



**ПОСТАНОВЛЕНИЕ
ПЛЕНУМА ВЕРХОВНОГО СУДА РЕСПУБЛИКИ ТАДЖИКИСТАН
№10**

от 23 декабря 2011 года

город Душанбе

**О практике применения судами норм, регламентирующих участие потерпевшего
в уголовном судопроизводстве**

В целях правильного и единообразного применения судами норм, регламентирующих участие потерпевшего в уголовном судопроизводстве, а также обеспечения судами прав и обязанностей потерпевшего, руководствуясь статьей 27 конституционного Закона Республики Таджикистан «О судах Республики Таджикистан» Пленум Верховного Суда Республики Таджикистан,-

ПОСТАНОВЛЯЕТ:

1. Обратить внимание судов, судей на то, что строгое соблюдение норм уголовно-процессуального законодательства, регламентирующих участие потерпевшего в уголовном судопроизводстве, служит важной гарантией реализации конституционных прав лица, пострадавшего от преступления, и способствует принятию законного, обоснованного и справедливого решения.

2. В соответствии со статьей 42 Уголовно-процессуального кодекса Республики Таджикистан (далее УПК) потерпевшим признается лицо, которому преступлением причинен физический, имущественный или моральный вред, также может быть признано юридическое лицо в случае причинения преступлением вреда его имуществу и деловой репутации, а также лицо, права и интересы которого поставлены под непосредственную угрозу покушением на преступление, независимо от его возраста, физического или психического состояния и иных данных о его личности.

Потерпевший в уголовном процессе имеет свои собственные интересы, для защиты которых, дознавателем, следователем, прокурором или судом признается участником уголовного судопроизводства.

3. Судам, судьям следует иметь в виду, что вред потерпевшему может быть причинен как преступлением, так и запрещенным уголовным законом деянием, совершенным лицом в состоянии невменяемости. 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 ему вред. При этом не исключается возможность причинения такому лицу морального вреда в случаях, когда неоконченное преступление было направлено против конкретного лица.

4. Лицо, которому преступлением причинен вред, приобретает предусмотренные уголовно-процессуальным законом права и обязанности с момента вынесения дознавателем, следователем, прокурором или судом постановления (определение) о признании его потерпевшим. Вместе с тем следует иметь в виду, что правовой статус лица как потерпевшего устанавливается исходя из фактического его положения, и лишь процессуально оформляется постановлением (определением).

Лицо может быть признано потерпевшим, как по его заявлению, так и по инициативе органа, в производстве которого находится уголовное дело. Отказ в признании лица

потерпевшим, а также бездействие дознавателя, следователя, прокурора выразившееся в непризнании лица потерпевшим, могут быть обжалованы прокурору или в суд.

В тех случаях, когда по поступившему в суд уголовному делу будет установлено, что лицо, которому преступлением причинен вред, не признано потерпевшим по делу, суд может признать его потерпевшим, уведомляет его об этом, разъясняет права и обязанности, обеспечивает возможность ознакомления со всеми материалами дела.

В решении о признании лица потерпевшим должно быть указано, какими действиями, и какой именно вред ему причинен, в том числе физический, имущественный и моральный, или деловой репутации.

5. Когда по поступившему в суд уголовному делу будет установлено, что лицо признано потерпевшим без достаточных к тому оснований, предусмотренных статьей 42 УПК, суд, судья выносит постановление (определение) о том, что такое лицо ошибочно признано потерпевшим по данному делу. При этом решение суда может быть обжаловано в частном порядке в течение пяти дней. Суд также разъясняет ему право на обжалование принятого судом решения в кассационном (частном) порядке, поскольку решением суда затрагивается конституционное право на доступ к правосудию. Обжалование решения в этой части не является основанием для приостановления судебного разбирательства.

6. Исходя из того что потерпевшим признается физическое лицо, которому преступлением причинен физический, имущественный или моральный вред, все иные лица, в том числе близкие родственники потерпевшего, на чьи права и законные интересы преступление не было непосредственно направлено, по общему правилу, процессуальными возможностями по их защите не наделяются. Защита прав и законных интересов таких лиц осуществляется в результате восстановления прав лица, пострадавшего от преступления.

По уголовным делам о преступлениях, последствием которых явилась смерть лица, пострадавшего от преступления, права потерпевшего переходят к одному из близких родственников погибшего (часть 6 статьи 42 УПК).

В силу абзаца 25 статьи 6 УПК, к близким родственникам относятся родители, дети, усыновители, усыновленные, братья и сестры, бабушка, дедушка, внуки, а также супруг.

Принимая во внимание, что перечень близких родственников, указанный в законе, является исчерпывающим, родственники, а также иные лица (например, соседи, знакомые погибшего), не могут быть признаны потерпевшими.

Если преступлением затрагиваются права и законные интересы сразу нескольких лиц, являющихся близкими родственниками погибшего, и они настаивают на предоставлении им прав потерпевшего, эти лица могут быть признаны потерпевшими с обязательным приведением судом мотивов такого решения.

7. В случае, когда потерпевшим признано юридическое лицо, его права и обязанности в суде согласно статье 42 УПК осуществляет представитель, полномочия которого должны быть подтверждены доверенностью, оформленной надлежащим образом, либо ордером, если интересы юридического лица представляет адвокат. Когда в судебном заседании участвует руководитель предприятия, учреждения (организации), его полномочия должны быть удостоверены соответствующей доверенностью или другими документами.

8. Представителями потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя могут выступать не только адвокаты, но и иные лица, (представитель профкома, председатель махали, родственники, сослуживцы, представитель общественной организации и т.д.) способные, по мнению этих участников судопроизводства, оказать им квалифицированную юридическую помощь. Полномочия таких лиц подтверждаются доверенностью, оформленной в соответствии со статьей 55 Гражданского процессуального Кодекса Республики Таджикистан, либо заявлением потерпевшего, гражданского истца, частного обвинителя в судебном заседании. Суд, судья принимая решение о допуске представителя с учетом данных о его личности, должен убедиться в отсутствии обстоятельств, исключающих участие в производстве по уголовному делу представителя потерпевшего или гражданского истца.

9. В тех случаях, когда потерпевшим является несовершеннолетний или лицо, по своему физическому или психическому состоянию лишенное возможности самостоятельно защищать свои права и законные интересы, в соответствии с частью 2 статьи 45 УПК к обязательному участию в уголовном деле привлекаются их законные представители или представители. Если имеются основания полагать, что законный представитель действует не в интересах несовершеннолетнего потерпевшего, суд выносит постановление (определение) об отстранении такого лица от участия в деле в качестве законного представителя потерпевшего, разъясняет порядок обжалования этого решения и принимает меры к назначению в качестве законного представителя несовершеннолетнего другого лица или представителя органа опеки и попечительства.

Суд, судья решая вопрос о вызове в судебное заседание законного представителя несовершеннолетнего потерпевшего, должен руководствоваться перечнем лиц, которые могут быть признаны таковыми согласно абзаца 10 статьи 6 УПК.

При этом следует иметь в виду, что функции законного представителя потерпевшего в судебном разбирательстве прекращаются по достижении последним возраста 18 лет, за исключением лиц которые по своему физическому или психическому состоянию лишены возможности самостоятельно защищать свои права и законные интересы.

Если несовершеннолетний потерпевший не имеет родителей и проживает один или у лица, не являющегося родственником и не назначенного надлежащим образом его опекуном или попечителем, то в качестве законного представителя несовершеннолетнего дознавателем, следователем, прокурором или судом могут быть вызван представитель органа опеки и попечительства.

Судам, судьям следует иметь в виду, что права и обязанности потерпевшего, законного представителя и представителя предусмотрены в статье 42 УПК

10. Потерпевшему, гражданскому истцу и другим участникам уголовного судопроизводства, не владеющим или недостаточно владеющим языком, на котором ведется производство по уголовному делу, должно быть разъяснено и обеспечено право делать заявления, давать пояснения и показания, заявлять ходатайства, приносить жалобы, знакомиться с материалами уголовного дела, выступать в суде на родном языке или другом языке, которым они владеют, а также бесплатно пользоваться помощью переводчика.

Судебные документы, подлежащие вручению потерпевшему, гражданскому истцу или их представителям, должны быть переведены на их родной язык или на язык, которым они владеют.

11. Исходя из принципа состязательности и равноправия сторон (статья 20 УПК) потерпевший пользуется равными со стороной защиты правами на заявление отводов и ходатайств, представление доказательств, участие в их исследовании, выступление в судебных прениях, представление суду письменных формулировок по вопросам, указанным в пунктах 1 - 6 части 1 статьи 335 УПК и на рассмотрение иных вопросов, возникающих в ходе судебного разбирательства.

Потерпевшему, его представителю, законному представителю на любом этапе уголовного судопроизводства должна быть предоставлена возможность довести до сведения суда свою позицию по существу дела и те доводы, которые он считает необходимыми для ее обоснования.

Вместе с тем, суду, судьям следует учитывать доводы потерпевшего по вопросам, которыми затрагиваются его права и законные интересы, и дать им мотивированную оценку при принятии судебного решения.

В целях создания необходимых условий для исполнения потерпевшим процессуальных обязанностей и осуществления предоставленных ему прав, суд, судья, по ходатайству сторон руководствуясь статьями 20 и 86 УПК может принимать меры для оказания помощи потерпевшему в собирании доказательств (получении документов, истребовании справок и т.д.).

12. Потерпевший, законный представитель, представитель, а также гражданский истец и его представитель, согласно статьям 42, 44, 45 УПК вправе принимать участие во всех судебных заседаниях по рассматриваемому делу для защиты своих прав и законных интересов.

В этих целях председательствующий обязан известить их о дате, времени и месте судебных заседаний, а при отложении разбирательства дела разъяснить названным лицам право на участие в последующих судебных заседаниях и последствия отказа от использования этого права, что должно быть отражено в протоколе судебного заседания.

Неучастие этих лиц в последующих после отложения разбирательства дела судебных заседаниях должно носить добровольный характер.

13. В соответствии со статьей 16 Закона Республики Таджикистан «О государственной защите участников уголовного судопроизводства» потерпевший, законный представитель или представитель имеют право ходатайствовать о применении мер безопасности. Это право им должно быть своевременно разъяснено должностным лицом, осуществляющим уголовное судопроизводство. Такое ходатайство может быть заявлено в любой момент производства по уголовному делу.

Постановление (определение) об осуществлении государственной защиты принимают начальник отдела дознания или следователь, прокурор, суд, судья, в производстве которых находится заявление (сообщение) о преступлении либо уголовное дело.

Начальник отдела дознания или следователь, прокурор, суд, судья, получив заявление (сообщение) об угрозе убийства потерпевшего, законного представителя, представителя, применения насилия над ним, уничтожения или повреждения их имущества либо иного опасного противоправного деяния, обязаны проверить это заявление (сообщение) и в течение трёх суток (а в неотложных случаях - немедленно) принять решение о применении мер безопасности в их отношении либо об отказе в их применении. О принятом решении выносится мотивированное постановление (определение), которое в день его вынесения направляется в орган, осуществляющий меры безопасности для исполнения, а также лицу, в отношении которого вынесено указанное постановление (определение) для сведения.

Суд, судья при постановлении приговора по указанному делу выносит определение (постановление) об отмене мер безопасности, либо о дальнейшем применении указанных мер.

14. С учетом требования статьи 328 УПК председательствующий обязан устанавливать последовательность выступлений участников судебных прений по их предложениям, известить этих лиц о дате, времени и месте их проведения, а также обеспечить им возможность выступить в прениях сторон, если они того пожелают, за исключением случаев, когда потерпевший отказался от участия в судебном заседании.

15. Принимая во внимание, требования пункта 2 статьи 273 УПК суд, судья при назначении и подготовке дела к судебному разбирательству о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы личности, когда рассмотрение дела может привести к разглашению сведений об интимных сторонах жизни потерпевшего либо сведений, унижающих его честь и достоинство, а также если этого требуют интересы обеспечения безопасности потерпевшего, его близких родственников, родственников или близких лиц, должен решать вопрос о рассмотрении уголовного дела в закрытом судебном заседании с указанием в постановлении мотивов принятого решения.

В соответствии с частью 3 статьи 316 УПК в целях охраны прав несовершеннолетнего потерпевшего, по ходатайству сторон, а также по инициативе суда его допрос может быть проведен в отсутствие подсудимого, о чем суд выносит постановление (определение).

При возвращении подсудимого в зал судебного заседания ему должны быть оглашено показания потерпевшего и предоставлена возможность задавать вопросы.

16. Представитель потерпевшего, гражданского истца или гражданского ответчика не вправе участвовать в производстве по уголовному делу:

- если ранее он участвовал в деле в качестве судьи, прокурора, следователя, дознавателя, секретаря судебного заседания, свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика или понятого;

- если он состоит в родственных отношениях с судьёй, прокурором, следователем, дознавателем или секретарем судебного заседания, принимающим участие в расследовании или судебном рассмотрении данного дела, либо состоит в родственных отношениях с лицом,

интересы которого противоречат интересам участника процесса, заключившего с ним соглашение об оказании юридической помощи;

- если он оказывает или ранее оказывал юридическую помощь лицу, интересы которого противоречат интересам защищаемого им обвиняемого, подозреваемого или представляемого им потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика.

В соответствии с требованием части 2 статьи 71 УПК вопрос об отводе защитника, представителя потерпевшего, гражданского истца или гражданского ответчика решается в порядке, предусмотренном частью 5 статьи 68 настоящего Кодекса.

17. Обеспечение судом исполнения потерпевшими их обязанностей является по вызову в суд и давать правдивые показания способствует всестороннему и полному установлению обстоятельств, подлежащих доказыванию при производстве по уголовному делу, и вынесению законного, обоснованного и справедливого судебного решения.

При неявке потерпевшего без уважительных причин или уклонении от явки в судебное заседание в случае признания участия потерпевшего в рассмотрении дела обязательным, потерпевший, может быть подвергнут приводу, в порядке, предусмотренном статьей 115 УПК, а в случаях, указанных в статье 117 УПК - денежному взысканию.

18. В силу положений части 1 статьи 44 УПК потерпевший, предъявивший требование о возмещении имущественного вреда, а также о компенсации причиненного преступлением морального вреда, признаются гражданским истцом. О признании гражданским истцом дознаватель, следователь, прокурор и судья выносят постановление, а суд - определение. Решая вопрос о стоимости причиненного имущественного ущерба суд, судья должен учитывать имущественное положение потерпевшего, в частности размер его заработной платы, пенсии, других доходов, наличие иждивенцев, совокупный доход членов семьи потерпевшего и т.д.

19. При хищении, повреждении или уничтожении имущества, других материальных ценностей, находящихся во владении лица, не являющегося их собственником (например, нанимателя, хранителя, арендатора) гражданский иск может быть предъявлен собственником или законным владельцем этого имущества, иных материальных ценностей при условии, что это лицо в соответствии с нормами гражданского законодательства вправе требовать возмещение причиненного ему вреда.

Когда вред причинен имуществу, который находится во владении, пользовании и распоряжении предприятия, учреждения или организация, то такое предприятие, учреждение или организация признается потерпевшим.

В защиту интересов несовершеннолетних, а также лиц, признанных в установленном порядке недееспособными, гражданский иск может быть предъявлен их законными представителями.

20. При установлении того факта, что органами предварительного расследования потерпевшему не разъяснены его права на предъявление гражданского иска, суду, судье следует устранить допущенное нарушение, разъяснив потерпевшему его права, а при наличии к тому оснований принять меры к обеспечению гражданского иска.

21. Размер имущественного вреда определяется, исходя из цен, сложившихся на момент вынесения решения по предъявленному иску. Размер присужденной к взысканию суммы компенсации причиненного вреда не может быть увеличен с учетом индексации в порядке исполнения приговора. Заявление гражданского истца об индексации рассматривается судом в порядке гражданского судопроизводства.

Суд, судья решая вопрос о размере компенсации причиненного потерпевшему морального вреда, должны исходить из требований Гражданского Кодекса Республики Таджикистан (далее ГК). В случае причинения морального вреда преступными действиями нескольких лиц он подлежит возмещению в долевом или солидарном порядке.

Характер физических и нравственных страданий устанавливается судом с учётом фактических обстоятельств, при которых был причинен моральный вред, поведения подсудимого непосредственно после совершения преступления (например, оказание либо не оказание помощи потерпевшему), индивидуальных особенностей потерпевшего (возраст,

состояние здоровья, поведение в момент совершения преступления и т.п.), а также других обстоятельств (например, потеря работы потерпевшим).

22. По предъявленному в уголовном деле гражданскому иску суд, судья должны принять решение об удовлетворении гражданского иска полностью или частично. Исходя из положений статей 335 и 347 УПК оно принимается при постановлении приговора или иного окончательного судебного решения.

При необходимости произвести связанные с гражданским иском дополнительные расчеты, требующие отложения судебного разбирательства, суд, судья может признать за гражданским истцом право на удовлетворение гражданского иска и передать вопрос о размере возмещения гражданского иска для рассмотрения в порядке гражданского судопроизводства. В таких случаях дополнительного заявления от гражданского истца не требуется.

В случае невозможности определения точного денежного размера искового требования гражданскому истцу разъясняется его право в общем порядке обратиться в суд с гражданским иском.

При постановлении оправдательного приговора или вынесении постановления (определения) о прекращении уголовного дела по основаниям, предусмотренным пунктами 1,2 части 1 статьи 27 УПК (отсутствие события преступления, отсутствие в деянии признаков состава преступления) суд отказывает в удовлетворении гражданского иска.

Если судом, судьей рассматривается вопрос о применении к причинителю вреда принудительных мер медицинского характера, гражданский иск не подлежит рассмотрению, однако это не препятствует последующему его предъявлению и рассмотрению в порядке гражданского судопроизводства.

23. В тех случаях, когда возникает вопрос о возмещении потерпевшему вреда, причиненного несовершеннолетним в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, не имеющего дохода или иного имущества, достаточных для возмещения вреда, вред должен быть возмещен полностью или в недостающей части его родителями (усыновителями) или попечителем, а также организацией для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, в которой находился причинитель вреда под надзором. При этом они привлекаются к участию в деле в качестве соответчиков.

24. В соответствии со статьей 354 УПК дела частного обвинения возбуждаются потерпевшим или его законным представителем путем подачи в суд заявления о привлечении лица к уголовной ответственности.

С этого момента лицо, подавшее заявление, является частным обвинителем со всеми правами, предусмотренными статьями 42 и 43 УПК. При этом судье надлежит внимательно рассматривать такие заявления потерпевших, не допускать случаев необоснованного отказа в принятии их к своему производству.

25. В случае смерти потерпевшего, или когда он в силу неспособности по возрасту или по состоянию здоровья не может выразить свою волю в уголовном судопроизводстве, законный представитель или его представитель имеют право в порядке, предусмотренном УПК, участвовать в судебном разбирательстве, а по делам частного обвинения имеют право выдвигать и поддерживать обвинение против соответствующего лица.

Потерпевший, законный представитель или его представитель вправе в любой момент судебного разбирательства отказаться от поддержания обвинения.

26. По делу частного обвинения, когда заявление подано в отношении лица, данные о котором потерпевшему не известны, либо не содержатся в заявлении потерпевшего, то судья, отказывая в принятии заявления к своему производству, направляет его органу дознания или предварительного следствия для решения вопроса о возбуждении уголовного дела, о чем уведомляет лицо, подавшее заявление.

По делам в отношении лиц совершивших преступления, предусмотренные статьями 112, 116, 135, 136, частями 1 и 2 статьи 156 УК, (частного обвинения) возбужденным прокурором и направленным в суд с обвинительным заключением, в судебном заседании прокурор участвует в качестве государственного обвинителя, а потерпевший в качестве частного обвинителя. Отказ

прокурора от обвинения не лишает лицо, пострадавшее от преступления, права поддерживать обвинение.

27. Если по делу частного обвинения стороны заявили о примирении, судья не вправе отказать в прекращении уголовного дела за примирением сторон, за исключением случаев, предусмотренных частью 3 статьи 24 УПК.

Когда по делу частного обвинения мнение несовершеннолетнего потерпевшего по вопросу о примирении с обвиняемым и прекращении уголовного дела не совпадает с мнением его законного представителя, в этом случае уголовное дело не может быть прекращено в связи с примирением сторон.

28. Исходя из положений части 3 статьи 357 УПК суд, постановивший приговор, извещает о принесенных жалобе или протеста, и направляет их копии потерпевшему и его законному представителю, представителю, а также гражданскому истцу и его представителю, если жалоба или протест затрагивают их интересы, с разъяснением возможности подачи на жалобу или протест возражений. Указанные лица уведомляются о дне рассмотрения дела судом кассационной инстанции вне зависимости от того, участвовали ли они в судебном заседании. В случае если судом кассационной инстанции такие лица не были уведомлены о дне рассмотрения дела, то судебное заседание должно быть отложено.

29. При рассмотрении дела по кассационной жалобе потерпевшего (его законного представителя, представителя), суду кассационной инстанции надлежит проверить законность и обоснованность состоявшегося по уголовному делу приговора или иного судебного решения, дать оценку всем содержащимся в жалобе доводам независимо от того, по каким основаниям изменяется или отменяется судебное решение. Отмена приговора в связи с необходимостью применения закона о более тяжком преступлении, либо за мягкостью наказания, а равно отмена оправдательного приговора при отсутствии кассационного протеста прокурора может иметь место только в случаях, когда потерпевший или его законный представитель, представитель подали кассационную жалобу именно по указанным основаниям. Если же потерпевший или его законный представитель, представитель обжаловали приговор по другим основаниям, то суд кассационной инстанции не вправе ухудшать положение осужденного или отменить оправдательный приговор.

30. Судам кассационной и надзорной инстанций при рассмотрении уголовных дел следует тщательно проверять правильность применения органами дознания, предварительного следствия, судами первой и кассационной инстанций законодательства, регламентирующего участие потерпевшего в уголовном судопроизводстве, не оставлять без реагирования нарушения закона.

Если при судебном рассмотрении уголовного дела будут выявлены нарушения прав и свобод граждан, а также не соблюдения положений закона, допущенные при производстве дознания, предварительного следствия или при рассмотрении дела судом, суд, судья могут вынести в отношении лиц, допустивших упущение, частное определение (постановление).

31. В связи с принятием настоящего Постановления признать недействительным Постановление Пленума Верховного Суда Республики Таджикистан от 28 июля 1995 года, №7 «О практике применения судами законодательства, регламентирующего участие потерпевшего в уголовном судопроизводстве».

**Председатель Верховного Суда
Республики Таджикистан**

Н.Абдуллоев

**Секретарь Пленума,
Судья Верховного Суда
Республики Таджикистан**

М.Саидов