**Проект РФФИ Злоупотребление правом в уголовном процессе: системные и несистемные проявления, их предотвращение и пресечение**

Проблема злоупотребления правом в уголовном процессе стала предметом острой дискуссии в ходе обсуждения в 2015 году проекта Постановления Пленума Верховного Суда РФ «О практике применения судами законодательства, обеспечивающего право на защиту в уголовном судопроизводстве», в рамках которой судьями и адвокатами были высказаны прямо противоположные опасения.

Между тем, до последнего времени в уголовно-процессуальной науке проблематика злоупотребления правом в уголовном процессе была изучена крайне недостаточно. Репрезентативные исследования правоприменительной практики по проблемам злоупотребления правом в уголовном процессе не проводились. Вообще, проблема злоупотребления правом обсуждалась в юридической литературе России с начала XX века, однако данная дискуссия велась практически исключительно в рамках науки гражданского права и общей теории права. При этом в отечественной юридической науке до сих пор не достигнуто согласия даже относительно вопроса о правомерности существования самого понятия «злоупотребление правом». Нет единства в подходах к определению понятия «злоупотребление правом», единообразия в понимании сущности анализируемого феномена, перечня его существенных признаков. Кроме того, вообще не ясно, насколько адекватно разработки науки гражданского права по проблеме злоупотребления правом могут быть применены в науке уголовного процесса, в связи с публичным характером уголовного судопроизводства.

В то же время, опасность злоупотребления правом в уголовном процессе трудно переоценить: оно способно привести к нарушению права потерпевшего или обвиняемого на судебную защиту, на справедливое судебное разбирательство в разумный срок, к постановлению незаконного, необоснованного приговора, либо, напротив, к невозможности привлечения лица, совершившего преступление, к уголовной ответственности и назначения ему справедливого наказания. Более того, поскольку злоупотребление правом в уголовном процессе может выражаться не только в злоупотреблении участниками своими субъективными правами, но и в злоупотреблении должностными лицами своими дискреционными полномочиями, оно может приводить к грубым нарушениям конституционных прав граждан.

Сам термин «злоупотребление правом» незнаком уголовно-процессуальному законодательству. Однако при этом он употребляется в текстах постановлений, определений Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ, в судебных решениях (определениях, постановлениях суда, приговорах по конкретным уголовным делам). При этом ни законодатель, ни судебная практика не предлагают четкого определения понятия «злоупотребление правом», перечня его существенных признаков, критериев отграничения его от правомерного поведения. В этих условиях существует возможность произвола, наказания участника процесса только за его «чрезмерную» активность. А предлагаемые меры реагирования на возможное злоупотребление правом могут и вовсе исключить возможность участника процесса реализовать свое право на судебную защиту. Так, Пленум Верховного Суда РФ в своем Постановлении от 30.06.2015 № 29 «О практике применения судами законодательства, обеспечивающего право на защиту в уголовном судопроизводстве» (в абз.2 п.18) позволяет судам не признать право обвиняемого на защиту нарушенным в тех случаях, когда «отказ в удовлетворении ходатайства либо иное ограничение в реализации отдельных правомочий обвиняемого или его защитника обусловлены явно недобросовестным использованием им этих правомочий в ущерб интересам других участников процесса…». Данная формулировка представляется весьма опасной в применении, поскольку не предлагает никаких критериев для определения добросовестности/недобросовестности использования участником процесса своих правомочий, а такое последствие поведения как «ограничение в реализации отдельных правомочий» видится средством очень опасным и могущим привести к произвольному лишению участников их прав.

В этих условиях, научный коллектив, состоящий из ученых, работающих в разных вузах и научных организациях (Томский государственный Университет, Омский государственный университет им. Ф.М. Достоевского, Институт законодательства и сравнительного правоведения, НИИ Федеральной службы исполнения наказаний), действующий под руководством д.ю.н. О.И. Андреевой, приступил к исследованию по теме «Злоупотребление правом в уголовном процессе: системные и несистемные проявления, их предотвращение и пресечение», поддержанному сначала Российским гуманитарным научным фондом (РГНФ), а затем – Российским фондом фундаментальных исследований (РФФИ, грант №16-03-00413).

Основные результаты, полученные за время реализации проекта (2016 – 2018 г.г.):

1) В ходе реализации проекта были подготовлены:

 а) обобщение современной научной литературы по вопросам, связанным с проблематикой злоупотребления правом; б) обзор зарубежного законодательства и юридической литературы по вопросам, связанным с проблематикой злоупотребления правом, его предупреждением и пресечением; в) обобщение правовых позиций ЕСПЧ и решений ЕСПЧ по вопросам злоупотребления правом; г) обобщение материалов СМИ, в которых упоминаются проблемы злоупотребления правом в России; д) обобщение данных судебной статистики. Данные материалы подвергались в ходе их подготовки коллективному обсуждению участниками гранта, что позволило учесть самый широкий спектр подходов. В результате сформировались близкие подходы участников проекта к решению ряда спорных проблем: относительно определения сущности и юридической природы феномена злоупотребления правом в уголовном процессе, перечня его существенных признаков, а также относительно того, возможно ли включать в содержание понятия «злоупотребление правом» применительно к уголовному процессу как злоупотребление участником своим субъективным правом, так и злоупотребление должностным лицом своими дискреционными полномочиями. Единые теоретические предпосылки и подходы использовались в дальнейшем: а) для разработки гипотез, подлежащих проверке в ходе изучения практики; б) для проведения эмпирических исследований и при обобщении результатов изучения практики.

В результате было сформулировано определение понятия «злоупотребление правом в уголовном процессе», раскрыты сущность и юридическая природа данного феномена, предложен перечень существенных признаков злоупотребления правом в уголовном процессе, которые позволяют четко отграничить злоупотребление правом от правомерного поведения и от правонарушения.

Эти положения были проверены и подтверждены в ходе проведения эмпирических исследований и при анализе их результатов, сравнены с проблемами, возникающими в ходе уголовного процесса зарубежных государств и предлагаемыми за рубежом мерами по предупреждению, пресечению злоупотребления правом, границами вмешательства государства в свободную реализацию права в уголовном процессе.

2) В ходе реализации проекта были проведены эмпирические исследования, в том числе:

а) проведено изучение материалов архивных уголовных дел и материалов по специально разработанным анкетам в 15 судах 8 субъектах РФ (Томская, Московская, Омская, Новосибирская, Самарская, Калининградская, Ленинградская область, Красноярский край), в том числе было изучено:

- 910 материалов оконченных уголовных дел;

- 300 материалов по ст. 125 УПК РФ;

- 250 материалов апелляционных и кассационных производств по уголовным делам в судах субъектов РФ;

- 10 материалов по исковым заявлениям о взыскании компенсации за нарушение разумного срока судопроизводства;

- 117 материалов по жалобам в архиве Конституционного Суда РФ, по которым Конституционным Судом РФ было вынесено 11 Постановлений и 106 Определений;

- 180 Постановлений ЕСПЧ по жалобам против России по нарушениям, допущенным в ходе уголовного судопроизводства, а также по жалобам против других государств;

- 400 опубликованных судебных решений, принятых в ходе уголовного судопроизводства в РФ;

- данные судебной статистики за 2010 – 2017 годы

б) проведено анкетирование 550 практических работников (судьи, прокуроры, адвокаты, следователи, дознаватели) в 4 субъектах РФ (Томск, Москва, Омск, Красноярск) по специально разработанным анкетам;

в) проведено анкетирование 45 экспертов (исследователей, преподавателей, научных работников);

г) Осуществлено непосредственное наблюдение 80 судебных заседаний по уголовным делам по специально разработанным анкетам.

Материалы эмпирических исследований были обобщены и проанализированы, использованы для:

- проверки сформулированных теоретических положений и гипотез;

- выявления и систематизации основных форм злоупотребления правом, встречающихся в российском уголовном судопроизводстве;

- поиска закономерностей, взаимосвязей между поведением должностных лиц, адвокатов и частных лиц – участников уголовного судопроизводства;

- обнаружения позитивного опыта, образцов положительного поведения участников уголовного процесса в качестве реакции на злоупотребление правом, допущенное иным участником.

В результате проведения обобщения эмпирического материала, были:

- выявлены и систематизированы основные ситуации злоупотребления правом в уголовном процессе, разграничены системные и несистемные формы злоупотребления правом, выявлены причины основных системных форм злоупотребления правом;

- определены пределы вмешательства государства в ситуации потенциального злоупотребления правом, осуществляемого в несистемных формах, с учетом необходимости обеспечения и защиты в ходе уголовного судопроизводства конкурирующих интересов и ценностей, а также предложены возможные формы такого вмешательства в конкретных ситуациях;

- разработан правовой механизм решения вопроса о наличии/отсутствии злоупотребления правом в действиях участника процесса а также о применении мер, направленных на пресечение злоупотребления правом, сформулированы обоснованные предложения, направленные на изменение законодательства и правоприменительной практики с целью предупреждения и пресечения таких злоупотреблений, показаны возможности Верховного Суда РФ и органов адвокатского сообщества по предупреждению и пресечению правом в уголовном процессе.

3) Полученные материалы были предложены юридическому сообществу в форме:

- выступлений участников исследования с докладами на конференциях, семинарах, «круглых столах» с докладами, отражающими ход и результаты исследования. Было сделано 48 докладов (в том числе 6 совместных докладов)

на 19 научных конференциях, «круглых столах» (в том числе на 10 международных конференциях);

- публикации статей (выступлений, тезисов докладов), отражающих результаты исследования. Всего в ходе исследования было опубликовано по теме исследования и со ссылкой на грант 75 научных статей. В том числе, 2 статьи индексированы в Sсopus, 15 статей опубликованы в журналах, индексированных в WoS;

- подготовлен и издан номер журнала «Уголовная юстиция», посвященный теме злоупотребления правом в уголовном процессе, представляющий собой сборник научных работ по теме исследования;

- подготовлена и сдана в печать монография, отражающая часть результатов исследования. Завершается подготовка второй монографии, отражающей основные результаты проведенного исследования.