

УЧАСТИЕ АДВОКАТА В СУДЕБНОМ РАЗБИРАТЕЛЬСТВЕ В ОТСУТСТВИЕ ПОДСУДИМОГО В КИТАЙСКОЙ НАРОДНОЙ РЕСПУБЛИКЕ*

Лиу Сень

Докторант Института уголовного процесса
Китайского университета политики и права (Пекин, Китай), магистр юриспруденции,
ORCID: 0000-0001-5374-3682, e-mail: 1023639638@qq.com

Появление института судебного разбирательства в отсутствие подсудимого в уголовно-процессуальном законодательстве КНР соответствует основным мировым тенденциям. В статье анализируются нормы данного института, перечисляются категории дел, при рассмотрении которых он применим. Сопоставляются институт судебного разбирательства в отсутствие подсудимого и порядок рассмотрения дел о конфискации имущества, полученного преступным путем, в случае побега подозреваемого или обвиняемого, в случае его смерти или в случае, если он скрылся от следствия. Исследуются вопросы обжалования и пересмотра приговора, вынесенного в отсутствие подсудимого. Отдельно рассматриваются проблемы участия адвоката по соглашению и по назначению в судебном разбирательстве в отсутствие подсудимого.

Ключевые слова: судебное разбирательство в отсутствие подсудимого, участие адвоката, предварительное расследование

Для цитирования: Лиу Сень. Участие адвоката в судебном разбирательстве в отсутствие подсудимого в Китайской Народной Республике // Электронное приложение к «Российскому юридическому журналу». 2021. № 1. С. 5–14. DOI: http://doi.org/10.34076/22196838_2021_1_5.

PARTICIPATION OF A LAWYER IN COURT PROCEEDINGS IN THE ABSENCE OF A DEFENDANT IN THE PEOPLE'S REPUBLIC OF CHINA

Liu Xian

Doctor's degree student, School of Criminal Justice
of the China University of Political Science and Law (Beijing, China),
master of jurisprudence, ORCID: 0000-0001-5374-3682, e-mail: 1023639638@qq.com.

The appearance of the institution of court proceedings in the absence of a defendant in the criminal procedure legislation of the People's Republic of China corresponds to the main global trends. The article analyses the norms of this institution and lists the categories of cases in the consideration of which it is applicable. The institution of court proceedings in the absence of a defendant is compared with the procedure for considering cases of confiscation of property obtained by criminal means, in the event of the escape of a suspect or an accused, in the event of his death or when he fled from the investigation. The issues of appeal and revision of the sentence passed in the absence of a defendant are investigated. The problems of participation of a lawyer by agreement and by appointment in court proceedings in the absence of a defendant are considered.

Key words: court proceedings in the absence of a defendant, participation of a lawyer, preliminary investigation

*For citation: Liu Xian (2021) Participation of a lawyer in court proceedings in the absence of the defendant in the People's Republic of China. In *Elektronnoe prilozhenie k «Rossiiskomu yuridicheskomu zhurnalu»*, no. 1, pp. 5–14, DOI: http://doi.org/10.34076/22196838_2021_1_5.*

В 2018 г. в Уголовно-процессуальный кодекс КНР (далее – УПК КНР) были внесены третьи по счету изменения, в этот раз – в форме поправок. Всего с момента принятия в 1979 г. УПК КНР подвергался изменениям три раза: в 1996, 2012 и 2018 гг. Изменения 1996 и 2012 гг. носили всеобъемлющий и систематический характер, изменения 2018 г. стали первыми изменениями, внесенными в форме поправок; они отразили результаты экспериментальных реформ в области уголовно-процессуального законодательства КНР последних лет.

Изменения УПК КНР 2018 г. коснулись в первую очередь принципа проявления снисхождения к лицу, признавшемуся в совершении преступления и готовому понести наказание за него, ускоренного порядка судопроизводства, связанного с данным принципом, института дежурных адвокатов, а также института судебного разбирательства в отсутствие подсудимого. Последний имеет большое значение для совершенствования уголовно-процессуальной системы КНР, повышения ее научного уровня и степени проработанности¹. Институт судебного разбирательства в отсутствие подсудимого, в отличие от указанных выше трех новелл уголовно-процессуального законодательства КНР, не проходил системную экспериментальную проверку, а был непосредственно закреплен в тексте закона. Это было вызвано давно назревшей потребностью в усилении борьбы с коррупцией и необходимостью розыска подозреваемого и имущества, полученного преступным путем, в случае его побега на территорию иностранного государства. Следует отметить, что институт судебного разбирательства в отсутствие подсудимого существует не только в КНР: во многих уголовно-процессуальных кодексах ведущих мировых государств установлен порядок разрешения уголовных дел в отсутствие подсудимого.

В результате внесения в УПК КНР изменений 2012 г. к числу процессов особого рода был добавлен процесс по делам о конфискации имущества, полученного преступным путем, в случае побега подозреваемого или обвиняемого, его смерти или в случае, если он скрылся от следствия. Общим признаком названного процесса и института судебного разбирательства в отсутствие подсудимого является то, что обвиняемый или подсудимый не присутствует при расследовании или рассмотрении дела. Однако из-за того, что институт судебного разбирательства в отсутствие подсудимого до его установления не был апробирован, сейчас в КНР отсутствуют нормативные акты, разъясняющие его применение.

Нормы института судебного разбирательства в отсутствие подсудимого расположены в семи статьях гл. 3 разд. 5 «Особый порядок судебного разбирательства» УПК КНР.

Статьей 291 УПК КНР установлено, что по делам о коррупции и взяточничестве, делам, которые должны быть рассмотрены незамедлительно, по санкционированным Верховной народной прокуратурой делам о преступлениях, связанных с существенной угрозой национальной безопасности, террористической деятельностью, находящийся за границей подозреваемый (обвиняемый) подлежит привлечению к уголовной ответственности, а дело передается в суд для проведения разбирательства, если народная прокуратура сочтет, что содержащиеся в материалах, переданных для возбуждения уголовного дела органами общественной безопасности или прокуратуры, факты преступления установлены, доказательства достоверны и достаточны, а также являются основанием для привлечения лица к уголовной ответственности. После проверки содержащихся в обвинительном заключении фактов обвинения в совершении преступления в случае их соответствия условиям проведения судебного разбирательства в отсутствие подсудимого народный суд выносит решение о назначении судебного заседания. Дела, названные выше, рассматриваются коллегиально народным судом по месту совершения преступления, последнему месту проживания подсудимого до его выезда за границу или месту, указанному Верховным судом или судом средней степени.

Таким образом, в ст. 291 устанавливаются две первые категории преступлений, по которым применяется судебное разбирательство в отсутствие подсудимого, и порядок их рассмотрения: судебное разбирательство в отсутствие подсудимого осуществляется коллегиально судом средней степени.

¹ 陈卫东:《论中国特色刑事缺席审判制度》//载《中国刑事法杂志》,2018年.第3期.第15页.

Статья 292 УПК КНР предписывает народному суду КНР направить подсудимому распоряжение о вызове в судебное заседание и копию обвинительного заключения в порядке, предусмотренном международным договором об оказании правовой помощи, или дипломатическим путем, а также другим способом, предусмотренным законом места нахождения подсудимого. Если после вручения распоряжения о вызове в судебное заседание и копии обвинительного заключения подсудимый не явится в суд согласно предъявленному требованию, народный суд, руководствуясь законом, рассматривает дело, выносит приговор, а также разрешает вопросы, касающиеся имущества, полученного преступным путем, и иного относящегося к делу имущества.

По сравнению с положениями о вручении документов по делам о конфискации имущества, полученного преступным путем, в случае побега подозреваемого или обвиняемого, его смерти или в случае, если он скрылся от следствия, положения о вручении документов института судебного разбирательства в отсутствие подсудимого прописаны более детально.

В упомянутых выше двух категориях преступлений, при рассмотрении которых используется судебное разбирательство в отсутствие подсудимого, обязательным требованием является нахождение подозреваемого или обвиняемого за границей. Но находиться за границей – это не то же самое, что скрываться в случае конфискации имущества, полученного преступным путем, в случае побега подозреваемого или обвиняемого, в случае его смерти или в случае, если он скрылся от следствия. Понятно, что в случае побега подозреваемого или обвиняемого или в случае, если он скрылся от следствия, его местонахождение обычно неизвестно, однако в случае нахождения подозреваемого или обвиняемого за границей место его проживания хорошо известно и вопрос состоит только в ограничении полномочий суда, который не может непосредственно, с помощью мер принуждения обеспечить участие подозреваемого (обвиняемого) в процессе. Поэтому, в отличие от порядка вручения документов при конфискации имущества, полученного преступным путем, в случае побега подозреваемого или обвиняемого, в случае его смерти или в случае, если он скрылся от следствия¹, порядок вручения судебных документов в судебном разбирательстве в отсутствие подсудимого более сложен, более научно обоснован и направлен на реализацию права подозреваемого на информацию, а также реализацию других его процессуальных прав.

Статья 293 УПК КНР устанавливает право подсудимого, его близких родственников уполномочить защитника на участие в разбирательстве народного суда в отсутствие подсудимого. В случае отсутствия защитника, уполномоченного подсудимым или его близкими родственниками, народный суд обязан известить органы, оказывающие юридическую помощь, о необходимости направить адвоката для предоставления ему защиты. Этим обеспечиваются права обвиняемого на защиту в судебном разбирательстве в отсутствие подсудимого. Так как в судебном разбирательстве в отсутствие подсудимого последний не может защищать себя сам, его права очень легко могут быть нарушены. Если в таком разбирательстве подсудимый или его ближайшие родственники не нашли защитника, то для достижения цели справедливого правосудия суд обязан известить органы, оказывающие юридическую помощь, о необходимости назначить защитника и осуществлять защиту в рамках оказания юридической помощи. В отличие от других случаев защиты в рамках оказания юридической помощи, субъектом, обеспечивающим обязательное оказание юридической помощи в судебном разбирательстве в отсутствие подсудимого, является суд; причем такая обязанность отсутствует у органов общественной безопасности и органов прокуратуры. По общему же правилу субъектом извещения о необходимости оказания юридической помощи являются органы общественной безопасности, прокуратура и суд, и этап оказания юридической помощи начинается одновременно со стадией предварительного расследования.

¹ В процессе по делам о конфискации имущества, полученного преступным путем, в случае побега подозреваемого или обвиняемого, в случае его смерти или в случае, если он скрылся от следствия, используется судебное извещение посредством публикации в печати, т. е. суд, получив материалы о такой конфискации, по истечении шести месяцев с момента судебного извещения может провести судебное слушание.

Нормами института судебного разбирательства в отсутствие подсудимого установлено оказание юридической помощи только на этапе судебного разбирательства как раз из-за отсутствия подсудимого; тем самым соблюдается требование о равенстве сторон в уголовном процессе.

Статья 294 УПК КНР посвящена вопросам обжалования решений, вынесенных в ходе судебного разбирательства в отсутствие подсудимого. Согласно этой статье народный суд обязан вручить приговор осужденному и его близким родственникам, защитнику. Осужденный или его близкие родственники вправе обжаловать приговор в народный суд вышестоящей инстанции. Защитник может подать жалобу с согласия подсудимого или его близких родственников. Если народная прокуратура сочтет, что вынесенный народным судом приговор не соответствует закону, она обязана принести представление в народный суд вышестоящей инстанции. С учетом того, что решения судов второй инстанции носят окончательный характер, положения этой статьи можно считать большим шагом вперед в развитии китайского уголовно-процессуального закона.

В отличие от положений о конфискации имущества, полученного преступным путем, в случае побега подозреваемого или обвиняемого, в случае его смерти или в случае, если он скрылся от следствия, объектом рассмотрения в судебном разбирательстве в отсутствие подсудимого являются не только вещи, более того, разбирательство ведется в отношении именно лица, поэтому наделение подсудимого правом обжалования имеет особый смысл. Но поскольку подсудимый не присутствует в судебном разбирательстве, самостоятельным правом обжалования могут воспользоваться близкие родственники подсудимого без необходимости получения разрешения с его стороны, и это сильно отличает данный процесс от общей процедуры обжалования. Обычно для обжалования необходимо выражение воли подсудимого.

Согласно ст. 295 УПК КНР народный суд начинает новое судебное разбирательство, если подсудимый явился с повинной или был задержан до завершения судебного разбирательства в отсутствие подсудимого. В случае явки осужденного после вступления в силу приговора или постановления суда народный суд обращает приговор к исполнению. Перед обращением приговора к исполнению народный суд уведомляет осужденного о праве обжалования приговора, постановления суда. Народный суд обязан рассмотреть дело по существу в случае обжалования осужденным приговора, постановления суда. Если содержащееся во вступившем в законную силу приговоре, постановлении решение относительно имущества осужденного нарушает законодательство, то такое имущество подлежит возврату с возмещением причиненного ущерба.

Судья имеет право провести судебное разбирательство в отсутствие подсудимого в случае, когда подсудимый не может присутствовать в заседании из-за тяжелой болезни. Ранее, до принятия положений о судебном процессе в отсутствие подсудимого, рассмотрение дел в таких случаях обычно приостанавливалось. Статья 206 УПК КНР предписывает приостановить рассмотрение дела в следующих ситуациях, приводящих к невозможности в течение продолжительного периода продолжить рассмотрение дела:

- 1) по причине тяжелой болезни подсудимый не может присутствовать на судебном заседании;
- 2) подсудимый совершил побег;
- 3) по делам частного обвинения подсудимый по причине тяжелой болезни не может участвовать сам и не уполномочил своего представителя участвовать в судебном заседании;
- 4) в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы.

После окончания действия причины приостановления судебное разбирательство возобновляется. Время приостановления не засчитывается в срок судебного разбирательства. Однако у подсудимого может быть трудноизлечимая болезнь, из-за которой дело приостанавливается на длительный срок, что серьезно влияет на защиту прав потерпевших, а также на эффективность уголовного преследования. Поэтому эта категория дел была добавлена в перечень дел, по которым судебное разбирательство производится в отсутствие подсудимого; тем самым сторонам и участникам

процесса, стремящимся к скорейшему завершению дела, было предоставлено основание для продолжения рассмотрения дела в суде. Департамент судебной практики также одобрил применение разбирательства в отсутствие подсудимого по этой категории дел.

Статьей 297 УПК КНР установлено, что в случае смерти подсудимого народный суд выносит постановление о завершении судебного разбирательства. Однако если есть доказательства невиновности подсудимого и в судебном разбирательстве в отсутствие подсудимого подтверждается его невиновность, то суд обязан вынести приговор в обычном порядке на основании закона. В случае смерти подсудимого народный суд, рассматривающий дело в порядке надзора, может вынести приговор после проведения судебного разбирательства в отсутствие подсудимого.

Эта статья устанавливает четвертую категорию дел, судебное разбирательство по которым происходит в отсутствие подсудимого, а именно в случае смерти подсудимого, когда суд вынес окончательное решение, но есть доказательства, свидетельствующие о его невиновности, или когда в процессе надзора вновь производится рассмотрение дела, а подсудимого уже нет в живых. Еще Разъяснениями Верховного народного суда о применении уголовно-процессуального закона Китайской Народной Республики от 5 ноября 2012 г.¹, вышедшими вслед за внесением в УПК КНР изменений, было установлено, что в случае смерти подсудимого, если доказательства свидетельствуют о его невиновности, суду предписывается объявить его невиновным, хотя формулировка «судебное разбирательство в отсутствие подсудимого» в Разъяснениях не использована².

В надзорной инстанции в случае смерти подсудимого также традиционно применяется процедура судебного разбирательства в отсутствие подсудимого. Классическими являются дела Не Шу Бина и Хуге Цзилету: смертные приговоры в отношении этих двух подсудимых были отменены при новом рассмотрении дела уже после приведения приговоров в исполнение.

Применение судебного разбирательства в отсутствие подсудимого по четвертой категории дел уже давно обобщено и описано в разъяснениях судебной практики. Реабилитация умершего осужденного в порядке надзора по ошибочно вынесенному и вступившему в силу обвинительному приговору в последние годы не ограничивается только случаями, когда имеются доказательства его невиновности³. При наличии доказательств вины осужденного суд прекращает разбирательство.

В УПК КНР предусмотрены самостоятельная реализация права на защиту, защита по соглашению о предоставлении полномочий защитнику и предоставление защиты в виде юридической помощи (так называемая защита по назначению). Право обвиняемого на защиту установлено ст. 130 Конституции КНР. Используемое в этой статье понятие «обвиняемый» обычно толкуется расширительно, и как только гражданин «попадает» в уголовное судопроизводство, он приобретает право на самостоятельную реализацию права на защиту, т. е. и подозреваемый, и обвиняемый имеют такое право.

Защита по соглашению о предоставлении полномочий защитнику означает, что подозреваемый или обвиняемый на основании закона уполномочивает адвоката или другое лицо выполнять обязанности защитника. Защитником по соглашению могут стать адвокат, а также родные, близкие и другие лица, не имеющие статуса адвоката. Защита в виде юридической помощи подразумевает, что в предусмотренных законом случаях органы, оказывающие юридическую помощь, направляют адвоката для осуществления защиты обвиняемого, который не имеет защитника по соглашению.

Некоторые исследователи называют судебное разбирательство в отсутствие подсудимого «системой естественного отсутствия»⁴, поэтому в законе предусмотрено

¹ 最高人民法院关于适用《中华人民共和国刑事诉讼法》的解释, 通过时间2012年11月5日. URL: https://www.spp.gov.cn/sscx/201502/t20150217_91462.shtml (дата обращения: 03.03.2021).

² Пункт 9 ч. 1 ст. 241 Разъяснений 2012 г. гласит: «В случае смерти подсудимого рассмотрение дела прекращается определением суда; оправдательный приговор подсудимому выносится, если на основании уже установленных по делу фактов и полученных доказательств возможно признание его невиновным».

³ 王敏远: 《刑事缺席审判制度探讨》//《法学杂志》2018年. 第8期. 第49页

⁴ 王敏远: 《刑事缺席审判制度探讨》//《法学杂志》2018年. 第8期. 第48页

обязательное предоставление защиты в виде юридической помощи, и при отсутствии соглашения с адвокатом суд должен известить организацию, предоставляющую юридическую помощь, о необходимости направить адвоката для осуществления защиты. Это положение закона расширило сферу обязательно предоставляемой юридической помощи в целях улучшения процессуального положения подсудимого и обеспечения реализации его процессуальных прав, а также в целях повышения степени признания государством вступившего в силу приговора в судебном разбирательстве в отсутствие подсудимого.

Важно отметить, что в случае неявки подозреваемого как на стадии предварительного расследования, так и на стадии возбуждения уголовного дела он не имеет права воспользоваться юридической помощью адвоката по назначению; кроме того, на стадии предварительного расследования ни подозреваемый, ни его близкие родственники не имеют права заключить соглашение с адвокатом. На это есть две причины.

Во-первых, ч. 1 ст. 34 УПК КНР установлено время заключения соглашения с адвокатом на стадии предварительного расследования. Заключить соглашение с адвокатом можно со дня первого допроса подозреваемого или со дня выбора меры пресечения. Если при осуществлении судебного разбирательства в отсутствие подсудимого последний не присутствует на всех стадиях уголовного процесса, то о выборе меры пресечения нет смысла говорить, впрочем, как и о первом допросе. Таким образом, на протяжении всей стадии предварительного расследования как подсудимый не может заключить соглашение с адвокатом, так и члены семьи подсудимого не могут поручить адвокату участвовать в процессе.

Во-вторых, ст. 293 УПК КНР закрепляет, что в судебном разбирательстве в отсутствие подсудимого его близкие родственники имеют право заключить соглашение с адвокатом. Общеизвестный принцип публичного права говорит о запрете всего того, что прямо не разрешено законом, поэтому близкие родственники подозреваемого не имеют права заключить соглашение с адвокатом до судебного разбирательства. Иначе говоря, органы общественной безопасности и прокуратура не признают возможности подозреваемого или его близких родственников сформировать с адвокатом договорные отношения, а адвокат в этой ситуации также не сможет иметь отношения с органами общественной безопасности, прокуратурой, потому что его статус в деле как адвоката не предусмотрен законом.

Подводя итог анализа двух упомянутых выше статей закона, надо сказать, что если подозреваемый не присутствовал на стадии предварительного расследования, а также не принадлежит к шести категориям лиц, которым обязательно предоставляется юридическая помощь¹, то он на стадии предварительного расследования не может поручить адвокату участие в уголовном процессе, а также не обладает правом на получение юридической помощи.

В ходе предварительного расследования следователь обязан собрать доказательства², выяснить информацию о личности подозреваемого и другую основную информацию о нем и, кроме того, обеспечить присутствие подозреваемого в процессе. Только обеспечив наличие перечисленных условий, следственный орган может завершить предварительное расследование и направить дело прокурору для проведения проверки.

В судебном разбирательстве в отсутствие подсудимого на стадии предварительного расследования приходится «нарушить» положение о присутствии подозреваемого при расследовании дела, чтобы процесс перешел на следующую стадию судебного следствия. Обычно на стадии предварительного расследования перед его заверше-

¹ Юридическая помощь обязательно предоставляется подозреваемому (обвиняемому), который является слепым, или глухим, или немым, или психически больным человеком, не полностью утратившим способность распознавать или контролировать собственные действия, или несовершеннолетним либо может быть приговорен к бессрочному лишению свободы или смертной казни.

² «После установления фактов по делу и получения достоверных и полных доказательств органы общественной безопасности завершают расследование, составленное обвинительное заключение вместе с материалами дела и доказательствами направляется в народную прокуратуру того же уровня для вынесения решения по их проверке; при этом подозреваемый в совершении преступления и его защитник извещаются о передаче дела» (ст. 162 УПК КНР).

нием в случае предъявления адвокатом соответствующих требований следственные органы должны выслушать его мнение и поместить протокол о рассмотрении таких требований в материалы дела. Однако при судебном разбирательстве в отсутствие подсудимого невозможна реализация прав защиты (самозащита, защита по соглашению, защита в рамках оказания юридической помощи) на стадии предварительного расследования.

Судебное разбирательство в отсутствие подсудимого представляет собой особый вид судебного разбирательства, который охватывает все пять стадий уголовного судопроизводства, установленных УПК КНР: возбуждение уголовного дела, предварительное расследование, проверка дела прокурором, судебное следствие и исполнение приговора. При отсутствии подозреваемого на стадии предварительного расследования права и обязанности адвоката определяются общими положениями УПК, регулирующими правовое положение защитника на этой стадии.

Согласно ст. 34 УПК КНР подозреваемый с момента первого допроса органами расследования или со дня применения мер пресечения имеет право пригласить защитника; на стадии предварительного расследования только адвокат может выступать в роли защитника. Подсудимый имеет право в любой момент заключить соглашение с защитником. О праве пригласить защитника подозреваемому обязаны сообщить следственные органы в момент первого допроса подозреваемого или в момент применения к нему мер пресечения; народная прокуратура – в течение трех дней с момента получения направленных на проверку материалов дела; народный суд – в течение трех дней с момента принятия дела к рассмотрению. Если подозреваемый или обвиняемый во время нахождения под стражей потребовал пригласить ему защитника, народный суд, народная прокуратура и органы общественной безопасности обязаны немедленно выполнить его требование. Находящийся под стражей подозреваемый или обвиняемый также имеет право уполномочить опекуна, близких родственников выступать в роли защитников по соглашению. Защитник, согласившись представлять подозреваемого или обвиняемого, обязан незамедлительно сообщить об этом органам, ведущим расследование по делу. Защитники, не имеющие статуса адвоката, могут участвовать в деле только с момента передачи материалов дела прокурору для проведения проверки.

Статья 38 УПК КНР устанавливает компетенцию адвоката на стадии предварительного расследования, состоящую из четырех полномочий.

Во-первых, адвокат на стадии предварительного расследования может предоставлять юридическую помощь подозреваемому. Если юридическую помощь предоставляет орган по оказанию юридической помощи, то он обязан назначить адвоката для предоставления юридической защиты подозреваемому, обвиняемому. В законе указан именно адвокат в роли защитника, а не просто защитник. До завершения предварительного расследования осуществляющий защиту по соглашению или назначенный адвокат помогает органам, расследующим дело, установить объективную информацию, а также предоставляет подозреваемому необходимую правовую помощь, представляет его в процессе расследования дела, передает следствию информацию от подсудимого. Как было сказано ранее, порядок судебного расследования по делам, рассматриваемым в отсутствие подсудимого, и делам о конфискации имущества, полученного преступным путем, в случае побега подозреваемого или обвиняемого, в случае его смерти или в случае, если он скрылся от следствия, описан в разных статьях уголовно-процессуального кодекса. Подозреваемый или обвиняемый по делам, рассматриваемым в отсутствие подсудимого, по собственной инициативе, добровольно отказывается от возможности предстать перед судом, равно как и от прав и обязанностей лица, присутствующего в судебном заседании, а его местонахождение не является неизвестным. Если отказавшийся присутствовать в судебном заседании подозреваемый (подсудимый) будет поддерживать связь с адвокатом и с его помощью сможет участвовать в уголовном процессе, это будет способствовать повышению справедливости уголовного процесса, а также позволит реализовать его право на защиту и не допустит нарушения этого права.

Во-вторых, адвокат, осуществляющий защиту на стадии досудебного расследования, обладает правом подать апелляцию или жалобу как представитель. Право по-

дать жалобу (апелляцию) главным образом установлено ч. 1 ст. 117 УПК КНР¹. Что касается дел, по которым возможно судебное разбирательство в отсутствие подсудимого, то следует обратить внимание на содержание пп. 3 и 5 ч. 1 ст. 117 УПК КНР. Так как подозреваемый не участвует в деле, его имущественные права легко могут быть нарушены, и вплоть до окончания предварительного расследования защищающий его адвокат имеет право представлять жалобы (апелляции), с одной стороны, обеспечивая имущественную безопасность подозреваемого, гарантируя его права; с другой – способствуя справедливому применению закона.

В-третьих, адвокат имеет право ходатайствовать об изменении мер пресечения. Если подозреваемый не участвует в деле на стадии предварительного расследования, применить к нему меры пресечения практически невозможно. Указанные в УПК КНР меры пресечения предназначены для обеспечения надлежащего осуществления уголовного судопроизводства и сами по себе не применяются к подозреваемому в качестве наказания.

В-четвертых, адвокат имеет право получать у производящих расследование органов сведения об обвинении в совершении преступления подозреваемого и обстоятельствах, имеющих отношение к делу, излагать свое мнение. Однако, например, преступления, связанные с коррупцией и дачей взятки, преступления против безопасности государства, преступления, связанные с террористической деятельностью в КНР, принадлежат к тяжким преступным деяниям и следственный процесс по ним носит закрытый характер. В ходе проведения реформы контрольно-ревизионной системы КНР был принят Закон о контроле от 20 марта 2018 г.², согласно которому полномочия по расследованию преступлений о коррупции и взятках были переданы от прокуратуры Национальному комитету по контролю. После проведения Национальным комитетом по контролю расследования по фактам преступления о коррупции и даче взятки в случае наличия установленных фактов, а также достаточной достоверности доказательств дело направляется в народную прокуратуру для проведения проверки. В Законе о контроле нет положений об участии адвоката: степень его участия на этапе проведения контроля невелика – он обычно вступает в дело с момента направления уголовного дела прокурору.

Расследование дел о нанесении вреда безопасности государства относится к полномочиям органов государственной безопасности. Согласно ст. 54 Закона о противодействии терроризму от 27 декабря 2015 г.³ расследованием дел о преступлениях, связанных с террористической деятельностью, занимаются органы общественной безопасности. Органы общественной безопасности и органы государственной безопасности во время расследования этих двух категорий дел обязаны соблюдать положения УПК КНР, позволяя адвокату участвовать в расследовании, обеспечивая законное право свиданий, переписки и т. д. (однако право свиданий, например, условно ограничено и осуществляется только с разрешения органа, расследующего дело). Права адвоката, осуществляющего защиту по двум упомянутым категориям дел, ограничены, но адвокат их не лишен. Если подозреваемый отсутствует в ходе предварительного расследования дела, то до окончания предварительного расследования он или его близкие родственники имеют право пригласить адвоката или подозреваемому необходимо предоставить юридическую помощь, назначив адвоката для его защиты. В отсутствие подозреваемого на стадии предварительного расследования адвокат по соглашению или адвокат, осуществляющий защиту в рамках

¹ «Стороны, защитники, законные представители, заинтересованные лица имеют право обжаловать действия суда и сотрудников судебных органов в случаях, если: 1) лицо не освобождено либо мера пресечения не отменена или не изменена после истечения установленного законом срока применения меры пресечения; 2) не возвращена сумма денежного залога; 3) на имущество, не имеющее отношения к делу, наложен арест, имущество опечатано или его использование приостановлено; 4) в установленных случаях не отменен арест, наложенный на имущество, не сняты ограничения на его использование; 5) наложение ареста, ограничений использования, опечатывание имущества повлекло его хищение, растрату, незаконное разделение, подмену или иные нарушения».

² 《中华人民共和国监察法》已由中华人民共和国第十三届全国人民代表大会第一次会议于2018年3月20日通过。URL: http://www.pkulaw.cn/fulltext_form.aspx?Db=chl&Gid=311767 (дата обращения: 03.03.2021).

³ 《中华人民共和国反恐怖主义法》已由中华人民共和国第十二届全国人民代表大会常务委员会第十八次会议于2015年12月27日通过。URL: http://www.pkulaw.cn/fulltext_form.aspx?Db=chl&Gid=261788 (дата обращения: 03.03.2021).

оказания юридической помощи, не может заявить ходатайство об изменении меры пресечения, однако имеет право оказывать юридическую помощь, представлять жалобы и апелляции, а также получать у производящих расследование органов сведения об обвинении в совершении преступления подозреваемым и обстоятельствах, имеющих отношение к делу, и излагать свое мнение по ним. В отсутствие же адвоката будет достаточно трудно обеспечить справедливость уголовного процесса.

Подозреваемый (как уже было отмечено) с момента передачи материалов для проверки прокурору имеет право заключить соглашение с защитником, не имеющим статуса адвоката, и такое лицо обладает всеми правами защитника, например правом свиданий, правом ознакомления с материалами дела, правом собирать и исследовать доказательства.

В делах, рассматриваемых в рамках судебного разбирательства в отсутствие подсудимого, право на свидание означает только право защитника на свидание с подозреваемым или обвиняемым в следственном изоляторе; коль скоро к подозреваемому или обвиняемому объективно не могут быть применены меры пресечения, вопрос о реализации права на свидание не рассматривается.

Право ознакомления с материалами дела является одним из центральных прав защитника. Статья 34 УПК КНР устанавливает, что с момента направления материалов дела для проверки прокурору адвокат, осуществляющий защиту, имеет право знакомиться с материалами дела, делать из них выписки, а также копировать материалы дела. Иные защитники с разрешения народного суда, прокуратуры также могут знакомиться с материалами дела, делать выписки, копировать материалы дела.

Статья 43 УПК КНР устанавливает, что адвокат, осуществляющий защиту, с согласия свидетелей или других имеющих отношение к делу лиц может собирать материалы, имеющие отношение к делу, а также заявлять в народную прокуратуру и народный суд ходатайства о сборе и исследовании этих доказательств, ходатайствовать перед народным судом об извещении свидетелей о необходимости явки в суд для дачи показаний. С разрешения народной прокуратуры или народного суда, а также с согласия потерпевшего или его близких родственников и предоставленных потерпевшим свидетелей защитник имеет право собирать имеющие отношение к делу материалы. Защитник, не имеющий статуса адвоката, не обладает правом непосредственно вести расследование и собирать доказательства, а только может ходатайствовать об этом перед народной прокуратурой и народным судом.

Благодаря участию адвоката на стадии предварительного расследования становится возможным эффективное обеспечение реализации прав подозреваемого и его близких родственников. Если подозреваемый не участвует в деле на стадии предварительного расследования, то его близким родственникам, согласно положениям действующего законодательства, трудно заключить соглашение с адвокатом для предоставления ему юридической помощи.

Обеспечение реализации прав подсудимого с учетом особенного характера судебного разбирательства в отсутствие подсудимого достигается также за счет обязанности органов прокуратуры в случае обнаружения на этапе направления для проверки уголовного дела прокурору факта незаключения подсудимым соглашения с адвокатом уведомить органы, оказывающие юридическую помощь, о необходимости назначения адвоката, предоставляющего защиту подсудимому¹.

Обвиняемому в уголовном процессе противостоит мощный государственный аппарат; ему сложно разобраться в обширном массиве специальных уголовно-процессуальных норм, поэтому ему трудно защищаться, опираясь только на собственные силы. Тем самым обвиняемому критически необходима помощь адвоката. Обеспечение участия адвоката в уголовном процессе является важнейшим условием достижения справедливости в процессе. В 2017 г. Верховный народный суд КНР, Министерство юстиции опубликовали Сообщение о расширении эксперимента по полноценному участию адвокатов в уголовных делах, которым адвокаты со стороны защиты были допущены во все стадии судебного разбирательства. Результатом стало значительное повышение показателей качества защиты в судебном процессе.

¹ 陈卫东、刘婉婷：《检察机关适用刑事缺席审判的几个问题》 // 载《国家检察官学院学报》. 2019年第1期. 第46页.

Статья 238 УПК КНР содержит положения об исправлении нарушений закона в уголовном процессе; на основании этих положений суд второй инстанции осуществляет надзор за решениями суда первой инстанции, что позволяет достигать справедливого рассмотрения дела судом первой инстанции и обеспечивать соблюдение прав человека. Суд второй инстанции в случае обнаружения неисполнения судом первой инстанции обязанности по обеспечению защиты в процессе, т. е. если подсудимый в период судебного рассмотрения дела в первой инстанции не мог получить юридическую помощь адвоката, на основании ч. 3 ст. 238 УПК КНР своим решением отменяет первоначальный приговор и возвращает дело в суд первой инстанции на новое рассмотрение.

В последние несколько лет китайское уголовно-процессуальное научное сообщество активно обсуждает вопрос об усилении роли судебного рассмотрения, отстаивает его центральную роль в уголовном процессе. В контексте этих дискуссий необходимо обратить особое внимание на проблему достижения справедливости во время предварительного расследования. В частности, в случае отсутствия адвоката в процессе сбора доказательств на стадии предварительного расследования трудно своевременно обнаружить нарушения, а значит, обеспечить реализацию законных прав подозреваемого.

Институт судебного разбирательства в отсутствие подсудимого в первую очередь регулирует процессуальное положение лиц, укрывающихся за границей, и потому он должен соответствовать минимальным стандартам международного права, установленным для уголовного судопроизводства, быть максимально совместимым с положениями законодательства зарубежных государств как партнеров в сфере уголовной юстиции и способствовать осуществлению международного сотрудничества в сфере преследования за рубежом лиц, скрывающихся от следствия, и розыска имущества, полученного незаконным путем¹.

Подводя итог, следует заметить, что в УПК КНР положения о судебном разбирательстве в отсутствие подсудимого сильно обобщены и достаточно абстрактны. Поскольку дополнительные нормативные правовые акты, разъяснения Верховного суда КНР и Верховной народной прокуратуры КНР еще не приведены в соответствие с новыми уголовно-процессуальными нормами, положениям о судебном разбирательстве в отсутствие подсудимого пока не хватает детализации. Этот недостаток можно преодолеть с помощью доктринальных разработок и подготовки комментариев, учитывающих иные положения УПК и складывающуюся судебную практику.

Список литературы

- 陈卫东:《论中国特色刑事缺席审判制度》//载《中国刑事法杂志》. 2018年第3期. 第15页-第26页.
王敏远:《刑事缺席审判制度探讨》//《法学杂志》. 2018年. 第8期. 第43页-第49页.
黄凤:《对外逃人员缺席审判需注意的法律问题》//《法治研究》. 2018年. 4期. 第58页-第66页.
陈卫东、刘婉婷:《检察机关适用刑事缺席审判的几个问题》//载《国家检察官学院学报》. 2019年. 第1期. 第40页-第50页.

References

- Chen Wei Dong (2018) *Lun zhong guo te se xing shi que xi shen pan zhi du* [On the system of court proceedings in the absence of the defendant with Chinese characteristics]. In *Zhong guo xing shi fa za zhi*, no. 3, pp. 15–26.
Chen Wei Dong, Liu Wan Ting (2019) *Jian cha ji guan shi yong xing shi que xi shen pan de ji ge wen ti* [On the application of court proceedings in the absence of the defendant to procuratorial bodies]. In *Guo jia jian cha guan xue yuan xue bao*, no. 1, pp. 43–49.
Huang Feng (2018) *Dui wai tao ren yuan que xi shen pan xu zhui yi de fa lv wen ti* [On the legal problems in the court proceedings in the absence of the defendant of fugitives]. In *Fa zhi yan jiu*, no. 4, pp. 58–66.
Wang Min Yuan (2018) *Xing shi que xi shen pan zhi du tan tao* [On the system of court proceedings in the absence of the defendant]. In *Fa xue za zhi*, no. 8, pp. 40–50.

¹ 黄凤:《对外逃人员缺席审判需注意的法律问题》//《法治研究》. 2018年4期. 第58页.