

Министерство науки и высшего образования Российской Федерации
Байкальский государственный университет

И.Г. Смирнова, Е.В. Алексеева

**ОБЕСПЕЧЕНИЕ ПРАВ И ЗАКОННЫХ ИНТЕРЕСОВ ПОТЕРПЕВШЕГО
В ДОСУДЕБНОМ ПРОИЗВОДСТВЕ
ПО УПК РФ И КНР**

Учебное пособие

Иркутск
Издательский дом БГУ
2020

УДК 343.1
ББК 67.410.2
С50

Печатается по решению редакционно-издательского совета
Байкальского государственного университета

Рецензенты д-р юрид. наук, доц. О.И. Андреева
д-р юрид. наук, проф. Е.В. Смахтин

Смирнова И.Г.

С50 Обеспечение прав и законных интересов потерпевшего в досудебном производстве по УПК РФ и КНР : учеб. пособие / И.Г. Смирнова, Е.В. Алексеева. – Иркутск : Изд. дом БГУ, 2020. – 60 с.

ISBN 978-5-7253-3033-5

Рассматриваются вопросы теории и практики участия потерпевшего в досудебном производстве в уголовно-процессуальном законодательстве РФ и КНР. Раскрыты особенности обеспечения прав и законных интересов потерпевшего на досудебных стадиях уголовного судопроизводства в сравнительно-правовом аспекте, а также приводится обзор сложившихся доктринальных подходов к понятию потерпевшего в уголовно-процессуальной науке обоих государств.

Для студентов, магистрантов, аспирантов, а также всех интересующихся сравнительно-правовым анализом уголовно-процессуальной деятельности.

УДК 343.1
ББК 67.410.2

ISBN 978-5-7253-3033-5

© Смирнова И.Г., Алексеева Е.В., 2020
© Издательский дом БГУ, 2020

ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ	4
ГЛАВА 1. ПОТЕРПЕВШИЙ КАК УЧАСТНИК УГОЛОВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА ПО УПК РФ И КНР	6
§ 1. Понятие «потерпевший» в уголовном судопроизводстве	6
§ 2. Права и законные интересы потерпевшего	16
ГЛАВА 2. ОСОБЕННОСТИ ОБЕСПЕЧЕНИЯ ПРАВ И ЗАКОННЫХ ИНТЕРЕСОВ ПОТЕРПЕВШЕГО НА РАЗЛИЧНЫХ ЭТАПАХ ДОСУДЕБНОГО ПРОИЗВОДСТВА ПО УГОЛОВНЫМ ДЕЛАМ В СООТВЕТСВИИ С ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ РФ И КНР	26
§ 1. Обеспечение прав и законных интересов потерпевшего в ходе проверки сообщения о преступлении	26
§ 2. Обеспечение прав и законных интересов потерпевшего при производстве следственных и иных процессуальных действий.....	36
§ 3. Обеспечение прав и законных интересов потерпевших на этапе окончания предварительного расследования и ознакомления с материалами уголовного дела	47
ЗАКЛЮЧЕНИЕ	56
СПИСОК РЕКОМЕНДУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ	58

ВВЕДЕНИЕ

Все люди рождаются свободными и равными в своем достоинстве и правах. Они наделены разумом и совестью и должны поступать в отношении друг друга в духе братства. Именно так звучит статья 1 Всеобщей декларации прав человека¹, принятой Генеральной Ассамблеей ООН 10 декабря 1948 г. Однако, к сожалению, не все готовы следовать этим правилам. Поведение многих людей далеко от идеальных представлений о человеческом равноправии и братстве в соответствии с общепризнанными принципами и нормами международного права. Поэтому неслучайно в обязанность каждого государства, в том числе и России, входит обязанность гарантировать защиту прав потерпевших от преступлений.

В соответствии со ст. 52 Конституции РФ права потерпевших от преступлений и злоупотреблений властью охраняются законом. Государство обеспечивает потерпевшим доступ к правосудию и компенсацию причиненного ущерба. Соответственно, статья 6 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации определяет защиту прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений, как первоочередную задачу уголовного судопроизводства. Вместе с тем необходимо признать, что несмотря на указанные положения, обеспечение прав и законных интересов лиц, пострадавших от преступлений, в отечественном уголовном судопроизводстве находится не на должном уровне.

Количество лиц, ежегодно подвергающихся преступным посягательствам, исчисляется в миллионах. При этом, по результатам исследования общественного мнения, проведенного ВНИИ МВД России в 2019 г., только 41,9 % граждан доверяет органам внутренних дел в вопросах защиты личных и имущественных интересов². Очевидно, что невысокий уровень доверия граждан свидетельствует о наличии проблем в действующем механизме реализации прав и законных интересов граждан.

Стоит признать, что законодателем в течение двух десятилетий были приняты меры по расширению круга прав потерпевшего, приведению его статуса в равновесие со статусом другого ключевого участника процесса – подозреваемого (обвиняемого), вместе с тем все еще остается ряд неразрешенных проблем, в наибольшей степени проявляющихся в ходе досудебного производства, где изучаются обстоятельства преступления, оценивается правомерность претензий и требований лица, потерпевшего от преступления, формируется доказательственная база, применяются меры по обеспечению возмещения причиненного вреда.

Активно проводимая в Китае судебно-правовая реформа повышает актуальность изучения ее результатов в области совершенствования уголовно-процессуального законодательства.

Как в России, так и в Китае вопрос обеспечения прав и законных интересов потерпевших в уголовном судопроизводстве привлекает внимание многих ученых-процессуалистов, исследующих права личности. Значительный вклад в раз-

¹ Всеобщая декларация прав человека : принята Генер. Ассамблеей ООН 10.12.1948 г. // Российская газета. 1995. 5 апр.

² Оценка деятельности полиции в Российской Федерации в 2019 году по данным ФГКУ «ВНИИ МВД России». URL: <https://мвд.рф/внии-итог> (дата обращения: 15.04.2020).

витие данного направления отечественной уголовно-процессуальной науки в различные годы внесли А.В. Аверина, Ф.Н. Багаутдинов, В.П. Божьев, С.В. Власов, О.В. Волынская, А.П. Гуськова, В.А. Дубривный, А.В. Ендольцева, О.А. Зайцева, А.В. Кожевников, Л.Д. Кокорев, В.М. Корнуков, В.А. Лазарева, В.М. Савицкий, М.С. Строгович, П.В. Трощинский, И.Я. Фойницкий, С.П. Щерба, П.С. Яни и др.

Исследуемой проблеме посвящены работы Н.Н. Василенко, Г.А. Гуджабидзе, И.В. Жеребятьева, О.В. Корнелюк, О.В. Крайнова, И.В. Мисник, С.А. Сиенко, Д.В. Шарова и др.

В последние годы отдельные вопросы обеспечения прав потерпевших рассматривались в работах Б.Я. Гаврилова, Е.Н. Клоповой, Н.Э. Мартыненко, Л.Н. Масленниковой, М.Ю. Павлик, О.Р. Шепелёвой и др.

Вопросом обеспечения прав и законных интересов личности в досудебном производстве по уголовным делам занимались процессуалисты континентального Китая: Бянь Цзяньлинь, Бу Янян, Ван Гошу, Вей Син, Гун Дэюн, И Яньйоу, Ли Баюэ, Лань Юэцзюнь, Мяо Мейхуа, Сяо Иньвана, Сюй Цзинцуня, Чжан Ина, Чэнь Жуйхуа, Фань Чун`и, Чэн Гуанджун, Чжан Пиньцзэ, Юань И и др.

Учебное пособие позволит учащимся углубить свои знания в области уголовно-процессуального права (уголовного процесса), сравнительного правоведения, международного сотрудничества в сфере уголовного преследования.

ГЛАВА 1. ПОТЕРПЕВШИЙ КАК УЧАСТНИК УГОЛОВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА ПО УПК РФ И КНР

§ 1. Понятие «потерпевший» в уголовном судопроизводстве

Сравнительно-правовой анализ прав потерпевшего в РФ и КНР невозможно осуществить без предварительного уяснения сущности понятия потерпевшего в уголовном судопроизводстве каждой из стран.

Согласно данным, опубликованным на Портале правовой статистики Генеральной прокуратуры Российской Федерации в период с января по декабрь 2019 г., в России было совершено более 2 миллионов преступлений³. Это число превышает показатель за аналогичный период 2018 г. на 1,6 %.

Национальное бюро статистики КНР позволяет наблюдать последовательное снижение количества совершаемых преступлений. Согласно опубликованным данным, в 2019 г. в Китае было зафиксировано 5,2 миллиона преступлений, что на 1,1 % меньше, чем количество преступлений, установленных в 2018 г.⁴

Как в России, так и в Китае первенство среди совершаемых гражданами преступлений принадлежит кражам, мошенничеству, разбоем и грабежам.

Приведенные статистические данные свидетельствуют о лицах, в отношении которых были совершены преступные посягательства, – жертвах преступных действий.

Впервые в международных документах определение лица, в отношении которого совершено преступление, было закреплено в Декларации основных принципов правосудия для жертв преступлений и злоупотребления властью, принятой резолюцией 40/34 Генеральной Ассамблеи от 29 ноября 1985 г. В первом пункте Декларации отмечено, что под термином жертвы «понимаются лица, которым индивидуально или коллективно был причинен вред, включая телесные повреждения или моральный ущерб, эмоциональные страдания, материальный ущерб или существенное ущемление их основных прав в результате действия или бездействия, нарушающего действующие национальные уголовные законы государств-членов, включая законы, запрещающие преступное злоупотребление властью»⁵. Помимо лица, которое можно именовать прямой жертвой, в Декларации также содержится определение так называемой косвенной жертвы. Ими могут быть близкие родственники, а кроме того лица, которым причинен ущерб при попытке оказать помощь жертвам, находящимся в бедственном положении, и др.

В Российской юридической энциклопедии термином «жертва преступления» именуют физическое или юридическое лицо, подвергнутое преступному

³ Портал правовой статистики Генеральной прокуратуры Российской Федерации. URL: <https://crimestat.ru/offenses> (дата обращения: 10.01.2020).

⁴ National Bureau of Statistics of China. URL: <https://www.stats.gov.cn/was5/web/search?channelid=250710&andsen=Criminal&x=9&y=17> (дата обращения: 10.01.2020).

⁵ Декларация основных принципов правосудия для жертв преступлений и злоупотребления властью [Электронный ресурс]: принята резолюцией 40/34 Генер. Ассамблеи ООН 29.11.1985 г. // СПС «КонсультантПлюс». Документ опубликован не был.

посягательству»⁶. Вместе с тем для отечественных нормативных правовых актов наиболее традиционным определением лица, пострадавшего от преступления, является термин «потерпевший». Тем не менее о жертве преступления есть некоторые упоминания в нормативных актах, например, в п. 2 ст. 2 федерального закона № 119-ФЗ от 20.08.2004 г. «О государственной защите потерпевших, свидетелей и других лиц, содействующих уголовному судопроизводству» отмечается, что меры государственной защиты могут быть «применены до возбуждения уголовного дела в отношении заявителя, очевидца или жертвы преступления...»⁷. Несмотря на то, что вышеуказанные термины в русском языке зачастую употребляются как синонимы, в праве к ним относятся дифференцированно.

Отечественный законодатель впервые закрепил термин «потерпевший» в ст. 24 Основ уголовного судопроизводства Союза ССР и союзных республик, принятых Верховным Советом 25 декабря 1958 г. Потерпевшим признавалось лицо, которому преступлением причинен моральный, физический или имущественный вред⁸. Аналогичное определение было дано в УПК РСФСР 1960 г. Необходимо отметить, что вышеуказанные нормативные документы не содержали ограничений относительно лица, которое должно признаваться потерпевшим: им могло выступать в равной степени как физическое, так и юридическое лицо.

В последующем постановление Пленума Верховного Суда № 16 от 01.11.1985 г. «О практике применения судами законодательства, регламентирующего участие потерпевшего в уголовном судопроизводстве»⁹ уточнило неправомерность признания потерпевшим юридического лица и указало на порядок признания гражданским истцом при причинении преступлением имущественного вреда.

В естественном ходе исторических событий назрела необходимость подвергнуть тщательному пересмотру отечественное законодательство с учетом взятых в качестве ориентира концепций прав человека и правового государства.

Конституция Российской Федерации¹⁰ 1993 г. установила, что человек, его права и свободы являются высшей ценностью государства, а признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина – его обязанностью. Данное положение предопределило ориентир всех государственных органов на обеспечение, охрану и защиту прав человека.

⁶ Российская юридическая энциклопедия / под ред. А.Я. Сухарева. М. : ИНФРА, 1999. С. 406.

⁷ О государственной защите потерпевших, свидетелей и других лиц, содействующих уголовному судопроизводству : федер. закон РФ от 20.08.2004 г. № 119-ФЗ : (ред. от 29.12.2004 г.) // СЗ РФ. 2004. № 34. Ст. 3534.

⁸ Об утверждении основ уголовного судопроизводства союза ССР и союзных республик : закон СССР от 25.12.1958 г. // Ведомости Верховного Совета СССР. 1959. № 1. Ст. 15. Документ утратил силу.

⁹ О практике применения судами законодательства, регламентирующего участие потерпевшего в уголовном судопроизводстве : постановление Пленума Верхов. Суда СССР от 01.11.1985 г. № 16 // Бюллетень Верховного Суда СССР. 1986. № 1. Документ утратил силу.

¹⁰ Конституция Российской Федерации : принята всенар. голосованием 12.12.1993 г. : (с учетом поправок, внесенных законами РФ о поправках к Конституции Рос. Федерации № 6-ФКЗ от 30.10.2008 г., № 7-ФКЗ от 30.12.2008 г., № 2-ФКЗ от 05.02.2014 г., № 11-ФКЗ от 21.07.2014 г.) // СЗ РФ. 2014. № 31. Ст. 4398.

Следующим большим шагом была разработка нового уголовно-процессуального законодательства. Законодатель закрепил в ст. 42 УПК РФ следующую формулировку: «потерпевшим является физическое лицо, которому преступлением причинен физический, имущественный, моральный вред, а также юридическое лицо в случае причинения преступлением вреда его имуществу и деловой репутации»¹¹.

Анализируя содержание данного законодателем понятия, в первую очередь необходимо обратить внимание на законодательные дефиниции «физическое лицо» и «юридическое лицо», определенные в гражданско-правовых нормах.

Согласно ГК РФ (ч. 2 ст. 17) термин «физическое лицо» используется как равнозначное с понятием «гражданин». Правоспособность гражданина возникает в момент его рождения и прекращается смертью. Следует отметить, что термин «физическое лицо» охватывает всех людей как участников гражданских правоотношений независимо от их принадлежности к тому или иному государству.

В ч. 1 ст. 48 ГК РФ установлено, что юридическое лицо – организация, которая имеет обособленное имущество и отвечает им по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять гражданские права и нести гражданские обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. Юридическое лицо должно быть зарегистрировано в едином государственном реестре юридических лиц в одной из организационно-правовых форм, предусмотренных кодексом (ч. 2 ст. 48 ГК РФ). Основанием для признания юридического лица потерпевшим является факт причинения преступлением вреда его имуществу или деловой репутации.

В юридической литературе принято считать, что определение потерпевшего, закрепленное в ч. 1 ст. 42 УПК РФ, содержит два основных признака: уголовно-правовой и уголовно-процессуальный¹².

Уголовно-правовой признак заключается в том, что наличие какого-либо вида вреда и причинной связи между преступным деянием и наступившим вредом служит основанием для признания лица потерпевшим.

Стоит отметить, что используя термин «вред», УПК РФ не раскрывает его понятия. В словаре В.И. Даля под вредом понимаются «последствия всякого повреждения, порчи, убытка, вещественного или нравственного, всякое нарушение прав личности или собственности, законное или незаконное»¹³.

В толковых словарях русского языка слово «вред» чаще всего можно встретить в одном смысловом ряду с понятием «ущерб». Нередко эти термины употребляются как синонимы. Возможно, с точки зрения обыденного понимания это верно, однако с точки зрения права данные понятия не являются равнозначными. В рассматриваемом нами контексте понятие «вред» гораздо шире, чем «ущерб», поскольку используется не только наряду с таким прилагательным, как «имуще-

¹¹ Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации : федер. закон РФ № 174-ФЗ от 18.12.2001 г. : (ред. от 24.04.2020 г.) // СЗ РФ. № 52. 2001. Ст. 4921.

¹² Мисник И.В. Потерпевший в российском уголовном судопроизводстве : дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.09. Иркутск, 2005. С. 44.

¹³ Даль В.И. Толковый словарь живого великорусского языка : в 4 т. Т. 3. М. : ОЛМА Медиа Групп, 2009. С. 346.

ственный», но и «моральный», «физический», а термин «ущерб» – только наряду с имущественным вредом.

Как мы уже указывали, вред может быть физический, имущественный и моральный. Относительно юридического лица закон содержит указание на причинение преступлением вреда его имуществу и деловой репутации.

Законодатель не закрепляет понятие «физический вред» ни в УПК РФ, ни в УК РФ. Контент-анализ юридической литературы позволяет сделать вывод, что физический вред связан с причинением вреда физическому состоянию человека, его жизни как биологическому процессу, здоровью, анатомической целостности тела и функционированию его органов¹⁴.

Последствия физического вреда приводят или могут привести к негативным изменениям в состоянии психического благополучия, а также в имущественной сфере личности. Первое может выражаться в своего рода страданиях (моральный вред), что касается имущественной сферы, то негативные изменения проявляются в расходах, связанных с компенсацией недостатков в организме потерпевшего и утрате дохода (имущественный вред). Физический вред в целях его возмещения распадается на моральный и имущественный¹⁵.

Уголовно-процессуальный закон, используя термин «имущественный вред», не закрепляет его определения. Большинство ученых-процессуалистов единодушны в том, что под имущественным вредом следует понимать вред, причиненный имущественным правам и интересам физических и юридических лиц (повреждение или утрата собственности, материальные затраты, понесенные вследствие преступления)¹⁶.

Наиболее существенным и распространенным последствием нарушения имущественных прав являются убытки. В силу ст. 15 ГК РФ, а также пп. 13–14 постановления Пленума Верховного Суда РФ № 25 от 23.06.2015 г. «О применении судами некоторых положений раздела I части первой ГК РФ» в понятие «убыток» входит «реальный ущерб» – утрата или повреждение имущества, а также расходы, которые произведены (или будут произведены в будущем) лицом, право которого нарушено, для его восстановления, а также «упущенная выгода» – неполученные доходы, которые лицо, которому причинен вред, могло бы получить при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено¹⁷.

В юридической литературе бытует мнение, что на практике возникает множество трудностей, связанных с подсчетом размера упущенной выгоды, а также с доказыванием причинной связи предполагаемых неполученных доходов с пре-

¹⁴ Хавчаев К.А. Проблемы возмещения физического вреда потерпевшему от преступления // Проблемы экономики и юридической практики. 2007. № 4. С. 54.

¹⁵ Эрделевский А.М. Моральный вред: соотношение с другими видами вреда // Российская юстиция. 1998. № 6. С. 19.

¹⁶ Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации / под ред. А.Н. Чашина. М. : Эксмо, 2018. С. 114.

¹⁷ О применении судами некоторых положений раздела 1 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации : постановление Пленума Верхов. Суда РФ № 25 от 23.07.2015 г. // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2015. № 8.

ступлением, в связи с чем взыскание упущенной выгоды должно производиться только в рамках гражданского судопроизводства¹⁸.

Мы в свою очередь поддерживаем позицию тех ученых, которые считают, что если упущенная выгода находится в причинно-следственной связи с совершенным преступлением и установлено, что лицо могло получить указанные доходы, то, бесспорно, она должна подлежать возмещению¹⁹.

В отличие от понятия физического и имущественного вреда, рассмотренного нами ранее, понятие морального вреда вызывает среди исследователей оживленные дискуссии.

Понятие «моральный вред» не закреплен в УПК РФ, но как гражданско-правовая категория «моральный вред» отражен в ст. 151 ГК РФ, где определен как физические или нравственные страдания, причиненные гражданину действиями, нарушающими его личные неимущественные права либо посягающими на принадлежащие гражданину другие нематериальные блага.

Необходимо отметить, что классическое понимание морали в русском толковом словаре С.И. Ожегова и Н.Ю. Шведовой – это «правила нравственности, а также сама нравственность, определяемая как внутренние, духовные качества, которыми руководствуется человек, этические нормы; правила поведения, обусловливаемые этими качествами»²⁰.

В постановлении Пленума Верховного Суда РФ № 10 от 20.12.1994 г. «Некоторые вопросы применения законодательства о компенсации морального вреда»²¹ под моральным вредом понимаются «нравственные или физические страдания, причиненные действиями (бездействием), посягающими на нематериальные блага, которые принадлежат гражданину, или на его личные неимущественные права (права на пользование своим именем, право авторства и другие неимущественные права), либо нарушающими имущественные права гражданина».

Очевидно, что в вышеуказанных определениях наличествуют две главных составляющих морального вреда – это нравственные и физические страдания. Раскроем данные понятия.

В постановлении Пленума Верховного Суда РФ законодатель указывает, что нравственные страдания заключаются в нравственных переживаниях в связи с утратой родственников, невозможностью продолжать активную жизнь, потерей работы, раскрытием семейной, врачебной тайны, распространением не соответствующих действительности сведений, порочащих честь, достоинство или деловую репутацию, временным ограничением или лишением каких-либо прав и др.

По мнению А.М. Эрделевского, наиболее близким к понятию «нравственные страдания» является понятие «переживания», содержанием переживаний

¹⁸ Костарева К.Б. Особенности доказывания упущенной выгоды // Символ науки. 2018. № 8. С. 17.

¹⁹ Мисник И.В. Потерпевший в российском уголовном судопроизводстве. С. 48.

²⁰ Ожегов С.И. Толковый словарь русского языка: 80 000 слов и фразеологических выражений / под. ред. Н.Ю. Шведовой. 4-е изд., испр. М. : А ТЕМП, 2013. С. 413.

²¹ Некоторые вопросы применения законодательства о компенсации морального вреда : постановление Пленума Верхов. Суда РФ № 10 от 20.12.1994 г. (ред. от 06.02.2007 г.) // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2007. № 5.

может быть страх, стыд, унижение, иное неблагоприятное в психологическом аспекте состояние²².

По поводу сущности понятия физических страданий постановление Пленума не дает четкого ответа. Большинство ученых-юристов определяют их как «чувства, ассоциирующиеся с физической болью и, как правило, возникающие при причинении вреда здоровью»²³.

В свою очередь А.В. Шичанин отмечает: «причинение морального вреда возможно только в сфере нравственности. Что касается физических страданий, то испытывание физической боли от причинения вреда представляет собой именно физический вред, который также является неимущественным, но и не относится, собственно, к моральному, выражаемому в страхе лица, его униженности, беспомощности, стыде и в иных возможных переживаниях».

Мы разделяем позицию тех исследователей, которые полагают, что понятие «физические страдания» не совпадает по своему содержанию с понятием «физический вред». Физические страдания – один из признаков морального вреда в том его виде, как он определен в ст. 151 ГК РФ, в то время как физический вред – это любые негативные изменения в организме человека, препятствующие его благополучному биологическому функционированию²⁴.

В юридической литературе нередко встречается мнение о необходимости отказаться от употребления термина «моральный». В частности, А.М. Эрделевский предлагает вместо словосочетания «моральный вред» применять словосочетание «психический вред», так как он (данный вред) тесно связан именно с психикой человека²⁵. На замене термина «моральный вред» термином «психический вред» также настаивает А.Т. Табунщиков, по его мнению, психический вред находит выражение в негативных изменениях психической деятельности человека, связанных с осознанием себя «неполноценным» членом общества ввиду потери своих определенных социально значимых качеств²⁶.

В контексте данного предложения мы разделяем мнение И.В. Мисник. В своей работе автор указывает на то, что термин «психический вред» охватывает только нравственные страдания, но ни в коем случае не физические, поскольку последние означают болевые ощущения, испытываемые человеком. Отсюда явно следует нецелесообразность применения данного термина в отечественном уголовно-процессуальном законодательстве для характеристики морального вреда²⁷.

²² Эрделевский А.М. Компенсация морального вреда: анализ и комментарий законодательства и судебной практики. 3-е изд., испр. и доп. М. : ВолтерсКлувер, 2004. С. 45.

²³ Фаст И.А. Компенсация морального вреда при причинении вреда жизни и здоровью: практические итоги 25 лет существования института в Российской Федерации // Евразийская адвокатура. 2018. № 5 (36). С. 17.

²⁴ Муковнин В.В. Физические страдания как признак морального вреда // Современное право. 2008. № 11. С. 41.

²⁵ Эрделевский А.М. Компенсация морального вреда. URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=CMB&n=17483> (дата обращения: 18.11.2019).

²⁶ Табунщиков А.Т. Институт компенсации морального вреда в российском гражданском праве. Белгород : Изд-во БелГУ, 2007. С. 38.

²⁷ Мисник И.В. Потерпевший в российском уголовном судопроизводстве. С. 55.

Ранее мы отмечали, что основанием для признания юридического лица потерпевшим является факт причинения преступлением вреда его имуществу и деловой репутации. Поскольку законодателем не дается легальное определение «деловой репутации», обратимся к Большому юридическому словарю. В нем под «деловой репутацией» понимается одно из нематериальных благ, предусмотренных ст. 150 ГК РФ, представляющее собой оценку профессиональных качеств конкретного лица²⁸. Там же дается определение деловой репутации фирмы как оценки фирмы со стороны ее контрагентов, потребителей; части нематериальных активов²⁹.

В юридической литературе присутствует мнение, что деловая репутация юридического лица – это не что иное, как нематериальный актив, представляющий собой возможность юридического лица иметь оценку своей деятельности³⁰.

Первый затронутый в нашем исследовании признак – уголовно-правовой, или материальный признак понятия потерпевшего. Уголовно-правовая природа этого понятия обусловлена причинением преступным деянием определенного вреда конкретному лицу. Однако, в правоприменительной практике не редко возникают ситуации, когда вред не причинен, но имелась реальная угроза причинения вреда преступлением. В данном случае веским аргументом служит положение, зафиксированное в ч. 1 ст. 46 Конституции РФ, в котором говорится, что каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод, а также положение ст. 30 УК РФ, в которой предусматривается ответственность за приготовление к тяжкому и особо тяжкому преступлению³¹.

Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 17 от 29.07.2010 г. «О практике применения судами норм, регламентирующих участие потерпевшего в уголовном судопроизводстве» указывает: «Если совершенное преступление являлось неоконченным (приготовление к тяжкому или особо тяжкому преступлению или покушение на преступление), суду при решении вопроса о признании лица потерпевшим следует установить, в чем выразился причиненный вред. При этом не исключается возможность причинения такому лицу морального вреда в случаях, когда неоконченное преступление было направлено против конкретного лица»³².

Перейдем к рассмотрению уголовно-процессуального признака понятия «потерпевший». Момент вынесения постановления о признании лица потерпевшим имеет огромное значение, поскольку именно с этого момента потерпевший может получить возможность защищать и реализовывать свой собственный интерес.

²⁸ Большой юридический словарь. URL: <https://rus-jur-terms.slovaronline.com> (дата обращения: 18.11.2019).

²⁹ Там же.

³⁰ Ситдикова Л.Б. Личные неимущественные права юридических лиц // Юридический мир. 2015. № 7. С. 28.

³¹ Уголовный кодекс Российской Федерации : федер. закон РФ № 63-ФЗ от 13.06.1996 г. : (ред. 12.04.2020 г.) // СЗ РФ. 1996. № 25. Ст. 2954.

³² О практике применения судами норм, регламентирующих участие потерпевшего в уголовном судопроизводстве : постановление Пленума Верхов. Суда РФ № 17 от 29.06.2010 г. // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2010. № 9.

Согласно закону, лицо может быть признано потерпевшим не только по инициативе органа, в производстве которого находится уголовное дело, но и по своему заявлению. Решение о признании потерпевшим должно приниматься незамедлительно с момента возбуждения уголовного дела и оформляться постановлением дознавателя, следователя, судьи или определением суда. Если же на момент возбуждения уголовного дела отсутствуют сведения о лице, которому преступлением причинен вред, решение о признании потерпевшим следует принимать незамедлительно после получения данных об этом лице. Отказ в признании лица потерпевшим, а также бездействие дознавателя, следователя, руководителя следственного органа, выразившееся в непризнании лица потерпевшим, может быть обжаловано в порядке ст. 124, 125 УПК РФ.

Необходимо отметить, что лицо, пострадавшее от преступления, признается потерпевшим независимо от его гражданства, возраста, физического или психического состояния или данных о его личности, а также независимо от того, установлены ли все лица, причастные к преступлению. Это означает, что в отечественном уголовном процессе правовой статус лица как потерпевшего устанавливается исходя из его фактического положения. Процессуально он оформляется постановлением дознавателя, следователя или суда о признании потерпевшим, но не формируется им.

Что касается иных лиц, в том числе близких родственников потерпевшего, на чьи права и законные интересы преступление не было направлено, хотя опосредованно их и затронуло, то по общему правилу они не наделяются процессуальными возможностями по их защите. Защита их прав и интересов осуществляется через восстановление прав лица, непосредственно пострадавшего в результате совершения или подготовки преступления.

Нельзя оставить без внимания проблему, связанную с процессуальным положением близких родственников лица, погибшего в ходе преступления, и (или) его близких лиц. Законодатель в ч. 8 ст. 42 предусматривает возможность перехода прав потерпевшего в случае его смерти к одному из близких родственников и (или) близких лиц, а при их отсутствии или невозможности участия в уголовном судопроизводстве – к одному из родственников. Вместе с тем в рамках данного нормативного установления законодатель не формулирует правовой статус указанных лиц.

На сегодняшний день анализ судебной практики свидетельствует о том, что родственники умершего в большинстве случаев принимают участие в качестве потерпевшего.

На уровне судебной практики решен вопрос, связанный с конкуренцией интересов нескольких близких лиц. Так, постановлением Пленума Верховного Суда РФ № 17 от 29.07.2010 г. «О практике применения судами норм, регламентирующих участие потерпевшего в уголовном судопроизводстве» установлено: «если преступлением затрагиваются права и законные интересы сразу нескольких близких родственников и (или) близких лиц погибшего, а в случае отсутствия – родственников погибшего, и они ходатайствуют о предоставлении им права потерпевшего, эти лица признаются потерпевшими на основании мотивированного постановления».

Особый интерес вызывает вопрос о признании лица потерпевшим вопреки его противоправному, антиобщественному поведению, в результате которого ему был причинен вред. В юридической литературе встречается позиция, согласно которой провоцирующее поведение потерпевших создает напряженную обстановку, подталкивающую виновного к совершению преступления в отношении потерпевшего. Такое поведение характеризуется аморальными поступками потерпевшего, совершением им противоправных действий, в связи с чем органы расследования и суд могут в определенных ситуациях не признавать их потерпевшими³³.

Позиция законодателя по данному вопросу однозначна. Законодатель отнес противоправное или аморальное поведение потерпевшего, явившегося поводом для преступления, к обстоятельствам, смягчающим наказание (п. «з» ч. 1 ст. 61 УК РФ). Иными словами, противоправное поведение или аморальное поведение потерпевшего не является обстоятельством, исключающим преступность деяния.

Рассмотрим понятие «потерпевший» с точки зрения китайского права.

Для китайских нормативных правовых актов наиболее традиционным определением лица, пострадавшего от преступления, является термин «потерпевший». Вместе с тем на сегодняшний день УПК КНР не закрепляет нормативное определение «потерпевший» (受害人 shòuhài rén). Исходя из смысла ст. 86 УПК КНР, лицо приобретает данный статус после возбуждения уголовного дела органами общественной безопасности или народной прокуратурой. По аналогии с отечественным правом в Китае лицо может быть признано потерпевшим не только по инициативе органа, в производстве которого находится уголовное дело, но и по своему заявлению в органы общественной безопасности или народную прокуратуру (ст. 87 УПК КНР).

В научной и учебной литературе Китая понятие «потерпевший» трактуется с разных позиций. Мы рассмотрели две основные позиции понимания данного термина:

1. Одним из сторонников данной позиции является известный ученый-процессуалист Бань Цзянлинь. Он разделяет потерпевших на опосредованные и непосредственные, последних, в свою очередь, можно считать потерпевшими от преступления³⁴. В своих трудах он выражает мнение о том, что потерпевшим является лицо, чьим законным интересам непосредственно был причинен вред (损害 sǔnhài). В Китае термин имеет два значения: материальный ущерб и причинение личного вреда. В рассматриваемом контексте преступление и причиненный вред соотносятся как причина и следствие. Согласно данной позиции, признавая лицо потерпевшим, следует делать акцент на следующих обстоятельствах: 1) преступлением прямо причинен ущерб лицу; 2) вред является следстви-

³³ Семенова Д.А. Провоцирующее поведение потерпевшего как повод совершения преступления // Молодой ученый. 2015. № 18 (98). С. 381.

³⁴ 卞建林主编. 刑事诉讼法学. 法律出版社出版时间:2014年09月 页数. [Бань Цзяньлинь. Уголовно-процессуальное право : учеб. пособие]. URL: http://item.kongfz.com/Cfalv/tag_k35k30k30k33 (дата обращения: 12.10.2019).

ем совершения преступления. В первом случае речь идет о непосредственном потерпевшем, во втором – о опосредованном, так как он не имеет прямого отношения к преступлению. Например, дочь не будет являться потерпевшей, если преступлением была причинена смерть ее матери, даже если дочери из-за смерти матери причинен психологический вред. Аналогичную позицию в своих трудах занимает Мяо Мэйхуа³⁵.

2. Сторонники второй позиции полагают, что потерпевший – это лицо, которому преступлением прямо причинен материальный вред либо косвенно причинены материальные убытки, а также моральный вред.

По мнению сторонников данной позиции, потерпевшим является всякое лицо, которому причинен вред преступлением. В частности, Фан Цуньи полагает, что потерпевший – это лицо, чьи имущественные или личностные права непосредственно или косвенно нарушены преступным деянием³⁶.

На наш взгляд, отличительной чертой данного подхода является восприятие вреда как материального, так и не материального.

Существуют и другие определения понятия «потерпевший». Например, Цуй Мин полагает, что потерпевшим в уголовном процессе КНР является лицо, охраняемым законом интересам которого преступлением причинен вред³⁷. Сюэ Пин в своих трудах характеризует потерпевшего как лицо, против которого направлено преступление и права которого нарушены данным преступлением³⁸.

В последнее десятилетие в науке уголовного процесса Китая идут активные споры о включении юридических лиц в понятие потерпевшего. Данная тема стала актуальной в связи со стремительным развитием экономических отношений, а впоследствии с возникающими преступлениями против компаний.

Как гражданско-правовая дефиниция «юридическое лицо» (公法人 gōngfǎrén) представляет собой организацию, обладающую гражданской правоспособностью и гражданской дееспособностью, и, согласно закону, самостоятельно приобретающую гражданские права и несущую гражданские обязанности³⁹.

Судебная практика Китая избрала путь признания потерпевшим только физическое лицо, являющееся представителем компании. Юридическое лицо в некоторых случаях может признаваться гражданским истцом. Относительно дан-

³⁵ Мяо Мэйхуа. Сравнительное исследование охраны прав потерпевшего в уголовном судопроизводстве КНР и РФ : дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.09. Владивосток, 2009. С. 18.

³⁶ 以审判为中心的刑事诉讼制度改革.法学研究. [Фань Цуни. Уголовно-процессуальное право : учеб. пособие]. URL: http://www.faxueyanjiu.com/ch/reader/create_pdf.aspx?file (дата обращения: 12.10.2019).

³⁷ 朱俊公安机关传唤或拘传期间犯罪疑人人权保障问题研究.1996年.第71页. [Новый курс уголовно-процессуального права КНР / под ред. Цуй Мин. Пекин : Изд-во Кит. унта народ. обществ. безопасности, 1996]. URL: <http://kreader.cnki.net/Kreader/CatalogPage.aspx?dbCode=CMFD&filenhtml/> (дата обращения: 10.03.2020).

³⁸ 当慎重.建议取消立庭.法制服务.2015年02月05日.第14页. [Китайская энциклопедия права / под ред. Сюэ Пин. Пекин : Изд-во «Энциклопедия», 1984]. URL: http://www.pkulaw.cn/fulltext_form.aspx?Gid=1510165985/ (дата обращения: 15.07.2019).

³⁹ Общие положения гражданского права КНР (ред. 14.03.2009 г.). URL: https://chinalaw.center/category/civil_law/ (дата обращения: 10.03.2020).

ной ситуации китайские правоведы Чжао Сунцзу и Чэнь Вэймин высказывают мнение о необходимости признания в качестве потерпевшего как физического, так и юридического лица, что способствует преодолению дисбаланса в уголовном процессе, а также усилит реализацию принципов справедливости, защиты прав и законных интересов потерпевших⁴⁰.

Проведенное нами исследование позволяет сделать вывод о том, что по сравнению с УПК КНР в отечественном уголовно-процессуальном законодательстве дается легальное определение понятию «потерпевший». На наш взгляд, активно проводимая в КНР уголовно-процессуальная реформа в скором времени поспособствует решению данного законодательного пробела. В отечественной юридической литературе принято считать, что определение, закрепленное законодателем в ст. 42 УПК РФ, содержит два основных признака: уголовно-правовой и уголовно-процессуальный. В китайской научной литературе понятие «потерпевший» рассматривается с различных позиций, например, предлагается рассматривать потерпевших как «опосредованных и непосредственных потерпевших», и только «непосредственных» следует признать истинными потерпевшими, так как им присущи два признака: 1) им преступлением прямо причинен вред; 2) данный вред является следствием совершения преступления. Сторонники иной позиции полагают, что потерпевшими могут быть также лица, которым косвенно причинены материальные убытки и моральный вред.

Безусловным достижением российского уголовного судопроизводства является закрепление возможности признания потерпевшим юридических лиц. Судебная практика Китая избрала путь признания потерпевшим физическое лицо, являющееся представителем компании.

§ 2. Права и законные интересы потерпевшего

Приступая к анализу системы прав потерпевшего в России, на наш взгляд, в первую очередь необходимо рассмотреть категорию «законные интересы потерпевшего» и, отталкиваясь от изученного, определить совокупность процессуальных прав, позволяющих отстаивать данные интересы.

Термин «законные интересы» дважды используется в Конституции РФ, неоднократно упоминается в УПК РФ, а также в иных нормативно-правовых актах различного уровня, парадоксально, но ни в одном из них не закреплено легальное определение рассматриваемой категории. В этой связи интерес представляет определение научного и практического содержания законных интересов, а также их значение для уголовно процессуального статуса потерпевшего.

Н.В. Витрук полагал, что «законный интерес как юридическое право есть возможность личности по пользованию различными социальными благами. Эта возможность выражается в правомочиях носителя законного интереса действовать определенным образом, требовать определенного поведения от обязанных

⁴⁰ 陈为明, 赵頌祖. 刑事诉讼中的被害人理当包括单位. (上海市青浦区人民检察院) [Чэнь Вэймин, Чжао Сунцзу. Потерпевший в уголовном процессе должен быть полноценным субъектом (на примере исследования народной прокуратуры г. Шанхай округа Цинпу)]. URL: <http://www.chinalawedu.com/news/21601/21714/> (дата обращения: 10.03.2020).

лиц, органов и учреждений, обращаться за защитой к компетентным государственным органам и общественным организациям»⁴¹.

А.А. Ерошенко определял законный интерес как «юридически предусматриваемое стремление субъекта к достижению тех благ, обладание которыми дозволено государством и обеспечено путем предоставления лицу правовых возможностей определенного вида»⁴².

Весьма привлекательное определение дает А.В. Малько: «законный интерес как отраженное в объективном праве либо вытекающее из его общего смысла и в определенной степени гарантированное государством простое юридическое дозволение, выражающееся в стремлениях субъекта пользоваться конкретным социальным благом, а также в некоторых случаях обращаться за защитой к компетентным органам в целях удовлетворения своих потребностей, но противоречащих общественным»⁴³.

И.Г. Смирнова отмечает: «В сфере реализации уголовно-процессуальных отношений понятие интереса приобретает специфическое смысловое значение. В уголовном процессе интерес находит свое проявление всякий раз, когда участник уголовно-процессуальной деятельности стремится осуществить предоставленные ему законом процессуальные права, а также восстановить те права, которые, по его мнению, нарушены, либо расширить их объем или сферу применения»⁴⁴.

В отношении потерпевшего и других участников уголовного процесса законодатель использует понятие «законный интерес», а также «интерес». В этой связи И.В. Смолькова и Р.В. Мазюк указывают на то, что в нормах УПК понятие «интерес» и «законный интерес» используются законодателем как синонимы, и какого-то принципиального различия в их семантике искать не стоит⁴⁵. Данная позиция небезосновательна, потому как в ряде норм кодекса указанные понятия действительно фактически равнозначны. В частности, в ст. 6 УПК РФ «Назначение уголовного судопроизводства» законодатель употребляет словосочетание «законные интересы», а в п. 13 ч. 2 ст. 42 УПК РФ указывает: «...потерпевший по ходатайству вправе получить копии иных процессуальных документов, затрагивающих его интересы».

По поводу законных интересов потерпевшего Ф.Н. Багаутдинов высказывает следующее: «законный интерес потерпевшего может иметь разные цели, и в самом общем виде он заключается в раскрытии преступления и изобличении виновных, в восстановлении нарушенных прав, в возмещении причиненного вре-

⁴¹ Витрук Н.В. Основы теории правового положения личности в социалистическом обществе. М. : Наука, 1981. С. 109.

⁴² Субочев В.В. Законные интересы // Проблемы теории государства и права : учебник / под ред. А.В. Малько. М. : Юрлитинформ, 2012. С. 370.

⁴³ Малько А.В. Права и законные интересы: проблемы юридического обеспечения. М. : Норма : ИНФРА-М, 2010. С. 24.

⁴⁴ Смирнова И.Г. Интерес – понятие уголовно-процессуальное // Государство и право. 2008. № 8. С. 15.

⁴⁵ Смолькова И.В., Мазюк Р.В. Законные, незаконные и процессуальные интересы обвиняемого в российском уголовном судопроизводстве // Всероссийской криминологический журнал. 2016. Т. 10, № 1. С. 157.

да»⁴⁶. В своем исследовании ученый высказывает предположение о необходимости закрепления в УПК РФ принципа «защиты и обеспечения прав и законных интересов потерпевших от преступления». Аналогичное предложение выдвигают А.П. Кругликов и И.А. Бирюкова⁴⁷.

Л.З. Дмитриева подчеркивает, что интересы потерпевшего не ограничиваются лишь дозволениями, закрепленными в УПК РФ или вытекающими из принципов кодекса, они основаны также на международных правовых актах⁴⁸.

Согласно ч. 3 ст. 1 УПК РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ являются составной частью отечественного законодательства, регулирующего уголовное судопроизводство. Декларация основных принципов правосудия для жертв преступления и злоупотребления властью, принятая резолюцией 40/34 Генеральной Ассамблеи ООН от 29.11.1985 г., несомненно, относится к таким документам. Анализ текстов резолюции и декларации позволяет перечислить следующие интересы жертв преступлений:

1. Выявление и преследование преступников, их выдача и конфискация имущества с целью получения реституции жертвам.

2. Предоставление жертвам информации об их роли и объеме, сроках проведения и ходе предварительного расследования и судебного разбирательства.

3. Доступ жертвы ко всем механизмам уголовного правосудия.

4. Обеспечение им возможности изложения и рассмотрения их мнений и пожеланий.

5. Уважение достоинства жертв и отношение к ним с состраданием.

6. Полное принятие во внимание пожеланий и чувств жертв при урегулировании конфликта.

7. Получение ими необходимой материальной, социальной, правовой, медицинской и психологической помощи.

8. Охрана их личной жизни в случаях необходимости и обеспечение их безопасности, а также безопасности их семей, свидетелей с их стороны и их защиты от запугивания, мести и клеветы.

9. Предотвращение неоправданных задержек при рассмотрении дел и выполнении постановлений или решений о предоставлении возмещения жертвам.

Очевидно, что закрепленные в данном документе принципы основываются на высокой гуманности по отношению к потерпевшим, справедливо возводя их в центральное положение в уголовном процессе.

Таким образом, субъекты правотворчества, употребляя сочетание «права и законные интересы», признают, что наряду с субъективными правами существуют законные интересы, в случае нарушения которых можно прибегнуть к

⁴⁶ Багаутдинов Ф.Н. Категория интереса в уголовном судопроизводстве // Уголовное право. 2003. № 2. С. 91.

⁴⁷ Кругликов А.П. Обеспечение прав и законных интересов потерпевшего как принцип уголовного судопроизводства // Уголовный процесс. 2008. № 4. С. 63.

⁴⁸ Дмитриева Л.З. Законные интересы потерпевшего как объект правовой защиты в уголовном судопроизводстве // Вестник Южно-Уральского государственного университета. Серия: Право. 2006. № 5 (60). С. 63.

помощи компетентных органов. Для потерпевшего законные интересы играют роль побудительного мотива, правового стремления удовлетворить запросы и потребности, детерминированные совершением в отношении него преступления. В общем виде законный интерес потерпевшего заключается в раскрытии преступления, изобличении лица его совершившего, применении к нему мер уголовной ответственности, а также компенсации причиненного вреда. Потенциальное условие для реализации данных интересов – наличие прав у потерпевшего в действующем уголовно-процессуальном законе.

Законодатель в целях защиты интересов потерпевших наделил их обширным кругом прав, основной массив которых отражен в ч. 2 ст. 42 УПК РФ. Перечислим и остановимся на тех процессуальных возможностях, которые, с одной стороны, можно рассматривать как специфические, а с другой – вызывающие сложности в их понимании и использовании.

Отечественный законодатель закрепляет право потерпевшего «знать о предъявленном обвиняемому обвинении». Очевидно, сам факт закрепления данного права в законе однозначно имеет положительное значение, однако неясным остается сущностная характеристика данного права. Имеется ли в виду, что потерпевший вправе знать, что в отношении лица вынесено постановление о привлечении в качестве обвиняемого и ему предъявлено обвинение, или речь идет о праве потерпевшего знакомиться с содержанием постановления, или же имеется в виду право получать копию постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого, содержащую в том числе и сведения о результатах предъявления лицу обвинения?

На сегодняшний день любая форма ознакомления потерпевшего с предъявленным обвиняемому обвинением может быть признана надлежащей, так как это в целом охватывается понятием, закрепленным в п. 1 ч. 2 ст. 42 УПК РФ. Вместе с тем имеет смысл сформулировать рассматриваемую норму более полно, предоставив потерпевшему возможность не только знать содержание обвинения, но и получить на руки копию соответствующего постановления, а при необходимости иметь возможность получить разъяснение следователя касательно содержания данного документа.

Необходимо отметить, что данное право не должно трансформироваться в обязанность следователя вручать копии постановлений о привлечении в качестве обвиняемого лично. На наш взгляд, уголовно-процессуальный закон должен предусматривать порядок получения потерпевшим указанного постановления с учетом развития современных технологий, в частности возможности использования электронных средств связи.

Согласно п. 2 ч. 2 ст. 42 УПК РФ потерпевший имеет право давать показания, делать это он может на родном языке или языке, которым владеет. Кроме того, потерпевший может пользоваться помощью переводчика бесплатно (п. 7 ч. 2 ст. 42 УПК РФ).

Положение ст. 51 Конституции РФ нашло свое отражение в п. 3 ч. 2 ст. 42 УПК РФ, в нем указывается, что потерпевший вправе отказаться свидетельствовать против себя самого, своего супруга (супруги) и других близких родственников, круг их определен п. 4 ст. 5 кодекса.

Потерпевший имеет право представлять доказательства (п. 4 ч. 2 ст. 42 УПК РФ), заявлять ходатайства и отводы (п. 5 ч. 2 ст. 42 УПК РФ).

Согласно п. 8 ч. 2 ст. 42 УПК РФ потерпевший имеет право на представителя. Представителями потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя могут быть адвокаты, а представителями гражданского истца, являющегося юридическим лицом, также иные лица, правомочные в соответствии с ГК РФ представлять его интересы. В качестве представителя потерпевшего или гражданского истца могут быть также допущены один из близких родственников потерпевшего или гражданского истца либо иное лицо, о допуске которого ходатайствует потерпевший или гражданский истец (ч. 1 ст. 45 УПК РФ).

В соответствии с п. 9 ч. 2 ст. 42 УПК РФ потерпевший имеет право участвовать в следственных действиях, производимых по его ходатайству либо по ходатайству его представителя, с разрешения дознавателя или следователя.

На наш взгляд, данное право весьма неоднозначно, ведь его реализация полностью зависит от волеизъявления субъекта расследования. При несогласии последнего право потерпевшего будет попросту заблокировано. В этой связи видится необходимым на практике при рассмотрении данного пункта толковать его в неразрывной связи с положением ч. 4 ст. 7 УПК РФ, согласно которому постановления следователя, дознавателя должны быть обоснованными и мотивированными. Поэтому отказ субъекта расследования потерпевшему в разрешении на участие в следственном действии, производимом по его ходатайству или ходатайству его представителя, должен быть мотивирован и основан на конкретных обстоятельствах дела.

Потерпевший может знакомиться с протоколами следственных действий, произведенных с его участием, и подавать на них замечания (п. 10 ч. 2 ст. 42 УПК РФ), знакомиться с постановлением о назначении судебной экспертизы и заключением эксперта (п. 11 ч. 2 ст. 42 УПК РФ).

Согласно п. 12 ч. 2 ст. 42 УПК РФ по окончании предварительного расследования потерпевший вправе знакомиться, в том числе в случае прекращения уголовного дела, со всеми материалами уголовного дела, выписывать из уголовного дела любые сведения и в любом объеме, снимать копии с материалов уголовного дела, в том числе с помощью технических средств. В случае если в уголовном деле участвует несколько потерпевших, каждый из них вправе знакомиться с теми материалами уголовного дела, которые касаются вреда, причиненного данному потерпевшему.

Исходя из смысла п. 13 ч. 2 ст. 42 УПК РФ, потерпевший имеет право получать копии, помимо прямо перечисленных процессуальных документов и еще тех, которые затрагивают его интересы. Вместе с тем не вполне понятно, по каким критериям и кто определяет, что данные документы затрагивают интересы потерпевшего, а какие не затрагивают.

Следуя логической посылке о том, что потерпевший заинтересован в принятии справедливого решения по уголовному делу, соответственно, он заинтересован, чтобы все без исключения процессуальные документы были оформлены безупречно. В этой связи следует признать, что интересы потерпевшего затрагивают все без исключения документы, находящиеся в уголовном деле.

Как активному участнику судебного процесса потерпевшему предоставлены следующие права: участвовать в судебном разбирательстве уголовного дела в судах первой, второй, кассационной и надзорной инстанций, возражать против постановления приговора без проведения судебного разбирательства в общем порядке, а также в предусмотренных кодексом случаях участвовать в судебном заседании при рассмотрении судом вопросов, связанных с исполнением приговора (п. 14 ч. 2 ст. 42 УПК РФ); выступать в судебных прениях (п. 15 ч. 2 ст. 42 УПК РФ); поддерживать обвинение (п. 16 ч. 2 ст. 42 УПК РФ); знакомиться с протоколом и аудиозаписью судебного заседания и подавать замечания на них (п. 17 ч. 2 ст. 42 УПК РФ); приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, начальника подразделения дознания, начальника органа дознания, органа дознания, следователя, прокурора и суда (п. 18 ч. 2 ст. 42 УПК РФ); обжаловать приговор, определение, постановление суда (п. 19 ч. 2 ст. 42 УПК РФ); знать о принесенных по уголовному делу жалобах и представлениях и подавать на них возражения (п. 20 ч. 2 ст. 42 УПК РФ); ходатайствовать о применении мер безопасности (п. 21 ч. 2 ст. 42 УПК РФ); на основании постановления, определения суда, принятого по заявленному до окончания прений сторон ходатайству потерпевшего, его законного представителя, представителя, получать информацию о прибытии осужденного к лишению свободы к месту отбывания наказания, в том числе при перемещении из одного исправительного учреждения в другое, о выездах осужденного за пределы учреждения, исполняющего наказание в виде лишения свободы, о времени освобождения осужденного из мест лишения свободы, а также быть извещенным о рассмотрении судом связанных с исполнением приговора вопросов об освобождении осужденного от наказания, об отсрочке исполнения приговора или о замене осужденному неотбытой части наказания более мягким видом наказания (п. 22 ч. 2 ст. 42 УПК РФ).

Отечественный законодатель в ч. 2 ст. 16 УПК РФ установил, что потерпевший вправе «осуществлять иные полномочия, предусмотренные кодексом». Таким образом, законодатель подчеркнул, что перечень прав потерпевшего, установленный в ст. 42 УПК РФ, не является исчерпывающим. Например, в указанной статье не установлено право на примирение с обвиняемым (ст. 25 УПК РФ), право потерпевшего получать информацию о продлении срока предварительного следствия (ч. 8 ст. 162 УПК РФ), право быть предупрежденным о применении при производстве следственного действия технических средств (ч. 5 ст. 166 УПК РФ) и другие права.

Очевидно, что для эффективного отстаивания своих прав и интересов в уголовном процессе потерпевший должен быть надлежащим образом информирован о всех предоставленных ему правах. Кроме того, важно не только указывать на наличие какой-либо процессуальной возможности, но и разъяснять ему ее смысл и содержание так, чтобы у потерпевшего было сформировано ясное представление о своих полномочиях в уголовном судопроизводстве. Вместе с тем приходится констатировать, что несмотря на то, что разъяснение прав и обеспечение возможности их осуществления являются обязанностью суда, прокурора, следователя, дознавателя (ч. 1 ст. 11 УПК РФ), в практической деятельности

данное требование выполняется не в полной мере, на чем неоднократно акцентировали свое мнение исследователи, занимающиеся охраной прав личности в уголовном процессе⁴⁹. Как правило, должностные лица ограничиваются лишь перечислением прав, установленных в ч. 2 ст. 42 УПК РФ, не раскрывая их содержание и не информируя о тех процессуальных возможностях, которые заключены в иных статьях кодекса, тем самым ограничивая потерпевшего в предоставленных законом процессуальных гарантиях. С нашей точки зрения, должностные лица обязаны разъяснять потерпевшим все без исключения права, включая те из них, которые не включены в ст. 42 УПК РФ и расположены в разных нормах УПК, указав их полный перечень либо в постановлении о признании потерпевшим, либо в отдельном документе – протоколе разъяснения прав, обязанностей и ответственности потерпевшего.

Приступим к анализу системы прав потерпевшего в Китае. В предыдущем предложении мы не зря указали на категорию «права потерпевшего», поскольку китайский законодатель в тексте УПК не использует категорию «законные интересы» или «интересы». Вместе с тем в китайской юридической литературе часто используют сочетание (权益 quányì), что непосредственно переводится как «права и законные интересы»⁵⁰.

Вплоть до редакции УПК КНР 1996 г. потерпевший в Китае являлся одним из иных участников уголовного судопроизводства, а его права и обязанности были сходны правам и обязанностям свидетеля. В редакции 1996 г. законодатель отнес потерпевшего к «стороне в уголовном деле», именуемой (當事人 dāngshìrén), а также наделил широким кругом прав, что способствовало активности потерпевшего как участника уголовного судопроизводства.

В 2012 г. Уголовно-процессуальный закон Китая претерпел вторую редакцию, данная редакция так же, как и предыдущая, весьма ощутимо затронула права потерпевших. В частности была предоставлена процессуальная возможность потерпевшим пользоваться услугами представителя с момента передачи материалов уголовного дела в народную прокуратуру (ст. 40 УПК КНР). Кроме того, адвокат, представляющий интересы потерпевшего (原告律師 yuángào lǚshī), получил возможность знакомиться с материалами уголовного дела, копировать процессуальные документы, касающиеся интересов потерпевшего (ст. 36 УПК КНР). Необходимо отметить, что несмотря на данную новеллу, китайский законодатель не предусмотрел право потерпевшего самостоятельно знакомиться с материалами уголовного дела. Данное обстоятельство с учетом отсутствия права потерпевшего на бесплатную адвокатскую помощь значительно ущемляет права последнего⁵¹.

⁴⁹ Мазуренко П.Н. К вопросу об обеспечении прав потерпевшего во время предварительного расследования // Вестник Казанского юридического института МВД России. 2017. № 2 (28). С. 28.

⁵⁰ Human rights forum eyes peace and development China society for human rights studies. URL: https://www.chinahumanrights.org/html/2015/Politics_0917/3335.html (дата обращения: 25.10.2019).

⁵¹ Мяо Мэйхуа. Сравнительное исследование охраны прав потерпевшего в уголовном судопроизводстве КНР и РФ. С. 45.

Примечательно, что с 2012 г. УПК Китая стал предусматривать возможность привлечения наряду с адвокатом и близких родственников (近亲属 jìnqīnshǔ), о допуске которых ходатайствует потерпевший. Круг прав и обязанностей данных участников не установлен в отдельной правовой норме УПК КНР. Исходя из смысла ст. 33, 34, 41 УПК КНР, названные участники могут также участвовать в назначении защитника, предоставлять сведения о подозреваемом в правоохранительные органы (например из семейного архива), реализовывать права в рамках института частного обвинения и являться объектом применения мер безопасности (ст. 180 УПК КНР).

Помимо названных процессуальных возможностей потерпевших, в китайском Уголовно-процессуальном кодексе закреплены и многие другие. Перечислим и рассмотрим некоторые из них более подробно.

Согласно ст. 9 УПК КНР при проведении уголовного производства граждане любой национальности имеют право использовать свой родной язык как устно, так и письменно. Народные суды, органы общественной прокуратуры и органы общественной безопасности должны обеспечивать услуги перевода.

В соответствии с ч. 3 ст. 14 УПК КНР потерпевший вправе выдвинуть обвинение против следователей, прокуроров, судей, нарушающих его процессуальные права или оскорбляющих его достоинство.

В ст. 28 УПК КНР указано право потерпевшего на отвод. Потерпевший или его представитель вправе требовать отвод следователя, прокурора или судьи, если имеет место любая из перечисленных ситуаций:

1. Если он является стороной или ближайшим родственником одной из сторон в деле.

2. Если он или его ближайший родственник имеет интересы в рассматриваемом деле.

3. Если он является свидетелем, экспертом, защитником или агентом в рассматриваемом деле.

4. Если в рассматриваемом деле у него имеются какие-либо отношения со стороной, которые могут повлиять на беспристрастное отношение к делу.

Кроме того, потерпевший или его представитель могут заявлять отвод секретарю судебного заседания, эксперту и переводчику при наличии любого из вышеуказанных оснований.

В соответствии с ч. 1 ст. 40 УПК КНР пострадавшая сторона в деле, по которому выдвинуто государственное обвинение, его юридические представители или ближайшие родственники с момента передачи дела на рассмотрение для выдвижения обвинения имеют право на своего представителя в процессе. Народная прокуратура в трехдневный срок со дня получения постановления о передаче прокуратуре уголовного дела должна уведомить потерпевшего, а также законного представителя о праве на своего представителя в процессе.

В ч. 2 ст. 42 УПК КНР законодатель закрепил право потерпевшего на дачу показаний. Как и в России, дача показаний потерпевшим является не только правом, но и обязанностью. Показания потерпевшего являются видом источников доказательств. Потерпевший вправе давать показания в любой момент след-

ствия. В них могут содержаться не только обстоятельства по уголовному делу, но и выводы, суждения и объяснения, направленные на защиту своих прав, оценка доказательств, соображения по поводу того, кто мог совершить преступление.

В случае если в результате преступных действий обвиняемого потерпевший понес материальный ущерб, то потерпевший вправе предъявить гражданский иск (ст. 77 УПК КНР). В данной статье указано, что в случае если лицо является несовершеннолетним, недееспособным или ограниченно дееспособным или по иным причинам не может самостоятельно защищать свои права и законные интересы, гражданский иск может быть предъявлен его законным представителем.

Согласно ст. 121 УПК КНР следственные органы должны донести до сведения потерпевшего заключение эксперта, подкрепленное доказательствами. Потерпевший может ходатайствовать о дополнительной или повторной экспертизе.

В КНР потерпевший является активным участником судебного процесса, ему предоставлены права: задавать вопросы обвиняемому (ст. 155 УПК КНР); право ходатайствовать о вызове новых свидетелей, проведении новых экспертиз, а также дополнительных следственных действиях (ст. 159 УПК КНР); излагать личное мнение в отношении преступления после оглашения государственным обвинителем в суде обвинительного заключения (ст. 160 УПК КНР).

В результате сравнительно-правового анализа нормативного выражения прав и законных интересов потерпевшего в структуре процессуального статуса участника уголовного судопроизводства по законодательству России и Китая нами были сделаны выводы и предложения по внесению в УПК РФ следующих изменений:

1. Несмотря на то что отечественный законодатель использует термин «законные интересы», в законах легальное определение данной категории отсутствует. По структуре законный интерес состоит из двух элементов: 1) необходимости субъекта удовлетворить свою потребность определенным социальным благом всеми имеющимися в его распоряжении законными способами; 2) обращения за защитой нарушенных прав или оспариваемых законных интересов в компетентные органы. Для потерпевшего законные интересы в общем виде заключаются в раскрытии преступления, изобличении лица его совершившего, применении к нему мер уголовной ответственности, а также компенсации причиненного вреда. Потенциальным условием для реализации данных интересов является наличие у потерпевшего прав в действующем уголовно-процессуальном законе.

Китайский законодатель не использует категорию «законные интересы». В ст. 14 УПК КНР установлено: народные суды, народная прокуратура и органы общественной безопасности стоят на страже законных прав участников процесса. Далее по тексту используется сочетание «законные права».

2. Бурное и в ряде случаев высокоэффективное развитие системы уголовно-процессуального законодательства Китая вступает в противоречие с сохраняющимися по сей день этико-религиозными установками конфуцианства и легизма. Во многом это отражается в нормах, посвященных правам участников уголовного судопроизводства, в том числе потерпевшего.

Следует признать, что нормы, посвященные правам потерпевшего в УПК России и Китая, во многом схожи, вместе с тем в отечественном УПК указанные нормы изложены гораздо подробнее и обстоятельней, чем аналогичные нормы в УПК КНР. В УПК Китая нет нормы, в которой перечисляются права и обязанности потерпевшего так, как это сделано в УПК России, права и обязанности потерпевшего в Китае рассредоточены в разных нормах китайского Уголовно-процессуального кодекса.

3. С нашей точки зрения, должностные лица обязаны разъяснять потерпевшим все без исключения права, включая те из них, которые не входят в ст. 42 УПК РФ и расположены в разных нормах УПК, указав их полный перечень либо в постановлении о признании потерпевшим, либо в отдельном документе – протоколе разъяснения прав, обязанностей и ответственности потерпевшего.

4. В ст. 42 УПК РФ, на наш взгляд, следует предусмотреть право потерпевшего получать на руки копию постановления о привлечении лица, в отношении которого осуществляется уголовное преследование в качестве обвиняемого, а также при необходимости задавать вопросы следователю относительно содержания данного постановления и получать от него ответы.

ГЛАВА 2. ОСОБЕННОСТИ ОБЕСПЕЧЕНИЯ ПРАВ И ЗАКОННЫХ ИНТЕРЕСОВ ПОТЕРПЕВШЕГО НА РАЗЛИЧНЫХ ЭТАПАХ ДОСУДЕБНОГО ПРОИЗВОДСТВА ПО УГОЛОВНЫМ ДЕЛАМ В СООТВЕТСВИИ С ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ РФ И КНР

§ 1. Обеспечение прав и законных интересов потерпевшего в ходе проверки сообщения о преступлении

Не вызывает сомнения тот факт, что обеспечение прав и законных интересов участников уголовного судопроизводства должно осуществляться в течение всего производства по уголовному делу. Выполнение этой задачи на первоначальном этапе уголовного процесса, как правило, зависит от строгого соблюдения органами и должностными лицами требований закона, регламентирующих порядок приема, регистрации, проверки и разрешения поступающих сообщений о преступлениях.

Как в РФ, так и в КНР рассмотрение сообщения о преступлении и его разрешение осуществляется в рамках стадии возбуждения уголовного дела. Отечественный законодатель определил основные положения данной стадии в разд. VII УПК РФ, китайский законодатель посвятил стадии возбуждения уголовного дела разд. 2 «Возбуждение уголовного дела, предварительное следствие и предъявление обвинения» гл. I «Возбуждение уголовного дела» УПК КНР.

Согласно ст. 144 УПК РФ рассмотрение сообщения о преступлении представляет собой принятие, регистрацию и обязательную проверку сообщения о любом преступлении. После выполнения указанных действий в рамках разрешения сообщения о преступлении выносится какое-либо решение, предусмотренное ст. 145 УПК РФ.

Отечественное понимание элементов стадии возбуждения уголовного дела аналогично китайскому. Стадия возбуждения уголовного дела в Китае включает: 1) принятие органами общественной безопасности, народной прокуратурой и народным судом заявлений, жалоб, сообщений о преступлении, явок с повинной и их регистрация; 2) проверка принятой информации; 3) принятие решения вопроса о возбуждении уголовного дела или отказе в возбуждении уголовного дела.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 140 УПК РФ заявление о преступлении является законным поводом для возбуждения уголовного дела. Подобного рода заявления исходят от физических и юридических лиц, пострадавших от преступлений.

В ч. 1 ст. 141 УПК РФ отечественный законодатель установил, что заявление о преступлении может быть как в устном, так и в письменном виде. К письменному заявлению законодательно установлено единственное требование: оно должно быть подписано заявителем, поскольку в силу ч. 7 ст. 141 УПК не является основанием для возбуждения дела анонимное заявление о преступлении. Несмотря на то что законодательно дополнительные требования к заявлению о преступлении не установлены, делопроизводственная практика свидетельствует о наличии дополнительных требований. В частности, физическое лицо в заявлении должно указать: Ф. И. О., дату рождения, место жительства, работы, уче-

бы. А в заявлении от юридического лица должно содержаться: соответствующие уставным или учредительным документам наименование и реквизиты организации, сведения о фактическом нахождении.

Что касается устной формы заявления о преступлении, законодатель в ч. 3 ст. 141 УПК РФ установил, что заявление подлежит занесению в протокол. Как показывает практика, это происходит следующим образом. Заявитель излагает общую ситуацию, а окончательную формулировку существа заявления делает должностное лицо, его принимающее. Часто встречаются смысловые искажения, что, естественно, нарушает права и законные интересы заявителей. В этой связи не вызывает удивления, что в исследовательских работах отечественных юристов встречается мнение о том, что для наиболее эффективной и правильной процедуры регистрации заявления о преступлении для потерпевшего необходимо в местах официального приема сообщений предусмотреть унифицированную форму бланка⁵².

Так же, как в России, в Китае предусмотрен такой повод для возбуждения уголовного дела как заявление. В Большом китайско-русском словаре под заявлением (报案 bà'àn) понимается сообщение властям, органам общественной безопасности, народной прокуратуре или народному суду.

Согласно ст. 85 УПК КНР заявление может подаваться как в письменном, так и в устном виде. Письменный документ после прочтения заявителю и признания им безошибочной записи сказанного должен быть этим лицом заверен. Необходимо отметить, что УПК КНР предусматривает возможность заверения процессуальных протоколов заявителями не только с помощью подписи, но и с использованием фамильной печати.

В рамках приема заявлений о преступлении в России и Китае имеется отличие, заключающееся в том, что в России прием заявлений осуществляется всеми органами дознания и предварительного следствия невзирая на то, к какому органу следствия может быть отнесено уголовное дело. В Китае обратная ситуация, когда соблюдение подследственности на начальном этапе является важнейшим процессуальным требованием, позволяющим на самом начальном этапе процессуальной деятельности обеспечить учет специализации соответствующего органа предварительного расследования⁵³.

В КНР к государственным органам и должностным лицам, принимающим уголовно-процессуальные решения на стадии возбуждения уголовного дела, относятся: 1) органы общественной безопасности (公安 gōng'ān); 2) верховную народную прокуратуру (人民检察院 rénmín jiǎnchá yuàn); 3) народный суд (人民法院 rénmín fǎyuàn). Данные органы осуществляют прием, проверку сообщений о преступлении, принимают решения о возбуждении уголовного дела и (или) отказе от такового.

Не вызывает сомнений тот факт, что возможность дистанционного обращения с заявлением о преступлении – это удобство и экономия времени. В конце августа 2019 г. на сайте ЕСИА «Госуслуги» появился прототип «Суперсервиса»,

⁵² Чаплыгина В.Н. Институт представительства на стадии предварительного расследования : учеб. пособие. Орел : Орлов. юрид. ин-т, 2013. С. 56.

⁵³ Захарова В.К. Досудебное производство в уголовном процессе Российской Федерации и Китайской Народной Республики : дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.09. М., 2017. С. 89.

непосредственно связанного с обращением граждан в соответствующие государственные органы за защитой своих прав, – это «Правосудие онлайн» и «Подача заявлений в правоохранительные органы». На сегодняшний день указанный тип электронных услуг используется недостаточно активно, поскольку граждане не в полной мере осведомлены о возможностях использования этих сервисов, о чем свидетельствуют данные проведенного нами анкетирования. Более того, многие граждане не пользуются предоставленной возможностью ввиду слабой компетентности в современных информационных технологиях.

На сегодняшний день в России внедряются следующие дистанционные системы подачи заявлений в правоохранительные органы: Портал государственных услуг⁵⁴, официальные сайты министерств и ведомств⁵⁵, мобильное приложение МВД России для смартфонов и планшетов, работающих на оперативных системах Android и iOS⁵⁶.

В этой связи примечателен опыт Китая, где в момент подачи заявления о совершении преступления сотрудник органа общественной безопасности при желании потерпевшего регистрирует последнего на онлайн-платформе (服务网络 fúwùwǎnglù), предоставляя идентификационный номер (识别号 shíbié hào). Используя данный номер, заявитель получает возможность самостоятельно отслеживать ход проведения проверки и принятых решений в режиме онлайн на платформе – сайте отдела безопасности. Данный способ подачи не исключает дистанционной возможности, когда заявитель сам регистрируется на онлайн-платформе и в последующем имеет возможность отслеживать ход дела не выходя из дома. Указанная система внедрена во многих провинциях Китая, в частности из отчета Управления общественной безопасности города Цзюцзян провинции Цзянси за 2019 г. установлено, что онлайн-платформой в 2018 г. воспользовались 83 398 жителей провинции, а в 2019 г. этот показатель увеличился практически в 5 раз, и на конец года он составил 352 771 обращение⁵⁷.

Отметим, что в Китае медиакоммуникационные технологии также применяются в целях реализации ряда правоприменительных функций органами общественной безопасности и народной прокуратурой⁵⁸. Так, в Разъяснении Министерства общественной безопасности КНР «Об изменении совершенствования процедуры возбуждения уголовного дела» подчеркивается необходимость

⁵⁴ Об организации предоставления государственных услуг и муниципальных услуг : федер. закон РФ № 210-ФЗ от 27.07.2010 г. : (ред. от 27.12.2019 г.) // СЗ РФ. 2010. № 31. Ст. 4179.

⁵⁵ Об утверждении новой редакции Программы МВД России «Создание единой информационно-телекоммуникационной системы органов внутренних дел» [Электронный ресурс] : приказ МВД России № 435 от 20.05.2008 г. // СПС «КонсультантПлюс». Документ опубликован не был.

⁵⁶ Мобильное приложение МВД России. URL: <https://мвд.рф/apps> (дата обращения: 21.01.2020).

⁵⁷ 九江市公安局2019年政府信息公开工作年度报告. [Отчет Управления общественной безопасности города Цзюцзян провинции Цзянси за 2019 год]. URL: https://jjsqaj.jiujiang.gov.cn/zwgk/zfxxgknb/202002/t20200217_3190251.html (дата обращения: 12.02.2020).

⁵⁸ Захарова В.К. Применение современных медиакоммуникационных технологий в деятельности органов общественной безопасности и народной прокуратуры КНР // Академическая мысль. 2018. № 1. С. 65.

использования должностными лицами интернет-платформы Wechat в рамках проведения разъяснительной работы с гражданами и превентивных мероприятий. С 1 января 2018 г. Верховная народная прокуратура запустила мобильную платформу для прокуроров для обработки и обмена несекретной информацией. Она представляет собой совокупность мобильных приложений для обработки документов, проведения опросов, направления руководителям подготовленных документов, рапортов и проведения видеоконференцсвязи с коллегами.

Необходимо отметить, в настоящее время Китай успешно реализует государственный план «Сделано в Китае – 2025» (Made in China 2025)⁵⁹, в рамках которого государство должно стать мировым лидером в сфере развития и применения искусственного интеллекта. Свои разработки в области искусственного интеллекта Китай успешно применяет в различных сферах жизни общества. В частности в городе Фучжоу провинции Фуцзянь впервые открылся полицейский участок без персонала⁶⁰. Это первый в Китае автоматизированный участок, работающий 24 часа в сутки и управляемый искусственным интеллектом. Офис на базе искусственного интеллекта сосредоточен на вопросах, связанных с транспортом. В нем установлена технология распознавания лиц, искусственного интеллекта и другие высокотехнологичные элементы.

В 2019 г. китайская компания LL Vision разработала смарт-очки для полицейских⁶¹. Очки оборудованы камерой и связаны с базой данных правоохранительных органов. Для того чтобы проверить заинтересовавшую личность, полицейскому следует отойти не больше чем на 5 метров и посмотреть с ракурса, при котором видно не меньше 70 % лица. Система автоматически начнет искать совпадения в базе данных, сам поиск составляет 2–3 минуты. Если совпадение найдено, система сообщит имя и домашний адрес человека.

На сегодняшний день Китай является признанным лидером по распространению систем распознавания лиц. Число камер распознавания лиц, используемых в Китае, выросло с 176 млн в 2017 г. до 626 млн в 2020 г.⁶²

Несомненно, внедряемая система помогает в борьбе с преступностью. Вместе с тем некоторые правозащитники высказывают опасения по поводу того, что малоконтролируемость внедрения данной технологии без достаточной обязательной защиты людей и их данных может привести к консолидации ценных биометрических данных в руках частных лиц, непрозрачному и дискриминационному обращению с личной информацией⁶³. В этой связи очень важно проана-

⁵⁹ What is made in China 2025 and why has it made the world so nervous? URL: <https://www.china-briefing.com/news/made-in-china-2025-explained/> (дата обращения: 12.02.2020).

⁶⁰ 在福州自动化派出所 第一个 автоматизированный офис полиции в Фучжоу. URL: <https://chinadaily.com.cn> (дата обращения: 12.02.2020).

⁶¹ Chinese police are using smart glasses to identify potential suspects. URL: <https://techcrunch.com/2018/02/08/chinese-police-are-getting-smart-glasses/> (дата обращения: 13.02.2020).

⁶² A world with a billion cameras watching you is just around the corner. URL: https://www.wsj.com/articles/a-billion-surveillance-cameras-forecast-to-be-watching-within-two-years-11575565402?mod=hp_listb_pos1 (дата обращения: 13.02.2020).

⁶³ 别把人脸识别技术搞成现代“刺鯨” [Расознавание лиц в Китае ставит защиту данных под удар]. URL: https://guanCha.gmw.cn/2019-10/30/content_33278600.htm (дата обращения: 13.02.2020).

лизировать все возможные сценарии вмешательства высоких технологий в развитие общества, чтобы использовать их во благо, не во вред.

Возвращаясь к сравнительному анализу этапа подачи заявления о преступлении в России и Китае, необходимо отметить, что помимо прочего, в Китае существует еще одна особенность, заключающаяся в том, что согласно ст. 166–167 Приказа министерства общественной безопасности № 127 при приеме сообщения о преступлении обязательному дактилоскопированию подлежат следующие лица: заявитель, информатор, лицо, явившееся с повинной. Такое решение китайский законодатель обосновывает тем, что изъятие следов пальцев рук способствует созданию единой базы данных для сотрудников уголовного розыска, а также обеспечивает защиту от фальсификации доказательств. Процедура обязательного дактилоскопирования (自动指纹识别系统 zìdòng zhǐwén shíbié shíbié xìtǒng) достаточно неоднозначна, поскольку многие специалисты считают, что принудительное дактилоскопирование – это не что иное, как нарушение конституционных прав заявителей и потерпевших⁶⁴.

Отечественный уголовно-процессуальный закон предусматривает возможность осуществления производства по уголовным делам в порядке публичного, частно-публичного и частного обвинения. По делам частного и частно-публичного обвинения жалоба (заявление) пострадавшего (или законного представителя – для дел частного обвинения) является единственным поводом для возбуждения уголовного дела (за исключением случаев, указанных в п. 4 ст. 20 УПК РФ).

В отличие от публичного и частно-публичного обвинения заявление по делу частного обвинения подается мировому судье в соответствии с правилами территориальной подсудности с копиями по числу лиц, в отношении которых возбуждается уголовное дело. Заявление должно соответствовать требованиям, установленным ч. 5 ст. 318 УПК РФ. Установив, что заявление по форме и содержанию соответствует установленным законом требованиям, мировой судья принимает заявление в свое производство, и потерпевший приобретает статус частного обвинителя (ч. 7 ст. 318 УПК РФ).

Так же, как и в России, в Китае потерпевший может получить статус частного обвинителя. Для этого ему необходимо выдвинуть частное обвинение, обратившись в Народный суд (ст. 88 УПК КНР). УПК КНР не устанавливает требования по оформлению данного обвинения.

Отечественный уголовно-процессуальный закон не предусматривает порядка и оснований отказа в принятии заявления о преступлении. В соответствии с ч. 5 ст. 144 УПК РФ отказ в приеме сообщения о преступлении может быть обжалован у прокурора или в суде в порядке, установленном в ст. 124 и 125 УПК РФ.

В китайском Уголовно-процессуальном кодексе не предусмотрен отказ в приеме сообщения о преступлении. Речь идет об итоговом процессуальном документе о результатах проверки сообщения о преступлении.

⁶⁴ 捺指印做法突遭异议. [Обязательное дактилоскопирование не что иное, как нарушение конституционных прав заявителей и потерпевших]. URL: http://zljcg.gitom.com/adetail_220310.htm?aid=241738 (дата обращения: 18.07.2019).

Как в России, так и в Китае вторым этапом стадии возбуждения уголовного дела является проверка сообщения о преступлении.

В юридической литературе этап проверки сообщения о преступлении включает два элемента: первый – мыслительная деятельность, представляющая собой изучение и анализ самого сообщения о преступлении, второй – получение дополнительных материалов, подтверждающих или опровергающих сообщение о преступлении⁶⁵.

Согласно ч. 1 ст. 144 УПК РФ при проверке сообщения о преступлении дознаватель, орган дознания, следователь, руководитель следственного органа вправе: получать объяснения; получать образцы для сравнительного исследования; истребовать и изымать документы и предметы; назначать судебную экспертизу, принимать участие в ее производстве и получать заключение эксперта в разумный срок; производить осмотр места происшествия, документов, предметов, трупов, освидетельствование; требовать производства документальных проверок, ревизий, исследований документов, предметов, трупов; привлекать к участию в этих действиях специалистов; давать органу дознания обязательные для исполнения письменные поручения о проведении оперативно-розыскных мероприятий.

Чаще всего на этапе проверки сообщения о преступлении заявитель является единственным располагающим информацией о данном преступлении, поэтому вполне понятно, что он также является главным участником основных проверочных мероприятий.

Однако, несмотря на то что нормы о правах и обязанностях заявителя содержатся в разных статьях УПК РФ, заявитель не включен в число участников уголовного судопроизводства, следовательно, его процессуально-правовой статус не регламентирован.

По смыслу ст. 141 УПК РФ заявитель несет обязанности: подписать свое заявление (ч. 2), не сообщать заведомо ложные сведения о преступлении (ч. 6). Кроме того, закон наделяет его правами: на получение документа о том, что сообщение о преступлении принято (ч. 4 ст. 144); на уведомление о принятом по заявлению решении (ч. 2 ст. 145, ч. 4 ст. 146); на получение копии постановления об отказе в возбуждении уголовного дела (ч. 4 ст. 148). О заявителе также говорится в гл. 41 УПК КРФ, регламентирующей производство по уголовным делам, подсудным мировому судье. Такой заявитель, в частности, имеет право примириться с лицом, в отношении которого подано заявление, несет обязанность не сообщать заведомо ложные сведения о преступлении (ч. 6 ст. 318).

Наделить заявителя процессуальным статусом как самостоятельного участника уголовного процесса предлагают многие авторы. В частности М.Ш. Буфетова полагает, что более детальная регламентация процессуального статуса заявителя, закрепление за ним права быть участником уголовного процесса со

⁶⁵ Шаров Д.В. Обеспечение прав и законных интересов заявителя в ходе рассмотрения сообщения о преступлении // Вестник Московского университета МВД России. 2015. № 7. С. 40.

стороны обвинения станет эффективным инструментом защиты прав и законных интересов лиц, пострадавших от преступления⁶⁶.

В противовес данной позиции Р.С. Яновский подчеркивает, что необходимость наделения заявителя процессуальным статусом очевидна. Вместе с тем в полной мере он не может нести функцию обвинения, поскольку задачей стадии возбуждения уголовного дела является принятие соответствующего процессуального решения. На данном этапе процессуальной деятельности элементы состязательности отсутствуют⁶⁷.

На проблему отсутствия в законе процессуального статуса заявителя обращает внимание Уполномоченный по правам человека РФ Т.Н. Москалькова: «На сегодняшний день до сих пор отсутствуют процессуальные нормы, регулирующие особенности статуса заявителя. Это обстоятельство негативно сказывается на вопросе установления правовых отношений между лицом, заявившим о преступлении, и лицом, осуществляющим доследственную проверку. По идее заявитель как потенциальный потерпевший, который, однако, не является таковым в уголовно-процессуальном понимании на стадии принятия решения о возбуждении уголовного дела, уже одним фактом подачи заявления о совершенном преступлении участвует в процессе доказывания. Тем не менее сегодня он не обладает правами участника уголовного судопроизводства, так как статус потерпевшего получает только тогда, когда будет признан в установленном законом порядке дознавателем или следователем»⁶⁸.

И.В. Смолькова справедливо отмечает, что уголовно-процессуальный кодекс РФ как закон, регулирующий сферу наиболее острых правоотношений с точки зрения ограничения прав и законных интересов лиц, не может быть неопределенным⁶⁹. Полагаем, что внесение в уголовно-процессуальное законодательство России изменений в части наделения заявителя статусом участника уголовного судопроизводства и закрепления его процессуального статуса, непременно, увеличит гарантии соблюдения его конституционных прав, свобод и интересов.

В КНР существует несколько видов проверки сообщения о преступлении: предварительная проверка (检查 jiǎnchá) и проверка (审查 shěnchá). Целью первой проверки является определение наличия или отсутствия в деянии признаков преступления, если следственный орган обнаружил «зацепку», начинается предварительная проверка. В рамках проверки проводятся следующие процессуальные действия: допрос (询问 xúnwèn), экспертиза (鉴定 jiàndìng), освидетельствование (勘验 kànyàn), запрос и наведение справок (查询 cháxún), истребование доказа-

⁶⁶ Буфетова М.Ш. К вопросу о процессуальном положении заявителя в уголовном судопроизводстве Российской Федерации // Научный журнал Байкальского государственного университета. 2013. № 2. С. 21.

⁶⁷ Яновский Р.С. Досудебное производство: стадия возбуждения уголовного дела : учеб. пособие для вузов. М. : Юрайт, 2019. С. 46.

⁶⁸ Москалькова Т.Н. Проблемы защиты прав потерпевших в рамках уголовного расследования // Бюллетень Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации. 2019. № 7. С. 5.

⁶⁹ Смолькова И.В. Участники уголовного судопроизводства с неопределенным процессуальным статусом // Известия Байкальского государственного университета. 2017. Т. 27, № 2. С. 205.

тельствственных материалов (取证据材料 qǔ zhèngjù cáiliào). Отметим, в Китае данный перечень мероприятий является открытым.

В 2015 г. Министерством общественной безопасности был закреплен срок проведения проверки сообщения о преступлении, данный срок составляет 3 суток с возможностью продления до 7 суток, а в исключительных случаях до 30 суток⁷⁰.

В России согласно ст. 144, 145 УПК РФ общий срок проверки составляет 3 суток, однако данный срок может быть продлен до 10 дней, а в отдельных случаях, включая документальные проверки, – 30 дней.

Гражданин, вовлеченный в уголовное судопроизводство, должен знать, что уголовное судопроизводство должно осуществляться в разумный срок.

Согласно ч. 3 ст. 6.1 УПК РФ разумный срок включает в себя период с момента начала осуществления уголовного преследования до момента прекращения уголовного преследования или вынесения обвинительного приговора.

Конституционный суд РФ признал данную норму не соответствующей Конституции РФ, поводом для оценки конституционности стала жалоба предпринимателя из Республики Коми Б.А. Соткникова⁷¹. В июне 2009 г. мужчина обратился в правоохранительные органы с заявлением о преступлении. Речь шла о хищении двух миллионов рублей с помощью фиктивного договора. Дело было возбуждено только в 2015 г. В 2017 г. был вынесен приговор виновнику, но наказания он не понес в связи с истечением срока давности. Предприниматель обратился в суд с административным иском о присуждении компенсации за нарушение права на уголовное судопроизводство в разумный срок. Однако Верховный суд Республики Коми отказал в удовлетворении требований, признавая срок судопроизводства разумным, поскольку период с момента обращения с заявлением о преступлении в 2009 г. и до возбуждения уголовного дела в 2015 г. не подлежит включению в срок уголовного судопроизводства, так как результатом уголовного преследования по данному делу стал обвинительный приговор. Суд указал, что продолжительность судопроизводства следует исчислять со дня признания заявителя потерпевшим и по день вступления в законную силу приговора, иными словами, не 8 лет и 9 месяцев, как указывал истец, а 2 года 3 месяца и 16 дней, из которых 9 месяцев и 6 дней продолжалось предварительное следствие. В дальнейшем предприниматель обратился в Конституционный суд РФ, посчитав, что ч. 3 ст. 6.1 УПК РФ не соответствует Конституции РФ, так как указанная статья не позволяет при определении разумного срока включать в него период со дня подачи заявления о преступлении и до момента возбуждения уголовного дела и признания лица потерпевшим.

Конституционный суд РФ признал не соответствующей Конституции РФ ч. 3 ст. 6.1 УПК РФ в той мере, в какой это норма позволяет при определении

⁷⁰ 公安部印发《公安部关于改革完善受案立案制度的意见》(公通字32号)。[Приказ Министерства общественной безопасности КНР № 32 «Мнения о совершенствовании и преобразовании процедуры возбуждения уголовного дела»]. URL: http://www.chinapeace.gov.cn/201512/29/content_11309393_3.htm (дата обращения: 13.11.2019).

⁷¹ По делу о проверке конституционности ч. 3 ст. 6.1 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобой гражданина Б.А. Соткникова : постановление Конституц. суда РФ № 23-П от 13.06.2019 г. // Вестник Конституционного Суда РФ. 2019. № 4.

разумного срока уголовного судопроизводства для лица, признанного потерпевшим, не учитывать период со дня подачи им заявления о преступлении и до момента возбуждения уголовного дела в случаях, когда производство по данному делу завершилось постановлением обвинительного приговора. Законодателю было поручено внести в правовое регулирование изменения, направленные на уточнение порядка определения для потерпевших момента начала исчисления разумного срока уголовного судопроизводства.

12 мая 2020 г. Госдума приняла в первом чтении законопроект № 859631-7⁷², корректирующий исчисление разумного срока, согласно которому разумный срок судопроизводства для лица, в отношении которого осуществляется уголовное преследование, исчисляется со дня начала уголовного преследования, а для потерпевшего либо для лица, подлежавшего признанию потерпевшим, – со дня подачи заявления, сообщения о преступлении до дня прекращения уголовного преследования или вынесения обвинительного приговора.

В РФ в результате проверки сообщения о преступлении может быть вынесено следующее решение: 1. О возбуждении уголовного дела; 2. Об отказе в возбуждении уголовного дела; 3. О передаче сообщения по подследственности, а по уголовным делам – частного обвинения – в суд (ч. 1 ст. 145).

В соответствии с ч. 2 ст. 145 УПК РФ о принятом решении сообщается заявителю. При этом заявителю разъясняются его право обжаловать данное решение и порядок обжалования. Копия вынесенного постановления в течение 24 часов с момента вынесения направляется прокурору.

Отечественный законодатель установил, что при отказе в возбуждении уголовного дела лицо, обратившееся с заявлением, получает на руки копию соответствующего постановления (ч. 4 ст. 148 УПК РФ). Однако, как сообщает председатель фонда поддержки пострадавших от преступлений Ольга Костина: «Все чаще заявители о преступлениях не получают от правоохранительных органов уведомлений об отказе в возбуждении уголовных дел, хотя согласно УПК РФ такие уведомления должны направляться не позже 24 часов с момента принятия процессуального решения. Известно немало случаев, когда заявителя заверяют, что идет проверка по его «делу», но «дела» уже нет. Порой он узнает об этом спустя полгода, а то и больше»⁷³. Исследуя данную проблему, мы обратились к статистическим данным. В период января–ноября 2019 г. прокурорами в рамках надзора за исполнением законов на досудебных стадиях уголовного судопроизводства было выявлено 4 646 267 нарушений закона, отменено постановлений об отказе в возбуждении уголовного дела – 1 858 914⁷⁴. Во-первых, данные показатели свидетельствуют об огромном количестве допускае-

⁷² О внесении изменения в статью 6.1 уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации в части уточнения порядка определения начала исчисления разумного срока уголовного судопроизводства : проект федер. закона № 859631-7. URL: <https://sozd.duma.gov.ru/> (дата обращения: 15.05.2020).

⁷³ Фалалеев М. Ждите ответа // Российская газета. 2018. № 42 (7505). С. 14.

⁷⁴ Статистические данные об основных показателях деятельности органов прокуратуры Российской Федерации за январь–ноябрь 2019 года. URL: <http://genproc.gov.ru/stat/data/1548464/> (дата обращения: 15.01.2020).

мых нарушений, во-вторых, о наличии проблем в сфере правоприменительной практики, а также о необходимости контроля персональной ответственности должностных лиц.

В соответствии с ч. 5 ст. 148 УПК РФ отказ в возбуждении уголовного дела может быть обжалован прокурору, руководителю следственного органа или в суде. Вместе с тем сроков для обжалования постановления об отказе в возбуждении уголовного дела законом не предусмотрено. По этому поводу И.В. Мисник справедливо указывает, что слишком позднее обжалование указанного постановления вполне может привести к тому, что лицо, совершившее преступление, может быть не установлено, а его виновность не будет доказана. В этой связи автор подчеркивает небезосновательность мнений процессуалистов о необходимости установления срока на обжалование постановлений следователя, дознавателя об отказе в возбуждении уголовного дела.

Согласно ст. 86 УПК КНР в результате проверки сообщения о преступлении может быть вынесено следующее решение: 1) о возбуждении уголовного дела; 2) об отказе ввиду отсутствия события преступления; 3) об отказе ввиду малозначительности деяния.

Процедура отказа в возбуждении уголовного дела в Китае представляет собой процессуальное действие по вынесению постановления, которое утверждается ответственным лицом органа общественной безопасности уровня провинции. Данное мероприятие именуется 不予立案 (bùyǔlì'àn) (ст. 184 Приказа Министерства общественной безопасности КНР № 127).

В КНР вышеуказанные основания отказа в возбуждении уголовного дела на практике нередко становятся средством злоупотребления полномочиями со стороны органов общественной безопасности. Так, возбуждение уголовного дела по ст. 264 УК КНР «Кража» предусмотрено в случае причинения ущерба начиная с 2 тыс. юаней. На практике же данная сумма начинается с 3 тыс. юаней⁷⁵. Ма Цзюньцзы и Дун Банцзюнь связывают проблему незаконного отказа в возбуждении уголовного дела с нехваткой полицейских (1,6 млн полицейских на 1,4 млрд человек), что приводит к недостаточно качественной проверке поступивших сообщений⁷⁶.

Ст. 86 УПК КНР устанавливает возможность заявителя в случае несогласия с отказом в возбуждении уголовного дела обратиться за пересмотром. Так же, как и отечественный законодатель, китайский законодатель не устанавливает срок на обжалование постановления об отказе в возбуждении уголовного дела.

⁷⁵ 韦潇潇. 公安机关刑事立案问题之浅谈.海南大学. 法学院. [Вэй Сяосяо. Краткий анализ проблемных вопросов возбуждения уголовного дела // Журнал Хайнаньского университета. Юридическая школа]. URL: <http://www.zaidian.com/show/yG8v7Qz4QepLCO65.html> (дата обращения: 18. 11.2019).

⁷⁶ 邦俊, 马君子. 公安机关刑事立案问题及对策研究. 中南民族大学学报. 2016. 36(5). 第 97 页. [Дун Банцзюнь, Ма Цзюньцзы. Возбуждение уголовного дела органами общественной безопасности: проблемы и решения // Ученые записки университета национальных меньшинств Центрального и Южного районов Китая. 2016. № 36 (5)]. URL: http://www.pkulaw.cn/fulltext_form.aspx?Gid=1510165985 (дата обращения: 23.03.2018).

Сравнительно-правовой анализ различных аспектов обеспечения прав и законных интересов потерпевшего в ходе проверки сообщения о преступлении позволил обосновать следующие выводы и предложения:

1. В рамках приема заявлений о преступлении в России и Китае имеется несколько отличий. В России прием заявлений осуществляется всеми органами дознания и предварительного следствия невзирая на то, к какому органу следствия может быть отнесено уголовное дело. В Китае обратная ситуация, когда соблюдение подследственности на начальном этапе является важнейшим процессуальным требованием. Еще одно существенное отличие, реализуемое в Китае, выражается в обязательном дактилоскопировании лица при подаче заявления о преступлении в орган общественной безопасности.

2. Очевидно, Китай является официальным лидером в мировой гонке технологий. Страна твердо делает акцент на развитии IT-технологий и внедрении их в жизнь общества. Данное направление коснулось и правоохранительной сферы. На сегодняшний день в Китае открыт первый автоматизированный полицейский участок, работающий 24 часа в сутки и управляемый искусственным интеллектом, по всей стране успешно функционирует онлайн-платформа, разработанная органами общественной безопасности для дистанционной подачи заявления о преступлении и последующей возможностью отслеживания его движения заявителем. Разработана онлайн-платформа для органов общественной безопасности и народной прокуратуры в целях обработки и обмена несекретной информацией и повышения оперативности реагирования на нарушение законности.

В России возможность дистанционной подачи заявления только внедряется, многие граждане не знают о данной возможности или не используют ее в силу слабой информационной компетентности. В этой связи изучение опыта Китая по применению интернет-технологий в учетно-регистрационной, уголовно-процессуальной и административно-управленческой деятельности представляется необходимым для отечественного законодателя.

3. Китайский законодатель в отличие от отечественного предполагает не один, а несколько видов предварительных проверок. Перечень мероприятий, осуществляемых в рамках данных проверок, в Китае является открытым.

4. Полагаем необходимым внести в уголовно-процессуальное законодательство России изменения в части наделения заявителя статусом участника уголовного судопроизводства и закрепления его процессуального статуса, что непременно увеличит гарантии соблюдения его конституционных прав, свобод и интересов.

§ 2. Обеспечение прав и законных интересов потерпевшего при производстве следственных и иных процессуальных действий

В предыдущем параграфе мы выяснили, что после принятия решения о возбуждении уголовного дела и вынесения постановления о признании лица потерпевшим появляется участник уголовного судопроизводства – потерпевший. Вместе с тем начинается ключевой этап досудебного производства, в России это предварительное расследование, в Китае – предварительное следствие (豫审 yùshěn).

Участие потерпевшего в предварительном расследовании – одно из средств охраны его прав, возможность повлиять на движение производства по делу. В первую очередь это происходит посредством участия в доказывании. Основными формами участия потерпевшего в доказывании являются: представление доказательств, заявление ходатайств и участие в следственных действиях.

Для того чтобы потерпевший проявлял активность на стадии предварительного расследования в первую очередь ему должны быть разъяснены его права. Однако на практике не редко случается, что потерпевший попросту не знает о тех правах, которые не включены в ч. 2 ст. 42 УПК РФ, а «разбросаны» в разных нормах кодекса. Кроме того, зачастую следователи ограничиваются лишь прочтением ч. 2 ст. 42 УПК РФ, не давая детального пояснения положений закона. Естественно, для потерпевших, не сведущих в юридических вопросах, этого недостаточно. Учитывая данное обстоятельство, участие представителя потерпевшего является надежной гарантией обеспечения его прав, посредством которой он сможет отстаивать свои законные интересы на всех стадиях уголовного процесса.

В отечественном уголовном судопроизводстве выделяется два вида уголовно-процессуального представительства: договорное, осуществляемое адвокатами, и представительство по закону, осуществляемое законными представителями.

Не вызывает сомнений тот факт, что в случаях когда адвокат представляет интересы потерпевшего по уголовному делу либо иной юрист, спор между сторонами сбалансирован, так как речь идет о противостоянии профессиональных субъектов. И наоборот, когда потерпевший не имеет профессионального представителя – адвоката, наличие которого отечественным законодателем признается не обязательным, это часто имеет свое влияние на исход дела, не всегда в пользу потерпевшего⁷⁷. Для исключения подобной ситуации потерпевший вынужден обращаться к помощи профессионального юриста – адвоката.

На практике потерпевший в ходе предварительного расследования при желании получить профессиональную юридическую помощь должен самостоятельно оплачивать услуги адвоката и только в ходе судебного разбирательства может рассчитывать на возмещение расходов (ст. 132 УПК РФ). Вместе с тем такое возмещение имеет ряд существенных ограничений. В п. 34 постановления Пленума Верховного Суда РФ № 17 от 29.06.2010 г. «О практике применения судами норм, регламентирующих участие потерпевшего в уголовном судопроизводстве» установлено, что потерпевшему подлежат возмещению необходимые и оправданные расходы, связанные с выплатой вознаграждения представителю потерпевшего, которые должны иметь документальное подтверждение. Соответственно, возникает вопрос, если суд сочтет, что расходы потерпевшего «неоправданные» или «неразумные», то потерпевший не получит компенсации или получит, но она будет уменьшена в разы? Кроме того, необходимо понимать, что данные выплаты имеют место на момент окончания судебного производства по уголовному делу, в то время как средства на оплату представителя нужны на до-

⁷⁷ Манова М.С. Актуальные проблемы обеспечения прав участников уголовного судопроизводства. М. : Проспект, 2016. С. 32–33.

судебном производстве, если же таких средств у потерпевшего нет, то его право попросту будет заблокировано⁷⁸.

Справедливости ради отметим, что законодателем были предприняты определенные шаги в сторону обеспечения бесплатной юридической помощью несовершеннолетних потерпевших. По смыслу ч. 2.1 ст. 45 УПК РФ несовершеннолетний потерпевший может быть обеспечен бесплатной помощью адвоката, если об этом ходатайствует законный представитель несовершеннолетнего, а также если несовершеннолетний не достиг шестнадцатилетнего возраста, и в отношении него совершено преступление против половой неприкосновенности.

Мы полагаем, что предоставленная законодателем возможность для потерпевших ограничена условностями и в конечном итоге зависит от осведомленности представителя о данном праве. На наш взгляд, законодателю следует предусмотреть безусловный порядок обеспечения бесплатной юридической помощью всех несовершеннолетних потерпевших, изложив часть 2.1 ст. 45 УПК РФ в следующей редакции: «Дознаватель, следователь, суд обеспечивают участие адвоката в качестве представителя несовершеннолетнего потерпевшего. Расходы на оплату труда адвоката компенсируются за счет средств федерального бюджета».

Помимо прочего, мы разделяем мнение ученых-процессуалистов о том, что уголовно-процессуальное законодательство должно содержать норму, в соответствии с которой потерпевший, независимо от возраста и категории преступления, будет иметь право заявлять ходатайство на предоставление ему квалифицированной помощи адвоката. При этом вознаграждение адвоката необходимо осуществлять за счет средств федерального бюджета и относить его к процессуальным издержкам, которые по приговору суда взыскивают с осужденного⁷⁹.

В соответствии со ст. 40 УПК КНР в качестве представителей потерпевшего могут выступать процессуальные представители (адвокаты), а также «законные представители». На сегодняшний день китайский законодатель не наделяет потерпевших правом на бесплатную юридическую помощь.

Одной из форм участия потерпевшего в уголовном преследовании обвиняемого является предоставление доказательств, установленное п. 4 ч. 2 ст. 42 УПК РФ.

На наш взгляд, формулировка «представлять доказательства» является не совсем корректной, поскольку только должностное лицо вправе приобщить что-либо в качестве доказательства, в этой связи, на наш взгляд, необходимо заменить данную в п. 4 ст. 42 УПК РФ формулировку на «представлять предметы и документы», которые могут впоследствии быть приобщены к уголовному

⁷⁸ Драчникова Н.В. О проблеме возмещения процессуальных издержек в связи с участием представителя в обеспечении прав потерпевшего в уголовном судопроизводстве // Виктимология. 2019. № 2 (20). С. 57.

⁷⁹ Попов И.А., Борбат А.В. О некоторых причинах нарушения прав и законных интересов потерпевших в стадии предварительного расследования // Российский следователь. 2017. № 14. С. 25.

делу в качестве доказательств. Кроме того, в ст. 86 УПК РФ прямо указано, что потерпевший и его представитель наряду с иными участниками уголовного судопроизводства вправе собирать и представлять документы и предметы для приобщения их к уголовному делу в качестве доказательств.

Устанавливая процессуальную возможность потерпевшего на сбор документов и предметов, законодатель не дает пояснения, каким образом потерпевший может осуществлять данное право. Очевидно, потерпевший не имеет возможности собирать доказательства так, как это делает дознаватель, следователь, прокурор и суд (ч. 1 ст. 86 УПК РФ). Законодатель наделяет потерпевшего лишь правом заявить ходатайство о производстве того или иного следственного действия, а в случае если речь идет о делах частного обвинения, то частный обвинитель, если он не в силах самостоятельно получить доказательства, может заявить соответствующее ходатайство мировому судье (ч. 2 ст. 319 УПК РФ).

Учитывая вышеизложенное, на наш взгляд, следует согласиться с позицией ученых-процессуалистов о том, что законодатель представляет право не собирать доказательства, как это указано в нормах УПК РФ, а представлять письменные документы и предметы для приобщения к уголовному делу⁸⁰. Не обладая правом самостоятельно собирать доказательства, потерпевший участвует в их собирании путем предоставления следователю (дознавателю) предметов и документов, имеющих отношение к расследуемому уголовному делу. Это могут быть орудия совершения преступления; вещи и предметы, обнаруженные им на месте происшествия; документы, подтверждающие стоимость похищенного; записки угрожающего характера и т.д.

Хотелось бы акцентировать внимание на том, что потерпевший не включен в число тех лиц, имеющих право ходатайствовать о признании доказательств недопустимыми. Так, согласно ч. 3 ст. 88 УПК РФ прокурор, следователь, дознаватель вправе признать доказательство недопустимым по ходатайству подозреваемого, обвиняемого или по собственной инициативе. Вместе с тем во время проведения предварительного слушания стороны имеют право ходатайствовать о признании доказательств недопустимыми (п. 5 ст. 234 УПК РФ). На наш взгляд, потерпевший, как лицо заинтересованное, должен обладать данным правом и на стадии предварительного расследования. В связи с чем предлагаем изменить первое предложение ч. 3 ст. 88 УПК РФ, сформулировав следующим образом: «прокурор, следователь, дознаватель вправе признать доказательство недопустимым по ходатайству подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего или по собственной инициативе».

В Китае отсутствуют нормы, регулирующие право потерпевшего по сбору и представлению доказательств, более того, в УПК КНР правом собирать доказательства наделен защитник обвиняемого, в то время как представитель потер-

⁸⁰ Алонцева Е.Ю. Право потерпевшего на участие в доказывании в ходе предварительного расследования // Уголовно-процессуальная защита потерпевшего и возмещение причиненного ему вреда: проблемы и пути их решения. Защита прав участников уголовного процесса : материалы Междунар. науч.-практ. конф., Москва, 18 марта 2018 г. / под ред. А.М. Багмета. М. : Моск. акад. Следственного комитета Рос. Федерации, 2018. С. 34.

певшего данного права лишен. Подобную ситуацию китайские процессуалисты называют совершенно нетерпимой⁸¹.

Потерпевший может главным образом влиять на ход и результаты предварительного расследования, воспользовавшись правом заявлять ходатайства. Закон не ограничивает круг процессуальных действий и решений, о проведении которых потерпевший вправе ходатайствовать.

Согласно ч. 1 ст. 120 УПК РФ ходатайство может быть заявлено в любой момент производства по уголовному делу. Письменное ходатайство приобщается к уголовному делу, устное заносится в протокол следственного действия или судебного заседания.

Законом установлен определенный срок, в течение которого ходатайство подлежит обязательному рассмотрению – немедленно или не позднее трех суток со дня его заявления (ст. 121 УПК РФ).

В соответствии со ст. 122 УПК РФ об удовлетворении ходатайства либо о полном или частичном отказе в его удовлетворении дознаватель, следователь, судья выносит постановление, а суд – определение, которое доводится до сведения заявителя. Необходимо отметить, что законом не установлена процедура ознакомления потерпевшего с принятым решением, что, на наш взгляд, является законодательным упущением. Видится необходимым не только знакомить потерпевшего с вынесенным постановлением, но и доходчиво разъяснять ему мотивы принятого решения, а также порядок обжалования решения по ходатайству.

Стоит отметить, что отклонение ходатайства не лишает заявителя права вновь заявить ходатайство (ст. 120 УПК РФ).

В КНР законодатель также наделяет потерпевшего правом заявлять ходатайства (ст. 39 УПК КНР), вместе с тем китайский законодатель не устанавливает перечень тех процессуальных действий, в производстве которых потерпевшему не может быть отказано так, как это установлено отечественным законодателем (ч. 2 ст. 159 УПК РФ).

Одной из важнейших форм участия потерпевшего в предварительном расследовании является участие в следственных действиях.

Согласно п. 9 ст. 42 УПК РФ потерпевший имеет право участвовать с разрешения следователя или дознавателя в следственных действиях, производимых по его ходатайству либо по ходатайству его представителя.

Необходимо отметить, что по смыслу ч. 5 ст. 164 УПК РФ следователь может привлечь потерпевшего к участию в следственных действиях, которые производятся по инициативе первого. Иными словами, потерпевший с согласия следователя может участвовать в производстве любого следственного действия.

В китайской юридической литературе⁸² следственные действия (侦查行为 zhēnchá xíngwéi) принято подразделять на следующие группы: 1. Гласные след-

⁸¹ Юань И. Проблемы рассмотрения доказательств по новому УПК КНР // Социально-политические науки. 2017. № 3. С. 95.

⁸² 李晓. 论刑事案件分案审理制度的构建. 黑龙江省政法管理干部学院学报. 2017年期号1. [Ли Сяо. Следственное действие: понятие и система // Журнал Хейлундзянского института права и управления. 2017]. URL: <http://www.criminalprocedurelaw.cn/zh/node> (дата обращения: 10.05.2019).

ственные действия (刑事侦查行为 xíngshì zhēnchá), куда входят: допрос, осмотр, освидетельствование, обыск, наложение ареста на вещественные доказательства, проведение экспертизы (гл. 2 УПК КНР); 2. Техничко-следственные мероприятия (技术侦查 jìshù zhēnchá); 3. Тайные следственные действия (秘密侦查 bìmi zhēnchá). Две последние группы включают в себя: компьютерное прослушивание, систему электронного мониторинга подконтрольных лиц, секретное фотографирование, видеосъемка и др. Данные следственные действия регламентированы ст. 148 УПК КНР, а также законом КНР «О народной полиции». Известный китайский ученый-процессуалист Сунь Инхуэя подчеркивает, что законодатель в УПК КНР не вполне корректно дал название «Технические следственные мероприятия», поскольку в него включены не только положения о технико-следственных мероприятиях, но и о тайных следственных действиях. Последние, в свою очередь, причисляются к секретным методам расследования с использованием людских ресурсов и не являются техническим расследованием, поэтому было бы корректно дать название разделу «Тайные следственные действия и технико-следственные мероприятия»⁸³.

По нашему мнению, отнесение тайных следственных действий и технико-следственных мероприятий к следственным действиям объясняется отсутствием закона об оперативно-розыскной деятельности в Китае. В России указанные мероприятия не являются уголовно-процессуальной деятельностью, а входят в систему оперативно-розыскных мероприятий.

В науке отечественного уголовного процесса присутствует обширный перечень следственных действий, но в рамках темы нашего исследования мы рассмотрим те следственные действия, которые есть и в России, и в Китае, и в которых непосредственное участие может принимать потерпевший.

1. Допрос. 询问 xúnwèn.

В России до начала производства следственных действий, связанных с дачей показаний, – допроса, очной ставки и опознания, потерпевшего предупреждают об уголовной ответственности за дачу ложных показаний или отказ от дачи показаний, что заверяется подписью потерпевшего.

Как в РФ, так и в КНР дача показаний потерпевшим является одновременно его правом и обязанностью.

В Китае законодатель установил в качестве обязанности потерпевших – «правдивое предоставление сведений и дачу правдивых показаний» и предупредил об ответственности за дачу заведомо ложных показаний либо за сокрытие улик (ст. 47 УПК КНР).

Необходимо отметить, что в УПК КНР действует этический принцип «взаимного сокрытия среди родственников». По этому поводу профессор Всекитайского народного университета политики и права Лиу Мей высказывает следующее: «принцип взаимного сокрытия среди родственников» – это этический принцип, его цель – охрана семьи, которая является краеугольным камнем стабильности общества. Воплощаемая в нём ценность гораздо важнее расследования уголовного

⁸³ Захарова В.К. Досудебное производство в уголовном процессе Российской Федерации и Китайской Народной Республики. С. 128.

дела, поэтому большинство государств в уголовно-процессуальном праве закрепили исключение для дачи свидетельств супругами, что выражает эту ценность»⁸⁴.

Согласно с ч. 2 ст. 191 УПК РФ потерпевший в возрасте до шестнадцати лет не предупреждается об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний. Кроме того, допрос несовершеннолетних имеет некоторые особенности. В ч. 1 ст. 191 УПК РФ закреплено, что допрос потерпевшего в возрасте до четырнадцати лет, а по усмотрению следователя и допрос потерпевшего от четырнадцати до восемнадцати лет, производится с участием педагога. При допросе несовершеннолетнего потерпевшего вправе присутствовать его законный представитель.

Как в России, так и в Китае допрос несовершеннолетнего потерпевшего имеет определенные особенности. Он осуществляется по правилам допроса свидетелей. Согласно ст. 98 УПК КНР при допросе свидетель должен быть предупрежден о необходимости правдивого предоставления доказательств и дачи правдивых показаний, а также о юридической ответственности за дачу заведомо ложных показаний либо за сокрытие улик.

Потерпевший вправе давать показания в любой момент следствия. В них могут содержаться не только обстоятельства по уголовному делу, но и выводы, суждения и объяснения, направленные на защиту своих прав, оценка доказательств, соображения по поводу того, кто мог совершить преступление (ч. 2 ст. 42 УПК КНР).

2. Предъявление для опознания. 辨认 biàn rèn.

В России указанное следственное действие регламентировано ст. 193 УПК РФ, цель предъявления для опознания состоит в предоставлении возможности свидетелю, потерпевшему, подозреваемому или обвиняемому узнать (идентифицировать) людей, предметы, иные объекты либо труп.

Реализация данного следственного действия возможна в том случае, если опознающий ранее встречался или знаком с предложенными ему для опознания людьми либо наблюдал определенный предмет ранее. При этом опознающий должен назвать индивидуальные признаки, по которым он может опознать предъявляемые объекты. С этой целью он допрашивается перед производством предъявления для опознания (ч. 2 ст. 193 УПК РФ).

Производство опознания предметов и живых лиц возможно по фотографии. Кроме того, что судебно-следственная практика допускает предъявление для опознания голоса, звуков, издаваемых животными, а также участков местности, видеозаписей и иных объектов, в предъявлении которых возникает необходимость. При соблюдении других условий для опознания можно предъявить комплекс объектов, когда одновременно узнаются внешность человека, его функциональные признаки, например, походка, характерные жесты и голос⁸⁵.

Согласно ч. 8 ст. 193 УПК РФ в целях обеспечения безопасности опознающего предъявление лица для опознания по решению следователя может быть

⁸⁴ Козубенко Ю.В. Вопросы уголовного судопроизводства КНР // Электронное приложение к Российскому юридическому журналу. 2011. № 3. С. 8.

⁸⁵ Комментарий к УПК РФ / В.И Радченко, В.Т. Томин, М.П. Полякова. 7-е изд., перераб. и доп. М. : Юрайт, 2014. С. 225.

проведено в условиях, исключающих визуальное наблюдение опознающего опознаваемым. В этом случае понятия находятся в месте нахождения опознающего.

Весьма интересную позицию по усовершенствованию производства данного следственного действия высказывает С.Е. Кузнецов, который полагает, что при предъявлении для опознания лица целесообразно применять видеозапись с целью фиксации эмоциональной составляющей следственного действия, выражающейся в реакциях как опознаваемого, так и опознающего⁸⁶. Аргументируя свою позицию, автор указывает, что в практической деятельности имеют место случаи, когда эмоциональная реакция опознающего свидетельствует о том, что он узнает человека, однако отрицает это, боясь расправы в дальнейшем, либо, напротив, пытается оговорить непричастное к преступлению лицо. Указанные обстоятельства очень хорошо проявляются на видеозаписи, в связи с чем ее производство – наглядное дополнение к протоколу предъявления для опознания. Кроме того, производство видеозаписи в ходе предъявления для опознания необходимо для исключения в дальнейшем противодействия стороны защиты и опознаваемых лиц в виде попыток признать предъявление для опознания недопустимым ввиду нарушений процедуры и последовательности его проведения.

В этой связи хотелось бы подчеркнуть, что китайский законодатель ориентирует органы предварительного следствия на применение видеозаписи во время производства всех следственных действий по уголовным делам. Тогда как отечественный законодатель устанавливает технические средства фиксации хода и результатов следственного действия в случае его производства без участия понятых (ч. 1.1 ст. 170 УПК РФ).

Предъявление для опознания в КНР не закреплён в УПК КНР. Производство опознания регулируется Положением Верховной народной прокуратуры КНР и Приказом Министерства общественной безопасности КНР № 127.

Согласно указанным ведомственным актам производство предъявления для опознания заключается в следующем: 1) производится двумя следователями органов общественной безопасности или прокурорами, наделенными следственными полномочиями; 2) перед опознанием потерпевший, свидетель должен быть опрошен о характеристиках предъявляемого объекта, а также предупрежден о юридической ответственности за дачу ложных показаний; 3) предъявление для опознания производится как по фотографии, так и живых лиц, которых должно быть от пяти до десяти человек.

В качестве особенности опознания в Китае можно выделить возможность подведения тайного опознания, в рамках которого сотрудники органов общественной безопасности создают ситуацию, в ходе которой потерпевший узнает подозреваемого или какой-либо предмет в общественном месте в условиях тайности проведения следственного действия для окружающих⁸⁷.

⁸⁶ Кузнецов С.Е. Применение видеозаписи при производстве предъявления для опознания // Юридическая наука и правоохранительная практика. 2017. № 1 (39). С. 51.

⁸⁷ 秘密侦查制度研究张卫中国政. [Чжан Вэй. Изучение системы тайного расследования // Журнал китайского института политики и права]. URL: <https://ds.xingming.com/vip/ys/?from=tx> (дата обращения: 10.10.2019).

3. Следственный эксперимент. 侦查实验zhēnchá shíyàn.

Согласно ст. 181 УПК РФ, следователь вправе произвести следственный эксперимент путем воспроизведения действий, а также обстановки или иных обстоятельств определенного события. В соответствии с законом следственный эксперимент не должен производиться, если создается опасность для здоровья участвующих в нем лиц. Данное правило соответствует принципу уважения чести и достоинства личности.

В уголовном процессе КНР следственный эксперимент представляет собой вид осмотра, осуществляемого с целью установления обстоятельств дела с санкции руководителя органа общественной безопасности. Во время проведения следственного эксперимента запрещаются деяния, которые создают собой общественную опасность, оскорбляют человеческое достоинство либо противоречат нравственным нормам (ст. 108 УПК КНР).

Некоторые следственные действия принято выделять в отдельную группу, поскольку они связаны с исследованием тела потерпевшего, к ним относятся: освидетельствование (检验 jiǎn yàn) и судебная медицинская экспертиза (法医学调查 fǎyīxué diàochá).

По смыслу ст. 179 УПК РФ освидетельствование производится для обнаружения на теле человека особых примет, следов преступления, телесных повреждений, выявления состояния опьянения или иных свойств и признаков, имеющих значение для уголовного дела, если для этого не требуется производство судебной экспертизы.

При освидетельствовании лица другого пола следователь не присутствует, если освидетельствование сопровождается обнажением данного лица. В этом случае освидетельствование производится врачом.

При освидетельствовании потерпевшего может проводиться фотографирование, видеосъемка, так как часто визуальные материалы необходимы для ведения судебного дела. Однако проведение этих мероприятий невозможно в случае отказа потерпевшего (ч. 5 ст. 179 УПК РФ).

Судебная медицинская экспертиза. 法医学调查 fǎyīxué diàochá. Проведение судебно-медицинской экспертизы заключается в исследовании жертвы преступления для обнаружения доказательств совершенного преступного посягательства на ее жизнь или здоровье.

Согласно ч. 4 ст. 195 УПК РФ судебная экспертиза в отношении потерпевшего производится с его согласия или согласия его законных представителей, которые даются указанными лицами в письменном виде. Однако, существуют три случая, установленные в пп. 2, 4, 5 ст. 196 УПК РФ, когда указанное следственное действие производится обязательно без согласия потерпевшего и его законного представителя: 1. Когда необходимо установить характер и степень вреда, причиненного потерпевшему; 2. Когда необходимо установить психическое или физическое состояние потерпевшего, в случае если возникает сомнение в его способности правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела, и давать показания; 3. Когда необходимо установить возраст потерпевшего, когда это имеет значение

для уголовного дела, а документы, подтверждающие его возраст, отсутствуют или вызывают сомнение.

В общем виде правовая регламентация и способ производства освидетельствования (ст. 105 УПК КНР) и судебной медицинской экспертизы (ст. 119 УПК КНР) потерпевшим в Китае аналогичны отечественному пониманию. Отличием может служить то, что отечественный законодатель предусмотрел возможность потерпевшего отказаться от прохождения освидетельствования и судебной экспертизы, но в этом случае потерпевший будет нести ответственность в соответствии со ст. 308 УПК РФ.

Невозможно предположить, чтобы закон оставил без внимания столь важный вопрос в уголовном судопроизводстве, как обеспечение мер безопасности потерпевших. Бесспорно, незаконное воздействие на потерпевшего, такие как угрозы, запугивание со стороны других лиц, является одним из факторов, блокирующих доступ потерпевших к правосудию⁸⁸.

Государство, обеспечивая безопасность потерпевшего, предусматривает широкий комплекс мер. Так, в целях обеспечения безопасности потерпевшего, его представителя, а также его родственников и близких лиц следователь имеет право принимать меры о сохранении в тайне сведений о личности данного лица согласно ч. 9 ст. 166 УПК РФ.

При наличии угрозы совершения насилия, вымогательства и других преступных действий по отношению к потерпевшему, его родственникам или близким лицам в период следствия по заявлению указанных лиц, основываясь на судебном решении, допустимо контролировать и записывать телефонные и другие переговоры в соответствии с ч. 2 ст. 186 УПК РФ.

Отечественный законодатель предусмотрел такую меру, как исключение визуализации потерпевшего при предъявлении для опознания лица, подозреваемого (обвиняемого) в совершении преступления согласно ч. 8 ст. 193 УПК РФ.

Необходимо отметить, что помимо вышеуказанных мер, законом «О государственной защите потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства» № 119-ФЗ от 20.08.2004 г. предусмотрена система мер государственной защиты потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства. В него входят такие меры, как: личная охрана, охрана жилища и имущества; выдача специальных средств индивидуальной защиты, связи и оповещения об опасности; обеспечение конфиденциальности сведений о защищаемом лице; переселение на другое место жительства; замена документов; изменение внешности; и др.

Необходимо отметить, что на сегодняшний день государство всерьез обеспокоено проблемой обеспечения безопасности участников уголовного судопроизводства. Утверждена Программа обеспечения безопасности потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства на 2019–2023 годы⁸⁹. В рамках указанных мер проводится работа по обеспечению свидетелей и потер-

⁸⁸ Головкин Л.В. Курс уголовного процесса. М. : Статут, 2017. С. 314.

⁸⁹ Об утверждении Государственной программы «Обеспечения безопасности потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства на 2019–2023 годы»: постановление Правительства РФ № 1272 от 25.10.2018 г. // Собрание законодательства РФ. 2018. № 44. Ст. 6764.

певших конспиративными квартирами, их переселению и принятию других мер государственной защиты.

Китайский законодатель предусматривает меры защиты потерпевших в исключительных случаях, касающихся национальной безопасности, организованной преступности, преступлений, связанных с наркотиками, а также коррупционных преступлений. Согласно ст. 62 УПК КНР к защитным мерам относятся: скрытие персональной информации о потерпевшем на этапе предварительного расследования; тайные меры о скрытии внешнего вида и голоса; запрет доступа к потерпевшему конкретному лицу и его близким родственникам; специальные меры для защиты жилых помещений и др.

В результате сравнительно-правового исследования проблем обеспечения прав и законных интересов потерпевших при производстве следственных и иных процессуальных действий на этапе предварительного расследования были сделаны следующие выводы и предложения:

1. Предварительное расследование в России и предварительное следствие в Китае – ключевая стадия досудебного производства. Участие потерпевшего в данной стадии – одно из средств охраны его прав, возможность повлиять на движение производства по делу.

2. Важно предусмотреть безусловный порядок обеспечения бесплатной юридической помощью всех несовершеннолетних потерпевших, изложив часть 2.1 ст. 45 УПК РФ в следующей редакции: «Дознаватель, следователь, суд обеспечивают участие адвоката в качестве представителя несовершеннолетнего потерпевшего. Расходы на оплату труда адвоката компенсируются за счет средств федерального бюджета».

3. В п. 4 ч. 2 ст. 42 УПК РФ слово «доказательство» следует заменить на «документы и предметы».

4. В ч. 3 ст. 88 УПК РФ следует внести коррективы, изложив ее в следующей редакции: «Прокурор, следователь, дознаватель вправе признать доказательство недопустимым по ходатайству подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего или по собственной инициативе».

5. Считаю необходимым не только знакомить потерпевшего с вынесенным постановлением об удовлетворении ходатайства либо о полном или частичном отказе в его удовлетворении, но и доходчиво разъяснять ему мотивы принятого решения, а также порядок обжалования решения по ходатайству заявителя.

6. Порядок производства следственных действий, в которых непосредственное участие принимает потерпевший, в России и Китае весьма схож. Вместе с тем стоит признать, что во многом нормы, регулирующие участие потерпевшего в следственных действиях в Китае, отстают от российских.

7. Процессуальное оформление хода и результатов следственных действий в России и Китае имеет различия. Если отечественный закон предусмотрел участие понятых, и только в отсутствие последних – применение технических средств, то в Китае законодатель ориентирует органы предварительного следствия использовать видеозапись во время производства всех следственных действий по уголовным делам.

§ 3. Обеспечение прав и законных интересов потерпевших на этапе окончания предварительного расследования и ознакомления с материалами уголовного дела

Не менее важным этапом досудебного производства по уголовным делам является окончание предварительного расследования. В обеих странах на данном этапе следователем (дознавателем) дается оценка собранным доказательствам, в результате чего уголовное дело приобретает то либо иное направление. Для потерпевшего окончание предварительного расследования означает результат, завершающий длительные усилия по доказыванию наличия совершенного преступления против его личности или имущества⁹⁰.

Важнейшей формой защиты прав и интересов потерпевшего в России и Китае является заявление гражданского иска.

Гражданский иск в уголовном процессе – это требование физического или юридического лица о возмещении причиненного непосредственно преступлением имущественного ущерба или об имущественной компенсации морального вреда⁹¹.

Согласно ч. 2 ст. 44 УПК РФ гражданский иск может быть предъявлен после возбуждения уголовного дела и до окончания судебного следствия в первой инстанции.

В случае если лицо является несовершеннолетним, недееспособным или ограниченно дееспособным или по иным причинам не может само защищать свои права и законные интересы, гражданский иск может быть предъявлен их законными представителями или прокурором. В этом случае потерпевший должен быть признан гражданским истцом, и ему должна быть предоставлена возможность пользоваться правами как потерпевшего, так и гражданского истца (ч. 3 ст. 44 УПК РФ).

Так же, как и в России, в Китае предусмотрена форма гражданского иска в уголовном судопроизводстве. Согласно ст. 77 УПК КНР, если пострадавшая сторона понесла материальные потери в результате преступного деяния, в порядке уголовного судопроизводства она имеет право подать гражданский иск.

Мяо Мэйхуа отмечает, что в настоящее время в Китае проблема возмещения жертвам преступлений вреда, причиненного преступлением, является одной из самых актуальных⁹². Автор отмечает, что в Китае действует установка: чем больше состояние у обвиняемого, тем больше сумма возмещения вреда, и наоборот. Часто родственники обвиняемого различными способами утаивают и прячут собственность обвиняемого, чтобы не возмещать вред или возместить его в меньшей степени. В китайской юридической литературе данная практика

⁹⁰ Об утверждении Государственной программы «Обеспечения безопасности потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства на 2019–2023 годы».

⁹¹ Шаталов А.С. Уголовно-процессуальное право РФ. Академический курс «Юриспруденция». М. : Проспект, 2019. С. 130.

⁹² Пустовая И.Н. Процессуальный статус потерпевших – физических лиц и особенности его реализации в досудебных стадиях уголовного процесса : учеб. пособие. Челябинск : Изд. центр ЮУрГУ, 2013. С. 35.

подвергается критике, многие авторы указывают, что по отношению к потерпевшим указанная установка является несправедливой⁹³. Мяо Мэйхуа, исследуя проблему выплат компенсации потерпевшим от преступлений в Китае, выступает за создание «государственного фонда поддержки жертв преступлений», а также «общественного фонда защиты жертв от преступлений».

Следует подчеркнуть, что несмотря на то что в ст. 52 Конституции РФ установлено, что государство обеспечивает потерпевшим компенсацию причиненного ущерба, на практике это реализуется не всегда и зависит от множества причин. В частности, потерпевший не может рассчитывать на возмещение, если преступник не установлен или скрывается, не редки ситуации, когда у преступника объективно нет денег, с него нечего взыскать. Случается так, что потерпевшему причинен тяжкий вред здоровью, ему необходимо дорогостоящее лечение, и деньги на оплату лечения нужны здесь и сейчас, а не когда преступник будет пойман и осужден, а его имущество будет описано и продано.

На данную проблему обратил внимание Президент РФ В.В. Путин. На встрече с региональными уполномоченными по правам человека 10 декабря 2019 г.⁹⁴ Президент подчеркнул необходимость государственной поддержки потерпевших в вопросах возмещения вреда, причиненного преступлением, и создания механизма для полноценного восстановления социальной справедливости.

Такой важный вопрос, как помощь государства по возмещению вреда потерпевшим от преступлений не может не регулироваться в международных нормах. Так, Декларация основных принципов правосудия для жертв преступлений и злоупотребления властью, принятая резолюцией 40/34 Генеральной Ассамблеи от 02.11.1985 г., в п. 12 указывает: «в тех случаях, когда компенсацию невозможно получить в полном объеме от правонарушителя или из других источников, государствам следует принимать меры к предоставлению финансовой компенсации: а) жертвам, которые в результате тяжких преступлений получили значительные телесные повреждения или существенно подорвали свое физическое или психическое здоровье; б) семьям, в частности иждивенцам лиц, которые умерли или стали физически или психически недееспособными в результате такой виктимизации». В следующем пункте декларации подчеркивается, что следует содействовать созданию, укреплению и расширению национальных фондов для предоставления компенсации жертвам. При необходимости в этих целях могут создаваться и другие фонды, в том числе в тех случаях, когда государство, гражданином которого жертва является, не в состоянии возместить жертве причиненный ей ущерб.

Справедливости ради отметим, на сегодняшний день в России предпринимаются попытки создания общественных фондов, которые специализируются на оказании бесплатной юридической и психологической помощи потерпевшим и

⁹³ Мяо Мэйхуа. Сравнительное исследование охраны прав потерпевшего в уголовном судопроизводстве КНР и РФ. С. 127.

⁹⁴ 孙长永侦查程与人权北京方正出版社. 2015. [Сунь Чанъюн. Обсуждение и исследование статуса и права потерпевшего в уголовном процессе]. URL: http://www.hunan.gov.cn/hdjl/flzx/cjal/201711/t20171123_4842327.html (дата обращения: 18.03.2020).

свидетелям в уголовном процессе⁹⁵. Вместе с тем необходимо понимать, что по всей стране таких фондов немного, и их финансирование зависит от волеизъявления частных лиц.

На наш взгляд, в сложившейся экономической ситуации именно государство должно гарантировать жертвам преступлений получение компенсационных выплат хотя бы на лечение и оплату юридической помощи. В этой связи актуальным является создание специализированного государственного фонда для потерпевших от преступлений, финансирование которого будет за счет федерального бюджета, реализации арестованного имущества, конфискованных денежных средств, полученных преступным путем, штрафов, части заработка осужденных в местах лишения свободы.

В отечественном уголовно-процессуальном законе предусмотрены следующие формы окончания предварительного расследования:

1. Прекращение уголовного дела и уголовного преследования в отношении конкретного лица.

2. Направление уголовного дела с обвинительным заключением (актом или постановлением) прокурору.

3. Направление уголовного дела прокурору с постановлением о направлении уголовного дела в суд для применения принудительной меры медицинского характера.

Китайский законодатель закрепляет в УПК КНР третью стадию досудебного процесса, именуя ее «стадией предъявления обвинения» (提起公诉 tíqǐ gōngsù). Именно на данной стадии происходит проверка, оценка доказательств, а также формулировка обвинения.

Согласно ст. 129 УПК КНР после завершения расследования дела органом общественной безопасности должны иметься ясно установленные факты и достаточные основания. Кроме того, должна быть письменная рекомендация касательно обвинения, которая вместе с самим делом и уликами по делу передается в Народную прокуратуру для проверки и принятия решения.

Поправки УПК КНР 2012 г. установили правило окончания предварительного следствия, согласно которому должностные лица, ответственные за расследование, должны выслушать мнение защитника и приложить к обвинительному заключению процессуальный документ – замечания, сделанные защитником (书面意见 shūmiàn yìjiàn). Суть данного документа заключается в оценке деятельности следователя на всем протяжении досудебного производства.

Исследуя процедуру окончания предварительного следствия в Китае, мы выяснили, что следователь органов общественной безопасности формирует доказательственную базу путем осуществления следственных действий с последующей передачей обвинительного заключения (起诉书 qǐsù yìjiàn shū) народному прокурору в целях оценки собранных доказательств, вынесения последним итогового документа (提起公诉 tíqǐ gōngsù) и иных решений по своему усмотрению. Указанный порядок предварительного следствия оправдан тем, что

⁹⁵ Протокол встречи Президента РФ с региональными уполномоченными по правам человека. URL: <http://www.kremlin.ru/events/president/news/62287> (дата обращения: 20.03.2020).

следователь и народный прокурор обладают равными правами на собирание доказательств, а также имеют беспристрастное отношение к оценке доказательств и приобщению их к материалам уголовного дела. Помимо прочего, указанный порядок распределения полномочий заслуживает внимания, поскольку может способствовать снижению нагрузки на следователей и дознавателей по составлению ряда процессуальных документов.

На этапе окончания предварительного следствия народным прокурором, выносятся одно из следующих решений:

1) о прекращении уголовного преследования и отказе в предъявлении обвинения (ст. 143 УПК КНР);

2) предъявлении обвинения и передаче уголовного дела в суд (ст. 170 УПК КНР);

3) направлении дела в суд для принудительного лечения (ст. 285 УПК КНР).

По своей сути прекращение уголовного дела представляет собой решение следователя (дознателя), которым он ликвидирует все ранее возникшие уголовно-процессуальные отношения⁹⁶.

В ч. 4 ст. 213 УПК РФ установлено, что копия постановления о прекращении уголовного дела следователем вручается или направляется лицу, в отношении которого прекращено уголовное преследование, потерпевшему, гражданскому истцу и гражданскому ответчику. Вместе с тем у лица появляется ряд процессуальных прав, в том числе на обжалование данного решения вышестоящему руководителю следователя или дознавателя, прокурору или непосредственно в суд. Однако необходимо понимать, что формулировка о том, что следователь «вручает или направляет копию постановления», не порождает обязанность сделать это надлежащим образом и в кратчайший срок. Как показывает практика, не редки ситуации, когда следователи относятся к данному обязательству небрежно, например, приобщают к материалам уголовного дела сведения о дате и исходящем номере письма, а сами письма не направляют, и т.п. Тем самым нарушается право лиц, которых данное постановление непосредственно касается, так как они утрачивают возможность своевременного обжалования данного решения⁹⁷.

Г.А. Гуджабидзе предлагает для предотвращения подобных ситуаций отечественному законодателю возложить на следователя, дознавателя обязанность лично вручать потерпевшему, гражданскому истцу копии постановлений о прекращении уголовных дел, разъяснять их содержание и правовые последствия, а также принимать поступившие ходатайства.

Также хотелось бы обратить внимание на то, что в соответствии с ч. 1 ст. 28 УПК РФ суд, а также следователь с согласия руководителя следственного органа или дознаватель с согласия прокурора вправе прекратить уголовное пре-

⁹⁶ Официальный сайт Фонда поддержки пострадавших от преступлений. URL: <http://soprotivlenie.org/> (дата обращения: 10.03.2020).

⁹⁷ Волынская О.В. Прекращение уголовного дела и уголовного преследования: теоретические и организационно-правовые проблемы : автореф. дис. ... д-ра юрид. наук : 12.00.09. М., 2007. С. 16–18.

следование в отношении лица, подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления небольшой или средней тяжести в случаях, предусмотренных ч. 1 ст. 75 УПК РФ. Затем в ч. 3 ст. 28 УПК РФ говорится о том, что до прекращения уголовного преследования лицу должны быть разъяснены основания его прекращения, а также право возражать против прекращения уголовного преследования. Анализируя данную норму, невольно приходишь к выводу, что для прекращения уголовного преследования в связи с деятельным раскаянием необходимо согласие подозреваемого (обвиняемого). Возникает вопрос: почему мнение потерпевшего отходит на второй план, ведь именно он в первую очередь заинтересован в исходе дела? На наш взгляд, в ч. 2 ст. 28 УПК РФ следует указать необходимость получения согласия потерпевшего.

В китайском уголовном процессе одним из видов окончания предварительного следствия в КНР является прекращение уголовного дела и уголовного преследования в отношении конкретного лица.

Следователь органов общественной безопасности КНР, прекращая уголовное дело, выносит постановление о прекращении уголовного дела. В случае прекращения уголовного преследования в отношении лица следователь оформляет действие докладной запиской. Указанные процессуальные документы подлежат обязательному согласованию и санкционированию лица органа общественной безопасности уровня провинции Китая (ст. 130 УПК КНР). Согласно ст. 184 УПК КНР аналогичная процедура установлена для прокуроров Народной прокуратуры, наделенных следственными полномочиями.

Согласно ст. 145 УПК РФ в случае прекращения уголовного дела и уголовного преследования лица Народная прокуратура письменно извещает пострадавшую сторону. Если пострадавшая сторона отказывается принять такое решение, то она должна в течение 7 дней после получения решения предоставить в вышестоящую народную прокуратуру ходатайство. После повторного рассмотрения Народная прокуратура извещает пострадавшую сторону о принятом решении.

Окончание предварительного расследования составлением обвинительного заключения в теории уголовного процесса принято считать комплексом действий и соответствующих правоотношений, в ходе которых решаются определенные задачи⁹⁸.

Учитывая тему нашего исследования, наибольший интерес в рамках данного этапа представляет исследование обеспечения права потерпевшего на ознакомление с материалами уголовного дела. В соответствии с п. 12 ч. 2 ст. 42 УПК РФ по окончании предварительного расследования, а также в случае прекращения уголовного дела потерпевший вправе знакомиться со всеми материалами уголовного дела, выписывать из уголовного дела любые сведения и в любом объеме, снимать копии с материалов уголовного дела, в том числе с помощью технических средств. В случае если в уголовном деле участвует несколько по-

⁹⁸ Гуджабидзе Г.А. Обеспечение прав и законных интересов личности в досудебном производстве по уголовным делам (сравнительно-правовое исследование по законодательству РФ и иных государств-членов СНГ) : дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.09. М., 2015. С. 56.

терпевших, каждый из них вправе знакомиться с теми материалами уголовного дела, которые касаются вреда, причиненного данному потерпевшему.

Уголовно-процессуальный закон устанавливает, что следователь уведомляет потерпевшего и его представителя об окончании следственных действий (ч. 2 ст. 215 УПК РФ). Вместе с тем законодатель не указывает, в какой форме должно быть выражено это уведомление. По нашему мнению, потерпевшего, как и остальных участников данного этапа расследования, следует уведомлять письменно, а копию уведомления приобщать к делу. Как правило, по такому пути идет и правоприменительная практика. Поддерживается данный вариант и в юридической литературе⁹⁹. Необходимо отметить, что данный вариант не исключает возможности дополнительного уведомления потерпевшего, например с использованием электронных средств связи.

Согласно ч. 1 ст. 215 УПК РФ, признав, что все следственные действия по уголовному делу произведены, а собранные доказательства достаточны для составления обвинительного заключения, следователь уведомляет об этом обвиняемого и разъясняет ему предусмотренное ст. 217 УПК РФ право на ознакомление со всеми материалами уголовного дела как лично, так и с помощью защитника, законного представителя, о чем составляется протокол. Следует признать, что на фоне данной нормы отсутствие в главе 30 УПК РФ указаний на разъяснение аналогичных прав потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику, их законным представителям и представителям является непоследовательным. В этой связи возникают вопросы: необходимо ли разъяснять указанным участникам уголовного процесса данное право повторно (поскольку первоначально оно разъяснялось при наделении лица соответствующим статусом), и если это необходимо, то следует ли указывать в тексте гл. 30 УПК РФ отсылку на предписание нормы, закрепляющей данное право? На наш взгляд, о данном праве следует напомнить, поскольку оно является одним из самых важных, вместе с тем необходимо избежать повторного перечисления норм в тексте, регламентирующем правовое положение того или иного участника, дабы избежать загромождения соответствующего правового предписания.

Согласно ч. 3 ст. 215 УПК РФ если защитник, законный представитель потерпевшего по уважительным причинам не могут явиться для ознакомления с материалами уголовного дела в назначенное время, следователь откладывает ознакомление на срок не более 5 суток. Необходимо отметить, что в данную норму не включен потерпевший, что является, на наш взгляд, законодательным упущением, требующим исправления.

В соответствии с ч. 1 ст. 216 УПК РФ по ходатайству потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей следователь знакомит этих лиц с материалами уголовного дела полностью или частично. Данная формулировка не дает понять, кто определяет объем ознакомления с материалами дела – следователь или потерпевший. Мы разделяем позицию отечественных процессуалистов, что при ограниченном ознакомлении с материалами дела

⁹⁹ Лазарева В.А., Иванов В.В., Бедняков И.Л. Уголовный процесс : учебник / под ред. В.А. Лазаревой. М. : Юстиция, 2020. С. 264.

потерпевшие лишаются своего права на полноценное участие в уголовном преследовании¹⁰⁰. В этой связи особую актуальность приобретает изменение формулировки ч. 1 ст. 216 УПК РФ. На наш взгляд, статью необходимо изложить в следующем виде: «Следователь знакомит потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и их законных представителей с уголовным делом в том объеме, который они посчитают необходимым».

Следует отметить, что ст. 216 УПК РФ имеет отсылочный характер: так, процедура ознакомления потерпевшего с материалами уголовного дела регулируется по правилам ст. 217 УПК РФ «Ознакомление обвиняемого и его защитника с материалами уголовного дела».

В общем виде процедура ознакомления потерпевшего согласно ст. 217 УПК РФ выглядит так: следователь предъявляет потерпевшему подшитые и пронумерованные материалы уголовного дела. Для ознакомления предъявляются также вещественные доказательства и по просьбе потерпевшего фотографии, материалы аудио- и (или) видеозаписи, киносъемки и иные приложения к протоколам следственных действий. В случае невозможности предъявления вещественных доказательств следователь выносит об этом постановление. В процессе ознакомления с материалами уголовного дела, состоящего из нескольких томов, потерпевший вправе повторно обращаться к любому из томов уголовного дела, а также выписывать любые сведения и в любом объеме, снимать копии с документов, в том числе с помощью технических средств.

Необходимо отметить, что в юридической литературе обсуждается вопрос, за чей счет потерпевший может снимать копии с материалов дела?¹⁰¹ Данный вопрос возникает в связи с тем, что законодатель, устанавливая право обвиняемого снимать копии материалов уголовного дела, в том числе с помощью технических средств, уточняет, что эта процессуальная возможность осуществляется за свой счет. Аналогичная формулировка установлена в отношении права гражданского ответчика на ознакомление с материалами уголовного дела (п. 9 ч. 2 ст. 54 УПК РФ). В отношении потерпевшего законодатель лишь установил право снимать копии с документов, не указав, за чей счет оно должно реализовываться. В этой связи мы поддерживаем мнение процессуалистов о том, что законодателю следует определиться в данном вопросе и сформулировать четкие предписания¹⁰².

Потерпевший и его представители знакомятся повторно с дополнительными материалами уголовного дела, появившимися в результате удовлетворения их ходатайств, о чем составляется дополнительный протокол в порядке, предусмотренном ст. 218 УПК РФ.

¹⁰⁰ Парфенова М.В., Коных Е.И. Процессуальные права потерпевшего и их реализация в досудебных стадиях уголовного судопроизводства : науч.-метод. пособие. М.: Экзамен, 2006. С. 115.

¹⁰¹ Баев М.О., Баев О.Я. Тактика уголовного преследования и профессиональная защита от него. Прокурорская тактика. Адвокатская тактика : науч.-практ. пособие. М. : Экзамен, 2005. С. 305.

¹⁰² Синенко С.А. Обеспечение прав и законных интересов потерпевшего в уголовном судопроизводстве: теоретические, законодательные и правоприменительные проблемы : дис. ... д-ра юрид. наук : 12.00.09. М., 2014. С. 245.

При ознакомлении с материалами уголовного дела потерпевший имеет право заявлять ходатайства. В случае удовлетворения ходатайства следователь дополняет материалы уголовного дела, уведомляет об этом потерпевшего и предоставляет ему возможность ознакомления с дополнительными материалами уголовного дела. В случае полного или частичного отказа в удовлетворении заявленного ходатайства следователь выносит об этом постановление, которое доводится до сведения потерпевшего.

Необходимо отметить, что китайский законодатель не предусматривает процедуры ознакомления участников уголовного процесса с материалами уголовного дела. Единственной нормой, регулирующей права потерпевшего на этапе вынесения Народной прокуратурой итогового решения, является ст. 139 УПК КНР, согласно которой Народная прокуратура при рассмотрении дела должна со вниманием отнестись к пострадавшему и его доверенным лицам.

Таким образом, в результате освещения проблемных вопросов обеспечения прав и законных интересов потерпевшего на этапе окончания предварительного расследования и ознакомления с материалами уголовного дела (в их сравнительно-правовом аспекте) были сделаны следующие выводы и предложения:

1. Как в России, так и в Китае актуальной является проблема возмещения потерпевшему вреда, причиненного преступлением. В Китае одной из главных причин указанной проблемы являются пробелы в законодательстве в части регулирования механизма возмещения вреда жертвам преступлений, а также отсутствие государственной поддержки потерпевших. Отсутствие государственной поддержки потерпевших в части компенсации вреда, причиненного преступлением, присутствует и в России. На наш взгляд, в сложившейся экономической ситуации именно государство должно гарантировать жертвам преступлений получение компенсационных выплат, хотя бы на лечение и оплату юридической помощи. В этой связи актуальным является создание специализированного государственного фонда для потерпевших от преступлений, финансирование которого будет за счет федерального бюджета, реализации арестованного имущества, конфискованных денежных средств, полученных преступным путем, штрафов, части заработка осужденных в местах лишения свободы.

2. В РФ на этапе окончания предварительного расследования основная деятельность следователя, дознавателя заключается в оценке имеющихся в уголовном деле доказательств на предмет их относимости, допустимости, достоверности и достаточности, принятии решения о форме окончания предварительного расследования и обеспечении прав и законных интересов вовлеченных в процесс лиц. В КНР эти функции принадлежат прокурору, а сама стадия именуется «Предъявление обвинения прокурором».

3. Следует внести изменения в ч. 3 ст. 215 УПК РФ, указав в данной норме в числе прочих субъектов потерпевшего, дополнив указанную норму следующим образом: «...или *потерпевший*, представитель потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика по уважительным причинам не могут явиться для ознакомления с материалами уголовного дела в назначенное время, то следователь откладывает ознакомление на срок не более 5 суток».

4. Требуется изменение формулировки ч. 1 ст. 216 УПК РФ. На наш взгляд, статью необходимо изложить в следующем виде: «Следователь знакомит потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и их законных представителей с уголовным делом в том объеме, который они считают необходимым».

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

В отечественной юридической литературе принято считать, что определение, закрепленное законодателем в ст. 42 УПК РФ, содержит два основных признака: уголовно-правовой и уголовно-процессуальный. В китайской научной литературе понятие «потерпевший» рассматривается с различных позиций, однако на сегодняшний день в УПК КНР отсутствует легальное определение рассматриваемого понятия. Нормы, посвященные правам потерпевшего в УПК России и Китая, во многом схожи, вместе с тем в отечественном УПК указанные нормы изложены гораздо подробнее и обстоятельнее, чем аналогичные нормы в УПК КНР. В УПК Китая нет нормы, в которой перечисляются основные права и обязанности потерпевшего, так как это сделано в УПК России, права и обязанности потерпевшего в Китае рассредоточены в разных нормах Уголовно-процессуального кодекса. В отличие от отечественного УПК, в УПК КНР отсутствует категория «интересы», «законные интересы». Китайский законодатель использует словосочетание «законные права».

В России прием заявлений о преступлении осуществляется всеми органами дознания и предварительного следствия. В Китае соблюдение подследственности на начальном этапе является важнейшим процессуальным требованием. Существенным отличием является обязательное дактилоскопирование лица при подаче заявления о преступлении, реализуемое в Китае.

На сегодняшний день в Китае функционирует онлайн-платформа для дистанционной подачи заявления о преступлении и последующей возможности отслеживания его движения заявителем, а также разработана онлайн-платформа для сотрудников органов общественной безопасности и народной прокуратуры в целях обработки и обмена несекретной информацией и повышения оперативности реагирования на нарушение законности. В России возможность дистанционной подачи заявления только внедряется, в этой связи изучение опыта Китая по применению медиакоммуникационных технологий в учетно-регистрационной, уголовно-процессуальной и административно-управленческой деятельности представляется весьма значимым.

Во многом нормы УПК КНР, регулирующие участие потерпевшего в следственных действиях, отстают от аналогичных норм в УПК РФ. Производство отдельных следственных действий в Китае и России имеет ряд отличительных особенностей, начиная с их количества, установленного в китайском УПК, заканчивая санкционированием и тактикой проведения. УПК КНР не устанавливает участие понятых в следственных действиях. Китайский законодатель ориентирует к обязательному использованию фотосъемки и видеозаписи следственных действий.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. Понятие потерпевшего в УПК РФ.
2. Понятие потерпевшего в УПК КНР.
3. Права потерпевшего в УПК РФ.
4. Права потерпевшего в УПК КНР.
5. Понятие и содержание законных интересов потерпевшего.
6. Использование информационных технологий в досудебном производстве для обеспечения прав личности.
7. Обеспечение прав и законных интересов потерпевшего в ходе проверки сообщения о преступлении в УПК РФ.
8. Обеспечение прав и законных интересов потерпевшего в ходе проверки сообщения о преступлении в УПК КНР.
9. Обеспечение прав и законных интересов потерпевшего при производстве следственных и иных процессуальных действий в УПК РФ.
10. Обеспечение прав и законных интересов потерпевшего при производстве следственных и иных процессуальных действий в УПК КНР.
11. Обеспечение прав и законных интересов потерпевших на этапе окончания предварительного расследования и ознакомления с материалами уголовного дела в УПК РФ.
12. Обеспечение прав и законных интересов потерпевших на этапе окончания предварительного расследования и ознакомления с материалами уголовного дела в УПК КНР.

СПИСОК РЕКОМЕНДУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

1. Баев М.О., Баев О.Я. Тактика уголовного преследования и профессиональная защита от него. Прокурорская тактика. Адвокатская тактика : науч.-практ. пособие / М.О. Баев, О.Я. Баев. – Москва : Экзамен, 2005. – 320 с.
2. Витрук Н.В. Основы теории правового положения личности в социалистическом обществе / Н.В. Витрук. – Москва : Наука, 1981. – С. 109–112.
3. Волынская О.В. Прекращение уголовного дела и уголовного преследования: теоретические и организационно-правовые проблемы : автореф. дис. ... д-ра юрид. наук : 12.00.09 / О.В. Волынская. – Москва, 2007. – 23 с.
4. Головкин Л.В. Курс уголовного процесса / Л.В. Головкин. – Москва : Статут, 2017. – 1920 с.
5. Захарова В.К. Досудебное производство в уголовном процессе Российской Федерации и Китайской Народной Республики : дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.09 / В.К. Захарова. – Москва, 2017. – 196 с.
6. Лазарева В.А. Уголовный процесс : учебник / В.В. Иванов, И.Л. Бедняков ; под ред. В.А. Лазаревой. – Москва : Юстиция, 2020. – 368 с.
7. Малько А.В. Права и законные интересы: проблемы юридического обеспечения / А.В. Малько, В.В. Субочев, А.М. Шериев. – Москва : Норма : ИНФРА-М, 2010. – 192 с.
8. Манова М.С. Актуальные проблемы обеспечения прав участников уголовного судопроизводства / М.С. Манова. – Москва : Проспект, 2016. – 201 с.
9. Мисник И.В. Потерпевший в российском уголовном судопроизводстве : дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.09 / И.В. Мисник. – Иркутск, 2005. – С. 178.
10. Мяо Мэйхуа. Сравнительное исследование охраны прав потерпевшего в уголовном судопроизводстве КНР и РФ : дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.09 / Мяо Мэйхуа. – Владивосток, 2009. – 170 с.
11. Парфенова М.В. Процессуальные права потерпевшего и их реализация в досудебных стадиях уголовного судопроизводства : науч.-метод. пособие / М.В. Парфенова, Е.И. Конах. – Москва : Экзамен, 2006. – 192 с.
12. Пустовая И.Н. Процессуальный статус потерпевших – физических лиц и особенности его реализации в досудебных стадиях уголовного процесса : учеб. пособие / И.Н. Пустовая. – Челябинск : Изд. центр ЮУрГУ, 2013. – 69 с.
13. Синенко С.А. Обеспечение прав и законных интересов потерпевшего в уголовном судопроизводстве: теоретические, законодательные и правоприменительные проблемы : дис. ... д-ра юрид. наук : 12.00.09 / С.А. Синенко. – Москва, 2014. – 354 с.
14. Чаплыгина В.Н. Институт представительства на стадии предварительного расследования : учеб. пособие / В.Н. Чаплыгина. – Орел : Орлов. юрид. ин-т, 2013. – 80 с.
15. Шаталов А.С. Уголовно-процессуальное право РФ. Академический курс «Юриспруденция» / А.С. Шаталов, А.А. Крымов. – Москва : Проспект, 2019. – 864 с.

16. Юань И. Проблемы рассмотрения доказательств по новому УПК КНР / И Юань // Социально-политические науки. – 2017. – № 3. – С. 95–98.

17. Яновский Р.С. Досудебное производство: стадия возбуждения уголовного дела : учеб. пособие для вузов / Р.С. Яновский. – Москва : Юрайт, 2019. – 66 с.

Учебное издание

Смирнова Ирина Георгиевна
Алексеева Екатерина Владимировна

**ОБЕСПЕЧЕНИЕ ПРАВ И ЗАКОННЫХ ИНТЕРЕСОВ ПОТЕРПЕВШЕГО
В ДОСУДЕБНОМ ПРОИЗВОДСТВЕ
ПО УПК РФ И КНР**

Учебное пособие

Подготовлено к печати А.А. Трошиной
Верстка Е.С. Ловчагиной

ИД № 06318 от 26.11.01.

Подписано в печать 15.12.20. Формат 60x90 1/16. Бумага офсетная. Печать трафаретная. Усл. печ. л. 3,75. Тираж 100 экз. Заказ .

Издательский дом Байкальского государственного университета.
664003, г. Иркутск, ул. Ленина, 11.
Отпечатано в ИПО БГУ.