Баев Андрей Андреевич. Представитель как субъект реализации конституционной гарантии на получение квалифицированной юридической помощи в уголовном судопроизводстве: диссертация ... кандидата Юридических наук: 12.00.01 / Баев Андрей Андреевич;[Место защиты: ФГБОУ ВО Кубанский государственный университет], 2016.- 292 с.

**Содержание к диссертации**

Введение

**ГЛАВА 1. Представительство как форма реализации права на получение квалифицированной юридической помощи в уголовном судопроизводстве 22**

1.1. Квалифицированная юридическая помощь в контексте уголовного процесса: понятие и сущность 22

1.2. Институт представительства как форма реализации права на получение квалифицированной юридической помощи: теоретические основы 45

**ГЛАВА 2. Проблемы реализации гарантии получения квалифицированной юридической помощи отдельными участниками уголовного судопроизводства 79**

2.1. Особенности регламентации процессуального статуса представителя потерпевшего, гражданского истца, частного обвинителя в уголовном судопроизводстве 79

2.2. Совершенствование оказания квалифицированной юридической помощи свидетелю в уголовном процессе 119

2.3. Особенности оказания юридической помощи участникам уголовного судопроизводства, имеющим ограниченные возможности для реализации своих прав и законных интересов 140

2.4. Представители юридического лица и проблемы регламентации их процессуального статуса 161

**ГЛАВА 3. Проблемы оказания квалифицированной юридической помощи в контексте отдельных институтов уголовно-процессуального права 171**

3.1. Проблемы совершенствования полномочий представителя как субъекта квалифицированной юридической помощи в стадии возбуждения уголовного дела 171

3.2. Вопросы совершенствования процессуального статуса представителя потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика в сфере доказывания 180

3.3. Процессуальный статус представителя потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика на этапе производства в суде первой инстанции: проблемы совершенствования 188

3.4. Особенности процессуального статуса представителя при рассмотрении вопросов, связанных с реабилитацией 199

Заключение 207

Список литературы

**Введение к работе**

**Актуальность темы диссертационного исследования**. В соответствии со ст. 48 Конституции Российской Федерации, каждому гарантировано право на получение квалифицированной юридической помощи. Механизм реализации данной конституционной гарантии предусмотрен в ряде отраслей отечественного права. Очевидно, что наиболее значимым достижением постреформенной России является возможность именно судебной защиты нарушенного права. Традиционно наиболее остро проблема получения квалифицированной юридической помощи ощущается применительно к сфере уголовного судопроизводства, поскольку именно там конституционные права человека на личную свободу и неприкосновенность затрагиваются в максимальной степени.

Действующий УПК РФ в равной степени признает своим назначением защиту как прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений, так и личности от незаконного или необоснованного обвинения, осуждения, а также ограничения прав и свобод. Детализируя данное руководящее положение, уголовно-процессуальный закон отражает качественно иной подход к конструированию института защиты. Это проявляется не только в отнесении защитника и его подзащитного к стороне защиты, осуществляющей одноименную функцию, но и в предоставлении защитнику значительного объема полномочий, обеспечивающих реализацию данной функции.

Не подвергая сомнению оправданность и значимость данных новелл для эволюции самой концепции уголовного судопроизводства, даже, несмотря на их некоторую небесспорность и несогласованность между собой и другими нормами, регулирующими смежные правоотношения, отметим, что законодатель уделил недостаточное внимание статусу лица, осуществляющего иные формы квалифицированной защиты.

В УПК РФ отсутствует как таковая универсальная дефиниция понятия «представитель», предопределяющая процессуальный статус данного участника. Права представителя потерпевшего и гражданского истца, гражданского ответчика или частного обвинителя, ограничены правами самих представляемых лиц. Соответственно, не предусмотрена возможность активного участия представителя в производстве расследования в рамках оказания квалифицированной юридической помощи своему доверителю. Представитель указанных категорий участников уголовного процесса не наделен правом собирать доказательства даже теми ограниченными способами, которые, пусть и не бесспорно, но все же предоставлены защитнику ч. 3 ст. 86 УПК РФ. Не всегда логически непротиворечиво представлены полно-

мочия адвоката, оказывающего юридическую помощь свидетелю (ч. 5 ст. 189, ч. 6 ст. 192 УПК РФ). Редакция указанных норм вызывает дискуссию, как в теории уголовного процесса, так и на практике, особенно между субъектами, представляющими лиц, имеющих противоположные интересы. Гарантии оказания квалифицированной юридической помощи не реализуются в полную силу вследствие отсутствия надлежащего механизма в стадии возбуждения уголовного дела. Ряд пробелов существует при формулировке полномочий представителя и представляемого им потерпевшего, гражданского истца и гражданского ответчика на этапе судебного разбирательства. Не всегда выдерживается четкое соотношение между статусами, правами и обязанностями представителей и законных представителей, в т.ч. в ситуациях их солидарного участия в процессе.

Полагаем, что все вышеизложенное свидетельствует о том, что процессуальному статусу представителя как субъекту оказания квалифицированной юридической помощи ряду лиц, вовлеченных в орбиту уголовно-процессуальных отношений, присуща незавершенность в регламентации. С целью формулирования комплекса предложений, направленных на нейтрализацию указанных пробелов и коллизий, требуется специальное комплексное исследование данной проблематики.

Вышеизложенное предопределило выбор тематики настоящей диссертации.

**Степень научной разработанности проблемы**. Проблемы оказания квалифицированной юридической помощи, несомненно, анализировались в юридической научной литературе. Различные аспекты поднятых проблем анализировались в трудах: В.Д. Адаменко, Д.Т. Арабули, В.П. Божьева, А.А. Воронова, С.И. Гирько, В.В. Горского, О.А. Зайцева, В.Л. Кудрявцева, А.А. Леви, Н.Р. Мухудиновой, Ф.Г. Шахкелдова, С.П. Щерба и др. Различным формам участия адвоката в уголовном судопроизводстве посвящены диссертационные и иные труды Б.М. Бургера, И.С. Бобракова, О.В. Голованова, Г.Г. Скребец и др.); имеются исследования, посвященные институту представительства в уголовном судопроизводстве России (И.О. Воскобойник). Иные современные научные труды преимущественно посвящались вопросам представительства потерпевших (А.А. Дмитриева, Е.В. Демченко, Е.В. Колу-закова и др.), законного представительства лиц, не способных самостоятельно отстаивать свои права и законные интересы (А.К. Белокопытов, Ю.П. Михальчук). При несомненной значимости содержащихся в указанных и иных работах выводов и рекомендаций, тем не менее, сохраняется множество пробелов, дискуссионных вопросов, связанных с оказанием квалифицированной юридической помощи ряду участников уголовного судопроизводства,

тем более – с учетом динамично изменяющегося уголовно-процессуального законодательства.

**Цель диссертационного исследования** заключается в формулировании на основе исследования различных форм участия представителя в уголовном судопроизводстве, комплекса предложений и рекомендаций, обусловливающих совершенствование института представительства по уголовным делам и, как следствие – повышение эффективности оказания квалифицированной юридической помощи лицам, вовлеченным в уголовно-процессуальные правоотношения.

**Задачи** исследования, обусловливающие достижение указанной цели, следующие:

сформировать теоретическую и эмпирическую базу исследования, проанализировав специальную юридическую научную литературу, связанную с данной тематикой, а также обобщить правоприменительную практику в сфере функционирования института представительства в уголовном процессе;

проанализировать понятие квалифицированной юридической помощи в уголовном судопроизводстве;

раскрыть теоретические основы института представительства как формы реализации гарантии на получение квалифицированной юридической помощи;

разработать рекомендации, направленные на совершенствование процессуального статуса представителя потерпевшего, гражданского истца, частного обвинителя и иных участников процесса;

проанализировать особенности получения квалифицированной юридической помощи свидетелями;

рассмотреть особенности реализации права на квалифицированную юридическую помощь участниками процесса, обладающими ограниченными возможностями по самостоятельной защите своих прав и законных интересов;

проанализировать проблемы регламентации процессуального статуса представителей юридического лица;

выявить проблемы участия представителя в стадии возбуждения уголовного дела;

разработать рекомендации по повышению эффективности участия представителей потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика в сфере доказывания;

- выявить проблемы реализации права на получение квалифицированной юридиче
ской помощи на этапе производства в суде первой инстанции;

- проанализировать особенности процессуального статуса представителя при рассмотрении вопросов, связанных с реабилитацией.

**Объект диссертационного исследования** – уголовно-процессуальные отношения, формирующиеся в сфере оказания квалифицированной юридической помощи представителями различным категориям представляемых лиц, вовлеченных в уголовное судопроизводство. **Предмет диссертационного исследования** – уголовно-процессуальные нормы, регулирующие полномочия представителей различных участников уголовного процесса, связанные с оказанием квалифицированной юридической помощи; теоретические положения, посвященные институту представительства в уголовном процессе, а также правоприменительная практика в сфере участия представителей в уголовном судопроизводстве.

**Методологическую основу** диссертационного исследования составила совокупность общих и частных методов познания. Автор придерживался универсального диалектического метода познания правовых явлений. Кроме того, применялись такие методы, как: системно-структурный, сравнительно-правовой, логический, исторический, статистический и др. В ходе выполнения исследования применялись индукция и дедукция, анализ и синтез, аналогия, осуществлялось сравнение, анкетирование, интервьюирование, моделирование и др. методы и приемы получения и обработки информации. Применение универсального диалектического метода позволило уяснить общую сущность квалифицированной юридической помощи в уголовном судопроизводстве, что послужило необходимым этапом для формулирования авторских дефиниций понятий «квалифицированная юридическая помощь в уголовном процессе», «представитель», «законные представители» и др., а также предложений по совершенствованию процессуального статуса представителя как участника уголовно-процессуальных правоотношений. Реализация системно-структурного метода актуализировала возможность исследования вопросов получения квалифицированной юридической помощи различными участниками уголовного судопроизводства, в том числе применительно к отдельным этапам судопроизводства, в контексте определенных уголовно-процессуальных институтов. Применение сравнительно-правового и исторического методов способствовало выявлению тенденций становления и эволюции квалифицированной юридической помощи в уголовном судопроизводстве как правового феномена, что позволило глубже понять внутренние, не всегда очевидные, противоречия в сфере обеспечения гарантий защиты прав и законных интересов личности в уголовном процессе. Логический метод позволил последовательно раскрыть правовую природу представительства в уголовном судопроизводстве как гарантии обеспечения и защиты прав и законных интересов личности, вовлеченной в уголовно-процессуальные отношения.

Методы анализа и синтеза позволили разработать авторскую классификацию форм представительства в уголовно-процессуальном законе, являющуюся этапом для дальнейших выводов и предложений, направленных на повышения уровня оказания юридической помощи, оптимизацию полномочий лиц, осуществляющих представительство. Использование статистического метода актуализировало возможность обобщить различные источники эмпирической информации, что явилось необходимым подспорьем для подтверждения или уточнения рабочих гипотез и теоретических выводов. Анкетирование и интервьюирование различных профессиональных участников уголовного процесса позволило выявить мнение этих лиц по различным вопросам, касающимся практических аспектов института представительства в уголовном процессе, значимых с точки зрения проблематики исследования. Метод моделирования актуализировал возможность разработки проектов различных уголовно-процессуальных норм, предложенных соискателем в целях повышения эффективности оказания квалифицированной юридической помощи в уголовном судопроизводстве.

**Теоретическую базу** диссертационного исследования составили концептуальные поло
жения уголовного процесса и смежных юридических наук, отраженные в трудах российских
ученых: О.Я. Баева, Р.С. Белкина, И.Е. Быховского, А.Н. Васильева, И.А. Возгрина, А.Я. Гинзбурга,
О.В. Гладышевой, Ф.В. Глазырина, А.Ю. Головина, В.Н. Григорьева, Е.А. Доля, О.А. Зайцева,
Л.М. Карнеевой, С.И. Коновалова, Р.В. Костенко, И.Ф. Крылова, А.В. Кудрявцевой,

Н.И. Кулагина, В.П. Лаврова, А.М. Ларина, А.А. Леви, О.В. Левченко, Д.Н. Лозовского,
П.А. Лупинской, Ю.А. Ляхова, В.Ю. Мельникова, И.Л. Петрухина, А.С. Подшибякина,

Н.И. Порубова, Л.А. Прохорова, А.Р. Ратинова, А.В. Руденко, В.А. Семенцова, А.Б. Соловьева, М.С. Строговича, В.Г. Танасевича, В.Т. Томина, А.А. Тушева, В.Г. Ульянова, Г.П. Химичевой, А.А. Хмырова, А.А. Чувилева, С.А. Шейфера, М.А. Шматова, С.П. Щербы, П.С. Элькинд, П.С. Яни и др. ученых.

**Нормативно-правовую базу** диссертационного исследования образует система нормативных актов, связанных с заявленной проблематикой: Конституция Российской Федерации, Уголовно-процессуальный кодекс РФ; нормы международного права, регулирующие гарантии защиты прав и законных интересов личности; нормативные акты, регулирующие адвокатскую деятельность; постановления Пленума Верховного Суда РФ, Конституционного суда РФ и иные нормативные акты, прямо или опосредованно регулирующие основания и порядок получения юридической помощи в уголовном судопроизводстве.

**Эмпирическая база** диссертационного исследования содержит следующие источники. Соискатель по предварительно разработанной анкете изучил 198 уголовных дел, в которых в

числе участников уголовного судопроизводства выступал представитель, оказывающий квалифицированную юридическую помощь. Кроме того, осуществлено интервьюирование ряда субъектов уголовно-процессуальных отношений: 86 следователей Следственного комитета и органов внутренних дел, 44 дознавателей органов внутренних дел, 48 судей, 45 государственных обвинителей, 77 адвокатов, имеющих профессиональный опыт представительства по уголовным делам. Анализировались статистические данные, опубликованные решения высших судебных органов, использовались эмпирические сведения, полученные другими исследователями, а также личный опыт автора по осуществлению адвокатской деятельности.

**Научная новизна** исследования заключается в следующем. С учетом динамично обновляющегося уголовно-процессуального законодательства, отражающего современные конституционные гарантии защиты прав личности, анализа генерированных новыми социально-правовыми условиями ряда дискуссионных точек зрения, а также с учетом современной правоприменительной практики, сформулирован ряд предложений и рекомендаций, направленных на совершенствование полномочий представителя как субъекта оказания квалифицированной юридической помощи лицам, вовлеченным в уголовное судопроизводство, в том числе с учетом специфики отдельных уголовно-процессуальных институтов.

**На защиту выносятся** следующие основные положения диссертационного исследования.

1. Квалифицированная юридическая помощь в уголовном процессе - деятельность лица, на высоком профессиональном уровне владеющего юридическими знаниями (представителя), детерминированная предусмотренными уголовно-процессуальным законом правами и законными интересами физических и юридических лиц, вовлеченных в уголовное судопроизводство в установленном порядке в качестве различных участников (доверителей) и в пределах предоставленных законом полномочий, специально нацеленная на охрану, защиту, оптимальную реализацию прав и законных интересов доверителей.
2. Авторское определение представителя как участника уголовного процесса, на высоком профессиональном уровне владеющего юридическими знаниями, уполномоченного в предусмотренных уголовно-процессуальным законом порядке и пределах оказывать квалифицированную юридическую помощь потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику, частному обвинителю, свидетелю, а также иным участникам процесса, имеющим право на представительство. Определение представителя следует закрепить в ст. 5 УПК РФ, регулирующей основные понятия уголовного процесса.
3. Определение понятия законных представителей – 1) совершеннолетние дееспособные близкие родственники, родственники, близкие лица, опекуны или попечители несовер-

шеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля; 2) совершеннолетние дееспособные близкие родственники, родственники, близкие лица, опекуны, попечители, лица, осуществляющие медико-социальный патронаж совершеннолетнего потерпевшего, свидетеля, подозреваемого, обвиняемого, который вследствие состояния здоровья, ограниченных физических возможностей, психических расстройств, не способен в полной мере самостоятельно реализовывать свои права или законные интересы; 3) уполномоченные сотрудники организаций (учреждений), оказывающих образовательные, медицинские, социальные, реабилитационные или иные подобные услуги, в которые помещен под надзор несовершеннолетний или совершеннолетний подозреваемый, обвиняемый, потерпевший, свидетель, по основаниям, предусмотренным законом.

Пункт 12 ст. 5 УПК РФ, регламентирующий понятие законных представителей, целесообразно сформулировать в соответствии с предложенным нами термином, поскольку действующая редакция указанной нормы не только не предусматривает ряда лиц, способных осуществлять законное представительство несовершеннолетних, но и не вполне соответствует содержанию института законного представительства, не учитывая такую форму представительства, как законное представительство совершеннолетних, не способных в полной мере самостоятельно реализовывать свои права и законные интересы.

**4**. Необходимым этапом повышения эффективности юридической помощи участникам уголовного судопроизводства представляется уяснение сущности и специфики различных форм представительства в действующем уголовно-процессуальном законе, что предопределило разработку классификации типичных форм представительства в зависимости от характера юридической помощи: обязательного или факультативного, профессионального или предопределенного семейными, трудовыми, гражданско-правовыми, социальными или иными отношениями, процессуального статуса и иных характеристик доверителей:

1) представительство факультативное профессиональное – вследствие добровольного
волеизъявления совершеннолетнего дееспособного потерпевшего, гражданского истца,
частного обвинителя, гражданского ответчика (физического лица), а равно законного пред
ставителя несовершеннолетнего потерпевшего или свидетеля – в отношении защиты прав и
законных интересов несовершеннолетнего;

2) представительство обязательное вследствие гражданско-правовых или семейных
правоотношений: а) в отношении несовершеннолетних – потерпевших, подозреваемых, об
виняемых; б) в отношении совершеннолетних потерпевших и (или) гражданских истцов, по

своему физическому или психическому состоянию не имеющих возможности самостоятельно защищать свои права и законные интересы;

3) представительство факультативное профессиональное, осуществляемое наряду с
представительством обязательным, – вследствие гражданско-правовых или семейных пра
воотношений: в отношении несовершеннолетних и совершеннолетних, не способных само
стоятельно осуществлять свои права и законные интересы по состоянию здоровья, ограни
ченным физическим возможностям или психическим расстройствам;

4) представительство обязательное профессиональное – в отношении потерпевших от
преступлений против половой неприкосновенности, не достигших 16 лет, – на основании
ходатайства законного представителя и наряду с законным представителем;

1. представительство обязательное вследствие гражданско-правовых или трудовых отношений – в отношении интересов потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика - юридического лица;
2. представительство факультативное профессиональное, осуществляемое солидарно с представительством обязательным или вместо него – в отношении интересов потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика - юридического лица;
3. представительство факультативное профессиональное – в отношении совершеннолетнего свидетеля и лица, в помещении которого проводится обыск.

**5**. В целях обеспечения гарантий защиты прав и законных интересов участников уголовного процесса, нуждающихся в квалифицированной юридической помощи, систематизированы типичные ситуации, требующие обязательного профессионального участия представителя потерпевших (гражданских истцов) физических лиц:

1) объективное отсутствие лица, способного добросовестно и (или) на высоком
уровне осуществлять полномочия законного представителя: несовершеннолетнего потер
певшего; лица, признанного недееспособным или ограниченно дееспособным; совершенно
летнего потерпевшего или гражданского истца, который вследствие состояния здоровья,
ограниченных физических возможностей или психических расстройств не способен само
стоятельно осуществлять свои права и законные интересы;

2) неспособность законного представителя потерпевшего на достаточном уровне за
щищать права и законные интересы представляемого вследствие состояния здоровья, огра
ниченных физических возможностей или психических расстройств, языкового барьера, дли
тельного отсутствия по месту производства расследования или месту нахождения потер
певшего по уважительной причине;

1. неспособность потерпевшего самостоятельно осуществлять свои права и законные интересы вследствие не владения языком, на котором ведется уголовное судопроизводство;
2. неспособность потерпевшего самостоятельно осуществлять свои права и законные интересы вследствие психологической, физической, служебной или иной зависимости от лиц, претендующих на статус законного представителей, интересы которых не совпадают с интересами потерпевшего, и оказывающих давление на потерпевшего;
3. потерпевший либо его законный представитель изъявили желание на участие в уголовном деле представителя и готовы заключить с ним соглашение, они согласны с порядком возмещения расходов на оплату услуг представителя в порядке взыскания судебных издержек.

Акцентируя внимание на нетождественности понятий «обязательное участие представителя» и «участие представителя на безвозмездной для доверителя основе», обозначены ситуации, требующие участия представителя на безвозмездной для доверителя основе.

1. Вывод о том, что свидетель нуждается в обязательном представительстве (профессиональном или предопределенном различными общественными отношениями), если он является несовершеннолетним либо по состоянию здоровья, в связи с ограниченными физическими возможностями или психическими расстройствами, не исключающими вменяемости, не способен в полной мере реализовать свои права и законные интересы. В УПК РФ (предположительно новой ст. 56.1 УПК РФ - «Представитель свидетеля») следует закрепить саму возможность приглашения и участия в уголовном процессе представителя свидетеля, которым может являться адвокат или иное лицо, способное оказать квалифицированную юридическую помощь. Здесь же следует регламентировать возможность участия в процессе законных представителей свидетелей, не способных самостоятельно реализовывать свои права и законные интересы вследствие несовершеннолетнего возраста, ограниченных физических возможностей, состояния здоровья либо психических расстройств. Свидетель должен иметь право на получение квалифицированной юридической помощи не только во время допроса и очной ставки, но и в целом как участник уголовного процесса, независимо от стадии процесса.
2. Предложен проект новой редакции нормы УПК РФ, регулирующей процессуальный статус и полномочия представителей потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя (ст. 45 УПК РФ).

«Статья 45. Представители потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя.

1. Представителями потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя – физических лиц могут быть адвокаты, иные лица, имеющие юридическое образование и (или) опыт работы по юридической специальности, а также другие лица, находящиеся или не

находящиеся в отношениях родства или свойства с потерпевшим, гражданским истцом и частным обвинителем, способные оказать квалифицированную юридическую помощь.

1. Представителями потерпевшего или гражданского истца – юридических лиц могут быть адвокаты, руководители данного юридического лица, а также иные лица, правомочные представлять интересы данного юридического лица в соответствии с Гражданским законодательством.
2. Решение о допуске представителя в уголовное дело, а равно об отказе в таком допуске, принимается следователем (дознавателем) в виде постановления, а судом – определения или постановления. Адвокат обязан предъявить удостоверение и ордер, а иное лицо – иные документы, подтверждающие его намерения участвовать в качестве представителя: заявление доверителя, доверенность, служебное удостоверение, документы, свидетельствующие о квалификации юриста, опыте работы по юридической специальности (при наличии), документы, подтверждающие родство с представляемым (при наличии). Основанием для отказа в допуске представителем не может являться мнение следователя, дознавателя, суда о недостаточной квалификации лица для оказания им квалифицированной юридической помощи.
3. Потерпевший, гражданский истец и частный обвинитель вправе иметь несколько представителей. В случаях обязательного участия представителя следователь (дознаватель, суд) обязан обеспечить данному лицу одного представителя. Потерпевший, гражданский истец и частный обвинитель, а равно законный представитель указанных лиц, вправе отказаться от участия определенного лица в качестве представителя, либо от профессионального представительства вообще. Представитель по своей инициативе не вправе отказаться от принятых им обязательств по оказанию квалифицированной юридической помощи.
4. Участие профессионального представителя потерпевшего может быть признано обязательным по заявлению или с согласия представляемого или его законного представителя либо независимо от позиции указанных лиц в ситуациях, предусмотренных законом.
5. Участие профессионального представителя потерпевшего обязательно по заявлению или с согласия представляемого или его законного представителя в случаях:

1) объективного отсутствия лица, способного добросовестно и на высоком уровне осуществлять полномочия законного представителя несовершеннолетнего потерпевшего, лица, признанного недееспособным или ограниченно дееспособным, либо совершеннолетнего потерпевшего или гражданского истца, который вследствие ограниченных физических возможностей или определенных психических состояний не способен самостоятельно осуществлять свои права и законные интересы;

1. неспособности законного представителя потерпевшего, нуждающегося в законном представителе, на достаточном уровне защищать права и законные интересы представляемого вследствие физического или психического состояния, языкового барьера, длительного отсутствия по месту производства расследования или месту нахождения потерпевшего по уважительной причине;
2. неспособности потерпевшего самостоятельно осуществлять свои права и законные интересы вследствие не владения языком, на котором ведется уголовное судопроизводство;
3. неспособности потерпевшего самостоятельно осуществлять свои права и законные интересы вследствие психологической, физической, служебной или иной зависимости от иных лиц, интересы которых не совпадают с интересами потерпевшего, и оказывающих давление на потерпевшего;
4. волеизъявления потерпевшего либо его законного представителя на участие в уголовном деле представителя, готовности заключить с ним соглашение, согласия с порядком возмещения расходов на оплату услуг представителя в порядке взыскания судебных издержек.
5. Если законный представитель отсутствует у несовершеннолетнего либо лица, имеющего ограниченную недееспособность, ограниченные физические возможности или психические расстройства, либо законный представитель объективно не способен защищать интересы представляемого, а равно может нанести вред интересам представляемого, то отказ потерпевшего либо его законного представителя от профессионального представителя ничтожен.
6. Расходы на услуги адвоката-представителя в случаях обязательного участия представителя относятся к процессуальным издержкам, взыскиваемым в установленном порядке за счет средств осужденного либо средств бюджета. В случаях участия адвоката-представителя на основании п. 1 – 4 ч. 6 либо ч. 7 настоящей статьи услуги представителя оказываются на безвозмездной для доверителя основе и оплачиваются представителю за счет средств государственного бюджета, впоследствии взыскиваемых за счет средств осужденного в регрессном порядке. При отсутствии у осужденного средств или имущества, на которое может быть обращено взыскание, они возмещаются за счет средств бюджета.
7. Личное участие в уголовном деле потерпевшего, гражданского истца или частного обвинителя не лишает его права иметь по этому уголовному делу представителя. Участие в предусмотренных законом случаях законного представителя потерпевшего не исключает возможности одновременного участия и представителя данного лица, осуществляющего защиту прав и законных интересов потерпевшего наряду либо вместо законного представителя.

10. Представитель потерпевшего, гражданского истца, частного обвинителя вправе:

1. иметь те же права, что и представляемые им потерпевший, гражданский истец или частный обвинитель;
2. участвовать в производстве следственных и иных процессуальных действий с участием представляемого им лица, давать в присутствии следователя краткие консультации, задавать с разрешения следователя вопросы участникам процессуальных действий, делать письменные замечания по поводу правильности и полноты записей в протоколе следственного действия. Следователь может отвести вопросы представителя, но обязан занести их в протокол;
3. собирать и представлять доказательства в порядке и в пределах, установленных ч. 3 ст. 86 УПК РФ;
4. обращаться к помощи специалиста в виде получения консультаций и проведения исследований;
5. ходатайствовать о применении к представляемым лицам мер безопасности, предусмотренных УПК РФ;
6. использовать иные, не запрещенные УПК РФ, средства и способы защиты прав и законных интересов представляемого лица.

11. Представитель не вправе разглашать ставшие им известными в связи с осуществлением представительства данные предварительного расследования, если он был предупрежден об этом в порядке ст. 161 УПК РФ».

**8**. Проект новой нормы, регулирующей вопросы участия законных представителей потерпевшего, гражданского истца, частного обвинителя (ст. 45.1 УПК РФ): «Статья 45.1. Законные представители потерпевшего, гражданского истца, частного обвинителя.

1. Участие законных представителей потерпевшего (гражданского истца, частного обвинителя) обязательно для защиты прав и законных интересов несовершеннолетних либо совершеннолетних, по своему физическому или психическому состоянию лишенных возможности самостоятельно защищать свои права и законных интересы.
2. О назначении законного представителя потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя либо об отказе в этом следователь, дознаватель выносит постановление, а суд – постановление или определение. При назначении законного представителя учитывается мнение кандидата в законные представители, лица, нуждающегося в законном представительстве (если оно по своему физическому или психическому состоянию способно выразить данное мнение), а также – при необходимости – мнения иных родственников лица, нуждающегося в законном представительстве, органов опеки и попечительства или специалиста – психолога (психиатра). Кандидатура законного представителя выбирается, в первую очередь, из числа

родителей (совершеннолетних детей), иных близких родственников или опекунов, совместно проживающих с лицом, нуждающимся в помощи законного представителя.

3. Основаниями для отказа в допуске лица в качестве законного представителя, или
для отстранения лица от участия в уголовном деле в качестве законного представителя, рав
но для замены законного представителя, являются:

1. наличие обстоятельств, исключающих участие в уголовном процессе;
2. непогашенная или не снятая судимость;

3) установленные факты действий данного лица, противоречащие интересам пред
ставляемого, а также факты противодействия расследованию.

1. Лицо, нуждающееся в законном представительстве, вправе иметь несколько законных представителей.
2. Законный представитель потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя вправе:
3. иметь те же права, которые предусмотрены для представляемого им лица;
4. участвовать в производстве следственных и иных процессуальных действий с участием представляемых им лиц, давать представляемым в присутствии следователя краткие консультации, задавать с разрешения следователя вопросы участникам процессуальных действий, делать письменные замечания по поводу правильности и полноты записей в протоколе следственного действия. Следователь может отвести вопросы законного представителя, но обязан занести их в протокол;
5. представлять доказательства в порядке, предусмотренном ст. 86 УПК РФ;
6. обращаться к помощи специалиста в виде получения консультаций и проведения исследований;
7. ходатайствовать о применении к представляемым лицам мер безопасности, предусмотренных УПК РФ;
8. использовать иные не запрещенные УПК РФ средства и способы защиты прав и законных интересов представляемого лица.
9. Законный представитель несовершеннолетнего потерпевшего обязан присутствовать при производстве следственных действий с участием представляемого, за исключением случаев присутствия при производстве данных следственных действий профессионального представителя.
10. Участие лица в качестве законного представителя не исключает возможности его допроса в качестве свидетеля.

8. Законный представитель потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя
не вправе действовать вопреки интересам представляемого лица.

9. При отсутствии лица, способного осуществлять законное представительство, в
предусмотренных законом случаях приглашается профессиональный представитель».

**9**. Предложены отдельные изменения в действующие нормы УПК РФ: п. 6 ч. 4 ст. 56;
ч. 1 ст. 191:

п. 6 ч. 4 ст. 56 УПК РФ сформулировать таким образом: «являться для участия в производстве следственных действий с представителем, который пользуется правами, предусмотренными ч. 2 ст. 53 УПК РФ»;

четвертое (последнее) предложение ч. 1 ст. 191 УПК РФ целесообразно сформулировать следующим образом: «При проведении допроса, очной ставки, опознания и проверки показаний на месте с участием несовершеннолетнего потерпевшего или свидетеля присутствует законный представитель или (и) представитель данного лица, который вправе пользоваться правами, установленными ч. 2 ст. 53 УПК РФ».

**10**. Сформулированы предложения по совершенствованию регламентации участия в
судебном заседании потерпевшего, гражданского истца, их представителей:

- дополнить ч. 2 ст. 249 УПК РФ предложением: «В случае неявки участвующего в уго
ловном деле представителя потерпевшего суду с учетом мнения потерпевшего разрешить во
прос о возможности или невозможности судебного разбирательства в отсутствие представителя.
Если причина неявки представителя потерпевшего не может быть признана уважительной, но
потерпевший ходатайствует об участии представителя, суд предлагает потерпевшему заменить
представителя. Если причина неявки представителя потерпевшего уважительна, то рассмотре
ние уголовного дела до явки представителя или его замены может быть отложено;

- изменить содержание п. 1 ч. 2 ст. 250 УПК РФ: «об этом ходатайствует гражданский
истец, лично или через своего представителя»;

**11**. Комплекс дополнений в ст. 399 УПК РФ, позволяющих усилить гарантии защиты
реабилитированных лиц, путем усиления процессуальных прав их представителей: п. 1 ч. 1
ст. 399 УПК РФ дополнить словами «его законного представителя и представителя» – после
слов «по ходатайству реабилитированного». Часть 3 ст. 399 УПК РФ дополнить словом
«оправданный» после слова «осужденный». Ч. 4 ст. 399 УПК РФ дополнить вторым пред
ложением: «Реабилитированный может осуществлять свои права с помощью представителя,
в качестве которого допускаются адвокаты, родственники или иные лица, о допуске которых

ходатайствует реабилитированный». В ч. 7 ст. 399 УПК РФ после слов «объяснения заявителя» дополнить слова «или доклада представителя заявителя».

**Теоретическая значимость** исследования заключается в том, что настоящая работа, в которой предлагается комплекс авторских выводов, предложений и рекомендаций, вносит определенный вклад в процесс совершенствования научных представлений о представителе как субъекте оказания юридической помощи по уголовным делам, путях оптимизации его полномочий с целью обеспечения конституционных гарантий защиты прав и законных интересов личности. Выводы данного исследования могут быть востребованы в дальнейших научных исследованиях фундаментального и прикладного характера, посвященных вопросам реализации конституционных гарантий защиты прав личности.

**Практическая значимость** данной работы предопределена наличием в ней выводов, предложений и рекомендаций практической направленности, которые приемлемы для использования в учебном процессе образовательных учреждений и факультетов юридического профиля, в практической деятельности субъектов уголовного судопроизводства в сфере оказания квалифицированной юридической помощи. Некоторые выводы автора в виде проектов отдельных новых норм УПК РФ заслуживают быть рассмотренными в ходе нормотворческой деятельности.

**Достоверность результатов исследования** подтверждается оптимальным выбором методологии и методики исследования, обширностью проанализированного и обобщенного теоретического и эмпирического материала, репрезентативностью эмпирической базы, продолжительностью периода исследования заявленной проблематики (6 лет), а также широтой апробации результатов исследования.

**Апробация** результатов диссертационного исследования. Основные результаты диссертационного исследования докладывались на заседаниях кафедры уголовного права и уголовного процесса Донского юридического института, где выполнялось данное диссертационное исследование. Основные положения диссертационного исследования освещались на научно-практических конференциях, «круглых столах», из них – на трех всероссийских («Криминалистика в системе уголовно-правовых наук: актуальные направления развития теории и практики» - Ростов-на-Дону, 2010, 2011 г.г., «Антиобщественный образ жизни и преступность молодежи» - Ростов-на-Дону, 2011 г.) и трех международных («Актуальные проблемы современной юридической науки и практики» - Ростов-на-Дону, 2012, 2013, 2014 гг.). Достигнутые выводы и рекомендации отражены в 13 публикациях, в том числе в одной монографии, 12 научных статьях, в том числе в журналах, рекомендованных Высшей аттестационной комиссией Минобрнауки России – 4 статьи. Результаты диссертационного ис-

следования используются в учебном процессе образовательных учреждений и в практической деятельности правоохранительных органов.

**Структура** диссертационного исследования предусматривает введение, 3 главы, объединяющие 10 параграфов, заключение, список литературы, приложения.

## Институт представительства как форма реализации права на получение квалифицированной юридической помощи: теоретические основы

По общему правилу, реализации данной конституционной гарантии призвано служить отраслевое законодательство: уголовно-процессуальное, гражданско-процессуальное, административное. Однако, характерно, что уже ч. 2 ст. 48 Конституции РФ, как и ряд некоторых иных норм Основного закона РФ, устанавливающих общеконституционные гарантии охраны и защиты прав человека, прямо закрепляет действие данного положения непосредственно применительно к уголовному судопроизводству, провозглашая право задержанного, заключенного под стражу и обвиняемого пользоваться помощью адвоката (защитника). Этим акцентируется внимание на особую значимость данного конституционно-правового института именно для уголовного судопроизводства.

В целом мы разделяем позицию В.Л. Кудрявцева, согласно которой, «под правом на получение квалифицированной юридической помощи в уголовном судопроизводстве следует понимать гарантированную, обеспеченную Конституцией РФ, Уголовно-процессуальным кодексом РФ возможность для каждого лица обратиться за защитой своих либо чьих-то прав и законных интересов к адвокату, на которого государством возложена публичная обязанность по оказанию каждому желающему достаточно высокого уровня любого из видов предоставляемой в уголовном судопроизводстве юридической помощи1, в том числе, в случаях, предусмотренных законом, - бесплатно, или к иному лицу, способному, по мнению обратившегося, оказать квалифицированную юридическую помощь, за исключением случаев, предусмотренных законом, когда такая помощь может быть оказана только адвокатом либо наряду с ним»2.

По нашему мнению, отождествление понятия квалифицированной юридической помощи с защитой прав и законных интересов граждан адвокатами, встречающееся в литературе3, в том числе в виде рекомендаций законодателю4, сужает содержание данного понятия. Во-первых, законодатель допускает в ряде случаев, наряду с адвокатами либо вместо таковых, представление интересов доверителей иными лицами, в том числе - сотрудниками различных правозащитных организаций, лицами, занимающимися научно-педагогической деятельностью в области юриспруденции. Во-вторых, следователь, дознаватель, прокурор, судья в процессе выполнения своих обязанностей, например, при разъяснении лицам, вовлеченным в уголовное судопроизводство, их прав и обязанностей, также реализуют элементы квалифицированной юридической помощи, заключающиеся, например, в рекомендациях об оптимальных и рациональных способах реализации ими их прав, обязанностей и законных интересов. В-третьих, как показал анализ эмпирических данных, при вовлечении в уголовный процесс юридического лица, - как правило, в качестве потерпевшего, гражданского истца или гражданского ответчика, в подавляющем большинстве случаев его права и законные интересы представляет не адвокат, а руководитель или иной штатный сотрудник данного юридического лица, уполномоченный на основании доверенности или иных документов на участие в уголовном судопроизводстве от имени этого юридического лица1. Например, согласно материалам уголовного дела по обвинению двух лиц в разбойном нападении на оператора автозаправочной станции, сопровождающимся незаконным проникновением в помещение данной автозаправочной станции, похищением денежных средств и иного имущества, принадлежащего указанному юридическому лицу, похищением и последующим убийством оператора автозаправочной станции, интересы автозаправочной станции представлял ее директор. Во многих процессуальных документах он даже проходил как потерпевший, хотя очевидно, что правильнее было бы признать потерпевшим само ООО «Нафта-В», а ее директора признать представителем потерпевшего. Интересы другого потерпевшего – отца погибшего оператора - представлял профессиональный адвокат2. Подобная ситуация с выбором представителей потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика типична для большинства уголовных дел.

Очевидно, что понятие квалифицированной юридической помощи и юридической помощи в уголовном процессе соотносятся как частное и общее.

Возможность оказания квалифицированной юридической помощи, как нам представляется, не обязательно обусловливается наличием у субъекта ее оказания статуса адвоката, хотя, очевидно, что именно адвокаты специально призваны данную помощь оказывать1. В этой связи нам представляется весьма точной позиция И.С. Бобраковой, констатировавшей, что «именно адвокаты призваны, как известно, обеспечить (защитить), прежде всего, права и законные интересы своих доверителей, как в силу своих профессиональных знаний, умений и навыков, так и в силу их независимости от публичных органов уголовного преследования или суда»2. Возможность оказания квалифицированной юридической помощи также обусловливается наличием у лица юридического образования – по общему правилу, наличием опыта работы по юридической специальности – в частности, и специализации в сфере какой-либо отрасли (права или социальной инфраструктуры) – в особенности. Мы имеем в виду, прежде всего, преступления, связанные с нарушением каких-либо установленных правил, технологий, техники безопасности и т.п., например, в сфере строительства, пожарной безопасности, экономики, семейных правоотношений, жилищной сфере, в сфере здравоохранения и т.д.

## Совершенствование оказания квалифицированной юридической помощи свидетелю в уголовном процессе

Декларация основных принципов правосудия для жертв преступления и злоупотребления властью, предусматривая международные стандарты обращения с жертвами преступления, провозгласила их право на доступ к правосудию, одновременно обязав субъектов уголовно-процессуальной деятельности в большей степени обеспечивать потребности жертв в надлежащей помощи на протяжении всего судебного разбирательства1. Статистические данные Верховного Суда РФ свидетельствуют о том, что ежегодно в стране жертвами преступлений становятся до двух миллионов человек, но только каждый пятый обращается за помощью в правоохранительные органы2. Одними из главных причин такого явления выступают, во-первых, недостаточное внимание к пострадавшим со стороны правоохранительных органов3, во-вторых, юридическая беспомощность большинства потерпевших4. Указанные обстоятельства, на наш взгляд, усиливают значимость рассмотрения проблем, возникающих в процессе оказания квалифицированной помощи потерпевшим1 и иным лицам, чьи права и законные интересы существенно затронуты в результате совершения преступления. В соответствии с ч. 1 ст. 45 УПК РФ, представителями потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя могут быть адвокаты, а представителями гражданского истца, являющегося юридическим лицом, также иные лица, правомочные согласно гражданскому законодательству РФ представлять интересы указанного субъекта права. Кроме того, в качестве представителя потерпевшего или гражданского истца допускается участие одного из близких родственников, либо иного лица, о допуске которого ходатайствует названный участник процесса. Согласно ч. 2 ст. 45 УПК РФ, для защиты прав и законных интересов потерпевших, являющихся несовершеннолетними или по своему физическому или психическому состоянию лишенных возможности защищать свои права и законные интересы, обязательно участие законных представителей или представителей. Представляют интерес новеллы ч.ч. 2.1. и 2.2 ст.45 УПК РФ, конкретизирующие участие адвоката в качестве представителя несовершеннолетнего потерпевшего от посягательств на половую неприкосновенность и допускающие возможность отстранения и замены законного представителя несовершеннолетнего потерпевшего. Ч. 3 ст. 45 УПК РФ специально оговаривает, что законные представители и представители потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя имеют те же процессуальные права, что и представляемые ими лица. Кроме того, в соответствии с ч. 4 ст. 45 УПК РФ личное участие в уголовном деле потерпевшего, гражданского истца или частного обвинителя не лишает его права иметь по этому уголовному делу представителя.

Практика показывает, что среди всех форм участия представителя, наиболее востребованным является представление интересов потерпевшего. Как известно, потерпевший является лицом, который не только непосредственно пострадал от совершенного преступления и нуждается в восстановлении нарушенного преступлением права или законного интереса, но и, как показывает практика, наиболее нуждается в получении квалифицированной помощи со стороны представителя. Следователь, как уже отмечалось, осуществляет уголовно-1 Зайцев О.А., Сарсенбаев Т.Е. К вопросу об обеспечении прав и законных интересов беспомощных потерпевших в ходе предварительного расследования уголовного дела // Актуальные проблемы права и правоприменительной деятельности на современном этапе. 2015. – С. 211 – 215. процессуальную деятельность, при наличии юридически значимых оснований для инициации уголовного судопроизводства. Уголовное преследование направлено на изобличение подозреваемого, обвиняемого в совершении преступления.

Вместе с тем, у потерпевшего может быть иное видение фактической и юридической стороны дела, особенно тогда, когда правоохранительные органы в силу тех или иных причин проявляют пассивность в уголовном преследовании1. В этой связи вполне предсказуемо и оправданно стремление потерпевшего добиваться признания своей правоты перед органами обвинительной власти, активная аргументация собственной позиции. При этом в наиболее острой форме обоснование потерпевшим своей позиции по уголовному делу, как верно отмечается в научной юридической литературе, может иметь место при обжаловании им процессуального решения об отказе в возбуждении уголовного дела, отказе в признании потерпевшим, прекращении уголовного дела2. Личное волеизъявление самого лица, которому преступлением причинен вред, имеет юридические последствия лишь по делам частного и частно-публичного обвинения (да и то оно не всегда учитывается в случаях зависимого или беспомощного состояния потерпевшего), а также в иных специально указанных законом случаях. Возможность прекращения уголовного дела (уголовного преследования) по нереабилитирующим основаниям вследствие примирения сторон либо в связи с деятельным раскаянием, во-первых, ограничена определенными условиями; во-вторых, - имеет дискреционную природу.

Потерпевший, являясь физическим или юридическим лицом, заинтересован, в первую очередь, в полном восстановлении нарушенного преступлением его прав и законных интересов, и уж опосредованно – в наказании преступника. Особенно этот дисбаланс заметен в ситуациях, когда, несмотря на задержание и изобличение преступника, так и не удалось установить местонахождение и вернуть потерпевшему похищенное у него имущество. Весьма длительным и не всегда эффективным является процесс исполнительного производства по взысканию у осужденного материальных ценностей в порядке возмещения причиненного потерпевшему ущерба.

Правоприменительная практика вызывает к жизни многочисленные ситуации, обусловливающие целесообразность участия в уголовном процессе именно представителя потерпевшего. Действительно, находящийся на стационарном лечении в медицинском учреждении потерпевший, вследствие тяжкого вреда здоровью, причиненного преступником, и неудовлетворительного самочувствия зачастую физически не способен заниматься самозащитой. Кроме того, потерпевшие могут отказаться от деятельности по защите своих прав и законных интересов в результате глубинного психологического срыва (не обязательно влекущего невменяемость), депрессивного состояния, вызванного преступным действием виновных. В частности, такая ситуация складывается в процессе расследования посягательств на свободу, честь и достоинство человека (особенно, преступлений, связанных с похищением человека и торговли людьми1), когда серьезно и цинично задето право на неприкосновенность каждой личности, ее признание как высшей ценности, а также в случаях, когда преступление совершено лицом, которому потерпевший ранее всецело и безусловно доверял. Разновидностью данной ситуации является страх личного активного участия в расследовании по мотивам возможной мести со стороны подозреваемого, обвиняемого и иных действующих в сговоре с ними заинтересованных лиц.

## Представители юридического лица и проблемы регламентации их процессуального статуса

Квалифицированная юридическая помощь свидетелю, в силу современных сложных социальных условий, характеризующих нынешнюю преступность, а именно, ее стремление оказывать противодействие расследованию, в том числе и путем неправомерного воздействия на свидетеля, зачастую бывает необходима и при производстве иных процессуальных действий с участием свидетеля.

Например, различные конфликтные ситуации могут возникнуть при производстве очной ставки с участием данного свидетеля и иных лиц, особенно по делам о сложных многоэпизодных преступлениях, совершенных в условиях неочевидности. Данная ситуация предусмотрена законодателем в ч. 6 ст. 192 УПК РФ, введенной Федеральным законом РФ от 04 июля 2003 № 92-ФЗ. Участие адвоката также способно защитить права свидетеля при его участии в предъявлении для опознания, следственном эксперименте, проверке показаний на месте. Кроме того, консультативная помощь адвоката могла бы быть необходимой для свидетеля при рассмотрении вопросов об обеспечении его безопасности различными уголовно-процессуальными средствами. Это позволило бы свидетелю при производстве различных следственных действий с его участием ходатайствовать о применении к нему тех или иных мер уголовно-процессуального характера, направленных на сохранение конфиденциальными его анкетных данных либо об осуществлении иных мер обеспечения его безопасности.

Поэтому полагаем, что положения, содержащиеся в п. 6 ч. 4 ст. 56, воспроизведенные также в ч. 5 ст. 189 и в ч. 6 ст. 192 УПК РФ, следует расширить в направлении возможности участия адвоката свидетеля при производстве любых следственных действий с участием свидетеля, а также заявлять ходатайства, обеспечивающие охрану и защиту прав и законных интересов его доверителя.

Вариантом решения данной проблемы является внесение изменений в ч. 4 ст. 56 УПК РФ, а также формирование общей нормы, регулирующей процессуальный статус, права и обязанности представителя свидетеля. В частности, что касается прав свидетеля, то п. 6 ч. 4 ст. 56 УПК РФ следует сформулировать таким образом: «являться для участия в производстве следственных действий с адвокатом, который пользуется правами, предусмотренными ч. 2 ст. 53 УПК РФ».

В соответствии с ч. 11 ст. 182 УПК РФ, при производстве обыска участвует лицо, в помещении которого производится обыск, либо совершеннолетние члены его семьи. При производстве обыска вправе присутствовать не только защитник, но и адвокат того лица, в помещении которого производится обыск. Формулировка данной нормы сама по себе не может не вызывать вопросов. Итак, законодатель, определяя субъекта оказания юридической помощи при производстве обыска, пользуется двумя понятиями: защитник и адвокат. Очевидно, что присутствие защитника связано с производством обыска в помещении, принадлежащего на любых законных основаниях, в том числе и в форме пользования, подозреваемому или обвиняемому. Что касается присутствия адвоката при производстве обыска (не являющегося защитником по данному уголовному делу), то в законе не определено, какой именно процессуальный статус у лиц, обратившихся за юридической помощью к данному адвокату. В данном случае приоритетным является только одно обстоятельство – это лицо должно на законных основаниях владеть помещением, в котором назначено производство обыска. На наш взгляд, не обязательно, чтобы этим лицом являлся только собственник помещения, им может быть и иной законный владелец или правообладатель, в частности, арендатор.

Следует сделать вывод о том, что адвокат может присутствовать при обыске в помещении следующих лиц: - потерпевшего; - гражданского истца; - гражданского ответчика; - свидетеля; - иного лица, чей процессуальный статус на момент производства обыска не определен.

Например, при внезапном характере проведения обыска, не вовлеченности владельца помещения, в котором осуществляется обыск, в уголовно-процессуальные отношения ранее, т.е. до производства обыска. Последняя ситуация характерна, например, тогда, когда из показаний свидетеля или иного лица была получена информация о местонахождении похищенного имущества либо орудий преступления по определенному адресу, тогда как сам собственник или владелец данного помещения ранее не фигурировал в процессе.

К сожалению, права и обязанности адвоката (не являющегося защитником) при производстве обыска четко не определены. Права защитника при обыске, очевидно, что вытекают из регламентированного в ст. 53 УПК РФ объема прав защитника, допущенного к участию в уголовном деле. Лишь отчасти проясняются права адвоката, если лицо, в помещении которого производится обыск, является потерпевшим, гражданским истцом или гражданским ответчиком. Полагаем, что в данном случае права адвоката приравниваются к правам представителя данного лица, которые, в свою очередь, производны от процессуального статуса своего доверителя. Что касается адвоката – не являющегося защитником по данному уголовному делу, то очевидно, что в соответствии с действующим УПК РФ, его участие носит исключительно договорной характер по отношению к владельцу помещения, в котором производится обыск.

Однако производство обыска, согласно тактическим условиям данного следственного действия, не только, как правило, должно носить внезапный характер для обыскиваемых лиц1, в том числе и для владельца обыскиваемого помещения, но и зачастую ситуации требуют безотлагательного производства данного следственного действия. Например, ситуациями, требующими безотлагательного производства обыска, являются следующие: а) фактические основания к производству обыска появились внезапно при производстве других следственных действий; б) поступили сведения о том, что лицо, у которого находятся существенные для дела объекты, принимает меры к их уничтожению или сокрытию; в) обыск необходим для пресечения дальнейшей преступной деятельности или для обнаружения или задержания преступника и т.д.2 Разумеется, что данный перечень не является исчерпывающим, и потому может быть дополнен применительно к конкретной следственной ситуации.

## Вопросы совершенствования процессуального статуса представителя потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика в сфере доказывания

Проведенное исследование позволило сформулировать следующие выводы и предложения.

Квалифицированная юридическая помощь в уголовном процессе - есть деятельность лица, на высоком профессиональном уровне владеющего юридическими знаниями (представителя), детерминированная предусмотренными уголовно-процессуальным законом правами и законными интересами физических и юридических лиц, вовлеченных в уголовное судопроизводство в установленном порядке в качестве различных участников (доверителей) и в пределах предоставленных законом полномочий, специально нацеленная на охрану, защиту, оптимальную реализацию прав и законных интересов доверителей.

Основными специфическими чертами уголовно-процессуального института квалифицированной юридической помощи являются: - оказание содействия лицом, свободно владеющим юридическими знаниями иному лицу, проходящему по уголовному делу (то есть представительство, а не самозащита – даже при владении лицом юридическими знаниями на высоком уровне); - нацеленность на защиту прав и законных интересов доверителя, а также их полноценную реализацию; - узконаправленный характер юридической помощи, предопределенный приоритетами интересов доверителя, в том числе и по отношению к иным участникам судопроизводства.

Одним из элементов процессуальной системы гарантий защищенности участников уголовного судопроизводства является введение процессуальной фигуры представителя как субъекта оказания квалифицированной помощи различным участникам уголовного судопроизводства. Представитель – это участник уголовного процесса, на высоком профессиональном уровне владеющий юридическими знаниями, уполномоченный в предусмотренных уголовно-процессуальным законом порядке и пределах оказывать квалифицированную юридическую помощь потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику, частному обвинителю, свидетелю, а также иным участникам процесса, имеющим право на представительство.

Регламентация полномочий представителя, определение категорий лиц, которые могут являться представителями, а также иных положений, связанных с приглашением и участием представителей в уголовном процессе, обусловлена не только процессуальным статусом доверителей, но и, в первую очередь, отнесенностью доверителей к стороне обвинения или защиты в свете закрепленных в УПК РФ состязательных начал. Не оспаривая значимость данного принципа уголовного судопроизводства, его соответствия современным тенденциям правовой мысли, отметим, что применительно к исследуемой нами проблематике данная тенденция повлекла и некоторые побочные явления, а именно - отсутствие регламентации собственно представителя как участника уголовного процесса. Эта же причина обусловила и отсутствие в законе регламентации такой процессуальной фигуры, как представитель свидетеля.

Нами сформулирована классификация типичных форм представительства в действующем уголовно-процессуальном законе России как потенциал для дальнейшего совершенствования уровня оказания юридической помощи, разработанная в зависимости от характера юридической помощи: - обязательного или факультативного; - профессионального или предопределенного семейными, трудовыми, гражданско-правовыми, социальными или иными отношениями; процессуального статуса и иных характеристик доверителей: 1) представительство факультативное профессиональное - вследствие добровольного волеизъявления совершеннолетнего дееспособного потерпевшего, гражданского истца, частного обвинителя, гражданского ответчика (физического лица), а равно законного представителя несовершеннолетнего потерпевшего или свидетеля - в отношении защиты прав и законных интересов несовершеннолетнего; 2) представительство обязательное вследствие гражданско правовых или семейных правоотношений а) в отношении несовершеннолетних – потерпевших, подозреваемых, обвиняемых; б) в отношении потерпевших совершеннолетних, по своему физическому или психическому состоянию не имеющих возможности самостоятельно защищать свои права и законные интересы); 3) представительство факультативное профессиональное, осуществляемое наряду с представительством обязательным, - вследствие гражданско-правовых или семейных правоотношений: в отношении 209 несовершеннолетних и совершеннолетних, не способных самостоятельно осуществлять свои права и законные интересы по состоянию здоровья, ограниченным физическим возможностям или психическим расстройствам; 4) представительство обязательное профессиональное – в отношении потерпевших, не достигших 16 лет, в отношение которых совершены преступления против половой неприкосновенности, - на основании ходатайства законного представителя и наряду с законным представителем; 5) представительство обязательное вследствие гражданско-правовых или трудовых отношений - в отношении интересов потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика - юридического лица; 6) представительство факультативное профессиональное, осуществляемое, солидарно с представительством обязательным или вместо него - в отношении интересов потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика - юридического лица; 7) представительство факультативное профессиональное – в отношении совершеннолетнего свидетеля и лица, в помещении которого проводится обыск.

Адвокат свидетеля (лица, в помещении которого производится обыск), по нашему мнению, также осуществляет функцию оказания квалифицированной юридической помощи, которая носит характер представительства, поскольку в нее основе также лежит представление и отстаивание прав и законных интересов свидетелей. Вместе с тем, мы признаем спорность нашего суждения.

Ссвидетель нуждается в обязательном представительстве с целью отстаивания своих прав и законных интересов в следующих ситуациях: - является несовершеннолетним; - имеет физические недостатки либо психические расстройства, не исключающие вменяемости, снижающие его коммуникативные возможности, уровень восприятия информации, связанной с реализацией им его процессуального статуса; что затрудняет самостоятельно реализовывать свои права и законные интересы. В подобных случаях участие в деле представителя свидетеля способствовало бы полноценной реализации свидетелем его процессуального статуса. Представленные положения, касающиеся как представителя свидетеля, так и законного представителя свидетеля, могли бы быть отражены в новой ст. 56.1 УПК РФ «Представители свидетеля». В этой новой норме следует закрепить саму возможность приглашения и участия в уголовном процессе представителей свидетеля, которыми могут являться адвокаты и иные лица, имеющие квалификацию юриста, либо лица, способные, по мнению представляемого, оказать ему юридическую помощь. Здесь же следует регламентировать возможность участия в процессе законных представителей свидетеля, который вследствие своего несовершеннолетнего возраста, состояния здоровья, физических или психических недостатков не способен самостоятельно реализовывать в уголовном процессе свои права и законные интересы. Введение данной нормы будет носить интегрированный характер, т.к. она будет распространяться не только на этап предварительного расследования, но и на судебные стадии уголовного процесса. Свидетель должен иметь право на получение квалифицированной юридической помощи не только во время допроса и очной ставки, но и в целом как участник уголовного процесса, независимо от стадии уголовного судопроизводства. Поскольку предложение как о введении новой процессуальной фигуры представителя свидетеля, так и о расширении категорий лиц, которые могли бы оказывать свидетелю квалифицированную юридическую помощь (т.е. наряду с адвокатами и иные лица), требует изменения содержания иных взаимосвязанных норм, полагаем, что в ч. 5 ст. 189 и ч. 11 ст. 182 УПК РФ следует заменить слово «адвокат» на слово «представитель» в соответствующих падежных формах.