Для ззаказа доставки данной работы воспользуйтесь поиском на сайте по ссылке: <http://www.mydisser.com/search.html>

# Профессиональное (адвокатское) представительство заявителя и потерпевшего на досудебных стадиях уголовного судопроизводства

**Год:**

2004

**Автор научной работы:**

Новиков, Виктор Николаевич

**Ученая cтепень:**

кандидат юридических наук

**Место защиты диссертации:**

Воронеж

**Код cпециальности ВАК:**

12.00.09

**Специальность:**

Уголовный процесс; криминалистика и судебная экспертиза; оперативно-розыскная деятельность

**Количество cтраниц:**

223

## Оглавление диссертации кандидат юридических наук Новиков, Виктор Николаевич

ВВЕДЕНИЕ.

Глава 1. Потерпевший и заявитель как субъекты уголовного процесса.

§1. Уголовно-процессуальное понятие потерпевшего.

§2.3аявитель как субъект уголовного процесса.

§3.Процессуальный статус заявителя и потерпевшего и возможности их совершенствования. а) процессуальный статус заявителя. б) процессуальный статус потерпевшего.

Глава 2. Процессуальная регламентация профессионального (адвокатского) представительства заявителей и потерпевших.

§1. Правовая природа профессионального (адвокатского) представительства.

§2. Особенности процессуального статуса адвоката - представителя заявителя и потерпевшего.

ГлаваЗ. Основные направления деятельности адвоката-представителя потерпевшего и заявителя на досудебных стадиях уголовного процесса.

§1. Обеспечение прав и законных интересов заявителей при проверке сообщения о преступлении.

§2. Участие адвоката в формировании доказательственной базы по уголовному делу.

§3.Обеспечение адвокатом возмещения ущерба потерпевшему либо заявителю.

§4.Обеспечение прав и законных интересов потерпевшего при прекращении уголовного дела, у.

## Введение диссертации (часть автореферата) На тему "Профессиональное (адвокатское) представительство заявителя и потерпевшего на досудебных стадиях уголовного судопроизводства"

Актуальность темы исследования. Демократические преобразования, t осуществляемые в России на протяжении более чем десяти лет, существенно затронули сферу уголовного судопроизводства. В уголовно-процессуальном законодательстве получила отражение смена приоритетов - назначением уголовного судопроизводства признана не защита государственных интересов, а защита прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений, и личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения ее прав и свобод (п.1 и 2 ч. 1 ст. 6 УПК РФ).

Тем не менее, в настоящее время трудно говорить о том, что уголовно! < процессуальное законодательство, равно как и уголовно-процессуальная политика, адекватны обозначенному назначению уголовного судопроизводства. Наиболее значительные позитивные изменения произошли в сфере защиты личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения ее прав и свобод.

В то же время с сожалением можно констатировать, что законодатель не уделил должного внимания обеспечению в уголовном судопроизводстве прав и законных интересов жертв преступлений. Многие положения, насущно необходимые дом защиты прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступления, в УПК РФ отражения не нашли.

Так, лишь фрагментарно определены процессуальные права заявителя. Некоторые нормы уголовно-процессуального закона, посвященные защите прав и законных интересов жертв преступлений, носят декларативный либо дискриминационный (по сравнению с положением обвиняемого) характер. Как показывает изучение литературы, большинство исследователей согласно с тем, что нужна безотлагательная корректировка норм, регулирующих правовое положение потерпевшего в уголовном процессе.

В обеспечении прав ^ законных интересов потерпевших и заявителей важная роль принадлежит адвокату-представителю. Именно указанная процессуальная фигура может обеспечить жертвы преступления квалифицированной юридической помощью на всем протяжении уголовного судопроизводства. Однако в настоящее время потенциал адвокатов - представителей заявителей и потерпевших реализован далеко не полностью. Так, 92% опрошенных автором практикующих адвокатов отметили, что участие в деле адвоката-представителя заявителя или потерпевшего резко повышает уровень обеспечения прав и законных интересов жертв преступлений. Вместе с тем, лишь 6% указали на то, что действующее уголовно-процессуальное законодательство в полной мере позволяет осуществлять указанную деятельность эффективно.

Научная разработка проблем профессионального (адвокатского) представительства также далека от завершения. Традиционно основное внима

• < ние специалистов в области уголовно процесса было обращено на деятельность адвоката-защитника подозреваемого (обвиняемого). Процессуальная фигура адвоката - представителя потерпевшего оставалась в тени. Как правило, авторы исследовали проблему представительства применительно к процессуальной фигуре законного представителя потерпевшего.

Активизация исследований в этой области произошла в последние годы. Появились работы по теории уголовно-процессуального представительства (например, кандидатская диссертация С.А.Мельникова. «Представительство в современном российском уголовном процессе». Ижевск, t

2002), работы, посвященные адвокату - представителю потерпевшего как самостоятельной процессуальной фигуре (например, кандидатская диссертация Юношева С.В. «Адвокат-представитель потерпевшего». Самара, 2000).

Следует, однако, отметить, что последняя работа, как и большинство работ рассматриваемой проблематики, вышли до принятия УПК РФ, в связи с чем их практическая значимость снизилась.

Что касается участия в уголовном судопроизводстве адвоката-представителя заявителя, то эта проблематика в научном плане почти не исследовалась. Между тем, именно заявитель (потенциальный потерпевший) уже в ходе проверки сообщения о преступлении остро нуждается в обеспечении его прав и законных интересов, ибо «отказ в правосудии» на этой стадии уголовного судопроизводства не является исключительным i явлением.

Не случайно подавляющее большинство адвокатов (99%) и что характерно (76%) прокуроров и 69% следователей в ходе проведенного автором опроса отметили потребность в разработке научных проблем и методических рекомендаций, касающихся участия в уголовном судопроизводстве адвоката - представителя заявителя или потерпевшего.

Названые факторы обусловили выбор автором темы настоящей работы.

Объект и предмет исследования. Объектом данного диссертационного i исследования является теория и практика профессионального (адвокатского) представительства заявителей и потерпевших на досудебных стадиях уголовного судопроизводства.

Предметом диссертации является выявление и изучение закономерностей участия адвоката - представителя заявителя либо потерпевшего, разработка проблем процессуальной регламентации указанного вида деятельности, а также рекомендаций, направленных на повышение ее эффективности.

Цель и задачи исследования. Основной целью диссертации является t комплексное исследование актуальных теоретических и практических вопросов, касающихся обеспечения адвокатом-представителем прав и законных интересов заявителей и потерпевших.

Достижение указанной цели предопределило постановку и разрешение ряда задач. К основным из них относятся:

- критический анализ законодательного понятия « потерпевший»; t

- обоснование авторской трактовки понятия «заявитель»;

- определение места и роли заявителя и потерпевшего в системе субъектов уголовного судопроизводства;

- разработка предложений по совершенствованию процессуального статуса заявителя и потерпевшего;

- определение правовой природы профессионального (адвокатского представительства;

- определение соотношения объема процессуальных прав и обязанно i стей адвоката- представителя заявителя либо потерпевшего и представляемых лиц;

- разработка предложений по совершенствованию процессуального статуса представителя заявителя или потерпевшего в уголовном судопроизводстве;

- характеристика основных направлений деятельности адвоката -представителя заявителя или потерпевшего на досудебных стадиях уголовного процесса;

- анализ типичных ошибок и упущений, допускаемых следователями при обеспечении прав и законных интересов заявителей и потерпевших, и разработка рекомендаций по их нейтрализации адвокатом-представителем .

Методология и источники исследования. Методологической базой диссертации выступили положения общего метода познания - материалистической диалектики. Также в работе использовались частные методы научного познания — сравнительно-правовой метод; метод системного анализа; метод конкретных социологических исследований.

Нормативную основу диссертации составили: Конституция Российской Федерации; Уголовно процессуальный кодекс Российской Федерации; Федеральный закон от 31 мая 2002 г. «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации». Также в работе использовалось уголовно-процессуальное законодательство некоторых зарубежных стран

Азербайджанской республики, Республики Беларусь и др.). В работе нашли отражение положения Кодекса профессиональной этики адвоката, принятого первым Всероссийским съездом адвокатов 31 января 2003 г.

Теоретической, основой работы явились труды исследователей - специалистов в области уголовного процесса и адвокатской деятельности: М.О. Баева, О.Я. Баева, А.Д. Бойкова, А.В.Гриненко, М.В. Игнатьевой, З.Ф. Коврига, Л.Д. Кокорева, Л.М. Карнеевой, О.А. Кожевникова, Н.П. Кузнецова, В.А. Лазаревой, A.M. Ларина, А.Ф. Лубшева, С.А. Мельникова, И. Л. Петрухина, Н.Н. Полянского, В.Я. Понарина, В.М.Савицкого, Ю.И. Стецовского, М.С. СтроЬовича, B.C. Шадрина, С.П. Шербы, С.А. Шейфе-ра, Г.П. Химичевой, П.С. Элькинд и других авторов.

Эмпирическую базу диссертации составили результаты обобщения по специальной программе 455 уголовных дел различных категорий, из них 145 - дела, в которых участвовали адвокаты- представители потерпевших (массив обобщения составили уголовные дела, расследовавшихся с 1998 по 2003 гг. органами внутренних дел и прокуратуры г. Брянска и Брянской области)

Содержащиеся в работе выводы и предложения также базировались на результатах проведенного авторам опроса в Брянской и Воронежской областях 150 адвокатов, 100 следователей органов внутренних дел и прокуратуры, 80 прокурорских работников.

Автором использовался личный многолетний опыт адвокатской деятельности.

Научная новизна диссертационного исследования. Диссертация представляет собой первую монографическую работу, в которой на основании предложений УПК РФ комплексно рассмотрены вопросы профессионального (адвокатского) представительства заявителей и потерпевших на досудебных стадиях уголовного судопроизводства.

В частности, существенной новизной отличаются положения работы, касающиеся определения процессуального статуса заявителя, определения места и роли потерпевшего и заявителя в системе субъектов уголовного судопроизводства; определения соотношения процессуальных прав адвоката-представителя и представляемых лиц; предложений по оптимизации основных направлений деятельности адвоката - представителя заявителя или потерпевшего.

Основными положениями, выносимыми на защиту, являются:

- уголовно-процессуальное понятие потерпевшего;

- аргументация о необходимости признания государства (Российской Федерации) потерпевшим по отдельной категории дел;

- обоснование необходимости выделения заявителя в качестве самостоятельного участника уголовного судопроизводства;

- предложения по совершенствованию процессуального статуса заявителя и потерпевшего;

- определение классификационных оснований представительства в уголовном судопроизводстве;

- обоснование необходимости выделения профессионального (адвокатского) представительства в качестве одного их основных видов уголовно-процессуального представительства;

- аргументация о необходимости и целесообразности соблюдения паритета между уголовно-процессуальными правами адвоката - защитника обвиняемого и адвоката - представителя заявителя либо потерпевшего;

- предложения по совершенствованию процессуального статуса адвоката-представителя заявителя либо потерпевшего;

- рекомендации по оптимизации основных направлений деятельности адвоката-представителя заявителя или потерпевшего на досудебных стадиях уголовного процесса.

Теоретическая и практическая значимость исследования. Теоретическая значимость диссертации заключается в разработке научных положений, раскрывающих содержание профессионального (адвокатского) представительства заявителей и потерпевших на досудебных стадиях уголовного судопроизводства. Они могут использоваться исследователями в ходе научной деятельности при разработке теоретических проблем, связанных с адвокатской деятельностью, обеспечением прав и законных интересов участников уголовного судопроизводства.

Сделанные в работе выводы и предложения также могут быть полезны в законодательном процессе при разработке норм, направленных на оптимизацию процессуального статуса потерпевших (заявителей) и профессионального (адвокатского) представительства указанных субъектов на досудебных стадиях уголовного судопроизводства.

Материалы диссертационного исследования используются в учебном процессе на юридическом факультете Воронежского государственного университета при изучении курсов «Уголовный процесс», «Адвокатура в Российской Федерации».

Кроме того, содержащиеся в работе выводы и предложения непосредственно используются адвокатами, а также работниками органов уголовной юстиции Брянской области в ходе правоприменительной деятельности.

Апробация результатов исследования: Основные выводы и предложения, содержащиеся' в работе, получили свое отражение в 6 научных публикациях. Они обсуждались на научно-практических конференциях, организованных Воронежским государственным университетом (Воронеж, 2004) и Адвокатской палатой Брянской области (Брянск, 2002-2004гг.).

Содержащиеся в работе выводы и предложения используются при повышении квалификации адвокатов, состоящих в Адвокатской палате Брянской области, а также непосредственно в ходе адвокатской деятельности при осуществлении предсвтаительтства по конкретным уголовным делам. <

## Заключение диссертации по теме "Уголовный процесс; криминалистика и судебная экспертиза; оперативно-розыскная деятельность", Новиков, Виктор Николаевич

, ЗАКЛЮЧЕНИЕ

В заключении изложим основные выводы и предложения, к которым пришел автор в ходе исследования.

• В УПК РФ целесообразно внести следующие изменения, связанные с процессуальным статусом заявителя и потерпевшего:

Выделить в УПК РФ главу 4-1 «Заявитель и потерпевший, их представители». Включить в данную главу ст. 28-1 следующего содержания:

Заявитель».

1. Заявителем является физическое или юридическое лицо, обратившееся в правоохранительное органы, суд или иные органы государственной власти за защитой своих действительных или предполагаемых прав, нарушенных преступлением или общественно-опасным деянием.

Заявителем не могут быть малолетние лица, либо лица, признанные недееспособными по решению суда в порядке ст.29 ГК РФ. Если преступление совершено в отношении малолетнего, в качестве заявителя выступают его законные представители. Если преступление совершено в отношении недееспособных лиц, заявителем может быть опекун таких лиц. В случае, если после подачи заявления выяснится, что заявитель по своему психическому или физическому состоянию не может осуществлять свои процессуальные права, они переходят к его представителям.

В ч. 2 предлагаемой нормы целесообразно дать перечень процессуальных прав и обязанностей заявителя, инициировать уголовное преследование по делам частного и частно-публичного обвинения. •Включить предлагаемую главу 4-1 ст. 28-1 следующего содержания

Потерпевший»

1 .Потерпевшим является физическое лицо, которому в результате преступления либо иного общественно-опасного деяния причинен физический, имущественный terra моральный вред либо создана реальная угроза причинения такого вреда, а также юридическое лицо, которому в результате преступления либо иного общественно-опасного деяния причинен вред имуществу и деловой репутации либо создана реальная угроза причинения такого вреда.

По делам о преступлениях против государственной власти потерпевшим признается государство (Российская Федерация).

Решение о признании потерпевшим оформляется постановлением дознавателя, следователя прокурора или суда.

После признания лица потерпевшим, следователь (дознаватель) разъясняют ему право участвовать в уголовном преследовании либо отказаться от него. Свое мнение по этому вопросу потерпевший должен выразить в письменной форме в постановлении о признании его потерпевшим.

В ч.2 предлагаемой нормы изложить перечень процессуальных прав и обязанностей потерпевшего.

•Внести изменения в ст.307 и 308 УК РФ, включив в число субъектов данных преступлений заявителя.

•Ввести примечание к ст. 307 и 308 УК РФ, согласно которым потерпевший освобождается от уголовной ответственности за деяния, указанные в диспозиции данных статей, если он по делам публичного обвинения: а) письменно отказался от подачи заявления с требованием привлечения к уголовной ответственности лиц, совершивших в отношении него преступление; б) письменно отказался от своего права участвовать в уголовном преследовании; в) был принужден работниками правоохранительных органов подать заявление о преступлении.

• Представительство следует рассматривать как процессуальную деятельность определенных субъектов уголовного судопроизводства, которые в пределах предоставленных им уголовно-процессуальным законом полномочий действуют от имени представляемого лица (потерпевшего, заявителя, гражданского истца и частного обвинителя) в целях обеспечения его прав и законных интересов.

•Помимо основного критерия разграничения уголовно-процессуального представительства и представительства в гражданском судопроизводстве (специфики предмета уголовного и гражданского процесса), указанные виды представительства различаются и по ряду иных признаков. К числу основных их них относятся: доминирование безвозмездного (либо оплачиваемого государством) представительства; обязательное участие (на основе предписания закона) представителя по доста t точно обширной категории дел; жесткий процессуальный режим осуществления действий, образующих уголовно-процессуальное представительство; возможность сочетания непрофессионального (основанного на родстве) и профессионального (адвокатского) представительства; направленность представительской деятельности преимущественно не на достижение конкретного результата (разрешения спора в пользу представляемого), а на обеспечение процессуальных прав представляемого и защите его интересов, не противоречащих закону.

• Деление уголовно-процессуального представительства на договор / ное (представительство по соглашению или добровольное) и законное (по закону или представительство недееспособных) не исчерпывает разнообразие форм представительства в уголовном судопроизводстве. Обоснованным является и выделение профессионального представительства.

• Закрепление в теории и практике уголовно-процессуального права термина профессиональное представительство обоснованно по следующим причинам. Во-первых, данный термин обозначает, что участвующий в уголовном деле представитель выполняет свои служебные обязанности. Во-вторых, подчеркивается, что обязанности представителя осуществляются на определенном уровне, т.е. в соответствии с требованиями, вытекающими из положений ст.48 Конституции РФ профессионал-представитель оказывает квалифицированную юридическую помощь. В-третьих, профессиональное представительство предполагает, что представитель данной категории обладает специальными познаниями в области юриспруденции и навыками применения их на практике.

• Профессиональное (адвокатское) представительство в уголовном судопроизводстве это уголовно-процессуальная деятельность адвокатов, действующих на основе соглашения или в силу требования закона от имени представляемого лица (потерпевшего либо заявителя) в целях обеспечения его прав и законных интересов. В свою очередь профессиональное представительство следует подразделять на два вида - адвокатское и попечительское.

• Не следует противопоставлять процессуальные фигуры адвоката-представителя и законного представителя потерпевшего либо заявителя. Обязательное участие по рассматриваемой категории дел адвоката-представителя вовсе не исключает участие в этом же деле законного представителя потерпевшего в случаях, когда последний не обладает полной уголовно-процессуальной дееспособностью. Адвокат-представитель не может полностью заменить законного представителя несовершеннолетнего потерпевшего или потерпевшего, который по своему физическому или психическому состоянию лишен возможности самостоятельно защищать t свои права. Законный представитель «незаменим» при решении вопроса опредъявлении гражданского иска или отказе от него. Точка зрения законных представителей должна быть выяснена при решении вопроса о возможности прекращения уголовного дела в отношении лица, подозреваемого в совершении преступления небольшой или средней тяжести в порядке ст. 25 УПК РФ (в связи с примирением сторон).

В плане криминалистической тактики законный представитель зачастую бывает «незаменим» при установлении психологического контакта с потерпевшим. t

• Процессуальная функция адвоката - представителя; потерпевшего, заключается не в обвинении, а в обеспечении прав и законных интересов представляемого лица. Концепция безусловного и гармоничного сочетания адвокатом-представителем общественных и частных интересов внешне привлекательна, но на практике не осуществима. Цель защитыправопорядка должны ставить йеред собой должностные лица правоохранительных органов, осуществляющие уголовное преследование. Адвокат-представитель потерпевшего либо заявителя, прежде всего, руководствуется целью обеспечения законных личных (частных) интересов представляемого лица. В рамках данной процессуальной функции адвокат - представитель потерпевшего может осуществлять деятельность, включающую в себя элементы обвинения, но при этом указанная деятельность является способом обеспечения защиты частного интереса потерпевшего.

• Замена термина «представитель потерпевшего» на «защитник потерпевшего» необоснованна. Необходимо четко различать защиту интересов участников уголовного судопроизводства как основной способ адвокатской деятельности и защиту как процессуальную функцию. Последняя традиционно и обоснованно рассматривается в уголовно-процессуальной литературе как деятельность, направленная на опровержение обвинения или его частей, смягчение ответственности обвиняемого, уменьшения размера ущерба, подлежащего возмещению. Замена термина «адвокат-представитель» на термин «защитник потерпевшего» будет способствовать недопустимому смешению содержания процессуальной функции защиты и обвинения. ЭтЬ функции не только не совпадают, но и противоположны друг другу.

• В структуре деятельности адвоката- представителя защита интересов доверителя (как способ адвокатской деятельности) занимает немаловажной место. Однако автор использует при определении процессуальной функции адвоката-представителя термин «обеспечение прав и интересов доверителя». Деятельность адвоката-представителя потерпевшего не ограничивается лишь защитой указанных интересов. Она является более многогранной. Обеспечение прав представляемых лиц также осуществляется не только путем защиты, но и путем реализации представителями процессуальных прав. Обжалуя от имени представляемого лица процессуальные решения следователя (иных должностных лиц - участников уголовного судопроизводства) заявляя различные ходатайства, адвокат-представитель также обеспечивает права потерпевшего либо заявителя. В этом заключа < ется специфика обеспечения прав и интересов адвокатом-представителем.

•В рамках реализации прав доверителей представители-адвокаты также используют способы обеспечения прав потерпевших и заявителей, которые работники правоохранительных органов и судьи не могут осуществлять в силу своей процессуальной роли и статуса. Речь идет об обжаловании процессуальных решений, вынесенных субъектами уголовного судопроизводства - должностными лицами; заявлении ходатайств и отводов; подаче замечаний на протокол судебного заседания; подаче возражений на принесенных по уголовному делу жалобах. Специфической формой реали t зации адвокатами прав представляемых лиц также является участие в процессуальных действиях, осуществляемых в досудебномпроизводстве. Еще одним способом реализации адвокатом представителем прав потерпевших является осуществление адвокатом самостоятельных действий, направленных на получение доказательств.

• Автор считает целесообразным закрепление в УПК РФ следующих оснований обязательного участия в уголовном деле адвоката-представителя потерпевшего. Участие адвоката-представителя в уголовном деле обязательно, есуга:

- потерпевший является несовершеннолетним;

- потерпевший в силу физических или психических недостатков не может самостоятельно защищать свои права и законные интересы;

- потерпевший не владеет языком, на котором ведется производство по уголовному делу;

- обвиняемый заявил ходатайство о рассмотрении уголовного дела в порядке, установленном главой 40 УПК РФ;

- уголовное дело подлежит рассмотрению судом с участием присяжных заседателей, .

•В порядке оперативного корректирования законодательства предлагается внести в ст. 45 УПК РФ следующие изменения:

- закрепить в ч. 1 ст. 45 УПК РФ следующее положение: Для обеспече ния прав и законных интересов заявителя, потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя в деле могут участвовать их представители и (или) законные представители.

- закрепить в ч. 1 ст. 45 УПК РФ положение, согласно которому иные лица могут быть допущены в качестве представителя потерпевшего (заявителя) наряду с адвокатом;

- закрепить в ч. 3 ст. 45 УПК РФ следующие положения:

Законные представители и представители потерпевшего (заявителя) могут иметь те же процессуальные права, что и представляемые ими лица, i кроме прав, неотделимых от личности.

Объем прав, которыми обладает адвокат-представитель потерпевшего (заявителя) зависит от воли представляемого лица либо его законных представителей.

Права потерпевшего (заявителя), реализация которых непосредственно влияет на исход уголовного дела (право на примирение с обвиняемым; право на согласие с прекращением уголовного дела в связи с примирением сторон; право на дачу согласия на рассмотрение дела в порядке особого судопроизводства право на признание гражданского иска и отказа от него) t могут реализовываться адвокатом-представителем, если они указанны в доверенности, выданной представляемым лицом, либо согласуются с мнением законных представителей.

В случае расхождения мнения законного представителя и потерпевшего (заявителя), достигшего 16 летнего возраста и не имеющего физических либо психических недостатков, указанных в 2 ст 45 УПК, последний вправе реализовать указанные права самостоятельно или через адвоката-представителя.

-дополнить ст. 45 УПК РФ ч. 5 следующего содержания: Адвокат не вправе отказаться от принятого на себя представительства заявителя или потерпевшего, за исключением случаев, когда он убежден в невиновности лица, обвиняемого в совершении преступления в отношении данного заявителя или потерпевшего, и это противоречит воле представляемого лица.

•Структура профессионального (адвокатского) представительства заявителей и потерпевших достаточно сложна, однако в ней можно выделить основные (доминирующие) направления. К ним относятся: обеспечение прав и законных интересов заявителей при проверке сообщения о преступлении; деятельность, направленная на возмещение ущерба потерпевшему либо заявителю; собирание адвокатом доказательств (участие в формировании доказательственной базы); обеспечение прав и законных интересов потерпевших при прекращении уголовного дела

•Для эффективного обеспечения прав и законных интересов заявителя при проверке сообщения о преступлении адвокату - представителю заявителя необходимо знать ошибки, допускаемые работками правоохранительных органов в ходе проведения казанной проверки. Типичными ошибками, допускаемыми при проведении проверки сообщения о преступления являлись: нарушение сроков проведения проверки, необоснованное промедление с проведением проверочных действий; занижение размера имущест t венного вреда, причиненного заявителю; ориентация следователя на установление лишь тех обстоятельств, которые могут ставить под сомнение сообщение заявителя о совершенном в отношении него преступлении.

•В целях упреждения приведенной следственной ошибки адвокат-представитель заявителя может обеспечивать защиту прав и законных интересов доверителя путем: квалифицированного составления заявления о совершении преступления, с подробным указанием его обстоятельств, места и времени совершения преступления, характера причиненного ущерба, иных обстоятельств, которые имеют важное правовое значение; t разъяснения заявителю процессуальных обязанностей субъектов уголовного преследования по приему, регистрации и разрешению сообщений о преступлениях; присутствия адвоката - представителя заявителя при подаче заявления о преступлении в правоохранительные органы; обжалования бездействия работников правоохранительных органов, которые уклоняют! I ся от активной проверки поступившего заявления и не проводят по нему проверочные действия либо проводят их некачественно; обращения адвоката-представителя заявителя к помощи специалистов;

• Представляется обоснованным внесение следующих изменений в ч. 2 и ч. 3 ст. 86 УПК РФ.

- исключить термин «представители» из ч. 2 ст. 86 УПК РФ;

- изложить ч. 3 ст. 86 УПК РФ в следующей редакции:

Защитник, а также участвующий в деле адвокат вправе собирать доказательственную информацию путем: i

- производства внешнего осмотра участков местности, строений, помещений и других объектов;

- получения предметов, документов и иных сведений; опроса лиц с их согласия;

- получения заключений специалистов;

- истребования справок, характеристик, иных документов от органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и организаций, которые обязаны предоставлять запрашиваемые документы или их копии.

В целях получения доказательственной информации защитник, а также участвующий в деле адвокат, вправе:

- использовать видео и аудиозапись, кино и фотосъемку;

- привлекать для сбора доказательственной информации, в установленном законодательством порядке, частных детективов.

•Предлагается изложить ч. 3 ст. 44 УПК РФ в следующей редакции: Гражданский иск может быть предъявлен представителем потерпевшего J заявителя), если право на предъявление и объем исковых требований указаны в доверенности, выданной представляемым лицом, либо согласованы с мнением законных представителей.

•Эффективность возмещения вреда, причиненного представляемому лицу преступлением, во многом зависит от знания адвокатом-представителем типичных ошибок и упущений, допускаемых следователями в сфере защиты имущественных прав потерпевших и заявителей. К числу основных ошибок такого рода относятся: принятие решения о признании гражданским лицом на поздних стадиях расследования; несвоевременного принятия решение о наложении ареста на имущество в порядке ст. 115 УПК РФ; наложение ареста на сумму, которая оказывается в дальнейшем недостаточной для покрытия вреда, причиненного преступлением (при возможности наложения ареста на большую сумму).

• Рекомендация о том, что стоимость арестованного имущества должна строго соответствовать размеру причиненного преступлением вреда, теоретически безупречна, но на практике не осуществима. Необходимо учитывать следующие обстоятельства: 1) размер вреда, причиненного преступлением, на момент наложения ареста на имущество (особенно если он проводится безотлагательно) как правило следователем точно не установлен; 2) на момент наложения ареста, проводящегося безотлагательно, следователю обычно точно неизвестно, все ли имущество, находящееся по месту ареста, принадлежит подозреваемому, обвиняемому или лицам, несущим по закону материальную ответственность за их действия; 3) достаточно сложно на момент; ареста определить точную стоимость имущества, особенно если оно было в употреблении, утратило товарный вид и т.д.

•С учетом анализа уголовных дел, обоснованным представляется рекомендация о наложении ареста на имущество, стоимость которого примерно на 50% превышает размер исковых требований.

• Для предупреждения и нейтрализации ошибок и упущений следователя в сфере имущественных прав представляемого лица адвокатпредставитель заявителя либо потерпевшего может предпринять следующие действия: безотлагательно составить полный и обоснованный текст гражданского иска и ориентировать представляемое лицо на его немедленное предъявление; обжаловать прокурору или в суд бездействие следователя или дознавателя, уклоняющегося от: признания представляемого лица гражданским истцом; установления размера причиненного преступлением вреда; безотлагательного наложения ареста на имущество в целях обеспечения гражданского иска; представить следователю документы, подтверждающие размер вреда, причиненного представляемому лицу преступлением: платежные документы (квитанции, чеки) о покупке лекарств, протезировании; оплате юридических услуг; заключения специалистов-товароведов и других специалистов; справки из медицинских и иных учреждений и т.д.; представить следователю сведения о местонахождении имущества, на которое может быть наложен арест в целях обеспечения гражданского иска; ходатайствовать о привлечении к участию в наложении ареста на имущество и его оценке специалистов и судебного пристава-исполнителя. (

•В обеспечении адвокатом прав и законных интересов потерпевшего при прекращении уголовного дела как виде деятельности можно выделить два подвида: 1) обжалование решения о прекращении уголовного дела; 2) участие в процедуре примирения потерпевшего с обвиняемым (подозреваемым) в целях прекращения уголовного дела. Указанные подвиды деятельности адвоката-представителя противоположны друг другу. В этом проявляется специфика деятельности адвоката-представителя потерпевшего. Исходя из законных интересов представляемого лица, в одних случаях он может выступать ка^ «миротворец»,а в других требовать продолжения уголовно преследования.

•В примирительной процедуре роль адвоката-представителя потерпевшего значительна. Именно ему, а не следователю должна принадлежать ведущая роль в согласовании условий примирения. Такие детали, как определение форм и способов заглаживания подозреваемым или обвиняемым причиненного вреда, отражают частный интерес жертвы преступления и должны находиться в ведении ее представителя. В идеале потерпевший и подозреваемый не должны лично общаться друг с другом и вести « примиренческие переговоры». Оптимально, если согласовывать условия примирения будут их представителя - адвокат-представитель потерпевшего и защитник подозреваемого (обвиняемого).

•Для квалифицированного обжалования постановления о прекращении уголовного дела адвокату-представителю необходимо знать типичные ошибки и упущения, допускаемые следственными работниками при прекращении уголовного дела. К основным ошибкам такого рода, повлекшим отмену постановления о прекращении уголовного дела, относятся:прекращение уголовного дела по основаниям, которые не предусмотрены ст. 24 УПК РФ, либо по ошибочным основаниям; неполнота и односторонность проведенного расследования; нарушения уголовно-процессуального закона, влекущие признание полученных в ходе расследования доказательств недопустимыми; нарушения уголовного закона, касающиеся квалификации преступления и оснований прекращения уголовного дела. < J

## Список литературы диссертационного исследования кандидат юридических наук Новиков, Виктор Николаевич, 2004 год

1. Законодательные, нормативные акты, судебная практика

2. Декларация основных принципов правосудия для жертвпреступлений и злоупотреблений властью. Принята резолюцией 4-/34

3. Генеральной Ассамблеи ООН от 29 ноября 1985г. // Права человека:<

4. Сборник международных договоров. Т. 1 .Универсальные договоры. — Нью-Йорк и Женева: Организация Объединенных Наций, 1994.С.445-449.

5. Международный пакт о гражданских и политических правах от 19 декабря 1966. Ратифицирован Президиумом Верховного Совета СССР 18 сентября 1973 г. и вступил в силу 23 марта 1976 г. // Ведомости Верховного Совета СССР. 1976. № 17. С. 291.

6. Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосованием 12 декабря 1993г. М.: Юрид. лит.,1993. -58с.

7. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации //Собр.iзаконодательства Рос. Федерации, 2001, №52, ст.4921; 2002, №22, ст. 2027; № 30, ст. 3015;3020; 3029; №44, ст. 4928; 2003, №27, ст. 2700, 2706; № 28 ст. 2880).

8. Уголовный кодекс Российской Федерации //Собр. законодательства Рос. Федерации, 1996. № 25, ст.2954 с последующими изменениями и дополнениями.

9. Федеральный закон от 31 мая 2002 г. № 63-Ф3 «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» //Собр. законодательства Рос. Федерации,2002.

10. Закон Российской Федерации от И марта 1992 г. « О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» // Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и

11. Верховного Совета Российской Федерации. 1992. №17. Ст. 888.• (

12. Кодекс профессиональной этики адвоката. Принят первым Всероссийским съездом адвокатов 31 января 2003 г.// Адвокатская практика, 2003. №1.С.5-11.

13. Уголовно-процессуальный кодекс Азербайджанской республики. -Баку: Изд-во « Юридическая литература», 2001 .-568с.

14. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Беларусь Спб.: Изд-во « Юридический центр Пресс», 2001. - 602с.

15. Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по уголовным делам. М.: «Спарк», 2000.

16. Бюллетень Верховного Суда РФ, 1995. №3.

17. Бюллетень Верховного Суда РФ. 1992. №5. С.7-8.

18. Бюллетень Верховного Суда РФ. 1999. № 7. С. 16.

19. Бюллетень Верховного Суда РФ.РФ. 2000. №10. С.15-16.

20. Прокуратура Воронежской области. Сборник аналитических материалов за 2000 год. Воронеж, 2001.С. 13.

21. Монографии, учебные пособия, диссертации

22. Абушахмин Б.Ф. Коллизионная защита / Б.Ф. Абушахмин,- М., 1976.-134С.

23. Алексеев Н.С. Очерк развития науки советского уголовного процесса / Н.С. Алексеев, В.Г. Даев, JI. Д. Кокорев. Воронеж: Изд-во Воронеж, гос. ун-та, 1981.- 251с

24. Адаменко В.Д. Советское уголовно-процессуальное представительство / В.Д. Адаменко.-Томск, 1978.-211с.

25. Адаменко В.Д. Сущность и предмет защиты обвиняемого / В.Д.Адаменко. Томск, 1983.-178с.

26. Баев М.О. Защита от обвинения в уголовном процессе. Тактика профессиональной защиты по уголовным делам. Право обвиняемого на защиту ( нормативные акты, постатейный материал) / М.О. Баев, О.Я. Баев.- Воронеж: НПО МОДЭК, 1995.- 224с.t

27. Баев М.О. УПК РФ 2001г.: достижения, лакуны, коллизии; возможные пути заполнения и разрешения последних / М.О. Баев, О.Я. Баев.- Воронеж: Изд-во Воронежский государственный университет, ун-т,2002.-55с.

28. Багаутдинов Ф,Н. Обеспечение имущественных прав личности при расследовании преступлений / Ф.Н. Багаутдинов.- М.: Юрлитинформ,2002-280с.

29. Барсукова Т.В. Неотложные следственные действия и ошибки при их производстве: Дис. канд. .юрид. наук / Т.В. Барсукова.- Воронеж,2003.- 194с.

30. Безлепкин Б.Т. Комментарий к уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный) / Б. Т. Белепкин.-М.г ООО ВИТРЭМ,2002.-832с.

31. Белозеров Ю.Н., Марфицын П.Г. Обеспечение прав и законных интересов личности в стадии возбуждения уголовного дела. М.: УМЦ при ГУК МВД РФ, 1994.-76с.

32. Бойков А. Д. Этика профессиональной защиты по уголовным делам / А.Д. Бойков.- М.: Юри^. лит. ,1978.-173с.

33. Бойков А. Д. Защита жертв преступлений в уголовном судопроизводстве Российской Федерации / А.Д. Бойков.-М., 1997 .-165с.

34. Вапеев Х.М. Криминалистическая характеристика и особенности первоначального этапа расследования вымогательства: Дис. . канд. юрид. наук /Х.М. Валеев. Уфа. 1997.-211с.

35. Варфоломеева Т.В. Криминалистика и профессиональная деятельность защитника / Т.В. Варфоломеева.- Киев. 1991. -176с.

36. Власенко Н.Г. Вопросы теории и практики возмещения материального ущерба при расследовании хищений государственного и общественного имущества. Саратов, 1972. -183с.

37. Вопросы расследования преступлений / под ред. И.Н. Кожевникова. М.: Спарк, 1997.-799с.

38. Гармаев Ю.П. Пределы прав и полномочий адвоката в уголовном судопроизводстве / Ю.П. Гармаев. Иркутск: ИЮИ ГП РФ, 2003.-77с.

39. Гольдинер В.Д. Защитительная речь / В.Д. Гольдинер.- М.: Юрид. лит., 1970.-167с. '

40. Горский Г.Ф. Судебная этика / Г.Ф. Горский, Л.Д. Кокорев, Д.П. Котов. Воронеж: Изд- во Воронеж, гос. ун-та, 1973. -271с.

41. Гуценко К. Ф. Уголовный процесс. Учебник для вузов / К.Ф. Гуценко.-М., 1996.-584с.

42. Даев В.Г. Современные проблемы гражданского иска в уголовном<процессе / В.Г. Даев.- Л.,1972.

43. Дубривный В.А. Потерпевший на предварительном следствии / В.А. Дубривный. -Саратов, 1966.-194с.

44. Зинатуллин 3.3. Возмещение материального ущерба в уголовном процессе / 3.3. Зинатуллин. Казань: Изд-во Казан. Ун-та, 1974.- 99с.

45. Канафин Д.К. Проблемы процессуальной формы судопроизводства по делам об организованной преступности: Дис. канд. юрид. наук / Д.К. Канафин. М.,1997.-187с.

46. Кипнис Н.М. Допустимость доказательств в уголовном<судопроизводстве / Н.М. Кипнис. -М.: Юристь, 1995.- 128с.

47. Ковалев М.А. Прокурорский надзор за обеспечением прав личности при расследовании преступлений / М.А. Ковалев.-М., 1981.-67с.

48. Кокорев Л.Д. Потерпевший в советском уголовном процессе / Л.Д. Кокорев. -Воронеж: Изд<-во Воронеж, гос ун-та, 1964.- 184с.

49. Кокорев Л.Д. Адвокат представитель потерпевшего в советском уголовном процессе / Л.Д. Кокорев, Г.Д. Побегайло.- Воронеж: Изд-во Воронеж, гос. ун-та, 1969.- 88с.

50. Кокорев Л.Д. Уголовный процесс: Доказательства и доказывание / Л.Д. Кокорев, Н.П. Кузнецов. Воронеж, Изд-во Воронежского гос унта. 1995.-268с.

51. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Под ред. Ю.И. Скуратова,' Вf М. Лебедева. М.: ИНФРА-М НОРМА, 1996. -320с.

52. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации /Под ред. И.Л. Петрухина.- М.: ООО Велби, 2002.-896с.

53. Корнуков В.М. Меры процессуального принуждения в уголовном судопроизводстве /В.М. Корнуков,- Саратов: Изд-во Саратовск. гос. унта, 1978.-136с.

54. Корнуков В.М. Конституционные основы положения личности в уголовном судопроизводстве /В.М. Корнуков.- Саратов: Изд-во Саратовск. гос. ун-та, 1987.-179с.' \*

55. Куцова Э.Ф. Гражданский иск в уголовном процессе / Э.Ф. Куцова.-М.1963.-198с.

56. Ларин А.М. Расследование по уголовному делу: уголовно-процессуальные функции / A.M. Ларин.- М.: Юрид. лит., 1986.- 159с.

57. Леви А. А. Особенности предварительного расследования преступлений, осуществляемого с участием адвоката 7 А.А. Леви, М.В. Игнатьева, Е.И. Капица.- М.: Юрлитинформ, 2003.-128с.

58. Лондо А.С. Представители несовершеннолетних обвиняемых в советском уголовном процессе / А.С. Ландо.-Саратов, 1977.-144с.

59. Ломидзе А.Б. Прокурорский надзор за законностью и обоснованностью принимаемых следователем процессуальных решений / А.Б.Ломидзе. -М.: Юрлитинформ,2000.- 104с.

60. Лубшев Ю.Ф. Адвокатура в России / Ю.Ф. Лубшев. -М., 2001 .-221с.

61. Мазалов А. Г. Гражданский иск в уголовном процессе / А.Г. Мазалов.- М., 1977.-155с.

62. Михайловская И.Б. Цели, функции и принципы российского уголовного судопроизводства (уголовно-процессуальная форма) / И.Б. Михайловская.- М.: Изд-во Проспект, 2003.- 144с.

63. Мотовиловкер Я.О. Основной вопрос уголовного дела и его компоненты /Я.О. Мотовиловкер.- Воронеж: Изд-во Воронеж, гос. ун-та, 1984.-152с.

64. Мотовиловкер Я';0. Основные уголовно-процессуальные функции /Я.О. Мотовиловкер,- Ярославль: Изд-во Яросл. гос. ун-та.,1976.-196с.

65. Мотовиловкер О.Я. Вопросы теории советского уголовного процесса. Томск: Изд-во Томского государственного ун-та, 1971.-202с.

66. Назаров А.Д. Следственные ошибки в досудебных стадиях уголовного процесса / А.Д. Назаров. Красноярск, 2000.-232с.

67. Научно-практический комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации / Под ред. В.М. Лебедева, В.П. Божьева. М.: Спарк. 2002.-991с.

68. Николайченко fe.B. Проблемы использования результатов оперативно-розыскной деятельности в доказывании по уголовному делу /В.В. Николайченко, Н А. Громов, А.Н. Гущин. Пенза, 1998.-178с.

69. Нор В.Т. Защита имущественных прав в уголовном судопроизводстве / В.Т. Нор,- Киев, 1989.-226с,

70. Общественные и личные интересы в уголовном судопроизводстве / О.Я. Баев, Л. Д. Кокорев, Д.П. Котов и др. Воронеж: Изд-во Воронеж, гос. ун-та, 1984.-159с.

71. Петрухин И.Л. Человек и власть ( в сфере борьбы с преступностью) / И.Л. Петрухин. -М: Юристъ, 1999. -392с.

72. Полосков П.В. Процессуальная дееспособность участников в уголовном процессе: Дис. канд. юрид. наук / П.В. Полосков. М.,1985.-197с.i

73. Полянский Н.Н. Правда и Ложъ в уголовной защите / Н.Н. Полянский.-Воронеж: Воронежский государственный университет, 2003.-120с.

74. Понарин В .Я. Защита имущественных прав личности в уголовном процессе России / В.Я. Понарин. -Воронеж, 1994. -197с.

75. Рахунов Р.Д. Участники уголовно-процессуальной деятельности /Р.Д. Рахунов.- М.: Госюриздат, 1961.-88с.

76. Российская юридическая энциклопедия /Под ред. А.Я. Сухарева. М.: Издательский дом ИНФРА-М., 1999. -ШОс.

77. Савицкий В.М. Потерпевший в советском уголовном процессе /В.М. Савицкий, И.И. Потеружа. -М.: Госюриздат.- 1964.- 171с.

78. Савицкий В.М. Очерк теории прокурорского надзора в уголовном судопроизводстве / В.М. Савицкий. М.: Наука, 1975.-384с.

79. Сердюк Л. В. Насилие: криминологическое и уголовно-правовое исследование / /Л.В. Сердюк.-М.: Изд-во Юрлитинформ, 2002.-384с.

80. Соловьев А.Б. Прокурорский надзор за всесторонностью, полнотой и объективностью расследования преступлений /А.Б.Соловьев, Ф.Н. Багаутдинов, М.Н. Филиппов,- М.,1996.-136с.

81. Соловьев А.Б. Доказывание по Уголовно-процессуальному кодексу Российской федерации (досудебные стадии) / А.Б. Соловьев. -М.: Юрлитинформ, 2003.-264с.

82. Справочная книга криминалиста / Под ред. Н.А. Селиванова. М.: Норма, 2000.- 727с.

83. Стецовский Ю.И. Советская адвокатура / Ю.И. Стецовский. -М., 1989.-211с.

84. Стецовский Ю.И. Конституционный принцип обеспечения обвиняемому права на защиту / Ю. И. Стецовский, A.M. Ларин.- М.: Наука, 1988. -316с.

85. Стремовский В. А. Участники предварительного следствия в советском уголовном процессе / В.А. Стремовский. -Ростов н/Д, 1966.-196с.• <

86. Тарло Е.Г. Общегражданское и судебное представительство / Е.Г. Тарло. М.: Юрлитинформ, 2003 - 96с.

87. Трухачев В.В. Криминалистический анализ сокрытия преступной деятельности / В.В. Трухачев. Воронеж: Изд-во Воронежского гос. унта. 2000,-215с.

88. Франк Л.В. Потерпевший от преступления и проблемы советской виктимологии / Л. В. Франк. -Душанбе, 1977.103с.

89. Филимонов Б.А. Защитник в германском уголовном процессе /

90. Филимонов Б.А. М.: Спарк, 1997.-112с.t

91. Химичева Г.П. Досудебное производство по уголовным делам: концепция совершенствования уголовно-процессуальной деятельности / Г.П. Химичева,- М.2003.- 350с.

92. Шиканов В.И. Криминалистическая виктимология / В.И. Шиканов.-Иркутск, 1979.-187с.

93. Шадрин B.C. Обеспечение прав личности при расследовании преступлений / В. С. Шадрин.- М.: Юрлитинформ, 2000. -232с.

94. Шейфер С.А. Участие потерпевшего и его представителя на предварительном следствии / С.А. Шейфер, В.А. Лазарева. Куйбышев: КГУ, 1979.-93с.

95. Шейфер С.А. Доказательства и доказывание по уголовным делам: проблемы теории и правого регулирования / С.А. Шейфер. Тольятти: Изд-во Волжский универистет, 1997.-92с.

96. Шейфер С.А. Следственные действия. Система и процессуальна.» форма / С.А. Шейфер. М.: Юрлитинформ,2001.-208с.

97. Шпилев В.Н. Участники уголовного процесса / В.Н. Шпилев.-Минск: Вышейшая школа, 1970,- 176с.

98. Щерба С.П. Охрана прав беспомощных потерпевших по уголовным делам / С.П. Щерба, О.А. Зайцев, Т.Е. Сарсенбаев. -М.: Юрлитинформ, 2001.- 200с.

99. Центров Е.Е. Криминалистическое учение о потерпевшем. М.: Изд-воМГУ, 1988.-159с.

100. Элькинд П.С. Сущность советского уголовно-процессуального права/П.С. Элькинд. Ленинград: ЛГУ, 1963.-172с.

101. Юношев С.В. Адвокат- представитель потерпевшего: дис. канд. . юрид. наук / С.В. Юношев,- Самара, 2000.-220с.

102. Юрченко В.Е. Гарантии прав потерпевшего в судебном разбирательстве / В.Е. Юрченко.- Томск, 1977.-143с.

103. Яртых И.С. Адвокатура и власть / И.С. Яртых. М.: Юрлитинформ,2003.- 176с.

104. Статьи и иные научные публикации

105. З.ПО.Ведищев Н.П. Некоторые особенности работы адвоката с заключениями судебных экспертиз по уголовным делам / Н.П. Ведищев // Адвокатская практика. 2002. -№3,С.23-30.

*Для* ззаказа доставки данной работы воспользуйтесь поиском на сайте по ссылке: <http://www.mydisser.com/search.html>