обвинения в качестве обвиняемого, в свою очередь подает жалобу о привлечении к ответственности потерпевшего также по делу частного обвинения. В таких случаях возникают два дела о взаимных, встречных обвинениях. В целях более полного и правильного разрешения каждого из них, а также для экономии государственных средств и обеспечения быстроты процесса допускается объединение судом этих дел в одно производство (ч.3 ст.251 УПК).

¹ Збірник постанов Пленуму Верховного Суда України, частина друга. — Київ, 1995, с. 245.

Как было отмечено выше, дела об указанных преступлениях могут быть возбуждены лишь при наличии жалобы потерпевшего. Закон, однако, устанавливает, что если дело о каком-либо преступлении, преследуемом обычно в порядке частного обвинения, имеет особое общественное значение, а также в исключительных случаях, когда потерпевший по такому делу (равно как и по делу частного-публичного обвинения), в силу своего беспомощного состояния, зависимости от обвиняемого или по другим причинам не в состоянии защитить свои законные интересы, прокурор возбуждает уголовное дело и при отсутствии жалобы потерпевшего. В этих случаях дело, возбужденное прокурором, направляется для производства дознания или предварительного следствия, а после окончания расследования рассматривается судом в общем порядке, т.е. как дело публичного обвинения и потому оно не подлежит прекращению за примирением потерпевшего с обвиняемым (ч.3 ст. 27 УПК).

Прокурор также вправе вступить в любой момент в дело, возбужденное судьей по жалобе потерпевшего, и поддерживать обвинение, если того требует охрана государственных или общественных интересов или прав граждан. В этих случаях дело, первоначально рассматривавшееся в порядке частного обвинения, превращается в дело публичного обвинения и не может быть прекращено за примирением обвиняемого с потерпевшим. Вступление прокурора в данное дело не лишает, однако, потерпевшего прав, которые предоставлены ему в силу ст. 49 УПК.

Если прокурор не участвует в деле о преступлении, указанном в ч. 1 ст. 27 УПК, а суд признает необходимым принять меры в целях охраны государственных или общественных интересов, то он выносит об этом мотивированное решение и продолжает производство по делу, независимо от отношения к нему потерпевшего и обвиняемого. Прекращение такого дела за примирением потерпевшего с обвиняемым не допускается.

Часть 2 ст. 8 УПК предусматривает право судьи отказать в возбуждении дела частного обвинения и передать материалы дела на рассмотрение товарищеского суда, если лицо, на которое подана жалоба, не возражает против этого. Однако эта норма, как разъяснил Пленум

Верховного Суда Украины, противоречит конституционному положению об осуществлении правосудия исключительно судами и поэтому они обязаны рассматривать уголовные дела и о преступлениях, предусмотренных ч.1 ст. 27 УПК. В связи с этим, указал Пленум, суд не может передавать материалы дела на рассмотрение товарищеского суда в порядке, предусмотренном ст. 51 УК и ст. 8 УПК¹.

Устанавливая изложенный выше порядок возбуждения и судебного разбирательства дел частного обвинения, законодатель исходит из сравнительно небольшой степени общественной опасности преступлений указанной категории и необходимости дать возможность самим гражданам без вмешательства прокурора, органов расследования и суда разрешать возникший между ними конфликт. Отсюда – и особый порядок возбуждения таких дел, и возможность их прекращения за примирением потерпевшего с обвиняемым.

Обвиняемый Обвиняемым признается лицо, в отношении которого в установленном законом порядке вынесено постановление о привлечении в качестве обвиняемого (ст. 43 УПК). Привлечение в качестве обвиняемого происходит на предварительном (досудебном) следствии, когда следователем собраны достаточные доказательства, указывающие на совершение преступления данным лицом. Обвиняемый после предания его суду называется подсудимым.

Привлечение лица в качестве обвиняемого еще не означает признание его виновным. Только суд своим приговором может признать обвиняемого (подсудимого) виновным в совершении преступления и подвергнуть его уголовному наказанию (ст. 62 Конституции Украины).

Меры уголовного наказания должны применяться лишь к тем, кто действительно совершил преступление;

¹ См.: постановление Пленума Верховного Суда Украины № 9 от 01.11.96 г. “О применении Конституции Украины при осуществлении правосудия”. - Вісник Верховного Суду України, 1996, №2, с. 13.

ни один невиновный не должен быть привлечен к ответственности и осужден. Достижение этой задачи обеспечивается всем строем уголовного процесса, его подлинно демократическими институтами и принципами, в том числе и принципом обеспечения подозреваемому, обвиняемому, подсудимому права на защиту, закрепленным в статьях 63 и 129 Конституции Украины.

Объем процессуальных прав обвиняемого различен в различных стадиях процесса, однако на всем его протяжении обвиняемый неизменно является субъектом права на защиту. Одной из тенденций развития уголовно-процессуального законодательства Украины после обретения ею в 1991 году государственной независимости является неизменное расширение прав участников процесса, в том числе обвиняемого. Обвиняемый имеет право: знать в чем его обвиняют; давать показания по предъявленному ему обвинению или отказаться давать показания и отвечать на вопросы; иметь защитника и свидание с ним до первого допроса; представлять доказательства; заявлять ходатайства; знакомиться по окончании предварительного следствия или дознания со всеми материалами дела; принимать участие в судебном разбирательстве в суде первой инстанции; заявлять отводы; подавать жалобы на действия и решения лица, производящего дознание, следователя, прокурора судьи и суда (ст. 43 УПК). Приведенный здесь общий перечень прав обвиняемого конкретизируется при характеристике его процессуального статуса в стадиях досудебного следствия (ст. 142 УПК) и судебного разбирательства (ст. 263 УПК). Совокупность этих процессуальных прав дает обвиняемому реальную возможность защищаться от предъявленного обвинения, доказывать свою невиновность или меньшую виновность.

Закон не только предоставляет обвиняемому ряд прав, но и обеспечивает реальное их осуществление. Одним из проявлений принципа публичности (официальности) уголовного процесса является требование закона, чтобы прокурор, органы расследования и суд проявляли активность и инициативу в защите прав и законных интересов каждого участника процесса, в том числе и обвиняемого. Поэтому они обязаны обеспечить

ему возможность защищаться установленными законом средствами и способами от предъявленного обвинения, принимать необходимые меры к охране его личных и имущественных прав, разъяснять его процессуальные права (ст.ст. 21, 53, 142, 294 УПК).

Право обвиняемого на защиту реализуется прежде всего действиями как самого обвиняемого, так и его защитника. Важно вместе с тем отметить, что осуществлению этого права способствует и деятельность органов расследования, прокурора и суде, которые обязаны все-сторонне, полно и объективно исследовать каждое дело, выявить как уличающие, так и оправдывающие обвиняемого, а также отягчающие и смягчающие его вину обстоятельства (ст. 22 УПК).

Подозреваемый

Подозреваемым является лицо, задержанное по подозрению в совершении преступления, а также лицо, в отношении которого применена мера пресечения до предъявления ему обвинения (ст. 43¹ УПК). В 1995 году был внесен ряд дополнений в Уголовно-процессуальный кодекс. В ст. 98 УПК была включена норма, согласно которой, если на момент возбуждения уголовного дела установлено лицо, совершившее преступление, уголовное дело должно быть возбуждено в отношении этого лица. Одновременно УПК был дополнен статьей 98¹, устанавливающей предупредительное ограничение, касающееся лица, в отношении которого возбуждено уголовное дело, а именно – запрещение такому лицу выезжать за пределы Украины до окончания предварительного расследования или судебного разбирательства, о чем прокурором или судьей выносится мотивированное решение¹. Хотя закон прямо не указывает, каков процессуальный статус лица, в отношении которого возбуждено уголовное дело, однако, учитывая, что речь здесь идет о лице, к которому применена процессуальная мера, ограничивающая его свободу передвижения, есть

¹ См.: Ведомости Верховного Совета Украины, 1995, №34, ст.268.

основание утверждать, что лицо это является подозреваемым в совершении преступления. Во всех же других случаях, каковы бы ни были подозрения следователя, что преступление совершено данным лицом, он не может в своих следственных актах (например, в протоколе допроса) называть его подозреваемым, если к нему не была применена одна из указанных в ст. 43¹ УПК принудительных мер либо не было в отношении этого лица возбуждено уголовное дело в порядке, предусмотренном ч.2 ст. 98 УПК.

Органы дознания вправе задержать лицо, подозреваемое в совершении преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы, только при наличии одного из условий, указанных в ст. 106 УПК. О каждом случае задержания лица, подозреваемого в совершении преступления, орган дознания обязан составить протокол с указанием оснований, мотивов, дня и часа, года и месяца, места задержания, пояснений задержанного. Протокол задержания подписывается составившим его лицом и в течение 24 часов он должен письменно сообщить об этом прокурору. В течение 48 часов с момента получения извещения о произведенном задержании прокурор обязан дать санкцию на заключение под стражу либо освободить задержанного. Право осуществлять задержание лица, подозреваемого в совершении преступления, по основаниям и в порядке, указанном в законе, предоставлено также следователю (ст. 115 УПК).

Подозреваемому, в отношении которого осуществлено задержание, должно быть разъяснено право до первого его допроса иметь свидание с защитником (ч.2 ст.21, ч.3 ст. 106 УПК).

Как правило, меры пресечения применяются к лицам, привлеченным в качестве обвиняемых. Однако в исключительных случаях мера пресечения может быть применена и в отношении лица, подозреваемого в совершении преступления, до предъявления ему обвинения (ч.4 ст. 148 УПК). Следует подчеркнуть, что лицо становится подозреваемым в результате применения к нему до предъявления обвинения любой из мер пресечения, предусмотренных ст. 149 УПК. Применение к подозреваемому

тому меры пресечения не может продолжаться более 10 суток. По истечении этого срока ему должно быть предъявлено обвинение и тогда подозреваемый становится обвиняемым. Если в указанный срок обвинение не будет предъявлено, мера пресечения, избранная в отношении данного лица, должна быть отменена и с этого момента оно перестает быть подозреваемым.

Допрос подозреваемого об обстоятельствах дела и обстоятельствах, связанных с его задержанием или избранием меры пресечения в виде заключения под стражу, производится немедленно, а при невозможности немедленного допроса – не позднее 24 часов с момента его задержания. При допросе подозреваемого участие защитника является обязательным (ч.2 ст. 107 УПК).

Подозреваемый, как и обвиняемый, является субъектом права на защиту. Он имеет право: знать, в чем его подозревают; давать показания или отказаться давать показания и отвечать на вопросы; иметь защитника и свидание с ним до первого допроса; предъявлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы; подавать жалобы на действия и решения лица, производящего оперативно-розыскные действия и дознание, следователя и прокурора; требовать проверки прокурором правомерности задержания (ч.3 ст. 43¹ УПК).

Защитник

Защитником является лицо, на которое возложена обязанность использовать все указанные в законе средства с целью выяснения обстоятельств, оправдывающих подозреваемого, обвиняемого, подсудимого или смягчающих или исключающих их ответственность, а также оказывать им необходимую юридическую помощь (ст. 48 УПК).

Участие защитника в уголовном процессе представляет собой одно из важнейших проявлений реального обеспечения права подозреваемого, обвиняемого и подсудимого на защиту, гарантированного Конституцией Украины (ст.ст. 59, 63, 129).

В качестве защитников подозреваемых, обвиняемых и подсудимых допускаются лица, имеющие свидетельство о праве на занятие адвокатской деятельностью.

В стадии судебного разбирательства, с согласия подсудимого, в качестве защитника могут быть допущены его близкие родственники, опекуны или попечители (ч.1 ст.44 УПК): Как разъяснил Пленум Верховного Суда Украины в постановлении N 10 от 07.07.1995 г. "О применении законодательства, обеспечивающего подозреваемому, обвиняемому, подсудимому право на защиту", полномочия защитника на участие в деле должны быть подтверждены:

а) адвокатов, занимающихся адвокатской деятельностью индивидуально или в объединениях – соответствующим свидетельством, а также ордером на наличие согласия или поручения на участие в деле;

б) близких родственников, опекунов или попечителей – заявлением подсудимого на осуществление этими лицами его защиты, а также поручением и соответствующими документами, которые являются основанием для их участия в деле. Поскольку законом не ограничено количество защитников, по приглашению подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, его родственников, законных представителей или иных лиц к участию в деле могут быть допущены несколько защитников¹.

Закон особо оговаривает момент допущения защитника к участию в деле. По общему правилу, защитник допускается к участию в деле по всем делам с момента предъявления обвинения, а в случае задержания лица, подозреваемого в совершении преступления, или применения меры пресечения в виде взятия под стражу – с момента оглашения ему протокола о задержании или постановления о применении меры пресечения, но не позднее двадцати четырех часов с момента задержания (ч.2 ст. 44 УПК).

По делам об общественно опасных деяниях, совершенных лицами в состоянии невменяемости, а также о преступлениях лиц, заболевших душевной болезнью после совершения преступления, защитник допускается к участию в деле с момента получения доказательств о душевном заболевании лица (ч.3 ст. 44 УПК).

¹ Право України, 1995, № 9-10, с. 43.

В случае, когда дознание или предварительное следствие не производилось, защитник допускается к участию в деле после предания обвиняемого суду (ч.4 ст.44 УПК).

Известно, что УПК (ч.5 ст. 6) допускает возможность возбуждения уголовного дела в связи с совершением общественно опасного деяния лицом, достигшим 11 лет, но до достижения им возраста, с которого законом предусмотрена уголовная ответственность; расследование и разрешение таких дел осуществляется в порядке, предусмотренном ст. 7³ УПК. По делам этой категории закон устанавливает, что защитник допускается к участию с момента ознакомления несовершеннолетнего и его родителей или заменяющих их лиц с постановлением о прекращении дела и с материалами дела, а в случае помещения несовершеннолетнего в приемник-распределитель – не позднее двадцати четырех часов с момента его помещения в это учреждение. (ч.5 ст. 44 УПК).

Допущение защитника к участию в деле уже на начальных этапах предварительного расследования существенно усиливает процессуальные гарантии прав подозреваемого и обвиняемого, создает дополнительные условия для полного и правильного расследования дела, обеспечения режима законности в этой стадии процесса.

Принципиально важным является требование ст.45 УПК об обязательном участии защитника при производстве дознания, предварительного следствия и рассмотрении уголовного дела в суде первой инстанции, кроме случаев отказа подозреваемого, обвиняемого и подсудимого от защитника в порядке, предусмотренном ч.2 ст.46 УПК.

Исходя из конституционного положения, что каждый свободен в выборе защитника своих прав, последний может быть приглашен подозреваемым, обвиняемым или подсудимым, равно как и его законными представителями, родственниками или иными лицами по поручению или по просьбе подозреваемого, обвиняемого, подсудимого (ч.1 ст. 47 УПК). В связи с этим, лицо, производящее дознание, следователь, суд обязаны обеспечить право свободного выбора защитника. Если, однако, явка для участия в деле защитника, избранного подозреваемым,

невозможна в течение двадцати четырех часов, а защитника, выбранного обвиняемым или подсудимым, — в течение семидесяти двух часов, лицо, производящее дознание, следователь, суд или судья соответственно должны разъяснить указанным лицам их право пригласить другого защитника и реально обеспечить им такую возможность. Если же подозреваемый, обвиняемый, подсудимый не выберут себе другого защитника, орган, в производстве которого находится дело, обязан назначить ему защитника, о чем выносит соответствующее решение; обязанность обеспечить участие защитника в таком случае возлагается на руководителя адвокатского объединения по месту расследования дела или его рассмотрения в суде (ч.3 ст. 47 УПК). Аналогично решается вопрос о назначении защитника и в тех случаях, когда подозреваемый обвиняемый, подсудимый вообще не избрал себе защитника. Оплата труда защитника как в случае его участия в деле по назначению, так и в случае, когда подозреваемому, обвиняемому и подсудимому из-за малообеспеченности юридическая помощь оказывается бесплатно, производится за счет государства¹.

Закон допускает замену одного защитника другим, но не иначе как по ходатайству или с согласия подозреваемого, обвиняемого или подсудимого (ч. 3 ст. 47 УПК).

Подозреваемый, обвиняемый и подсудимый вправе в любой момент производства по делу отказаться от защитника. Такой отказ должен быть строго добровольным. Он допускается лишь при условии, что инициатива отказа исходит от указанных участников процесса и что имеется реальная возможность участия защитника в деле (ч.1 ст. 46 УПК). Недопустимо, чтобы лицо, производящее дознание, или следователь рекомендовали подозреваемому или обвиняемому, а суд — подсудимому отказаться от защитника. Об отказе от защитника лицо,

¹ Условия и порядок оплаты в этих случаях труда адвокатов регулируются: Постановою Кабінета Міністрів України від 15.11.91р. № 315 “Про порядок оплати праці адвокатів по наданню юридичної допомоги у кримінальних справах” та Положенням Мініюста і Мініфіна України від 27.11.97р. “Про порядок оплати праці адвокатів за надання юридичної допомоги громадянам у кримінальних справах”.

производящее дознание, или следователь составляют протокол, а суд выносит определение, судья – постановление. Отказ от защитника не может быть препятствием для продолжения участия в деле прокурора или общественного обвинителя, а также защитников других подозреваемых, обвиняемых или подсудимых (ч. 1 ст. 46 УПК).

Пленум Верховного Суда Украины разъяснил, что при рассмотрении заявления подозреваемого, обвиняемого, подсудимого об отказе от участия в деле защитника лицо, производящее дознание, следователь или суд обязаны выяснить, отказывается ли он от защитника и будет самостоятельно осуществлять свою защиту либо желает заменить данного защитника другим. В последнем случае необходимо предоставить ему возможность заменить защитника¹.

Предоставляя возможность подозреваемому, обвиняемому и подсудимому отказаться от участия защитника в деле, закон вместе с тем, устанавливает ряд случаев, когда отказ этих лиц от защитника не может быть принят; а именно:

1) по делам лиц в возрасте до 18 лет, подозреваемых или обвиняемых в совершении преступления;

2) по делам о преступлении лиц, которые вследствие физических или психических недостатков (немые, глухие, слепые и другие) не могут сами реализовать свое право на защиту;

3) по делам лиц, не владеющих языком, на котором ведется судопроизводство;

4) когда санкция статьи, по которой квалифицируется преступление, предусматривает смертную казнь;

5) при производстве дела о применении принудительных мер медицинского характера (ч.3 ст. 46 УПК). Совершенно очевидно, что не может быть принят отказ от защитника со стороны несовершеннолетнего (в возрасте от 11 до 14 лет) при расследовании и рассмотрении о нем дела в порядке, предусмотренном ст.ст. 7³ и 447 УПК.

Действующее уголовно-процессуальное законодательство четко определяет обязанности и права защитника.

¹ Право України, 1995, № 9-10, с. 43.

Защитник не вправе отказываться при производстве дознания, предварительного следствия и в судебном заседании от принятой на себя защиты подозреваемого, обвиняемого, подсудимого и должен осуществлять свои функции в соответствии со своим процессуальным назначением.

Защитник является самостоятельным участником уголовного процесса, хотя его самостоятельность имеет свои пределы, вытекающие из специфики его процессуальных отношений с подзащитным. В своей деятельности он не всегда зависит от требований и желаний последнего, не всегда обязан разделять и ту позицию, которую занимает подозреваемый, обвиняемый, подсудимый. Он свободен в выборе средств защиты. Главное — чтобы эти средства были законными и в полной мере соответствовали характеру той функции, которую защитник призван осуществлять. Поэтому, осуществляя защиту, он должен руководствоваться законом, исходить из твердо установленных фактов и защищать лишь законные интересы подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, удовлетворять лишь те его требования, которые не расходятся с законом.

В отличие от органов, ведущих процесс, — органов дознания, следователя, прокурора и суда — закон не распространяет на защитника требования ст. 22 УПК о выяснении всех обстоятельств дела, в том числе уличающих обвиняемого (подозреваемого, подсудимого) и отягчающих его ответственность. В силу характера осуществляемой им процессуальной функции деятельность защитника носит в определенной мере односторонний характер, ибо он призван защищать и только защищать своего подзащитного. Все, что идет в разрез с такой деятельностью защитника, противоречит закону. Однако в рамках этой деятельности он должен полно, всесторонне и объективно исследовать все, что благоприятствует подзащитному, оправдывает его или смягчает ответственность. С этим связано и требование закона о том, что одно и то же лицо не может быть защитником двух или нескольких подозреваемых, обвиняемых, подсудимых, если интересы защиты одного из них противоречат интересам защиты другого (ч.2 ст. 47 УПК).

Ограждая процессуальную самостоятельность защитника, закон не допускает внесения представления органа дознания, следователя, прокурора, а также частного постановления судьи или определения суда относительно правовой позиции защитника по делу (ч.11 ст. 48 УПК).

Кроме указанных выше, на защитника возлагаются обязанности:

своевременно явиться для участия в выполнении следственных или процессуальных действий, в которых его участие является обязательным (ч.5 ст. 48 УПК);

не разглашать без разрешения следователя либо прокурора данные предварительного следствия (ст.121 УПК);

не разглашать сведения, которые стали ему известными в связи с выполнением своих процессуальных обязанностей; он не может быть допрошен в качестве свидетеля об обстоятельствах, которые узнал, выполняя обязанности защитника (п.1 ст. 69 УПК);

С момента допущения к участию в деле защитник в соответствии со ст. 48 УПК наделен широкими процессуальными правами:

до первого допроса подозреваемого или обвиняемого иметь с ним свидание наедине ("с глазу на глаз"), а после первого допроса — без ограничения их количества и продолжительности;

иметь свидание с осужденным и лицом, к которому применены принудительные меры медицинского характера;

присутствовать при допросах подозреваемого и обвиняемого, а также при производстве других следственных действий, которые проводятся с участием или по ходатайству подозреваемого, обвиняемого или его защитника;

с разрешения лица, производящего дознание, или следователя принимать участие и в других следственных действиях;

применять научно-технические средства при производстве тех следственных действий, в которых принимает участие защитник, а также при ознакомлении с материалами дела — с разрешения лица, производящего доз-

вание, следователя, а в суде, если дело рассматривается в открытом судебном заседании, — с разрешения судьи или суда;

знакомиться с материалами, которыми обосновывается задержание подозреваемого или избрание меры пресечения, или предъявление обвинения, а после окончания предварительного следствия — со всеми материалами дела и выписывать из этих материалов необходимые сведения;

принимать участие в судебном рассмотрении дела; предъявлять доказательства и заявлять ходатайства и отводы;

подавать жалобы на действия и решения лица, производящего дознание, следователя, прокурора, судьи и суда;

сбирать сведения о фактах, которые могут быть использованы в качестве доказательств по делу, в частности, получать документы или их копии от предприятий, учреждений, организаций, объединений, а от граждан — с их согласия;

знакомиться на предприятиях, в учреждениях, организациях с необходимыми документами и материалами, за исключением тех, тайна которых охраняется законом; получать письменные заключения специалистов по вопросам, требующим специальных знаний.

Указанные выше права защитника получают свою конкретизацию в ряде норм, регулирующих досудебное производство уголовного дела (ст.ст. 107, 129, 140 143-145, 156, 218-222, 236³ УПК), а также рассмотрение его в судебных стадиях (ст.ст. 236⁴, 240, 261, 266, 287, 296, 300, 303, 310, 311, 315, 318, 88, 347, 353, 354, 360, 391, 411 и др. статьи УПК).

Потерпевший

Потерпевшим признается лицо, которому преступлением причинен моральный, физический или имущественный вред (ст. 49 УПК).

Действующее уголовно-процессуальное законодательство в качестве потерпевшего признает лишь физическое лицо. Это вытекает из самого текста ст. 49 УПК, в которой

речь идет о гражданине как о потерпевшем. В юридической литературе, однако, высказывается мнение о целесообразности распространить процессуальное понятие “потерпевший” на всех лиц, в том числе и юридических, если им преступлением причинен вред¹. Это мнение, в частности, аргументируется ссылками на гражданское законодательство, предусматривающего, что не только гражданин, но и юридические лица, в отношении которых распространены несоответствующие действительности и причиняющие ущерб их интересам, чести, достоинству либо деловой репутации сведения, вправе требовать возмещения имущественного и морального (неимущественного) ущерба, причиненного их распространением (ч.3 ст. 7 ГК Украины).

Закон не определяет понятие морального вреда. Как разъяснил Пленум Верховного Суда Украины в постановлении N4 от 31.03.95 г. “О судебной практике по делам о возмещении морального (неимущественного) ущерба”, под моральным ущербом следует понимать потери неимущественного характера в результате моральных или физических страданий или иных негативных явлений, причиненных физическому или юридическому лицу незаконными действиями или бездействием иных лиц. Моральный вред (ущерб) может, в частности, выразиться в унижении чести, достоинства, престижа или деловой репутации; в моральных переживаниях в связи с повреждением здоровья; незаконным пребыванием под следствием и судом и в наступлении других негативных последствий².

Физический вред связан с причинением гражданину телесных повреждений, расстройства здоровья, физических страданий.

Имущественный ущерб проявляется в различных формах и может иметь место не только при посягательствах на отношения собственности, но и при совершении

¹ См.: Кокорев Л.Д. Потерпевший от преступления. — Воронеж, 1964, с.8; Михеенко М.М., Нор В.Т., Шибіко В.П. Кримінальний процес України. — Київ, 1992, с. 82-83; Уголовный процесс //Под общей ред. проф. П.А. Лупинской. — М., 1995, с.74 и другие работы.

² Збірник Постановов Пленуму Верховного Суду України, частина перша. — Київ, 1995, с.32.

других преступлений; главное — он всегда связан с нарушением (лишением) физического или юридического лица принадлежащих ему материальных благ, имущества, того, что обладает количественной характеристикой и, следовательно, можно выразить в денежном эквиваленте и устранить, загладить¹.

Потерпевшему может быть причинен как один, так и несколько из указанных видов вреда. О признании потерпевшим или об отказе в этом лице, производящее дознание, следовательно, судья выносят постановление, а суд — определение. Закон не требует для признания лица потерпевшим подачи им соответствующего заявления; и при отсутствии такового следовательно, судья, суд обязаны по своей инициативе принять решение о признании лица потерпевшим, если имеются к тому законные основания.

Соответствует требованиям закона признание лица потерпевшим и в тех случаях, когда речь идет о неоконченном преступлении, если при покушении на преступление или при изготовлении к нему был причинен тот или иной вид вреда².

В тех случаях, когда в результате преступления наступила смерть потерпевшего, участвовать в деле могут его близкие родственники, которым закон предоставляет такие же права, как и самому потерпевшему (ч.5 ст. 49 УПК). Такими близкими родственниками являются: родители, супруг, дети, родные братья и сестры, дед, бабушка, внуки (п. II ст. 32 УПК). Перечень этих лиц является исчерпывающим.

Спорным является вопрос о процессуальном положении близких родственников. Одни авторы полагают, что они должны быть признаны представителями потерпевшего³, другие — что они являются потерпевшими и в этом качестве должны быть допущены к участию в де-

¹ См.: Нор В.Т. Защита имущественных прав в уголовном судопроизводстве. — Киев, 1989, с. 7-8.

² Этот взгляд разделяет ряд авторов — См.: Савицкий В.М., Потеружа И.И. Потерпевший в советском уголовном процессе. — М., 1963, с. 8-10; Кокорев Л.Д. Потерпевший от преступления. — Воронеж, 1964, с.9; Михеенко М.М., Нор В.Т., Шибіко В.П. Кримінальний процес України — Київ. 1992. с. 82.

³ Савицкий В.М. Государственное обвинение в суде. — М., 1971, с. 320.

ле¹, третьи высказывают мысль, что близкие родственники являются одновременно и представителями потерпевшего, и потерпевшими². Наиболее правильным представляется взгляд, согласно которому близкие родственники должны признаваться потерпевшими, поскольку в указанных случаях преступлением непосредственно им причинен большой моральный, а иногда и материальный вред.

Ведя активную борьбу с преступлениями, государство, исходя из конституционных положений об обязанности защищать жизнь человека, его здоровье, честь, достоинство, иные охраняемые законом блага, возлагает на органы расследования, прокуратуру и суд наряду с другими задачами также задачу всемерной защиты нарушенных преступлениями прав и законных интересов потерпевшего. При этом деятельность указанных органов в деле защиты прав и интересов потерпевшего сочетается с предоставлением и обеспечением широких возможностей самому потерпевшему активно участвовать в уголовном процессе и защищать свои права.

С момента признания лица потерпевшим он становится участником процесса и приобретает соответствующие права, на него возлагается и ряд обязанностей.

Гражданин, признанный потерпевшим от преступления, вправе давать показания по делу. Потерпевший и его представитель имеют право: представлять доказательства; заявлять ходатайства; знакомиться со всеми материалами дела с момента окончания предварительного следствия, а по делам, по которым предварительное следствие не производилось, — после предания обвиняемого суду; заявлять отводы; приносить жалобы на действия лица, производящего дознание, следователя, прокурора и суда, а также приносить жалобы на приговор или определение суда и постановление судьи; участвовать в исследовании доказательств на судебном следствии; лично или через своего представителя поддерживать в судебном разбирательстве обвинение по делам частного обвинения; участвовать в судебных прениях по всем де-

¹ Шпилев В.Н. Участники уголовного процесса. - Минск, 1970, с.98.

² Строгович М.С. Курс советского уголовного процесса. - Т.1 - М., 1968, с.258.

лам, по которым не выступает прокурор или общественный обвинитель (ч.3 и 4 ст. 49 УПК).

Потерпевший является самостоятельным и равноправным участником судебного разбирательства и потому необоснованно ставить его участие в судебных прениях в зависимость от того, выступает ли в деле государственный или общественный обвинитель и какова их позиция.

Потерпевший обязан: своевременно являться по вызову лица, производящего дознание, следователя, суда; не препятствовать выполнению решений об освидетельствовании, получении образцов для экспертного исследования; подчиняться распоряжениям председательствующего в судебном разбирательстве и придерживаться установленного в нем порядка. За неявку без уважительных причин по вызову органа дознания, следователя и суда потерпевший может быть подвергнут приводу (ч.3 ст. 72 УПК). За злостное уклонение от явки в суд, органы предварительного следствия или дознания потерпевший несет административную ответственность по ч. 1 ст. 185³ или ст. 185⁴ КоАП, а за дачу заведомо ложных показаний – уголовную ответственность по ст. 178 УК.

Гражданский иск в уголовном процессе Лицо, понесшее имущественный ущерб от преступления, вправе при производстве по уголовному делу предъявить к обвиняемому или к лицам, несущим материальную ответственность за действия обвиняемого, гражданский иск о его возмещении, который рассматривается и разрешается вместе с уголовным делом (ст. 28 УПК).

Правоохранительная деятельность в сфере уголовного судопроизводства не ограничивается лишь привлечением к уголовной ответственности и осуждением лиц, совершивших преступление. В содержание этой деятельности входят также предупреждение и пресечение преступлений, принятие действенных мер, направленных на быстрейшую ликвидацию последствий преступления. В этом своем значении она приобретает ярко выраженный правовосстановительный характер.

Как уже отмечалось, преступление может вызывать самые различные последствия, в том числе и связанные с причинением имущественного вреда. Действующее законодательство предусматривает различные способы правового урегулирования возникших имущественных последствий преступления. Несомненно, однако, что наиболее распространенным и эффективным средством является институт гражданского иска в уголовном процессе.

Значение гражданского иска в уголовном деле как важного средства устранения последствий преступления и восстановления нарушенных прав граждан, предприятий, учреждений и организаций подчеркнуто в постановлении №3 Пленума Верховного Суда Украины от 31.03.89 г. "О практике применения судами Украины законодательства о возмещении материального ущерба, причиненного преступлением, и взыскании необоснованно приобретенного имущества"¹.

Совместное рассмотрение гражданского иска с уголовным делом объясняется рядом причин. Установление размера имущественного ущерба, причиненного преступлением, имеет значение для правильного разрешения не только гражданского иска, но и уголовного дела, так как в ряде случаев размер этого ущерба является обстоятельством, от которого зависит квалификация преступления, определение степени вины подсудимого и меры наказания. Поэтому совместное рассмотрение гражданского иска с уголовным делом способствует наиболее полному и всестороннему расследованию и рассмотрению дела как в части обвинения, предъявленного подсудимому, так и в части гражданско-правовых последствий преступления.

Рассмотрение гражданского иска с уголовным делом экономит время и средства суда, участников процесса, поскольку исключает необходимость рассмотрения одного и того же дела дважды: первый раз – в связи с обвинением, предъявленным подсудимому, второй раз в связи с гражданским иском.

Рассмотрение гражданского иска одновременно с уголовным делом облегчает истцу возможность доказы-

¹ Збірник постанов Пленуму Верховного Суду України, частина перша. — Київ, 1995, с. 81-82.

вать как наличие, так и размер ущерба, причиненного преступлением. Существенное значение имеет также и то, что гражданский истец и гражданский ответчик при рассмотрении иска в уголовном деле или иска о возмещении ущерба, причиненного лицом, в отношении которого дело прекращено по основаниям, указанным в ст.ст. 7 и 7¹ УПК, освобождаются от уплаты государственной пошлины (ч. 5 ст. 28 УПК).

Иск о возмещении ущерба, причиненного преступлением, является иском о присуждении, и как таковому ему присущ ряд черт, определяемых гражданским процессуальным законодательством. Но в случаях, когда этот иск предъявлен в уголовном судопроизводстве, он неизбежно становится институтом уголовно-процессуального права, ибо исходные его положения (прежде всего — основания и порядок его допущения, порядок доказывания, объем процессуальных прав гражданского истца и гражданского ответчика, разрешения иска судом) регламентируются уголовно-процессуальным законом. Лишь в случаях, когда при рассмотрении иска в уголовном деле тот либо иной вопрос не урегулирован УПК, можно руководствоваться соответствующими нормами гражданского процессуального кодекса Украины¹.

Гражданский иск при производстве по уголовному делу вправе предъявить физическое или юридическое лицо, понесшее материальный, то есть имущественный, ущерб от преступления². В юридической литературе было высказано мнение, что следует расширить основания предъявления гражданских исков в уголовном процессе. Так, В.Г. Даев полагает, что поскольку в ряде случаев преступление порождает два или более правонарушения и “происходит так называемая кумуляция правонарушений уголовных, гражданских, семейных и т.д.”, целесообразно рассматривать в уголовном деле не только иски о возмещении материального ущерба, но и другие иски,

¹ Збірник постанов Пленуму Верховного Суду України, частина перша. — Київ, 1995, с. 83.

² Понятия “вред” и “ущерб” следует рассматривать как синонимы. См.: Савицкий В.М. Язык процессуального закона /вопросы терминологии/ — М., 1987, с. 196.

в частности, об отобрании у родителей детей и лишении их родительских прав, о признании недействительными заключенных преступным путем сделок”¹. Действующее законодательство, однако, не позволяет расширительно толковать основания совместного рассмотрения гражданского иска с уголовным делом. Иски, о которых идет речь, могут и должны рассматриваться в порядке гражданского судопроизводства. Вместе с тем, учитывая возможность допущения действующим законодательством возмещения морального ущерба, причиненного преступлением, Пленум Верховного Суда Украины разъяснил, что иски об этом могут быть предъявлены в порядке не только гражданского, но и уголовного судопроизводства².

Совместное рассмотрение гражданского иска с уголовным делом допускается лишь в тех случаях, когда этот иск вытекает из факта преступления, когда имущественный ущерб, составляющий предмет иска, непосредственно причинен преступлением. Поэтому не могут, например, рассматриваться одновременно с уголовным делом иски лиц, понесших ущерб в результате покупки похищенных вещей, которые затем были у них отобраны и возвращены законным владельцам. Такие иски непосредственно не вытекают из факта совершения преступления, в основе их лежат гражданско-правовые отношения, и потому эти иски могут быть рассмотрены лишь в порядке гражданского судопроизводства. По тем же причинам, как разъяснил Пленум Верховного Суда Украины, в уголовном деле не могут рассматриваться регрессные иски органов страхования, социального обеспечения, предприятий, учреждений или организаций, которые возместили потерпевшему вред до рассмотрения дела в суде. Такие иски заинтересованные лица могут предъявлять в порядке гражданского судопроизводства³.

¹ Даев В.Г. Современные проблемы гражданского иска в уголовном процессе. — Ленинград, 1972, с. 4, 62, 69.

² Збірник постанов Пленуму Верховного Суду України, частина перша. — Київ, 1995, с.32.

³ Збірник постанов Пленуму Верховного Суду України, частина перша. — Київ, 1995, с. 83.

В случаях, предусмотренных ч.1 ст. 93¹ УПК, допускается при рассмотрении уголовного дела в суде предъявление иска о возмещении средств, израсходованных учреждением здравоохранения на стационарное лечение потерпевшего от преступления. Иски эти могут предъявляться учреждениями здравоохранения, Министерством финансов Украины либо прокурором.

Хотя по буквальному смыслу закона гражданский иск может быть предъявлен в связи с уже понесенным имущественным ущербом, однако действительный его смысл состоит в том, что потерпевший вправе также предъявить иск о возмещении ущерба, который он неизбежно должен будет понести в результате совершенного преступления. Поясним это примером. Обвиняемый из хулиганских побуждений нанес несколько ножевых ранений потерпевшему, при этом был приведен в полную негодность костюм последнего. Обвиняемый привлечен к уголовной ответственности. Потерпевший вправе в этом случае предъявить гражданский иск, требуя возмещения ущерба, причиненного как повреждением костюма, так и расходами, которые необходимы для будущего лечения и восстановления своего здоровья.

Гражданский иск может быть предъявлен как во время предварительного следствия и дознания, так и во время судебного разбирательства, но до начала судебного следствия. Лицо, не предъявившее гражданский иск при производстве по уголовному делу, а также лицо, гражданский иск которого остался без рассмотрения, имеет право предъявить этот иск в порядке гражданского судопроизводства. Отказ в иске в порядке гражданского судопроизводства лишает истца права предъявить тот же иск при рассмотрении уголовного дела (ст.28 УПК).

Гражданский истец Гражданским истцом является физическое или юридическое лицо, понесшее непосредственно от преступления материальный (имущественный) ущерб и предъявившее требование о возмещении этого ущерба в порядке уголовного судопроизводства (ст.50 УПК).

Заявление о гражданском иске подается тому органу, в производстве которого находится данное дело. Лицо, производящее дознание, следователь, прокурор, судья или суд (в зависимости от того, к кому именно поступило это заявление) должны проверить наличие оснований для совместного рассмотрения гражданского иска с уголовным делом и принять мотивированное решение о признании гражданским истцом заявителя или об отказе в таком признании. Об этом лицо, производящее дознание, следователь, прокурор, судья выносят постановление, а суд — определение (ч.1 ст. 50 УПК). Лишь после признания гражданским истцом данное лицо становится участником процесса и приобретает соответствующие процессуальные права.

Процессуальные права потерпевшего (ст. 49 УПК) и гражданского истца (ст. 50 УПК) во многом сходны, но не совпадают. В одной части они шире у потерпевшего, а в другой — у гражданского истца. Поэтому в случаях, когда лицу преступлением причинен материальный ущерб и предъявлен иск о его возмещении, следует признавать такое лицо одновременно и потерпевшим, и гражданским истцом, что позволяет ему тем самым пользоваться правами того и другого.

В стадии предварительного расследования гражданский истец, действуя лично или через своего представителя, имеет право представлять доказательства в подтверждение основания и размера иска, а также просить лицо, производящее дознание, или следователя о собирании доказательств. При этом указанные лица не вправе отказать гражданскому истцу в его ходатайстве, если обстоятельства, об установлении которых он ходатайствует, могут иметь значение для дела (ст. 129 УПК). Кроме того, в стадии предварительного расследования гражданский истец имеет право: ходатайствовать перед следователем и лицом, производящим дознание, о принятии мер к обеспечению заявленного им иска путем описи и наложения ареста на имущество обвиняемого; принести жалобы на действия лица, производящего дознание, следователя и прокурора, а также заявлять им отводы; знакомиться с материалами дела с момента окончания предварительного следствия, а по делам, по

которым предварительное следствие не производилось, — после предания обвиняемого суду.

В стадии судебного разбирательства гражданский истец или его представитель имеют право: присутствовать при рассмотрении дела в суде; заявлять отводы и ходатайства; высказывать свое мнение о ходатайствах других участников судебного разбирательства; давать объяснения; участвовать в исследовании доказательств и судебных прениях относительно доказанности совершения преступления и его гражданско-правовых последствий (ст.ст. 50, 268 УПК). Гражданский истец имеет право приносить жалобы на приговор и определения суда в части, касающейся гражданского иска.

Гражданский истец обязан по требованию органа дознания, следователя, прокурора и суда предъявлять все необходимые документы, связанные с заявленным иском (ст. 50 УПК).

Гражданский истец, поддерживая заявленный им иск, примыкает к обвинителю, так как добываясь возмещения понесенного им ущерба, он должен прежде всего доказать, что ущерб этот причинен преступными действиями подсудимого.

Примыкая к обвинителю, гражданский истец в то же время сохраняет самостоятельное положение в процессе. Он не связан позицией обвинителя и может, несмотря на отказ последнего от обвинения, доказывать факт совершения подсудимым преступления.

Обеспечивая гражданскому истцу широкие процессуальные права, закон вместе с тем возлагает на органы расследования, прокурора и суд обязанность проявлять активность и инициативу в деле охраны его имущественных интересов. Так, следователь, усмотрев из дела, что преступлением причинен имущественный ущерб гражданину, учреждению, предприятию или организации, обязан разъяснить потерпевшему или его представителю право заявить гражданский иск (ст. 122 УПК).

Следователь, лицо, производящее дознание, прокурор, а также суд обязаны разъяснить гражданскому истцу его процессуальные права и обеспечить возможность их осуществления. Активность органов расследования, прокурора и суда в части гражданского иска находит

свое выражение и в том, что при наличии достаточных данных о причинении преступлением материального ущерба они обязаны принять меры к обеспечению гражданского иска, как уже заявленного, так и возможного в будущем.

Прокурор вправе предъявить или поддерживать предъявленный потерпевшим гражданский иск, если этого требует охрана интересов государства, а также граждан, которые по состоянию здоровья и по другим уважительным причинам не могут защищать свои права (ч.2 ст. 29 УПК).

Если гражданский иск не был предъявлен, суд в случаях, указанных в ч.2 ст. 29 УПК, обязан при постановлении приговора по собственной инициативе разрешить вопрос о возмещении материального ущерба, причиненного преступлением (ч.3 ст. 29 УПК).

Гражданский ответчик Гражданский иск о возмещении имущественного ущерба, причиненного преступлением, обычно предъявляют к обвиняемому; именно он, если по приговору суда будет признан виновным, обязан, возместить причиненный ущерб.

Гражданский ответчик как самостоятельный участник процесса появляется лишь тогда, когда имущественная ответственность по иску возлагается не на обвиняемого, а на других лиц. Если же иск в уголовном процессе предъявлен к обвиняемому, то он в качестве гражданского ответчика не выступает. Как обвиняемый, он в таких случаях привлекается и к уголовной, и к гражданско-правовой ответственности.

В качестве гражданских ответчиков могут быть привлечены родители, опекуны, попечители иди другие лица, а также предприятия, учреждения, организации, которые в силу закона несут материальную ответственность за ущерб, причиненный преступными действиями обвиняемого (ст. 51 УПК).

Вопрос о том, в каких именно случаях возникает ответственность за имущественный ущерб, причиненный действиями других лиц, решается на основе гражданско-

го законодательства. Так, в соответствии со ст. 446 ГК Украины за вред, причиненный несовершеннолетними, не достигшими 15 лет, отвечают их родители, усыновители, опекуны, а также учебные заведения, воспитательные или лечебные учреждения, под надзором которых состоял несовершеннолетний в момент причинения вреда. В этих случаях указанные лица, учреждения, заведения должны быть привлечены при производстве по уголовному делу в качестве гражданских ответчиков.

Согласно ст. 447 ГК за имущественный вред, причиненный несовершеннолетним в возрасте от 15 до 18 лет, несет ответственность сам несовершеннолетний. Если же у него нет имущества или заработка для возмещения причиненного им вреда, последний должен быть возмещен в соответствующей части его родителями, усыновителями, или попечителями, которых следует привлекать в качестве гражданских ответчиков в уголовном деле.

В качества гражданских ответчиков в уголовном процессе привлекаются физические и юридические лица, которые согласно ст. 450 ГК Украины, отвечают за вред, причиненный источником повышенной опасности. Например, если в результате несоблюдения шофером правил вождения автомашины, принадлежащей транспортной организации, совершен наезд на потерпевшего и ему причинен наряду с телесными повреждениями имущественный ущерб, связанный с расходами на восстановление его здоровья, то к уголовной ответственности привлекается шофер, материальную же ответственность перед потерпевшим несет владелец источника повышенной опасности — транспортная организация, которая и привлекается к участию в деле в качестве гражданского ответчика.

Если для признания гражданским истцом требуется, чтобы он выразил о том свое желание, иначе говоря — необходимо его исковое заявление, то гражданский ответчик становится участником процесса независимо от его желания, а нередко — и вопреки ему — в результате соответствующего определения суда или постановления лица, производящего дознание, следователя, прокурора, судьи. Этими актами юридически оформляется привлечение

лица в качестве гражданского ответчика и его участие в уголовном деле.

Гражданский ответчик или его представитель имеют право: возражать против предъявленного иска; давать объяснения по существу предъявленного иска; представлять доказательства; заявлять ходатайства; знакомиться с материалами дела, касающимися гражданского иска, с момента окончания предварительного следствия, а по делам, по которым оно не производилось, – после предания обвиняемого суду; участвовать в судебном разбирательстве; заявлять отводы; приносить жалобы на действия лица, производящего дознание, следователя, прокурора и суда; приносить жалобы на приговор и определение суда в части, касающейся гражданского иска (ч.2 ст.51 УПК).

Обязанности гражданского ответчика аналогичны обязанностям гражданского истца: он обязан явиться по вызову органов расследования, прокурора, судьи; соблюдать порядок, установленный в судебном заседании; подчиняться распоряжениям председательствующего. За невыполнение этих обязанностей он может быть привлечен к административной ответственности по ст. 185³ КоАП Украины.

Представители обвиняемого, потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика

Представительство как институт уголовно-процессуального права имеет своей целью должным образом обеспечить защиту прав и законных интересов ряда участников процесса – обвиняемого, потерпевшего, гражданского истца и гражданского ответчика.

Следует различать понятия “законный представитель” и “представитель”. Законные представители – это родители, опекуны, попечители данного лица или представители тех учреждений и организаций, под опекой или попечительством которых оно находится (п.10 ст. 32 УПК). Они представляют при производстве по уголовному делу в силу прямых указаний закона интересы несовершеннолетнего обвиняемого, а также интересы потер-

певшего, не достигшего совершеннолетия, либо признанного в установленном порядке недееспособным.

Законные представители являются самостоятельными участниками процесса и приобретают соответствующие права после того, как они допущены к участию в деле постановлением лица, производящего дознание, следователя, прокурора, судьи или определением суда.

Несовершеннолетний обвиняемый вызывается к следователю, прокурору или в суд, как правило, через его родителей или законных представителей (ст. 437 УПК). Они вправе присутствовать при предъявлении обвинения несовершеннолетнему, не достигшему 16 лет, или несовершеннолетнему, признанному умственно отсталым, а также при их допросе (ст. 438 УПК). Законный представитель вправе с разрешения следователя присутствовать при ознакомлении несовершеннолетнего с материалами дела (ст. 440 УПК). В судебном разбирательстве законный представитель подсудимого имеет право: заявлять отводы и ходатайства; представлять доказательства, участвовать в исследовании доказательств (ч.2 ст.441 УПК), обжаловать приговор (ч.1 ст.347 УПК).

Несовершеннолетний потерпевший вызывается к лицу, производящему дознание, следователю, прокурору и в суд, как правило, через его законных представителей; они вправе присутствовать при его допросе, а также с разрешения следователя присутствовать при ознакомлении потерпевшего в порядке ст. 217 УПК с материалами законченного следствия. Законные представители потерпевшего вправе участвовать в исследовании доказательств в суде и обжаловать приговор.

Что касается представителей потерпевшего, гражданского истца и гражданского ответчика, то их участие в деле основано, как правило, на договорных началах с лицами, чьи интересы они представляют. Такими представителями могут быть адвокаты, близкие родственники, законные представители и другие лица, допущенные к участию в деле по постановлению лица, производящего дознание, следователя, прокурора, судьи или по определению суда. Если гражданским истцом или гражданским ответчиком является предприятие, учреждение, организация, то представителями их интересов могут быть спе-

циально уполномоченные ими на то лица (ст. 52 УПК). Объем процессуальных прав указанных выше представителей соответствует правам тех участников процесса, чьи интересы они представляют.

Общественный обвинитель **Общественный обвинитель** является представителем общественной организации или трудового коллектива, осуществляющим в суде общественное обвинение.

Общественный обвинитель может быть выдвинут общим собранием общественной организации или трудового коллектива, а также собрания коллектива цеха, отдела или иного подразделения. Полномочия указанных лиц подтверждаются выписками из протоколов соответствующих собраний (ч.3 ст. 265 УПК).

Допуск общественного обвинителя (как и общественного защитника) по ходатайству администрации предприятия или учреждения не основан на законе. Участие общественного обвинителя и общественного защитника от одной и той же общественной организации или трудового коллектива в отношении одного и того же подсудимого не допустимо, так как в подобных случаях не будет отражено действительное мнение общественности. При разрешении ходатайства общественной организации или трудового коллектива о допуске их представителя к участию в судебном разбирательстве необходимо проверить, правомочным ли органом выдвинут общественный обвинитель, удостоверены ли его полномочия надлежащим образом, не имеется ли обстоятельств, препятствующих участию данного лица в судебном разбирательстве.

Ставить вопрос перед общественной организацией или трудовым коллективом о выделении ею общественного обвинителя по делу может прокурор, а также потерпевший, но во всех случаях решение этого вопроса принадлежит исключительно самой общественной организации или коллективу.

Общественные организации и трудовые коллективы выделяют общественных обвинителей по делам о преступлениях, в совершении которых обвиняются члены данной общественной организации или коллектива. Это, од-

нако, не исключает права общественных организаций и трудовых коллективов выделять общественных обвинителей и по делам других лиц.

Участие общественного обвинителя в рассмотрении дела в суде предшествует проверка его полномочий. Если ходатайство общественной организации о допущении общественного обвинителя к участию в деле поступило в стадии предания обвиняемого суду, то оно разрешается судьей единолично или судом в распорядительном заседании (ст. 253 УПК). Если ходатайство заявлено после предания обвиняемого суду, оно разрешается при рассмотрении дела по существу в судебном заседании.

С момента допущения к участию в деле общественный обвинитель вправе принимать участие в исследовании доказательств, возбуждать ходатайства, заявлять отводы, участвовать в судебных прениях, излагая суду мнение о доказанности обвинения, общественной опасности подсудимого и совершенного им деяния. Общественный обвинитель может высказывать соображения по поводу применения уголовного закона и меры наказания в отношении подсудимого и по другим вопросам дела. Общественный обвинитель вправе отказаться от обвинения, если данные судебного разбирательства дают для этого основания (ст. 265 УПК).

Выполняя указанные функции, общественный обвинитель является самостоятельным и равноправным участником судебного разбирательства. Он не зависит от прокурора и не связан позицией, которую прокурор занимает по вопросам, возникающим в деле. Выражая мнение общественности по данному делу, общественный обвинитель содействует осуществлению задач правосудия.

Общественный защитник **Общественный защитник** является представителем общественной организации или трудового коллектива, выступающим в суде в защиту законных интересов подсудимого. Общественный защитник выделяется общественной организацией или трудовым коллективом и допускается к участию в деле в таком же порядке, как и общественный обвинитель.

Согласно ч.4 ст. 265 УПК общественный защитник вправе представлять доказательства, участвовать в исследовании доказательств, возбуждать перед судом ходатайства, высказывать свое мнение о ходатайствах других участников судебного разбирательства, заявлять отводы. Он вправе участвовать в судебных прениях, излагать суду мнение об обстоятельствах, смягчающих ответственность подсудимого или оправдывающих его, а также о возможности смягчения наказания подсудимому, условного его осуждения, отсрочки исполнения приговора или освобождения от наказания и передачи на поруки общественной организации или трудовому коллективу, от имени которых общественный защитник выступает, или просить суд о прекращении дела по иным основаниям, указанным в законе.

Общественный защитник является самостоятельным участником процесса. Он, в частности, независим от профессионального защитника и может расходиться с ним во мнениях по тем или иным вопросам дела.

Общественный защитник отличается от профессионального тем, что, если участие в деле адвоката зависит от желания подсудимого либо предписывается законом как обязательное, то вопрос об участии общественного защитника разрешается самой общественной организацией или трудовым коллективом. Что же касается подсудимого, то он может лишь просить эту организацию или трудовой коллектив о выделении ему общественного защитника.

Издано на средства автора

Отпечатано на ризографе ООО "Знания ЛТД" (заказ №130)

Формат 60x90 1/16. Бум. офсетная. Гарнитура School Book. Усл. печ. л. 3.8.

Тираж 800 экз.