

В диссертационный совет Д 212.267.02, созданный на базе федерального государственного автономного образовательного учреждения высшего образования «Национальный исследовательский Томский государственный университет» (634050, г. Томск, пр. Ленина, 36)

### **Отзыв**

**на автореферат диссертации Желевой Ольги Викторовны «Злоупотребление обвиняемым субъективными правами в ходе предварительного расследования: понятие, виды и пути его преодоления», представленной на соискание учёной степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.09 – уголовный процесс**

Актуальность темы кандидатской диссертации О.В. Желевой не вызывает сомнения. Действительно, такой тип поведения как злоупотребление правом стороной защиты (обвиняемым, защитником) обнаруживается практиками довольно часто. Однако сложность возникает в связи с тем, что фактическое злоупотребление правом не поддается официальной квалификации (оценке) как случай отклонения от правомерного поведения, поскольку формально не определено понятие «злоупотребление правом», его признаки, критерии отграничения должного порядка реализации субъективного права от недобросовестного использования последнего. Такое положение в большей мере обусловлено недостаточной теоретической проработанностью понятия и признаков злоупотребления правом, способов, которые могли бы быть использованы для его сдерживания и нейтрализации последствий.

Собственно, разрешение указанных теоретических, законодательных и правоприменительных проблем соискатель и определил как цель своего диссертационного исследования. Для достижения этой цели, как видится из автореферата, определены адекватные задачи: уяснение генезиса категории «злоупотребление правом», её отражение в доктрине и законодательстве России и отдельных зарубежных государств; выявление признаков злоупотребления правом, видов его проявления; разработка предложений по определению возможных способов по предупреждению и пресечению указанного типа правового поведения обвиняемого и его защитника (стр. 7).

Отметим, что достижение поставленной цели, в том числе и за счет верно определённых задач, позволило автору сформулировать целый ряд выводов и положений, отличающихся научной новизной или обладающих существенными элементами новизны. В этом ряду заслуживает одобрения вывод соискателя, изложенный в вынесенном на защиту положении № 1 (стр. 9–10) о «пограничном» характере злоупотребления правом: оно не относится прямо ни к противоправному, ни к правомерному. Не вызывает возражения и предложенное определение злоупотребления правом (положение № 2, стр. 10).

Тут удачным видится утверждение о том, что указанное поведение злонамеренно допускается при реальной возможности использования прямо предусмотренных (иногда резервных) возможностей, которые носитель субъективного права намеренно игнорирует. Кроме того, элементами новизны характеризуется и вывод о круге признаков злоупотребления субъективным правом обвиняемым (стр. 10).

В целом, судя по представленному автореферату, проведённое исследование результативно. Так, нельзя не отметить практическую ценность выявленных способов злоупотребления субъективным правом обвиняемым (стр. 22–23), а также предложений по противодействию такому поведению путём введения процессуального средства в виде временного ограничения судом субъективного права, ставшего предметом злоупотребления (стр. 10). При этом интерес представляет разработанный соискателем механизм ограничения субъективного права, включая такие элементы как основания и порядок такового ограничения, его объём и продолжительность, гарантии законности и обоснованности применения указанного ограничения (стр. 11).

Достоверность научных результатов О.В. Желевой обеспечена методологией исследования, использованным комплексом методов научного познания, широким кругом проанализированных теоретических источников (теоретическая основа), достаточной эмпирической базой.

Вместе с тем, не ставя под сомнение само исследование и его результаты, в качестве замечаний обратим внимание на следующее:

1. Перечисляя признаки злоупотребления субъективным правом со стороны обвиняемого, соискатель в качестве одного из признаков указывает наличие у обвиняемого субъективного права, которое-то и стало предметом злоупотребления (стр. 18). Вряд ли такой подход оправдан, поскольку наличие субъективного права само по себе – данность, оно может характеризовать злоупотребление правом лишь как возможную сферу, не более. Иначе говоря, наличие у обвиняемого субъективного права не может быть признаком допускаемого злоупотребления.
2. Положительно оценивая стремление соискателя к поиску способов противодействия злоупотреблению правом со стороны защитника (согласимся с соискателем, что практика показывает изобретательность защитников в этом вопросе), тем не менее отметим, что предложение о введении «краткой консультации» (стр. 21) не избавит от формулирования защитником ответов на вопросы, задаваемые обвиняемому следователем. Да и само формулирование ответов нельзя однозначно определить как злоупотребление правом.

Отмеченные замечания не влияют на общую положительную оценку исследования, проведенного соискателем. Кандидатская диссертация «Злоупотребление обвиняемым субъективными правами в ходе

предварительного расследования: понятие, виды и пути его преодоления» соответствует требованиям, предъявляемым к диссертациям на соискание ученой степени кандидата юридических наук, содержащимся в Разделе II «Положения о присуждении ученых степеней», утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 24 сентября 2013 г. № 842 (в ред. от 28 августа 2017 г.), является единолично выполненным и завершенным исследованием, а его автор – **Желева Ольга Викторовна** – заслуживает присуждения учёной степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.09 – уголовный процесс.

Профессор кафедры уголовного процесса и криминалистики Волгоградского института управления - филиала ФГБОУ ВО «Российская академия народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации» доктор юридических наук, доцент Аширбекова Мадина Таукеновна

400131. Волгоград, Гагарина, 8.  
сл.тел. 8-8442-24-17-33  
e-mail: [ugolov-crim@vlgr.ranepa.ru](mailto:ugolov-crim@vlgr.ranepa.ru)  
e-mail: [madina.55@mail.ru](mailto:madina.55@mail.ru)  
тел.: 8-905-395-86-91

Сведения об организации:  
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования «Российская академия народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации»  
119571, г. Москва, пр. Вернадского, 82, стр. 1  
тел.: (495) 434-83-89  
e-mail: [rector@ranepa.ru](mailto:rector@ranepa.ru)  
<http://www.ranepa.ru>



ПОДПИСЬ  
*М. Таукеновна*  
ЗАВЕРЯЮ  
специалист отдела кадров  
*М. Таукеновна*  
8 августа 2018