

И. В. МУДРАК

Инна Васильевна Мудрак, кандидат юридических наук, доцент Национального университета «Одесская юридическая академия»

ПОТЕРПЕВШИЙ В УГОЛОВНОМ ПРОИЗВОДСТВЕ: ПРОБЛЕМЫ ЗАЩИТЫ ПРАВ

Важным процессуальным условием реализации прав и законных интересов потерпевшего в уголовном производстве есть предоставление ему гарантированного Конституцией Украины права на правовую помощь. Одним из признаков правового государства является реальность прав и свобод граждан, их правовая защищенность. Но сегодня, к сожалению, не все принципы, провозглашенные законодателем, надлежащим образом гарантированы. Иными словами, хоть Конституция Украины и гарантирует каждому (в том числе и потерпевшему) право на правовую помощь, однако не всегда есть возможность реализации этого права. В то время как международно-правовые документы, ратифицированы Украиной (Всеобщая декларация прав человека (1948 г.), Международный пакт о гражданских и политических правах (1966 г.), Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах (1966 г.) обязывают наше государство обеспечить всякому лицу эффективные средства правовой защиты в случае нарушения его прав и свобод. С развитием демократических основ уголовного судопроизводства содержание права потерпевшего на правовую помощь необходимо основательно переосмыслить с вектором на бесплатную правовую помощь потерпевшему за счет государства.

Уголовно-процессуальное законодательство Украины не предусматривает обязательного участия представителя потерпевшего в уголовном производстве. В то же время ряд правовых, теоретических и правоприменительных проблем, связанных с реализацией права потерпевшего на защиту в уголовном производстве, остаются дискуссионными и недостаточно исследованными, правовой институт защиты потерпевшего определенно требует изменений и дополнений. Все это и указывает на актуальность проблематики защиты прав потерпевшего в уголовном судопроизводстве.

Вопросы, связанные с реализацией прав потерпевшего в уголовном производстве, в частности, перспективу закрепления в УПК Украины права потерпевшего на бесплатную правовую помощь за счет государства, исследовали в своих трудах Ю. Аленин, Г. Ахремчик, И. Гловюк, С. Давиденко, И. Ибрагимов, О. Каплина, О. Кучинская, И. Марочкин, В. Нор, В. Пожар, В. Савченко, Г. Юркова, О. Юхно, О. Яновская и др.

Целью и задачей статьи является определение потерпевшего надлежащим субъектом права на бесплатную вторичную правовую помощь в уголовном производстве.

Конституция Украины гарантирует каждому право на правовую помощь. В случаях, предусмотренных законом, такая помощь предоставляется бесплатно (ст. 59 КУ). В контексте ч. 1 ст. 59 Конституции Украины понятие «каждый» охватывает всех без исключения лиц – граждан Украины, иностранцев и лиц без гражданства, которые находятся на территории Украины. Осуществление права на правовую помощь основано на соблюдении принципов равенства всех перед законом и отсутствия дискриминации по признакам расы, цвета кожи, политических, религиозных и других убеждений, социального происхождения, места жительства, имущественного состояния, по языковым и другим признакам¹. Решением Конституционного Суда Украины от 16 ноября 2000 г. по конституционному обращению гражданина Г. И. Солдатова разъяснено, что гарантию на правовую помощь следует понимать как возможность любому лицу не зависимо от характера его правоотношений с государственными органами, органами местного самоуправления, объединениями граждан, юридическими и физическими лицами свободно, без неправомερных ограничений получать помощь по юридическим вопросам в объеме и формах, как она того требует².

Согласно п. 8 ч. 1 ст. 56 УПК Украины потерпевший в уголовном производстве наделен правом иметь представителя и в любой момент уголовного производства отказаться от его услуг. Связывая случаи обязательного участия защитника в уголовном производстве исключительно с процессуальной фигурой подозреваемого, обвиняемого (ст.ст. 49, 52 УПК), законодатель в ч. 1 ст. 58 УПК Украины указывает, что потерпевшего в уголовном производстве может представлять представитель – лицо, которое в уголовном производстве имеет право быть защитником.

Так, потерпевший имеет право заключить договор с лицом, которое в уголовном производстве имеет право быть защитником, то есть с адвокатом. Здесь следует согласиться с Ю. Алениным и И. Гловюк, которые отмечают: «Однако у лица может не быть достаточно средств, чтобы уплатить услуги представителя по договору. Часть 3 ст. 20 УПК Украины, которая гарантирует предоставление бесплатной правовой помощи подозреваемому, обвиняемому, о потерпевшем не вспоминает, в отличие от подозреваемого, обвиняемого, которому обязательное участие защитника обеспечивается в достаточно широком перечне случаев»³. И. Ибрагимов указывает на то, что «в судебно-следственной практике немало случаев, когда потерпевший, не имея достаточных средств, не может пригласить представителя и потому попадает в ситуацию, при которой остается один на один с обвиняемым и его защитником – профессиональным и опытным адвокатом»⁴.

О значимости проблемы охраны прав и законных интересов потерпевшего говорит также Г. Юркова, которая исходя из принципа состязательности и равенства сторон, полагает, что наличие у обвиняемого защитника – адвоката должно быть одним из оснований возникновения права потерпевшего на обязательную бесплатную правовую помощь в уголовном производстве⁵. В свою очередь, О. Южно отмечает: «Согласно уголовно-процессуальному законодательству, если потерпевший и пользуется услугами адвоката, то последний может пользоваться только процессуальными правами потерпевшего, которого он представляет. В этих случаях права адвоката потерпевшего являются намного уже и более ограниченными в сравнении с правами защитника подозреваемого, обвиняемого»⁶.

К примеру, согласно разделу II § 397a УПК ФРГ по ходатайству лица, которое поддерживает обвинение (потерпевшего), адвокат должен быть назначен в случаях и согласно процедуры, которая регламентируется законодателем⁷. Согласно ч. 2 ст. 76 УПК Республики Казахстан для защиты прав и законных интересов потерпевших, которые являются несовершеннолетними или не владеют языком судопроизводства или вследствие своего физического или психического состояния лишены возможности самостоятельно защищать свои права и законные интересы, к обязательному участию в процессе привлекаются их законные представители. Оплата труда адвоката в случае отсутствия у потерпевшего или его законного представителя средств осуществляется за счет бюджетных средств⁸. Согласно ч. 2 ст. 45 УПК Российской Федерации по ходатайству законного представителя несовершеннолетнего потерпевшего, не достигшего возраста шестнадцати лет, в отношении которого совершено преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего, участие адвоката в качестве представителя такого потерпевшего обеспечивается дознавателем, следователем или судом. В этом случае расходы на оплату труда адвоката компенсируются за счет средств федерального бюджета⁹. Согласно § 66 УПК Австрии, если потерпевший был подвержен существенной морально-психологической нагрузке, он может быть также представлен специалистом психосоциальной отрасли, который должен подготовить его психологически к допросам и другим процессуальным действиям как в ходе досудебного производства, так и в суде¹⁰.

Согласно ч. 1 ст. 5 Закона Украины «О бесплатной правовой помощи» от 2 июня 2011 г. государственная политика в сфере предоставления бесплатной правовой помощи основывается, среди прочего, на принципе доступности такой помощи. Предоставление бесплатной вторичной правовой помощи всем категориям лиц, определенных в ч. 1 ст. 14 Закона Украины «О бесплатной правовой помощи» (в том числе и потерпевшим, поскольку п. 1 ч. 1 ст. 14 Закона говорит о том, что право на бесплатную вторичную правовую помощь имеют лица, которые пребывают под юрисдикцией Украины, если среднемесячный совокупный доход их семьи ниже суммы прожиточного минимума для лиц, которые относятся к основным социальным и демографическим группам населения), в полном объеме обеспечивается с 1 июля 2015 года¹¹.

Таким образом, де-юре можно констатировать, что потерпевший в уголовном производстве в отдельных случаях может получить бесплатную вторичную правовую помощь. Однако тут же следует отметить: становится актуальной проблема повышения уровня доступности такой помощи для потерпевших в уголовном производстве. Учитывая уровень прожиточного минимума в Украине, стоимость адвокатских услуг, повышение уровня жизни, невозможно утверждать о гарантиях предоставления бесплатной вторичной правовой помощи социально уязвимым слоям населения из числа потерпевших де-факто. В этом, на наш взгляд, и заложена на сегодня актуальность проблемы признания потерпевшего в уголовном производстве надлежащим субъектом права на бесплатную вторичную правовую помощь.

Отдельного исследования требует и проблема обеспечения реального доступа потерпевших к высококачественной бесплатной вторичной правовой помощи, поскольку на такое качество закономерно влияет размер вознаграждения адвокатов, которые предоставляют бесплатную вторичную правовую помощь (см. Методику исчисления размера вознаграждения адвокатов, которые предоставляют бесплатную вторичную правовую помощь, утвержденную постановлением КМУ от 17 сентября 2014 г. № 465).

К слову, ст. 66 проекта Уголовно-процессуального кодекса Украины № 1233 от 13 декабря 2007 г. внесенного народными депутатами Украины В. Мойсиком, И. Вернидубовым, С. Киваловым, Ю. Кармазиным, закрепляла обязательное участие представителя (адвоката) потерпевшего в производстве, если потерпевший является несовершеннолетним, если потерпевший в силу своих физических или психических недостатков не может самостоятельно реализовать право на защиту своих законных интересов. В проекте отмечалось, что в случаях, предусмотренных законом, участие представителя обеспечивается бесплатно за счет государства¹². Право потерпевшего иметь представителя было предусмотрено также ст.ст. 52, 54 проекта УПК Национальной комиссии по упрочению демократии и утверждению верховенства права от 11 сентября 2008 г., где такое право было закреплено, однако обязательного участия представителей (адвокатов) уже не требовалось¹³. Согласно ст. 58 проекта УПК, который был разработан Рабочей группой по вопросам реформирования уголовного судопроизводства, созданной согласно Указу Президента Украины от 17 августа 2010 г. № 820, было закреплено право потерпевшего иметь представителя (адвоката), который пользуется процессуальными правами потерпевшего, но обязательного участия представителей (адвокатов) также не предусматривалось¹⁴. Часть 3 ст. 20 данного проекта УПК (как и ч. 3 ст. 20 УПК Украины 2012 г.) гарантирует предоставление бесплатной правовой помощи подозреваемому, обвиняемому и не вспоминает о потерпевшем.

Заслуживают внимания проект Закона «О внесении изменений к некоторым законам Украины в отношении упрощения доступа к бесплатной правовой помощи и повышения качества ее предоставления» от 7 сентября 2015 г.¹⁵ и проект Закона «О внесении изменений в ст. 14 Закона Украины «О бесплатной право-

вой помощи» в отношении повышения доступности бесплатной вторичной правовой помощи для отдельных участников уголовного производства» от 20 октября 2015 г.¹⁶, в которых речь идет об упрощении доступа к такой помощи для социально уязвимых слоев населения, уточнениях правового статуса и полномочий центров по предоставлению бесплатной вторичной правовой помощи, определении на законодательном уровне порядка подачи документов, которые подтверждают относимость лица (или лиц) к субъектам права на бесплатную вторичную правовую помощь, а также установление максимального размера дохода, который гарантирует потерпевшему и свидетелю получение такой помощи на уровне суммы ниже двух прожиточных минимумов для лиц, которые относятся к основным социальным и демографическим группам.

Анализируя данные законопроекты, приходим к выводу, что квалифицированная бесплатная вторичная правовая помощь может предоставляться достаточно узкой категории лиц, многие из числа социально-незащищенных останутся вне сферы действия такого Закона, не говоря уже о потерпевших в уголовном производстве, которым следовало бы обеспечить участие представителя-адвоката бесплатно за счет государства по иным основаниям. Подчеркнем также проблемный характер объективного определения уровня материальной обеспеченности лица, определение лица как малообеспеченного (в справках о доходах может указываться как правдивая, так и не совсем правдивая информация). Поэтому, на наш взгляд, случаи злоупотребления правом на бесплатную вторичную правовую помощь будут иметь место, и процессуальный механизм пресечения таких злоупотреблений должен быть наработан.

Наделяя потерпевшего правом иметь представителя своих интересов в уголовном производстве – адвоката, в уголовно-процессуальном законе не закреплено право потерпевшего, который не в состоянии самостоятельно защитить свои права и законные интересы, на бесплатную вторичную правовую помощь такого представителя-адвоката. Такая актуальная проблема требует законодательного урегулирования путем внесения изменений и дополнений в УПК Украины 2012 г. и закрепления права потерпевшего на бесплатную вторичную правовую помощь в уголовном производстве. Необходимо также предусмотреть обязанность следователя, прокурора, следственного судьи, суда обеспечить участие представителя потерпевшего в уголовном производстве в конкретных, определенных законом случаях. Так, на наш взгляд, участие представителя потерпевшего в уголовном производстве должно обязательно обеспечиваться, если: потерпевший является несовершеннолетним; потерпевший относится к малообеспеченным и социально уязвимым слоям населения; физические или психические недостатки потерпевшего не позволяют ему полной мерой реализовать свои права; потерпевший не владеет языком уголовного судопроизводства; имеет место соглашение между потерпевшим и подозреваемым, обвиняемым о примирении.

Кроме того, согласно п. 7 ч. 1 ст. 14 Закона Украины «О бесплатной правовой помощи» право на бесплатную вторичную правовую помощь имеют лица, в уголовных производствах в отношении которых, согласно УПК Украины, защитник привлекается следователем, прокурором, следственным судьей или судом для осуществления защиты по назначению. К таким лицам ст. 49 УПК Украины относит только подозреваемого, обвиняемого; вместе с тем согласно ч. 1 ст. 49 УПК защитник может быть привлечен следователем, прокурором, следственным судьей или судом в других случаях, предусмотренных законом, который регулирует предоставление бесплатной правовой помощи. В этом контексте целесообразным считаем внесение изменений и дополнений в ст. 49 УПК Украины, а именно: процессуально урегулировать привлечение представителя потерпевшего следователем, прокурором, следственным судьей или судом для осуществления защиты по назначению.

Делаем вывод о том, что проблемные аспекты обеспечения права на защиту потерпевшего в уголовном производстве должны системно исследоваться с целью усовершенствования норм УПК Украины 2012 года.

¹ Личко В. Суб'єкти одержання безоплатної правової допомоги в Україні / В. Личко // Актуальні проблеми держави і права : зб. наук. праць. – 2010. – Вип. 52. – С. 407–414.

² Рішення Конституційного Суду України від 16 листопада 2000 р. у справі про право вільного вибору захисника // Вісник Конституційного Суду України. – 2000. – № 5.

³ Аленін Ю. Потерпілий у кримінальному провадженні: деякі питання / Ю. Аленін, І. Гловюк // Право України. – 2013. – № 11. – С. 112–119.

⁴ Ибрагимов И. Потерпевший как свидетель, субъект доказывания и субъект обвинения по делу / И. Ибрагимов // Современное право. – 2008. – № 5. – С. 95–102.

⁵ Юркова Г. Право потерпілого на безоплатну правову допомогу як гарантія реалізації принципу забезпечення права на захист законних інтересів / Г. Юркова // Право і держава в дослідж. молод. наук. : мат. 3-ої наук.-практ. конф. Інституту національного та міжнародного права МГУ (м. Одеса, 26 березня 2010 р.). – Т. 1. – С. 262–265.

⁶ Юхно О. Проблеми захисту прав потерпілого на досудовому слідстві та у кримінальному судочинстві / О. Юхно // Південноукраїнський правничий часопис. – 2006. – № 2. – С. 141–145.

⁷ Кримінально-процесуальний кодекс ФРН в редакції від 7 квітня 1987 р. : [Електронний ресурс]. – Режим доступу : <https://publishup.uni-potsdam.de/opus4-ubp/frontdoor/index/index/docId/6039>

⁸ Кримінально-процесуальний кодекс Республіки Казахстан від 4 липня 2014 р. : [Електронний ресурс]. – Режим доступу : <http://bestprofi.com/home/section/564621587?1>

⁹ Синенко С. Обеспечение прав и законных интересов потерпевшего в уголовном судопроизводстве: теоретические, законодательные и правоприменительные проблемы : дис. ... д-ра юрид. наук : 12.00.09 / С. Синенко. – М., 2014. – С. 163.

¹⁰ Савченко В. Інститут адвоката потерпілого та свідка у кримінальному судочинстві України: перспективи запровадження й європейський досвід / В. Савченко // Підприємництво, господарство і право. – 2011. – № 2. – С. 150–152.

¹¹ Про безоплатну правову допомогу : Закон України від 2 червня 2011 р. № 3460-VI : [Електронний ресурс]. – Режим доступу : <http://zakon3.rada.gov.ua/laws/show/3460-17>

¹² Кримінально-процесуальний кодекс України : Проект № 1233 від 13 грудня 2007 р. : [Електронний ресурс]. – Режим доступу : <http://docs.google.com/viewer?a=v&pid=sites&srcid=b251YS51ZHUudWF8Y3JpbWluYWxfHjvY2Vzc3xneDo3MmYw-NzliZDNiY2E1Y2Zk>

¹³ Кримінально-процесуальний кодекс України : Проект Національної комісії зі зміцнення демократії та утвердження верховенства права від 11 вересня 2008 р. : [Електронний ресурс]. – Режим доступу : <http://www.minjust.gov.ua/projectCriminal-Codex>

¹⁴ Проект КПК, розроблений Робочою групою з питань реформування кримінального судочинства : [Електронний ресурс]. – Режим доступу: http://zib.com.ua/ua/3518-roekt_kriminalnogo_procesualnogo_kodeksu.html

¹⁵ Проект Закону «Про внесення змін до деяких законів України щодо спрощення доступу до безоплатної правової допомоги та підвищення якості її надання» : [Електронний ресурс]. – Режим доступу : http://w1.c1.rada.gov.ua/pls/zweb2/webproc4_1?pf3511=56391

¹⁶ Проект Закону «Про внесення змін до ст. 14 Закону України «Про безоплатну правову допомогу» щодо підвищення доступності безоплатної вторинної правової допомоги для окремих учасників кримінального провадження» : [Електронний ресурс]. – Режим доступу : http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/JH2L000I.html

Резюме

Мудрак І. В. Потерпілий в кримінальному провадженні: проблеми захисту прав.

У статті досліджено проблемні аспекти реалізації права на захист потерпілого в кримінальному провадженні, зокрема, потерпілий як належний суб'єкт права на безоплатну вторинну правову допомогу, законодавче врегулювання права потерпілого на безоплатну правову допомогу в кримінальному провадженні, а також покладення обов'язку на слідчого, прокурора слідчого суддю, суд забезпечити участь представника потерпілого в кримінальному провадженні в конкретних, визначених законом випадках, для здійснення захисту за призначенням.

Ключові слова: потерпілий в кримінальному провадженні, захист прав потерпілого, представник потерпілого, безоплатна правова допомога.

Резюме

Мудрак І. В. Потерпевший в уголовном производстве: проблемы защиты прав.

В статье исследованы проблемные аспекты реализации права на защиту потерпевшего в уголовном производстве, в частности потерпевший как надлежащий субъект права на бесплатную вторичную правовую помощь, законодательное урегулирование права потерпевшего на бесплатную правовую помощь в уголовном производстве, а также возложение обязанности на следователя, прокурора, следственного судью, суд обеспечить участие представителя потерпевшего в уголовном производстве в конкретных, определенных законом случаях, для осуществления защиты по назначению.

Ключевые слова: потерпевший в уголовном производстве, защита прав потерпевшего, представитель потерпевшего, бесплатная правовая помощь.

Summary

Mudrak I. The victim in a criminal proceeding: protection of the rights.

The article studies the problem aspects of realization of the right for protection of the victim in criminal proceedings, in particular a victim as an appropriate subject of the right for free secondary legal aid, legislative settlement of the right of the victim for free legal aid in a criminal proceeding, and also assignment of a duty on the investigator, the prosecutor, the investigative judge, court to provide participation of the victim's representative in a criminal proceeding in the concrete cases determined by the law for implementation of proper protection.

Key words: the victim in a criminal proceeding, protection of the rights of the victim, the victim's representative, free legal aid.

УДК 343.31

М. В. ДОВГАЛЬ

Максим Вікторович Довгаль, аспірант Київського університету права НАН України

ХАРАКТЕРИСТИКА ОСОБИСТОСТІ ЗЛОЧИНЦЯ, ЯКИЙ ВЧИНИВ НАСИЛЬНИЦЬКІ ЗЛОЧИНИ ПРОТИ НОСІЇВ АВТОРИТЕТУ ОРГАНІВ ДЕРЖАВНОЇ ВЛАДИ

У Розділі XV Особливої частини Кримінального кодексу України (далі – КК) передбачається відповідальність за злочини проти авторитету органів державної влади, органів місцевого самоврядування, об'єднань громадян та злочини проти журналістів. Серед них найбільш небезпечними є ті, що полягають у застосуванні різних форм насильства до осіб, які є носіями авторитету органів державної влади. Йдеться про такі діяння, як опір (ст. 342 КК), погроза вбивством, насильством або знищенням чи пошкодженням майна (ст. 345 КК), погроза вбивством, заподіянням шкоди здоров'ю, знищенням або пошкодженням майна, а