

Фонд
содействия науке и образованию в области правоохранительной деятельности
«Университет»

Федеральное государственное казенное образовательное учреждение высшего образования
«Санкт-Петербургский университет Министерства внутренних дел Российской Федерации»

УГОЛОВНО- ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО (УГОЛОВНЫЙ ПРОЦЕСС)

Учебник

Под редакцией
Кутуева Эльдара Кяримовича,
доктора юридических наук, профессора



**ФОНД
УНИВЕРСИТЕТ**

Санкт-Петербург
2019

Foundation
of promoting science and education in law enforcement
«University»

Federal State Educational Institution of Higher Education
«St. Petersburg University of the Ministry of Internal Affairs of the Russian Federation»

CRIMINAL PROCEDURAL LAW (CRIMINAL PROCESS)

Textbook

Edited by
E.K. Kutuev, Doctor of Law, Professor



St. Petersburg
2019

УДК 434.13
ББК 67.411
У26

*Посвящается памяти доктора юридических наук,
профессора, Заслуженного юриста Российской
Федерации, Почетного работника прокуратуры
Российской Федерации Виктора Ивановича Рохлина*

Серия: «Учебники для вузов, специальная литература»

Автор и руководитель проекта – **Сальников Виктор Петрович**,
доктор юридических наук, профессор,
Заслуженный деятель науки Российской Федерации,
Почетный работник высшего профессионального образования Российской Федерации,
Почетный сотрудник МВД России

Уголовно-процессуальное право (Уголовный процесс): Учебник для вузов / Под ред. проф. Э.К. Кутуева; науч. ред. и вступительное слово проф. В.П. Сальникова; 2-е изд., перераб. и доп. – СПб.: Санкт-Петербургский ун-т МВД России; Фонд «Университет», 2019. – 583 с. – (Серия: «Учебники для вузов, специальная литература»).

Учебник подготовлен в соответствии с программой учебной дисциплины «Уголовно-процессуальное право (Уголовный процесс)». Разработан в соответствии с ФГОС ВО по направлениям подготовки (специальностям): 40.03.01 Юриспруденция; 40.05.01 Правовое обеспечение национальной безопасности; 40.05.02 Правоохранительная деятельность; 38.05.01 Экономическая безопасность и предназначен для освоения дисциплин «Уголовно-процессуальное право (Уголовный процесс)», «Уголовный процесс» при реализации основных образовательных программ бакалавриата и специалитета.

В тексте учебника раскрывается содержание уголовного процесса как науки, отрасли права, учебной дисциплины и деятельности государственных органов и должностных лиц по раскрытию, расследованию преступлений, разрешению уголовных дел. В нем нашли отражение изменения, внесенные в Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации и другие федеральные законы по состоянию на 1 сентября 2018 года.

Отдельные положения уголовного судопроизводства рассматриваются с авторской точки зрения. Второе издание учебника учитывает все последние изменения в уголовно-процессуальном законодательстве.

Учебник предназначен для курсантов, слушателей и студентов юридических вузов, может быть использован в работе системы правосудия и сотрудников правоохранительных органов, занятых в уголовно-процессуальной деятельности.

Рецензенты:

Гаврилов Б.Я., профессор кафедры управления органами расследования преступлений Академии управления МВД России, доктор юридических наук, профессор, Заслуженный юрист Российской Федерации, генерал-майор юстиции;

Николаева Т.Г., профессор кафедры уголовного процесса и криминалистики Санкт-Петербургского юридического института (филиала) Университета прокуратуры Российской Федерации, доктор юридических наук, профессор, старший советник юстиции;

Химичева О.В., начальник кафедры уголовного процесса Московского университета МВД России имени В.Я. Кикотя, доктор юридических наук, профессор, Заслуженный работник высшей школы Российской Федерации, Почетный сотрудник МВД России, полковник полиции.

УДК 434.13
ББК 67.411

ISBN 978-5-6040481-9-1

© Фонд «Университет», 2019
© Санкт-Петербургский университет МВД России, 2019
© Коллектив авторов, 2019

УДК 434.13
ББК 67.411
У26

*Dedicated to the memory of Doctor of Law, Professor,
Honored Lawyer of the Russian Federation, Honorary
Worker of the Prosecutor's Office of the Russian
Federation Viktor Ivanovich Rokhlin*

Series: «Textbooks for universities, special literature»

The author and the project manager – **Sal'nikov Viktor Petrovich**,
Doctor of Law, Professor,
Honored Scientist of the Russian Federation,
Honored Worker of Higher Professional Education of the Russian Federation,
Honorary MIA of Russia

Criminal procedural law (criminal process): Textbook for high schools / Ed. prof. E.K. Kutuev; introductory speech of Professor VP. Sal'nikov; 2nd ed., revised. and additional. – St. Petersburg: St. Petersburg University of the Ministry of Internal Affairs of Russia; «University» Foundation, 2019. – 583 p. – (Series: «Textbooks for universities, special literature»).

The textbook was prepared in accordance with the curriculum «Criminal Procedure Law (Criminal process)». Developed in accordance in the areas of training (specialties): 40.03.01 Jurisprudence; 40.05.01 Legal maintenance of national security; 40.05.02 Law enforcement activity; 38.05.01 Economic security and is designed to master the disciplines «Criminal Procedure Law (Criminal Process)», «Criminal Process» in the implementation of the basic educational programs of the bachelor's degree and specialty.

The text of the textbook discloses the content of the criminal process as a science, branch of law, educational discipline and the activities of state bodies and officials in the disclosure, investigation of crimes, the resolution of criminal cases. It reflects the changes made to the Code of Criminal Procedure of the Russian Federation and other federal laws as of September 1, 2018.

Separate provisions of criminal proceedings are considered from the author's point of view. The second edition of the textbook takes into account all the latest changes in the criminal procedural legislation.

The textbook is intended for cadets, students and students of law schools, can be used in the work of the justice system and law enforcement officers involved in criminal procedure.

Reviewers:

Gavrilov B.Ya., Professor of the Department for the Management of Crime Investigation Units of the Academy of Management of the Ministry of Internal Affairs of Russia, Doctor of Law, Professor, Honored Lawyer of the Russian Federation, Major-General of Justice;

Nikolaeva T.G., Professor of the Criminal Procedure and Criminalistics Department of the St. Petersburg Law Institute (branch) of the University of the Prosecutor's Office of the Russian Federation, Doctor of Law, Professor, Senior Counselor of Justice;

Khimicheva O.V., head of the Criminal Procedure Department of the Moscow University of the Ministry of the Interior of Russia named after V.Ya. Kikotia, Doctor of Law, Professor, Honored Worker of the Higher School of the Russian Federation, Honorary Officer of the Ministry of Internal Affairs of Russia, Colonel of the Police.

УДК 434.13
ББК 67.411

ISBN 978-5-6040481-9-1

© «University» Foundation, 2019
© St. Petersburg University of the Ministry of Internal Affairs of Russia, 2019
© Author's collective, 2019

АВТОРСКИЙ КОЛЛЕКТИВ

- Авдеев В.Н.** – доцент кафедры уголовного процесса Калининградского филиала Санкт-Петербургского университета МВД России, кандидат юридических наук, доцент – глава 21 (в соавт.);
- Антонов И.А.** – профессор кафедры управления органами расследования преступлений Академии управления МВД России, доктор юридических наук, профессор – глава 17 (в соавт.);
- Антропов О.В.** – начальник Главного следственного управления ГУ МВД России по г. Санкт-Петербургу и Ленинградской области – глава 11 (в соавт.);
- Безрядин В.И.** – профессор кафедры уголовного процесса Санкт-Петербургского университета МВД России, кандидат юридических наук, доцент – главы 9, 25;
- Васильева З.В.** – преподаватель кафедры философии и социологии Санкт-Петербургского университета МВД России – глава 6 (в соавт.);
- Васильев Ф.Ю.** – старший преподаватель кафедры уголовного процесса Санкт-Петербургского университета МВД России – глава 10;
- Внукова Д.Р.** – доцент кафедры уголовного процесса Санкт-Петербургского университета МВД России, кандидат юридических наук – глава 11 (в соавт.), 12 (в соавт.);
- Внуков А.В.** – доцент кафедры уголовного права Санкт-Петербургского университета МВД России, кандидат юридических наук – глава 12 (в соавт.);
- Виноградов А.С.** – доцент кафедры уголовного процесса Санкт-Петербургского университета МВД России, кандидат юридических наук – глава 7;
- Дикаев С.У.** – начальник кафедры уголовного процесса Санкт-Петербургского университета МВД России, доктор юридических наук, профессор – глава 5 (в соавт.);
- Егорова Р.Е.** – старший преподаватель кафедры уголовного процесса Санкт-Петербургского университета МВД России – глава 19;
- Захарцев С.И.** – ведущий научный сотрудник Института государства и права Российской Академии наук, доктор юридических наук, доцент – глава 17 (в соавт.);
- Кутуев Э.К.** – профессор кафедры уголовного процесса Санкт-Петербургского университета МВД России, доктор юридических наук, профессор – глава 6 (в соавт.);
- Колесников О.В.** – заместитель начальника управления уголовного розыска ГУ МВД России по Санкт-Петербургу и Ленинградской области, кандидат юридических наук – глава 4 (в соавт.);
- Кондрат И.Н.** – профессор кафедры уголовного права, уголовного процесса и криминалистики МГИМО(У) МИД России, доктор юридических наук, доцент, Заслуженный юрист Российской Федерации, Почетный работник прокуратуры Российской Федерации – глава 21 (в соавт.), глава 27 (в соавт.);
- Лаков А.В.** – председатель Санкт-Петербургского городского суда – главы 17 (в соавт.), 18 (в соавт.), 24 (в соавт.);
- Лантух Н.В.** – доцент кафедры уголовного процесса Санкт-Петербургского университета МВД России, кандидат юридических наук, доцент – главы 1, 22;
- Латыпов В.С.** – заместитель начальника кафедры уголовного процесса Уфимского юридического института МВД России, кандидат юридических наук, доцент – глава 2;
- Логунов О.В.** – заместитель Полномочного представителя Президента Российской Федерации в Северо-Западном федеральном округе, кандидат юридических наук, Заслуженный юрист Российской Федерации – главы 3 (в соавт.), 8 (в соавт.);

- Макаренко М.А.** – заместитель начальника кафедры уголовного процесса Санкт-Петербургского университета МВД России, кандидат юридических наук – главы 4 (в соавт.), 15;
- Павлов Д.В.** – заместитель начальника кафедры общеправовых дисциплин Ленинградского областного филиала Санкт-Петербургского университета МВД России, кандидат юридических наук – глава 14 (в соавт.), 20;
- Прокофьева С.М.** – профессор кафедры публичного права Института международного транспортного менеджмента Государственного университета морского и речного флота имени адмирала С.О. Макарова, доктор юридических наук, профессор – глава 26;
- Петухов Н.А.** – профессор кафедры уголовного процесса и криминалистики Санкт-Петербургского военного института войск национальной гвардии Российской Федерации, кандидат юридических наук, профессор, Заслуженный юрист Российской Федерации – глава 23;
- Роганов С.А.** – профессор кафедры уголовного процесса Санкт-Петербургского университета МВД России доктор юридических наук, профессор – главы 3 (в соавт.), 5 (в соавт.), 13 (в соавт.);
- Роганова Т.Л.** – старший научный сотрудник Санкт-Петербургского университета ГПС МЧС России, кандидат юридических наук – главы 3 (в соавт.), 13 (в соавт.);
- Сальников В.П.** – главный редактор журнала «Юридическая наука: история и современность», доктор юридических наук, профессор, Заслуженный деятель науки Российской Федерации, Почетный работник высшего профессионального образования Российской Федерации, Почетный сотрудник МВД России – вступительное слово.
- Супрун С.В.** – доцент кафедры уголовного процесса Омской академии МВД России, кандидат юридических наук, доцент – глава 24 (в соавт.);
- Токарева Е.В.** – доцент кафедры уголовного процесса Санкт-Петербургского университета МВД России, кандидат юридических наук, доцент – глава 27 (в соавт.);
- Травников А.В.** – начальник Санкт-Петербургского университета МВД России – глава 16 (в соавт.);
- Часовникова О.Г.** – доцент кафедры уголовного процесса Санкт-Петербургского университета МВД России, кандидат юридических наук – главы 8 (в соавт.), 28;
- Чабукиани О.А.** – доцент кафедры уголовного права, Санкт-Петербургского университета МВД России, кандидат юридических наук, доцент – глава 16 (в соавт.);
- Шепелева О.Р.** – доцент кафедры уголовного процесса Санкт-Петербургского университета МВД России, кандидат юридических наук – глава 18 (в соавт.);
- Шестакова С.Д.** – профессор кафедры уголовного процесса Санкт-Петербургского университета МВД России, доктор юридических наук, доцент – главы 29, 30;
- Яшин С.В.** – начальник управления по работе с личным составом Санкт-Петербургского университета МВД России, кандидат юридических наук – глава 14 (в соавт.).

Руководитель авторского коллектива – Э.К. Кутуев.

Редакционная группа – Э.К. Кутуев, В.С. Латыпов

AUTHOR'S COLLECTIVE

- Avdeev V.N.** – Associate Professor of the Department of Criminal Procedure of the Kaliningrad Branch of the St. Petersburg University of the Ministry of the Interior of Russia, Ph.D. in Law, Associate Professor – Chapter 21 (w/co-author);
- Antonov I.A.** – Professor of the Department of Management of Crime Investigation Units of the Academy of Management of the Ministry of the Interior of Russia, Doctor of Law, Professor – Chapter 17 (w/co-author);
- Antropov O.V.** – Head of the Main Investigation Department of the Main Directorate of the Ministry of Internal Affairs of Russia for St. Petersburg and the Leningrad Region – Chapter 11 (w/co-author);
- Bezryadin V.I.** – Professor of the Criminal Procedure Department of the St. Petersburg University of the Ministry of the Interior of Russia, Ph.D. in Law, Associate Professor – Chapters 9, 25;
- Vasilyeva Z.V.** – teacher of the Department of Philosophy and Sociology of the St. Petersburg University of the Ministry of Internal Affairs of Russia – chapter 6 (w/co-author);
- Vasilyev F.Yu.** – Senior Lecturer at the Department of Criminal Procedure of the St. Petersburg University of the Ministry of Internal Affairs of Russia – Chapter 10;
- Vnukova DR** – Associate Professor of Criminal Procedure of the St. Petersburg University of the Ministry of Internal Affairs of Russia, Ph.D. in Law – Chapter 11 (w/co-author), 12 (w co-author);
- Vnukov A.V.** – Associate Professor of the Criminal Law Department of the St. Petersburg University of the Ministry of Internal Affairs of Russia, Ph.D. in Law – Chapter 12 (w co-author);
- Vinogradov A.S.** – Associate Professor of Criminal Procedure of the St. Petersburg University of the Ministry of Internal Affairs of Russia, Ph.D. in Law – Chapter 7;
- Dikayev S.U.** – Head of the Department of Criminal Procedure of the St. Petersburg University of the Ministry of Internal Affairs of Russia, Doctor of Law, Professor – Chapter 5 (w/co-author);
- Egorova R.E.** – Senior Lecturer at the Criminal Procedure Department of the St. Petersburg University of the Ministry of Internal Affairs of Russia – Chapter 19;
- Zakhartsev S.I.** – Leading researcher of the Institute of State and Law of the Russian Academy of Sciences, Doctor of Laws, Associate Professor – Chapter 17 (w/co-author);
- Kutuev E.K.** – Professor of the Criminal Procedure Department of the St. Petersburg University of the Ministry of the Interior of Russia, Doctor of Law, Professor – Chapter 6 (w/co-author);
- Kolesnikov O.V.** – Deputy Head of Criminal Investigation Department of the Main Ministry of Internal Affairs for St. Petersburg and the Leningrad Region, Ph.D. in Law – Chapter 4 (w/co-author);
- Kondrat I.N.** – Professor of the Department of Criminal Law, Criminal Procedure and Criminalistics, Moscow State Institute of International Relations (MGIMO), Doctor of Law, Associate Professor, Honored Lawyer of the Russian Federation, Honorary Worker of the Procuracy of the Russian Federation – Chapter 21 (w/co-author), Chapter 27 (w/co-author);
- Lakov A.V.** – Chairman of the St. Petersburg City Court – Chapter 17 (w/co-author), 18 (w/co-author), 24 (w/co-author);
- Lantukh N.V.** – Associate Professor of the Department of Criminal Procedure of the St. Petersburg University of the Ministry of Internal Affairs of Russia, Ph.D. in Law, Associate Professor – Chapters 1, 22;
- Latypov V.S.** – Deputy Head of the Criminal Procedure Department of the Ufa Law Institute of the Ministry of the Interior of Russia, Ph.D. in Law, Associate Professor – Chapter 2;

- Logunov O.V.** – Deputy Plenipotentiary Representative of the President of the Russian Federation in the North-West Federal District, Ph.D. in Law, Honored Lawyer of the Russian Federation – Chapter 3 (w/co-author), 8 (w/co-author);
- Makarenko M.A.** – Deputy Head of the Criminal Procedure Department of the St. Petersburg University of the Ministry of the Interior of Russia, Ph.D. in Law – Chapter 4 (w/co-author), 15;
- Pavlov D.V.** – Deputy Head of the Department of General Legal Disciplines of the Leningrad Regional Branch of the St. Petersburg University of the Ministry of the Interior of Russia, Ph.D. in Law – Chapter 14 (w/co-author), 20;
- Prokofiev S.M.** – Professor of the Public Law Chair of the Institute of International Transport Management of the State Naval and River Fleet University named after Admiral S.O. Makarova, Doctor of Law, Professor – Chapter 26;
- Petukhov N.A.** – Professor of the Criminal Procedure and Criminalistics Department of the St. Petersburg Military Institute of the National Guard of the Russian Federation, Ph.D. in Law, Professor, Honored Lawyer of the Russian Federation – Chapter 23;
- Roganov S.A.** – Professor of the Department of Criminal Procedure of the St. Petersburg University of the Ministry of the Interior of Russia, Doctor of Law, Professor – Chapter 3 (w/co-author), 5 (w/co-author), 13 (w/co-author);
- Roganova T.L.** – Senior Researcher of the St. Petersburg University of the State Fire Service of the Ministry of Emergencies of Russia, Ph.D. in Law – Chapter 3 (w/co-author), 13 (w/co-author);
- Sal'nikov V.P.** – Editor in Chief of the journal «Legal Science: History and Modernity», Doctor of Law, Professor, Honored Worker of Science of the Russian Federation, Honorary Worker of Higher Professional Education of the Russian Federation, Honorary Officer of the Ministry of Internal Affairs of Russia – Introduction.
- Suprun S.V.** – Associate Professor of Criminal Procedure of the Omsk Academy of the Ministry of Internal Affairs of Russia, Ph.D. in Law, Associate Professor – Chapter 24 (w/co-author);
- Tokareva E.V.** – Associate Professor of the Department of Criminal Procedure of the St. Petersburg University of the Ministry of Internal Affairs of Russia, Candidate of Legal Sciences, Associate Professor – Chapter 27 (w/co-author);
- Travnikov A.V.** – Head of the St. Petersburg University of the Ministry of Internal Affairs of Russia – Chapter 16 (w/co-author);
- Chasovnikova O.G.** – Associate Professor of Criminal Procedure of the St. Petersburg University of the Ministry of Internal Affairs of Russia, Ph.D. in Law – Chapter 8 (w/co-author), 28;
- Chabukiani OA** – Associate Professor of the Criminal Law Department, St. Petersburg University of the Ministry of Internal Affairs of Russia, Ph.D. in Law, Associate Professor – Chapter 16 (w/co-author);
- Shepeleva O.R.** – Associate Professor of the Criminal Procedure Department of the St. Petersburg University of the Ministry of the Interior of Russia, Ph.D. in Law – Chapter 18 (w/co-author);
- Shestakova S.D.** – Professor of the Criminal Procedure Department of the St. Petersburg University of the Ministry of Internal Affairs of Russia, Doctor of Law, Associate Professor chapters 29, 30;
- Yashin S.V.** – Head of the Department for Work with the Personnel of the St. Petersburg University of the Ministry of the Interior of Russia, Ph.D. in Law, – Chapter 14 (w/co-author).

The head of the team – **E.K. Kutuev.**

The drafting group is **E.K. Kutuev, V.S. Latypov**

ОГЛАВЛЕНИЕ

Вступительное слово.....	18
--------------------------	----

Раздел I.

ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ УГОЛОВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА

Глава 1. ПОНЯТИЕ, СУЩНОСТЬ И НАЗНАЧЕНИЕ УГОЛОВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА (УГОЛОВНОГО ПРОЦЕССА)	21
1.1. Понятие уголовного процесса (уголовного судопроизводства).....	21
1.2. Назначение и задачи уголовного процесса.....	23
1.3. Содержание уголовного судопроизводства: система стадий и производств.....	25
1.4. Уголовно-процессуальная форма: понятие, ее единство и дифференциация.....	28
1.5. Уголовно-процессуальные правоотношения: понятие, элементы и особенности	30
1.6. Субъекты уголовного процесса. Уголовно-процессуальные функции: понятие и виды.....	31
1.7. Уголовно-процессуальные гарантии: понятие, виды и значение	32
Вопросы и задания для самоконтроля	33
Глава 2. ПОНЯТИЕ, ИСТОЧНИКИ И НОРМЫ УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА	33
2.1. Понятие уголовно-процессуального права и его соотношение с другими отраслями права и юридическими дисциплинами	34
2.2. Виды уголовного процесса	36
2.3. Понятие и система источников уголовно-процессуального права	38
2.4. Понятие, виды и структура уголовно-процессуальных норм	52
2.5. Пределы действия уголовно-процессуального закона	56
Вопросы и задания для самоконтроля	60
Глава 3. ПРИНЦИПЫ УГОЛОВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА	60
3.1. Понятие, сущность и значение принципов уголовного процесса	61
3.2. Система и классификация принципов уголовного судопроизводства	63
3.3. Содержание отдельных принципов уголовного судопроизводства.....	66
Вопросы и задания для самоконтроля	85
Глава 4. УЧАСТНИКИ УГОЛОВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА	86
4.1. Понятие и классификация участников уголовного судопроизводства.....	86
4.2. Субъекты, осуществляющие уголовное судопроизводство	88
4.3. Прокурор в уголовно-процессуальных правоотношениях	100
4.4. Участники уголовного процесса на стороне обвинения	106
4.5. Участники уголовного процесса на стороне защиты	113
4.6. Иные участники уголовного судопроизводства	122
4.7. Обстоятельства, исключающие участие в уголовном судопроизводстве	127
Вопросы и задания для самоконтроля	131

Глава 5. ДОКАЗАТЕЛЬСТВА И ДОКАЗЫВАНИЕ В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ	132
5.1. Основы теории доказательств и доказательственного права в уголовном процессе	133
5.2. Понятие и классификация доказательств	134
5.3. Виды доказательств	140
5.4. Понятие и элементы процесса доказывания	145
5.5. Предмет и пределы доказывания в уголовном судопроизводстве	147
5.6. Использование результатов оперативно-разыскной деятельности в процессе доказывания	148
Вопросы и задания для самоконтроля	149
Глава 6. МЕРЫ УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРИНУЖДЕНИЯ	149
6.1. Меры процессуального принуждения: понятие, цели и виды	150
6.2. Задержание подозреваемого	151
6.3. Задержание обвиняемого	161
6.4. Меры пресечения: понятие, виды, краткая характеристика, основания, условия и процессуальный порядок избрания, изменения и отмены	164
6.5. Иные меры процессуального принуждения	179
Вопросы и задания для самоконтроля	185
Глава 7. ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ДОКУМЕНТЫ, СРОКИ, ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ИЗДЕРЖКИ, ХОДАТАЙСТВА И ЖАЛОБЫ В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ	185
7.1. Процессуальные документы: их значение, виды, форма и содержание	185
7.2. Процессуальные сроки, их классификация и порядок исчисления	189
7.3. Понятие и виды процессуальных издержек, порядок их взыскания	191
7.4. Ходатайства: порядок их заявления, рассмотрения и разрешения	194
7.5. Жалобы в уголовном судопроизводстве: порядок их заявления, рассмотрения и разрешения	197
Вопросы и задания для самоконтроля	203
Глава 8. РЕАБИЛИТАЦИЯ И ИНОЕ ВОЗМЕЩЕНИЕ ВРЕДА	204
8.1. Понятие реабилитации в уголовном судопроизводстве и основания возникновения права на реабилитацию	204
8.2. Процессуальный порядок реабилитации в уголовном судопроизводстве	207
8.3. Понятие и значение гражданского иска в уголовном судопроизводстве	208
8.4. Предмет гражданского иска в уголовном судопроизводстве	209
8.5. Процессуальный порядок заявления, доказывания, обеспечения и разрешения гражданского иска	211
Вопросы и задания для самоконтроля	213
ГЛАВА 9. КОНТРОЛЬ И НАДЗОР В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ	214
9.1. Понятие, сущность и значение контроля и надзора в уголовном судопроизводстве	214
9.2. Прокурорский надзор за исполнением законов в досудебном уголовном судопроизводстве	220
9.3. Ведомственный процессуальный контроль за исполнением законов в досудебном уголовном судопроизводстве	229

9.4. Судебный контроль за исполнением законов в досудебном уголовном судопроизводстве	233
9.5. Соотношение надзора и контроля за исполнением законов в досудебном уголовном судопроизводстве	236
Вопросы и задания для самоконтроля	245

РАЗДЕЛ II. ДОСУДЕБНОЕ ПРОИЗВОДСТВО

Глава 10. ВОЗБУЖДЕНИЕ УГОЛОВНОГО ДЕЛА	246
10.1. Понятие и значение стадии возбуждения уголовного дела	246
10.2. Поводы и основания для возбуждения уголовного дела	247
10.3. Порядок рассмотрения сообщений о преступлении	251
10.4. Решения, принимаемые по результатам рассмотрения сообщения о преступлении	253
Вопросы и задания для самоконтроля	257
Глава 11. ПРЕДВАРИТЕЛЬНОЕ РАССЛЕДОВАНИЕ	257
11.1. Понятие, задачи, значение стадии предварительного расследования	258
11.2. Предварительное следствие и дознание как формы предварительного расследования	259
11.3. Понятие, значение и содержание общих условий предварительного расследования	267
Вопросы и задания для самоконтроля	273
Глава 12. СЛЕДСТВЕННЫЕ ДЕЙСТВИЯ	274
12.1. Понятие, сущность, значение и система следственных действий. Основания, условия и общие правила их производства	274
12.2. Особенности производства отдельных видов следственных действий	279
Вопросы и задания для самоконтроля	298
Глава 13. ПРИВЛЕЧЕНИЕ В КАЧЕСТВЕ ОБВИНЯЕМОГО	299
13.1. Понятие, основания и значение привлечения лица в качестве обвиняемого	300
13.2. Процессуальный порядок привлечения лица в качестве обвиняемого. Допрос обвиняемого	302
13.3. Изменение и дополнение ранее предъявленного обвинения. Частичное прекращение уголовного преследования	309
Вопросы и задания для самоконтроля	310
Глава 14. ПРИОСТАНОВЛЕНИЕ И ВОЗОБНОВЛЕНИЕ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО СЛЕДСТВИЯ	311
14.1. Понятие, сущность и значение приостановления предварительного следствия	311
14.2. Основания, условия и процессуальный порядок приостановления предварительного следствия	314
14.3. Действия следователя после приостановления предварительного следствия	319
14.4. Основания, условия и процессуальный порядок возобновления предварительного следствия	321

Вопросы и задания для самоконтроля	323
Глава 15. ОКОНЧАНИЕ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО СЛЕДСТВИЯ	323
15.1. Понятие и формы окончания предварительного расследования	323
15.2. Окончание предварительного расследования составлением постановления о прекращении уголовного дела	326
15.3. Окончание предварительного следствия составлением обвинительного заключения, направление уголовного дела прокурору	331
15.4. Действия и решения прокурора по уголовному делу, поступившему с обвинительным заключением	334
Вопросы и задания для самоконтроля	337
Глава 16. ОСОБЕННОСТИ ПРОИЗВОДСТВА ДОЗНАНИЯ	337
16.1. Понятие и виды дознания	337
16.2. Дознание по делам, по которым предварительное следствие необязательно	340
16.3. Производство органом дознания неотложных следственных действий по уголовным делам, по которым предварительное следствие обязательно	345
16.4. Дознание в сокращенной форме	347
Вопросы и задания для самоконтроля	353

Раздел III. СУДЕБНОЕ ПРОИЗВОДСТВО

Глава 17. ПОДСУДНОСТЬ И ПОДГОТОВКА К СУДЕБНОМУ ЗАСЕДАНИЮ	354
17.1. Понятие, значение и признаки подсудности	354
17.2. Стадия подготовки к судебному заседанию: понятие, задачи, вопросы, подлежащие разрешению	358
17.3. Предварительное слушание: основания, порядок проведения и итоговые решения	361
17.4. Основания и процессуальный порядок назначения судебного заседания	366
Вопросы и задания для самоконтроля	368
Глава 18. СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО	389
18.1. Понятие, сущность и значение судебного разбирательства	369
18.2. Общие условия судебного разбирательства	370
18.3. Структура и порядок судебного разбирательства	379
18.4. Постановление и провозглашение приговора	387
Вопросы и задания для самоконтроля	397
Глава 19. ОСОБЫЙ ПОРЯДОК СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА	397
19.1. Основания и порядок проведения судебного заседания и постановления приговора при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением	398
19.2. Особый порядок принятия судебного решения при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве	400
Вопросы и задания для самоконтроля	405

Глава 20. ОСОБЕННОСТИ ПРОИЗВОДСТВА У МИРОВОГО СУДЬИ	406
20.1. Подсудность уголовных дел мировым судьям и особенности возбуждения уголовного дела частного обвинения	406
20.2. Полномочия мирового судьи до начала судебного разбирательства	410
20.3. Рассмотрение уголовного дела в судебном заседании	412
Вопросы и задания для самоконтроля	415
Глава 21. ОСОБЕННОСТИ ПРОИЗВОДСТВА В СУДЕ С УЧАСТИЕМ ПРИСЯЖНЫХ ЗАСЕДАТЕЛЕЙ	415
21.1. Общая характеристика производства в суде с участием присяжных заседателей	415
21.2. Особенности стадии подготовки к судебному заседанию	421
21.3. Подготовительная часть судебного разбирательства	424
21.4. Особенности судебного следствия и прений сторон	429
21.5. Порядок постановки вопросов, подлежащих разрешению присяжными заседателями. Напутственное слово председательствующего	431
21.6. Вынесение и провозглашение вердикта	433
21.7. Обсуждение последствий вердикта и постановление приговора	436
Вопросы и задания для самоконтроля	438
Глава 22. ПРОИЗВОДСТВО В СУДЕ ВТОРОЙ (АПЕЛЛЯЦИОННОЙ) ИНСТАНЦИИ	439
22.1. Понятие, сущность и значение стадии производства в суде второй (апелляционной) инстанции. Характерные черты апелляционного производства	439
22.2. Общие условия производства в суде второй инстанции	441
22.3. Процессуальный порядок апелляционного обжалования	443
22.4. Порядок рассмотрения дела судом апелляционной инстанции. Виды решений суда апелляционной инстанции	446
22.5. Основания для отмены или изменения судебных решений в апелляционном порядке	449
Вопросы и задания для самоконтроля	451
Глава 23. ИСПОЛНЕНИЕ ПРИГОВОРОВ И ИНЫХ СУДЕБНЫХ РЕШЕНИЙ	451
23.1. Понятие и значение стадии исполнения приговора (определения, постановления) суда	452
23.2. Обращение к исполнению приговора, определения и постановлению суда	453
23.3. Процессуальные вопросы, разрешаемые судом в стадии исполнения приговора	455
23.4. Порядок разрешения вопросов, связанных с исполнением приговора	461
Вопросы и задания для самоконтроля	463
Глава 24. ПЕРЕСМОТР ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ ПРИГОВОРОВ, ОПРЕДЕЛЕНИЙ И ПОСТАНОВЛЕНИЙ СУДА	463
24.1. Понятие, значение и характеристика кассационного производства	464
24.2. Основные черты кассационного производства. Порядок производства в суде кассационной инстанции	468

24.3. Понятие, значение и общая характеристика стадии надзорного производства	472
24.4. Основные черты надзорного производства. Порядок производства в суде надзорной инстанции.	475
24.5. Понятие, значение и задачи стадии возобновления дел по новым или вновь открывшимся обстоятельствам	480
24.6. Поводы и основания возобновления дел по новым или вновь открывшимся обстоятельствам	483
24.7. Порядок производства по делам при обнаружении новых или вновь открывшихся обстоятельств.	485
Вопросы и задания для самоконтроля	487

Раздел IV. ОСОБЕННОСТИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ОТДЕЛЬНЫМ КАТЕГОРИЯМ УГОЛОВНЫХ ДЕЛ

Глава 25. ПРОИЗВОДСТВО ПО УГОЛОВНЫМ ДЕЛАМ В ОТНОШЕНИИ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ.	489
25.1. Общая характеристика особенностей производства по уголовным делам в отношении несовершеннолетних	489
25.2. Особенности предмета доказывания по уголовным делам о преступлениях несовершеннолетних	495
25.3. Предварительное расследование по уголовным делам несовершеннолетних	502
25.4. Судебное разбирательство уголовных дел о преступлениях несовершеннолетних	514
Вопросы и задания для самоконтроля	520
Глава 26. ОСОБЕННОСТИ ПРОИЗВОДСТВА О ПРИМЕНЕНИИ ПРИНУДИТЕЛЬНЫХ МЕР МЕДИЦИНСКОГО ХАРАКТЕРА.	520
26.1. Правовое регулирование производства о применении принудительных мер медицинского характера	521
26.2. Особенности производства по делам о применении принудительных мер медицинского характера на досудебных стадиях	523
26.3. Особенности производства по делам о применении принудительных мер медицинского характера в судебных стадиях	528
26.4. Прекращение, изменение и продление применения принудительной меры медицинского характера	531
Вопросы и задания для самоконтроля	532
Глава 27. ОСНОВАНИЯ ОТКАЗА В ВОЗБУЖДЕНИИ УГОЛОВНОГО ДЕЛА, ПРЕКРАЩЕНИЯ УГОЛОВНОГО ДЕЛА И УГОЛОВНОГО ПРЕСЛЕДОВАНИЯ.	533
27.1. Прекращение уголовного дела или уголовного преследования в связи с назначением меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа	534
27.2. Порядок прекращения уголовного дела или уголовного преследования и назначения меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа в ходе досудебного производства по уголовному делу	535

27.3. Порядок прекращения уголовного дела или уголовного преследования и назначения меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа в ходе судебного производства по уголовному делу	536
Вопросы и задания для самоконтроля	540

Глава 28. ОСОБЕННОСТИ ПРОИЗВОДСТВА ПО УГОЛОВНЫМ ДЕЛАМ В ОТНОШЕНИИ ОТДЕЛЬНЫХ КАТЕГОРИЙ ЛИЦ	540
28.1. Понятие и основания особого производства по делам в отношении отдельных категорий лиц	541
28.2. Особенности возбуждения уголовного дела в отношении отдельных категорий лиц	544
28.3. Особенности применения мер процессуального принуждения в отношении отдельных категорий лиц и производства следственных действий с их участием	547
28.4. Направление уголовного дела в суд и его рассмотрение в отношении отдельных категорий лиц	548
Вопросы и задания для самоконтроля	549

Раздел V. МЕЖДУНАРОДНЫЕ АСПЕКТЫ В СФЕРЕ УГОЛОВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА

Глава 29. МЕЖДУНАРОДНОЕ СОТРУДНИЧЕСТВО В СФЕРЕ УГОЛОВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА	550
29.1. Понятие, задачи и виды международного сотрудничества в сфере уголовного судопроизводства	551
29.2. Процессуальный порядок направления и исполнения запроса о правовой помощи по уголовным делам	553
29.3. Выдача лица для уголовного преследования или исполнения приговора (экстрадиция)	557
29.4. Передача лица, осужденного к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого оно является	560
29.5. Признание и исполнение решений судов иностранных государств в части конфискации доходов, полученных преступным путем	561
Вопросы и задания для самоконтроля	561

Глава 30. УГОЛОВНЫЙ ПРОЦЕСС ЗАРУБЕЖНЫХ ГОСУДАРСТВ	562
30.1. Общая характеристика уголовного процесса государств континентальной и англосаксонской правовых систем	563
30.2. Основные особенности уголовного процесса Франции	564
30.3. Основные особенности уголовного процесса Германии	566
30.4. Основные особенности уголовного процесса Англии и Уэльса	568
30.5. Основные особенности уголовного процесса США	571
Вопросы и задания для самоконтроля	574
Литература	575

CONTENTS

Introduction	18
--------------------	----

Section I.

GENERAL PROVISIONS OF CRIMINAL PROCEDURE

Chapter 1. Concept, nature and purpose of criminal proceedings (criminal proceedings)	21
Chapter 2. Concept, sources and norms criminal procedural law	33
Chapter 3. Principles of criminal justice	60
Chapter 4. Participants in criminal proceedings	86
Chapter 5. Evidence and Evidence in criminal proceedings	132
Chapter 6. Measures of criminal procedure coercion	149
Chapter 7. Procedural documents, terms, procedural costs, petitions and complaints in criminal proceedings	185
Chapter 8. Rehabilitation and other compensation for harm	204
Chapter 9. Control and supervision in criminal proceedings	214

Section II.

PRE-TRIAL PROCEEDINGS

Chapter 10. Initiation of criminal proceedings	246
Chapter 11. Preliminary investigation	257
Chapter 12. Investigative actions	274
Chapter 13. Involvement of a defendant	299
Chapter 14. Suspension and resumption of the preliminary investigation	311
Chapter 15. End of the preliminary investigation	323
Chapter 16. Features of the production of inquiry	337

Section III.

JUDICIAL PROCEEDINGS

Chapter 17. Jurisdiction and preparation for court session	354
Chapter 18. Litigation	360
Chapter 19. Special order of proceedings	397
Chapter 20. Features of production at the magistrate	406
Chapter 21. Peculiarities of proceedings in court with the participation of jurors	415
Chapter 22. The proceedings in court of the second (appeal) instance	439
Chapter 23. Enforcement of sentences and other court decisions	451
Chapter 24. Review of the final sentences, definitions and court rulings	463

Section IV.

PECULIARITIES OF PRODUCTION IN CERTAIN CATEGORIES OF CRIMINAL CASES

Chapter 25. Criminal proceedings in respect of minors	489
Chapter 26. Features of production on the application of compulsory medical measures	520
Chapter 27. Grounds for refusing to initiate a criminal case, dismissal of a criminal case and prosecution	533
Chapter 28. Features of production in criminal cases in respect of certain categories of persons	540

Section V.

INTERNATIONAL ASPECTS IN CRIMINAL JUSTICE

Chapter 29. International cooperation in the field of criminal justice	550
Chapter 30. Criminal proceedings of foreign states	562
Literature	575

ВСТУПИТЕЛЬНОЕ СЛОВО

Учебник «Уголовно-процессуальное право (Уголовный процесс)» подготовлен коллективом авторов кафедры уголовного процесса Санкт-Петербургского университета МВД России, а также практическими работниками, состоящими на государственной службе, в судебной системе и правоохранительных органах. Авторы посвятили его памяти Виктора Ивановича Рохлина, доктора юридических наук, профессора, Заслуженного юриста Российской Федерации, Почетного работника прокуратуры Российской Федерации, многие годы отдавшего служению уголовному судопроизводству.

После получения юридического образования на юридическом факультете Ленинградского государственного университета он многие годы проработал в прокуратурах Псковской области и Ленинграда. Был направлен на педагогическую работу в Институт усовершенствования следственных работников органов прокуратуры и МВД СССР в г. Ленинграде. В последующем преподавал в Санкт-Петербургском юридическом институте (филиале) Академии Генеральной прокуратуры РФ, в Санкт-Петербургском университете МВД России и Санкт-Петербургском университете ГПС МЧС России. Наиболее ярко его талант педагога и ученого расцвел в Санкт-Петербургском университете МВД России, где он работал профессором на кафедрах Уголовного процесса и Оперативно-розыскной деятельности, был членом диссертационного совета по присуждению членских степеней кандидата и доктора юридических наук. Под его научным руководством и консультированием многие сотрудники прокуратуры, следствия и милиции (полиции), в том числе и авторы данного учебника, защитили кандидатские и докторские диссертации. Профессором В.И. Рохлиным были подготовлены глубокие научные публикации, некоторая часть из которых приводится в списке дополнительной литературы по курсу.

Уголовный процесс как самостоятельный вид государственной деятельности формируется в течение многих столетий и на протяжении всей истории своего существования играет важную практическую роль в системе мер борьбы с преступностью. Существенный вклад в научное обоснование этого процесса внес профессор В.И. Рохлин.

Уголовно-процессуальная деятельность регламентируется законодательством Российской Федерации, это важнейшая государственная деятельность. Она тесно взаимосвязана с другими видами государственной деятельности по охране прав и свобод человека и гражданина, с охраной государственного строя, государственной безопасности, суверенитета государства и нормальным функционированием общества.

Излагая материалы курса «Уголовно-процессуальное право (Уголовный процесс)», авторы руководствовались тем, что дознаватели, следователи, прокуроры и судьи – это должностные лица государства. Они осуществляют уголовно-процессуальные действия, реализуя производство по уголовным делам, ведут уголовный процесс. Для исполнения возложенных на них функций необходимы знания положения и полномочий всех государственных органов, которые ведут борьбу с преступностью и определяются Конституцией Российской Федерации, а также соответствующими Федеральными законами, в первую очередь и главным

образом Уголовно-процессуальным кодексом Российской Федерации (далее – УПК РФ).

При реализации производства по уголовным делам возникают уголовно-процессуальные отношения, которые урегулированы уголовно-процессуальным правом – это общественные отношения между различными участниками уголовно-процессуальной деятельности.

В уголовно-процессуальные отношения вовлекаются не только органы и должностные лица государства, сотрудники суда, прокуратуры, следствия, полиции, дознания в целом, но и другие лица в различных качествах: подозреваемые, обвиняемые, потерпевшие, гражданские истцы и ответчики, их представители, а также свидетели, эксперты, специалисты, переводчики и понятые, которые имеют различные права и обязанности. При производстве по уголовному делу важно обеспечить соблюдение их прав и выполнение обязанностей. Без этого невозможно обеспечение тех направлений, которые обоснованы в уголовно-процессуальном законе (ст. 6 УПК РФ).

Значимая роль в уголовном процессе отводится полному, всестороннему и объективному исследованию всего того, что связано с изучаемыми явлениями. Без данного подхода невозможно принятие законного, справедливого и обоснованного решения по делу. Игнорирование указанных обстоятельств приводит к нарушению прав человека и гражданина. Неукоснительное следование сформулированной задаче предполагает знание и выполнение рекомендаций криминалистики, теории оперативно-розыскной деятельности, положений уголовного права и установок уголовного закона.

Овладение дисциплиной «Уголовно-процессуальное право (Уголовный процесс)» невозможно без знания связанных с ней других отраслей права.

Вся без исключения деятельность всех участников уголовно-процессуальных отношений базируется на законе, нарушение же его требований приводит к невозможности решения поставленных задач, утрате доказательств, признанию их недопустимыми. В соответствии с этим необходимо знать, понимать и неукоснительно соблюдать положения уголовно-процессуального закона.

В настоящее время уголовное судопроизводство в России осуществляется на основе принятого 18 декабря 2001 года УПК РФ, назначением которого являются: защита прав и законных интересов потерпевших от преступлений, защита личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения ее прав и свобод, назначение виновным справедливого наказания, отказ от уголовного преследования невиновных, освобождение их от наказания, реабилитация каждого, кто необоснованно подвергся уголовному преследованию. УПК РФ определяет единый и общеобязательный порядок уголовного процесса для судов, органов прокуратуры, предварительного следствия и дознания, который базируется на Конституции Российской Федерации, исходя из основополагающего положения о том, что в нашем обществе и государстве высшей ценностью является человек, его права и свободы. Государство обязано признавать, соблюдать и защищать права и свободы человека и гражданина (статья 2 Конституции РФ).

Дисциплина «Уголовный процесс» является одной из основных, обязательных для изучения в юридических образовательных учреждениях высшего образования, так как играет ключевую роль в процессе подготовки специалистов в сфере

противодействия преступности. Выпускникам данных учебных заведений по роду своей повседневной деятельности придется самостоятельно принимать решения в сложных практических ситуациях, в условиях непростой оперативной обстановки; проводить следственные и судебные действия; применять разнообразные меры процессуального принуждения. В связи с этим глубокие знания теории уголовного процесса, уголовно-процессуального законодательства и практики его применения представляют собой формирование «базового» компонента для эффективности практической деятельности, правильного применения и строжайшего соблюдения уголовно-процессуального закона.

Учебник направлен на формирование у обучающихся профессиональных знаний и целостного представления об уголовном процессе в Российской Федерации и его практической значимости в противодействии преступности.

При написании учебника авторы поставили перед собой задачу рассмотреть основные положения уголовно-процессуального права, нормы уголовного процессуального законодательства и проблемы, с которыми сталкиваются практические работники в ходе производства по уголовному делу. Он имеет четкую и ярко выраженную практическую направленность. Его сильной стороной является участие в нем практических сотрудников правоохранительных органов, суда, следствия, прокуратуры, полпреда Президента, руководителя университета. Научная глубина излагаемого материала основывается на большом практическом опыте производства дознания, следствия, судебного рассмотрения дел и прокурорского надзора, осуществляемых ранее и в настоящее время авторами предлагаемого материала.

Содержание и последовательность изучения глав учебника преследует цель обеспечения знания, понимания и неукоснительного соблюдения требований Уголовно-процессуального закона всеми участниками уголовного процесса.

В.П. Сальников,
*доктор юридических наук, профессор, академик РАН,
Заслуженный деятель науки Российской Федерации,
Почетный работник высшего профессионального образования
Российской Федерации,
Почетный сотрудник МВД России, генерал-лейтенант милиции*

Раздел I.

ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ УГОЛОВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА

Глава 1.

ПОНЯТИЕ, СУЩНОСТЬ И НАЗНАЧЕНИЕ УГОЛОВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА (УГОЛОВНОГО ПРОЦЕССА)

В результате изучения данной темы обучающийся должен:

Знать: понятие уголовного процесса (судопроизводства), его социальное назначение в государстве, а также цели и задачи; понятие содержания (системы) и формы уголовного процесса, общие черты и различия с иными видами государственной деятельности и судебного процесса; понятие и содержание основных уголовно-процессуальных функций; понятие, элементы и особенности уголовно-процессуальных правоотношений; понятие и значение, виды уголовно-процессуальных гарантий.

Уметь: разграничивать виды (направления) уголовно-процессуальной деятельности; определять цели и носителей различных уголовно-процессуальных функций; ориентироваться в задачах и содержании каждой стадии уголовного судопроизводства.

Владеть навыками: толкования уголовно-процессуального закона, а также его применения к целям и задачам в каждой стадии уголовного судопроизводства.

Ключевые термины: уголовное судопроизводство; назначение уголовного судопроизводства; стадия уголовного процесса; субъекты уголовного процесса; уголовно-процессуальная форма; уголовно-процессуальные правоотношения; уголовно-процессуальные функции; уголовно-процессуальные гарантии.

1.1. Понятие уголовного процесса (уголовного судопроизводства)

Термин «уголовный процесс» происходит от старинного русского слова «уголовье», то есть преступное деяние, за которое лишают головы, и латинских слов «procedere» – движение вперед и «processus» – последовательная смена состояний. Такое сочетание слов приобретает значение производства по привлечению к уголовной ответственности и наказанию за совершенное преступление. Уголовный процесс является необходимой и единственно возможной формой реализации норм уголовного права. Именно поэтому уголовное право издавна считается материальным, а уголовный процесс – формальным уголовным правом.

Если нормы иных отраслей материального права реализуются в форме уголовного судопроизводства лишь в тех случаях, когда нарушения этих норм носят преступный характер, то необходимой и исключительной формой осуществления норм уголовного права всегда является уголовное судопроизводство.

Понятия «уголовное судопроизводство» и «уголовный процесс» следует рассматривать как тождественные. Согласно п. 56 ст. 5 УПК РФ в содержание термина

«уголовное судопроизводство» включаются досудебное и судебное производство по уголовному делу. С точки зрения этимологии судопроизводство означает производство, осуществляемое судом, что в историческом аспекте полностью соответствовало изначально единому порядку рассмотрения уголовных и гражданских дел, при котором складывалось юридическое отношение между судом и сторонами, заинтересованными в исходе дела. Поэтому в качестве синонимов уголовного процесса широко используются такие понятия, как уголовное судопроизводство или уголовная юстиция (лат. *justitia* – справедливость, правосудие). В современной уголовно-процессуальной теории сохраняется подобное определение, в котором по-прежнему подчеркивается исключительная при производстве по уголовному делу роль суда.

В определение отечественного уголовного процесса обычно включают три элемента: 1) деятельность органов предварительного расследования, прокурора, суда и других субъектов уголовного процесса; 2) правоотношения этих участников; 3) правовую регламентацию деятельности и возникающих на ее основе правоотношений.

Изложенное выше позволяет дать определение уголовного процесса.

Уголовное судопроизводство – это осуществляемая в установленном законом порядке деятельность дознавателя, органа дознания, следователя, руководителя следственного органа, прокурора, суда и иных участников уголовного судопроизводства при возбуждении, расследовании, судебном рассмотрении и разрезении уголовных дел, исполнении приговоров, а также возникающие в связи с этой деятельностью правовые отношения.

Основанная на уголовно-процессуальном законе деятельность дознавателя, следователя, прокурора, судьи и суда имеет определяющее и организующее значение при расследовании и судебном рассмотрении уголовных дел. Государственные органы и должностные лица несут ответственность за законность осуществляемых ими процессуальных действий и принимаемых решений. Приоритет общественных интересов, исходный элемент которых – интересы частных лиц, в конечном счете, образует «фундамент», основу уголовного процесса (публичность)¹. Поэтому, говоря об уголовном процессе как порядке отношений между официальными (публичными) органами и иными участниками процесса, следует иметь в виду, что речь идет об отношениях, возникающих из деятельности органов власти и развивающихся в связи с ней. Однако это не лишает данные отношения правового характера, поскольку все действия государственных органов и должностных лиц должны соответствовать закону, а лица, в отношении которых эти действия производятся, законом наделяются определенными правами и обязанностями.

Для уяснения сущности уголовного процесса необходимо соотнесение этого понятия с понятием «правосудие». Термин «правосудие» (разбирательство дела «правым судом») следует определять в узком и широком значениях. В первом случае имеется в виду, что уголовный процесс охватывает деятельность не только суда, но и органов предварительного расследования, прокурора и других участников

¹ Александрова Л.А. Публичность как основание уголовно-процессуального права. М., 2007. С. 15.

уголовного судопроизводства. Таким образом, правосудие по уголовным делам – это важная составная часть производства по уголовному делу. Во втором значении правосудие – разбирательство и разрешение не только уголовных, но и гражданских, и арбитражных дел. Правовая основа правосудия достаточно широка и включает в себя нормы всех отраслей законодательства, которыми должен руководствоваться суд при рассмотрении и разрешении конкретных дел, – конституционного, гражданского, административного и иных.

Уголовный процесс необходимо рассматривать как **систему** взаимосвязанных и взаимообусловленных **элементов**, что позволит лучше уяснить его юридическую природу и свойства.

Первый элемент понятия «уголовный процесс» – это *деятельность суда*, призванного в конечном итоге установить основания для реализации уголовной ответственности, и *деятельность сторон*, имеющая различную направленность (элемент – уголовно-процессуальные функции) и обеспечивающая реализацию своих прав и интересов (элемент – уголовно-процессуальные гарантии).

Уголовное судопроизводство выступает как целенаправленная деятельность его субъектов. Поэтому *второй элемент* этого понятия – *цель*, к которой стремится уголовно-процессуальная деятельность и для достижения которой различными субъектами ставятся определенные, конкретные задачи.

В уголовном судопроизводстве состав участников разнороден, их деятельность – разновекторна. Должностные лица и государственные органы, осуществляющие расследование и рассмотрение уголовного дела, вовлекают в орбиту уголовного судопроизводства других лиц, которые защищают свои интересы (обвиняемый, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик) или представляемые интересы (защитник, представители потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика), либо являются источниками сведений о фактах (свидетель, эксперт), выполняя вспомогательные функции в уголовном процессе (переводчик, секретарь судебного заседания, специалист и др.) Привлекаемые к участию в уголовном процессе лица в свою очередь осуществляют деятельность (заявляют ходатайства и отводы, участвуют в следственных действиях, выступают в суде) в предусмотренном законом порядке. Таким образом, *уголовно-процессуальная форма* (иначе – процессуальный порядок, процедура) – это *третий элемент* понятия «уголовный процесс».

Уголовный процесс складывается не просто из деятельности, а из взаимодействия различных субъектов, которое представляет собой совокупность многочисленных общественных отношений. Урегулированные нормами права, они приобретают характер правоотношений. Таким образом, *правоотношения* между субъектами процесса – это *четвертый элемент* понятия «уголовный процесс». Рассмотрим подробнее эти основные категории, используемые для характеристики уголовного судопроизводства.

1.2. Назначение и задачи уголовного процесса

Позиция по определению целей и задач уголовного процесса представляет собой выбор той или иной шкалы ценностей в сфере уголовного судопроизводства. Следовательно, данные положения образуют вопросы социального и даже

философского свойства².

Социальное назначение системы уголовной юстиции заключается в разрешении конфликтов между личностью и государственной властью с наименьшими негативными последствиями для общества.

Действующий закон закрепил следующую формулировку: «Уголовное судопроизводство имеет своим назначением: 1) защиту прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений; 2) защиту личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения ее прав и свобод» (ч. 1 ст. 6 УПК РФ). Изменение позиции законодателя относительно сущности уголовного судопроизводства как социального института отчетливо видно при сравнении с ранее содержавшимся в законе определением его задач. При таком определении целей уголовного судопроизводства законодатель подчеркивает не карательную, а правозащитную, гуманистическую сущность этого вида правоохранительной деятельности. Законодатель возвел рассматриваемые равнозначные цели судопроизводства в разряд основополагающих правовых идей, то есть принципов современного российского уголовного процесса.

Позитивная сторона действующей законодательной формулировки социального назначения уголовного судопроизводства состоит, во-первых, в том, что она лишает нормативной почвы тезис о борьбе с преступностью как цели функционирования уголовной юстиции. Во-вторых, термин «защита» противостоит «карательным угрозам» уголовного закона (недаром уголовное право принято рассматривать как меч в руках государства, а уголовный процесс – как щит, которым защищается личность)³.

Вместе с тем следует отметить, что законодатель не определил задачи, которые требуется выполнить для достижения поставленных целей. Между тем от ответа на данный вопрос зависит принцип построения основных институтов уголовного процесса, объем прав его участников, правила доказывания и т.п.

Анализ положений ст. 6 УПК РФ позволяет сделать вывод, что к средствам достижения целей уголовного судопроизводства (задачам) отнесены: 1) уголовное преследование виновных (быстрое и полное раскрытие преступлений, изобличение виновных в совершении преступлений); 2) обеспечение правильного применения уголовного и уголовно-процессуального закона; 3) назначение виновным справедливого наказания; 4) обеспечение возмещения материального ущерба и компенсации морального вреда, причиненных преступлением; 5) отказ от уголовного преследования невиновных; 6) освобождение невиновных от наказания; 7) обеспечение возмещения ущерба, причиненного незаконными действиями государственных органов и должностных лиц, ведущих процесс, то есть реабилитация каждого, кто необоснованно подвергся уголовному преследованию; 8) обеспечение мер безопасности участников судопроизводства.

Надо сказать, закон не просто называет, но и подробно регламентирует каждое из указанных средств, устанавливая виды уголовного преследования и обязанность

² Кистяковский Б.А. Социальные науки и право. М., 1916. С. 380 и др.; Полянский Н.Н. Спор о юридической природе уголовного процесса // Очерки теории уголовного процесса. М., 1928. С. 95-99.

³ Михайловская И.Б. Настольная книга судьи по доказыванию в уголовном процессе. М., 2006. С. 15-16.

его осуществления (глава 3 УПК РФ); основания отказа в возбуждении уголовного дела, прекращения уголовного дела и уголовного преследования (глава 4 УПК РФ); основания возникновения права на реабилитацию, виды и порядок возмещаемого вреда реабилитированному (глава 18 УПК РФ) и т.д.

1.3. Содержание уголовного судопроизводства: система стадий и производств

Исследование категорий содержания и формы уголовно-процессуальной деятельности имеет важное познавательное значение. Как философские категории указанные понятия отражают наиболее общие и существенные стороны действительности и широкую сферу применения. Содержание уголовного судопроизводства представляет собой совокупность образующих его элементов во взаимодействии. Форма же является способом выражения содержания и реализуется как через внешний вид процесса, так и через его внутреннюю структуру.

Уголовно-процессуальная деятельность выражается в системе последовательно сменяющих друг друга процессуальных действий, этапов, образующих стадии уголовного процесса. Производство по уголовному делу осуществляется посредством последовательного перехода из одной стадии в другую, нарушение данного порядка не допустимо. Обязательное условие перехода дела в следующую стадию – решение задач предыдущей стадии, каждая последующая стадия основана на результатах предшествующей деятельности. Это обеспечивает эффективность производства по уголовному делу.

Система стадий уголовного процесса является гарантией достижения истины, средством обнаружения и исправления процессуальных ошибок. Одновременно эта система служит гарантией прав обвиняемого и других участников процесса, т.к. позволяет им обжаловать прокурору или в суд решения, принятые на предыдущих стадиях процесса.

Собранная по уголовному делу информация «фильтруется» через систему стадий: излишняя отсеивается, а для получения недостающей дело возвращается на предыдущую стадию уголовного процесса⁴.

Под стадиями уголовного судопроизводства принято понимать относительно самостоятельные, взаимосвязанные между собой части уголовного судопроизводства, характеризующиеся определенными признаками.

Самостоятельность каждой стадии уголовного судопроизводства определяют следующие **признаки**:

- 1) определенное положение в системе уголовного процесса;
- 2) непосредственные специфические задачи, вытекающие из общих задач уголовного судопроизводства;
- 3) определенный законом круг участников;
- 4) начало и окончание, временные границы (сроки);
- 5) форма процессуальных действий и характер процессуальных отношений;
- 6) итоговое процессуальное решение.

В уголовном судопроизводстве различают следующие стадии:

⁴ Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Под ред. И.Л. Петрухина, И.Б. Михайловской. М.: Проспект, 2010. С. 12.

I. *Обычные:*

- 1) возбуждение уголовного дела;
- 2) предварительное расследование;
- 3) подготовка к судебному заседанию;
- 4) судебное разбирательство;
- 5) производство в апелляционной инстанции;
- 6) исполнение приговора.

II. *Исключительные* (характеризуются наличием на момент производства исключительным обстоятельством – вступившего в законную силу приговора):

- 1) производство в кассационной инстанции;
- 2) производство в надзорной инстанции;
- 3) возобновление дел ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств.

Уголовное дело не обязательно проходит все стадии процесса. К примеру, при производстве по уголовному делу может отсутствовать стадия предварительного расследования (по делам частного обвинения), стадия производства в апелляционной инстанции (если не вступивший в законную силу приговор не был обжалован) и т.д.

Возбуждение уголовного дела – первоначальная и обязательная стадия уголовного процесса, в которой дознаватель, орган дознания, следователь и руководитель следственного органа решают вопрос, имеются ли достаточные основания для того, чтобы начать производство по уголовному делу. Сущность данной стадии заключается в быстром и правильном реагировании компетентных органов на каждый случай обнаружения признаков преступления.

Содержание стадии возбуждения уголовного дела включает в себя процессуальную деятельность по приему, регистрации, проверке и разрешению сообщений о преступлении.

Стадия возбуждения уголовного дела завершается принятием решения о возбуждении уголовного дела либо об отказе в этом (ч. 1 ст. 145 УПК РФ).

Акт возбуждения уголовного дела служит точкой отсчета сроков предварительного расследования, констатирует, что обнаружены признаки преступления и соответствующие органы и должностные лица могут приступить к производству процессуальных действий, направленных на раскрытие и расследование уголовного дела.

Содержанием стадии ***предварительного расследования*** является деятельность следователя и дознавателя по установлению события преступления, изобличению лица или лиц, виновных в совершении преступления, и подготовке материалов уголовного дела для судебного разбирательства.

В соответствии со ст. 150 УПК РФ формами предварительного расследования являются предварительное следствие и дознание.

Предварительное следствие, регламентированное главой 22 УПК РФ, – основная форма предварительного расследования, которое обязательно по всем уголовным делам, за исключением уголовных дел о преступлениях, указанных в ч. 3 ст. 150 УПК РФ, так как по ним производится дознание.

Производство предварительного следствия по уголовному делу производится единолично, а в случае его сложности или большого объема может быть поручено следственной группе, к работе которой привлекаются и должностные лица

органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность (ст. 163 УПК РФ).

Производство предварительного следствия оканчивается: составлением обвинительного заключения; прекращением уголовного дела; направлением уголовного дела в суд для применения принудительных мер медицинского характера (ст.ст. 158, 439 УПК РФ). Дознание оканчивается составлением обвинительного акта или прекращением уголовного дела (глава 32 УПК РФ).

Производство в суде первой инстанции начинается со стадии **подготовки судебного заседания**, задача которой состоит в том, чтобы установить наличие или отсутствие оснований для рассмотрения уголовного дела в судебном заседании. При наличии таких оснований судья осуществляет подготовительные действия к судебному заседанию либо организует и проводит предварительное слушание.

Важнейшей стадией уголовного процесса является **судебное разбирательство**, которое представляет собой рассмотрение уголовного дела по существу в заседании суда первой инстанции. В результате непосредственного исследования доказательств подсудимый может быть признан виновным в совершении преступления или невиновным, подвергнут уголовному наказанию или освобожден от него.

Судебное разбирательство осуществляется в строго установленной законом форме, здесь наиболее полно реализуются все важнейшие принципы уголовного процесса.

Судебное разбирательство чаще всего завершается постановлением обвинительного или оправдательного приговора, но в нем могут быть приняты и другие судебные решения, например, о прекращении уголовного дела.

Производство в суде второй (апелляционной) инстанции предусматривает апелляционный порядок рассмотрения уголовного дела. При производстве в апелляционной инстанции приговор или иное решение суда (судьи), не вступившие в законную силу, обжалуются сторонами в суд апелляционной инстанции (вышестоящий суд), который заново рассматривает уголовное дело с вынесением нового решения по существу. Суд апелляционной инстанции вправе отменить либо изменить приговор, постановить новый приговор, возвратить дело для повторного рассмотрения в суд первой инстанции.

Исполнение приговора является завершающей стадией уголовного процесса и включает ряд процессуальных действий и решений судьи, обеспечивающих реализацию приговора, вступившего в законную силу. В содержание этой стадии входит:

- 1) обращение судом приговора к исполнению;
- 2) непосредственное исполнение судом приговора полностью или в части;
- 3) разрешение вопросов, связанных с исполнением приговора.

Судебное решение обращается к исполнению посредством выполнения судом или иными органами определенных действий, а вопросы, возникающие при исполнении приговора, разрешаются судьей единолично в судебном заседании.

Содержание производства в кассационной инстанции состоит в том, что суд кассационной инстанции по жалобе стороны или представлению прокурора в коллегиальном составе проверяет судебные решения первой и апелляционной инстанций, *вступившие* в законную силу, с точки зрения их законности и обоснованности и в зависимости от результатов проверки оставляет судебное решение в силе, отменяет его или вносит в него необходимые изменения. Кассационный порядок пересмотра уголовного дела, в отличие от апелляционного производства,

предназначен только для исправления юридических ошибок, связанных с неправильным применением материального (уголовного) закона либо существенным нарушением уголовно-процессуального закона. Кассационная инстанция осуществляет проверку преимущественно по письменным материалам уголовного дела и не рассматривает уголовное дело по существу посредством исследования доказательств. Суд кассационной инстанции может принять решение об отмене либо изменении приговора или оставлении его в силе.

Стадия **производства в надзорной инстанции** состоит в проверке вступивших в законную силу решений нижестоящих судов Верховным Судом РФ. Процедура пересмотра и характер принимаемых решений в суде надзорной инстанции имеет сходство с правилами пересмотра дела в кассационном порядке.

Возобновление дел ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств представляет собой пересмотр вступивших в законную силу судебных решений в связи с обнаружением обстоятельств, которые существовали на момент вступления приговора или иного судебного решения в законную силу, но не были известны суду, либо обстоятельств, не известных суду на момент вынесения судебного решения.

Право возбуждения производства ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств принадлежит прокурору. Для установления вновь открывшихся обстоятельств прокурор своим постановлением возбуждает производство, проводит соответствующую проверку, истребует копию приговора и справку суда о вступлении его в законную силу. По окончании проверки или расследования и при наличии основания возобновления производства по уголовному делу прокурор направляет уголовное дело со своим заключением и другими материалами в суд для нового разбирательства; при отсутствии оснований – прекращает возбужденное им производство.

Для установления новых обстоятельств прокурор выносит постановление о возбуждении производства ввиду новых обстоятельств и направляет соответствующие материалы руководителю следственного органа для расследования. Существенные особенности имеет возобновление дел в связи с жалобой участника судопроизводства и наличием решения Конституционного Суда РФ либо Европейского Суда по правам человека.

Отдельные производства могут распространяться на одну либо несколько стадий уголовного процесса. Как правило, предпосылкой этому служит наличие особых задач, характер уголовного дела, характеристика субъектов уголовного процесса. Каждое производства имеют дифференцированную уголовно-процессуальную форму, о чем будет сказано ниже.

1.4. Уголовно-процессуальная форма: понятие, ее единство и дифференциация

Уголовно-процессуальная деятельность характеризуется не только стадийностью, но также и четко установленной формой производства по уголовным делам (в праве Древнего Рима известно выражение: «процессуальная форма есть существенная форма»).

***Уголовно-процессуальная форма** – это нормативно закрепленная система правил и процедур, определяющая основания, условия, сроки, последовательность и порядок совершения процессуальных действий и принятия процессуальных решений.*

При этом можно выделить уголовно-процессуальную форму определенного следственного или процессуального действия либо отдельной стадии уголовного процесса либо всего уголовного процесса в целом.

Процессуальная форма имеет следующие основные черты:

- 1) точное установление в законе порядка деятельности и принятия решения государственными органами;
- 2) предоставление заинтересованным лицам права непосредственно участвовать в процессуальной деятельности в целях охраны своих прав и законных интересов;
- 3) наличие специальных гарантий соблюдения прав и законных интересов участвующих в деле лиц;
- 4) обеспечение принятия решения в соответствии с законом на основании фактов, установленных определенным в законе способом.

Особенностями уголовно-процессуальной формы являются:

- 1) преобладание императивных начал над диспозитивными при выборе участниками процесса способа поведения;
- 2) обеспеченность надлежащего поведения участников процесса мерами государственного принуждения;
- 3) зависимость характера принуждения от общественной опасности совершенного преступления;
- 4) наличие института предварительного расследования, производимого по всем уголовным делам, за исключением дел частного обвинения;
- 5) наличие специального института защиты прав и законных интересов обвиняемого;
- 6) наличие приговора как акта правосудия об установлении уголовной ответственности и назначения виновному наказания.

Значение уголовно-процессуальной формы проявляется в том, что она:

- устанавливает детально урегулированный, устойчивый, строго обязательный режим производства по уголовным делам.
- обеспечивает соблюдение прав и интересов участников уголовного процесса.
- создает условия для достижения истины и наиболее эффективного судопроизводства по уголовному делу.

Любое нарушение процессуальной формы, процессуальное упрощенчество ведет к нарушению прав участников процесса, недействительности совершенных действий, отмене принятых решений.

Процессуальная форма едина для всех уголовных дел, однако имеет свои особенности применительно к их отдельным категориям. Критериями дифференциации уголовно-процессуальной формы могут выступать характер совершенного преступления, в зависимости от чего возникает потребность в усложнении или, наоборот, упрощении процедуры (дознание и предварительное следствие, обычный и особые порядки судебного разбирательства) либо характеристики субъекта преступления (возраст, психическое здоровье, наличие дипломатического, депутатского, служебного и др. иммунитетов). Особенности могут быть обусловлены особыми задачами либо гарантиями для участников уголовного судопроизводства (реабилитация, производство у мирового судьи, производство по делу при наличии досудебного соглашения о сотрудничестве).

1.5. Уголовно-процессуальные правоотношения: понятие, элементы и особенности

Уголовно-процессуальные правоотношения – это урегулированные нормами уголовно-процессуального права общественные отношения между субъектами уголовного процесса, проявляющиеся в их взаимных правах и обязанностях.

Общий объект уголовно-процессуальных отношений – предполагаемое уголовно-правовое отношение между государством в лице его органов и преступником (или виновным), подлежащее разрешению в сфере уголовного судопроизводства. *Специальный объект* уголовно-процессуальных отношений – ожидаемый результат поведения участников конкретного уголовно-процессуального отношения.

Субъекты уголовно-процессуальных отношений – участники правоотношений в сфере уголовного судопроизводства, обязательной и определяющей стороной среди которых являются представители государственной власти.

Содержанием уголовно-процессуальных отношений выступают действия участников уголовного судопроизводства, а формой уголовно-процессуальных отношений – права (правомочия) и обязанности участников уголовного судопроизводства⁵.

Особенности уголовно-процессуальных правоотношений заключаются в следующем:

1. Одним из субъектов правоотношений всегда является государственный орган или должностное лицо, в связи с чем их можно обозначить как «властеотношения». В уголовном процессе существует два вида правоотношений в зависимости от состава его участников: а) между государственными органами и должностными лицами (руководитель следственного органа – следователь, прокурор – суд, дознаватель – прокурор) и б) между властными субъектами и гражданами, участвующими в уголовном процессе (дознаватель – обвиняемый).

2. Уголовно-процессуальные правоотношения всегда имеют двусторонний характер, поскольку право и обязанность одного субъекта корреспондируют праву и обязанности другого субъекта. Так, право подачи потерпевшим апелляционной жалобы корреспондирует обязанности вышестоящего суда рассмотреть ее.

3. Характерной чертой уголовно-процессуальных отношений является их связь с уголовно-правовыми отношениями, поскольку вся уголовно-процессуальная деятельность направлена на выявление характера уголовно-правовых отношений. Между уголовными материальными и процессуальными отношениями имеется ряд существенных различий. Уголовно-правовые отношения возникают непосредственно между государством и лицом, совершившим преступление. В уголовно-процессуальных отношениях участвует не само государство, а его компетентные органы, осуществляющие правоприменительную деятельность. Юридическим фактом, влекущим возникновение уголовно-правовых отношений, является само общественно опасное деяние (действие или бездействие). Юридическим фактом, влекущим возникновение уголовно-процессуальных отношений, является поступление сведений о совершенном, совершаемом или готовящемся преступлении.

⁵ Вандышев В.В. Уголовный процесс. Общая и Особенная части: Учебник для юридических вузов и факультетов. М.: Волтерс Клувер, 2010. С. 12.

В большинстве случаев и качестве юридических фактов, влекущих за собой возникновение, изменение или прекращение уголовно-процессуальных отношений, выступают действия и решения компетентных государственных органов, связанные с выполнением возложенных на них задач⁶. Однако наряду с этим значение юридических фактов имеют предусмотренные законом действия других участников процесса, а также некоторые виды событий (например, смерть обвиняемого, влекущая необходимость прекращения дела) и состояний (например, тяжелое заболевание обвиняемого, влекущее необходимость приостановления производства по делу).

1.6. Субъекты уголовного процесса. Уголовно-процессуальные функции: понятие и виды

В качестве субъектов уголовно-процессуальных отношений выступают те лица и органы, которых закон наделяет процессуальными правами или обязанностями. Устанавливая эти права и обязанности, закон тем самым определяет и характер их деятельности. Круг субъектов уголовно-процессуальных отношений, т. е. лиц и органов, наделяемых в процессе теми или иными правами и обязанностями, закреплён в законе. Тем самым определяется круг лиц, обладающих процессуальной правоспособностью как установленной нормами процессуального права способности участников процесса иметь определенные процессуальные права и обязанности.

Для государственных органов и общественных организаций, а также для должностных лиц, участвующих в процессе, способность иметь права и обязанности сливается со способностью осуществлять эти права и обязанности своими действиями, объединяясь в единое понятие правосубъектности.

Для физических лиц правосубъектность, т.е. способность быть субъектом процессуальных отношений, не исключает необходимости определения их право- и дееспособности. В случае пороков дееспособности отдельных лиц она восполняется деятельностью их законных представителей.

Правосубъектность является предпосылкой правового статуса участника процесса, характеризующегося сочетанием определенных прав и обязанностей. Классификация субъектов уголовно-процессуальных отношений может быть произведена по различным критериям, один из которых – характер защищаемого ими интереса. В зависимости от этого критерия участники делятся на следующие группы: 1) государственные органы и должностные лица, ведущие процесс (суд, прокурор, следователь, дознаватель и др.); 2) лица, имеющие в уголовном деле личный интерес (обвиняемый, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик); 3) участники, представляющие интересы других субъектов процесса (защитник, представитель, законный представитель); 4) лица, содействующие правосудию (свидетель, эксперт, специалист, переводчик, понятые и др.).

Несколько иной будет классификация участников процесса в зависимости от выполняемой ими процессуальной функции. При этом под процессуальной функцией понимаются роль и назначение данного участника процесса, выраженные

⁶ Александров А.И. Понятие, сущность и задачи уголовного процесса // Уголовный процесс России: Общая часть / Под ред. В.З. Лукашевича. – СПб.: СПбГУ, 2004. С.28-29.

в направлении его деятельности. По этому критерию закон позволяет выделить четыре группы участников процесса:

- 1) участники, выполняющие функцию разрешения уголовного дела по существу. Данную функцию выполняют исключительно судья (суд);
- 2) участники процесса со стороны обвинения, на которых возложена функция обвинения (уголовного преследования). К этой группе закон относит прокурора, а также руководителя следственного органа, следователя, орган дознания, дознавателя, частного обвинителя, потерпевшего, его законного представителя и представителя, гражданского истца и его представителя;
- 3) участники процесса со стороны защиты, осуществляющие функцию защиты от обвинения. В эту группу включены подозреваемый, обвиняемый, его законный представитель, защитник, гражданский ответчик, его законный представитель и представитель;
- 4) участники, которые осуществляют вспомогательные или технические функции: свидетели, эксперты, специалисты, переводчики, понятые и т.д.

Функция уголовного преследования (обвинения) – это процессуальная деятельность, осуществляемая в целях изобличения подозреваемого, обвиняемого в совершении преступления (п. 55 ст. 5 УПК РФ).

В зависимости от интереса, который преследуется обвинителем, и правового статуса субъекта обвинительной функции существуют три вида обвинения – частное, публичное и частно-публичное.

Функция защиты – процессуальная деятельность, осуществляемая в целях защиты обвиняемого и подозреваемого от обвинения.

Функция разрешения дела (юстиции) – процессуальная деятельность, заключающаяся в судебном рассмотрении дела и решении вопроса о виновности и назначении наказания либо обратное.

1.7. Уголовно-процессуальные гарантии: понятие, виды и значение

Уголовно-процессуальные гарантии – это система правовых средств, обеспечивающих эффективное решение задач уголовного судопроизводства, охрану прав граждан и условия их реализации, точное исполнение обязанностей должностными лицами и органами, осуществляющими уголовно-процессуальную деятельность.

В широком значении весь уголовный процесс в целом может быть рассмотрен как система гарантий правильного разрешения уголовного дела, обеспечения прав и законных интересов его участников.

В юридической литературе принято выделять следующие виды уголовно-процессуальных гарантий: 1) гарантии правосудия; 2) принципов уголовного процесса; 3) гарантии прав и законных интересов личности. Данные виды гарантии взаимосвязаны и взаимообусловлены. Так, право обвиняемого на защиту обеспечивается возможностью приглашения им адвоката в качестве защитника. В то же время участие защитника обеспечивает реализацию принципа состязательности судопроизводства. Указанный принцип является гарантией объективного и справедливого разрешения дела, т.е. гарантией правосудия⁷. Эту мысль подтверждает

⁷ Уголовный процесс: Учебник / Коллектив авторов; под ред. В.А. Лазаревой. – М.: Юстиция,

и классическая англо-американская доктрина гарантий прав обвиняемого, которая предполагает:

- 1) право быть поставленным в известность о предмете и основании обвинения,
- 2) право иметь защитника,
- 3) право на гласный и скорый суд,
- 4) право на добросовестное и беспристрастное жюри,
- 5) право давать показание в свое оправдание и не быть принуждаемым к показанию против самого себя,
- 6) презумпция невиновности и право быть осужденным лишь при отсутствии разумного сомнения в виновности,
- 7) право очной ставки (the right to be confronted) со свидетелем, показывающим против обвиняемого,
- 8) право не быть дважды подвергнутым опасности осуждения за одно и то же деяние,
- 9) право на вторую инстанцию.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Каково значение понятия «уголовный процесс» (судопроизводство), из каких элементов оно складывается?
2. Какие цели и задачи преследует уголовное судопроизводство?
3. Каково соотношение уголовного процесса и правосудия?
4. Перечислите стадии уголовного процесса, дайте их общее понятие, признаки.
5. Каково значение понятия «уголовно-процессуальная форма»? В чем проявляется ее единство и дифференциация?
6. Дайте понятие термина «уголовно-процессуальная функция»? Укажите, какие основные функции существуют в уголовном процессе, в чем их сущность? Кто является носителем каждой из них?
7. Раскройте понятие и элементы уголовно-процессуальных правоотношений? В чем заключаются их особенности?
8. Каково понятие и значение уголовно-процессуальных гарантий? Какие виды гарантий существуют в уголовном судопроизводстве? Какую сферу они обеспечивают?

Глава 2.

ПОНЯТИЕ, ИСТОЧНИКИ И НОРМЫ УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА

В результате изучения данной главы обучающийся должен:

Знать: понятие и сущность уголовно-процессуального права; виды уголовного процесса; понятие и систему источников уголовно-процессуального права; понятие, виды и структуры уголовно-процессуального права.

Уметь: разграничивать источники уголовного процесса в зависимости от их юридической силы; различать структуру норм уголовно-процессуального права;

применять уголовно-процессуальный закон в пространстве, во времени, по кругу лиц и по аналогии.

Владеть знаниями: *о видах уголовно-процессуального права; о соотношении уголовно-процессуального права с другими отраслями права и учебными дисциплинами.*

Ключевые термины: *уголовно-процессуальное право; обвинительный вид уголовного процесса; розыскной (инквизиционный) вид уголовного процесса; состязательный вид уголовного процесса; смешанный вид уголовного процесса; источники уголовно-процессуального права; уголовно-процессуальная норма; действие уголовного процесса в пространстве, во времени, по кругу лиц.*

2.1. Понятие уголовно-процессуального права и его соотношение с другими отраслями права и юридическими дисциплинами

Уголовно-процессуальное право – отрасль российского права, представляет собой совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения, возникающие, функционирующие и прекращающиеся как на этапе проверки сообщения о совершенном или готовящемся преступлении, так и на различных стадиях уголовного процесса.

Уголовно-процессуальное право, как любая другая отрасль права основана на Конституции Российской Федерации, что свидетельствует о тесной взаимосвязи с **конституционным правом**. Провозглашенные в Конституции Российской Федерации принципы легли в основу построения всех уголовно-процессуальных институтов и нашли самостоятельное отражение в главе 2 УПК РФ: законность при производстве по уголовному делу, осуществление правосудия только судом, независимость судей, уважение чести и достоинства личности, неприкосновенность личности, охрана прав и свобод человека и гражданина в уголовном судопроизводстве, неприкосновенность жилища и другие. Возникающие в рамках осуществления производства по уголовным делам правоотношения между участниками уголовного судопроизводства, должностными лицами и органами регламентированы уголовно-процессуальным правом в соответствии с нормами, предписанными Конституцией Российской Федерации.

Соотношение уголовного и уголовно-процессуального права. Уголовное право предусматривает основание уголовной ответственности, устанавливает виды наказания и иные меры, назначаемые за совершенное преступное деяние. Определяет обстоятельства, исключающие преступность деяния, раскрывает основания освобождения от уголовной ответственности и наказания. Уголовное право представляет собой совокупность норм материального права, реализация которых происходит путем применения норм и институтов уголовно-процессуального права. Принято различать возникающие в ходе применения данных отраслей правоотношения. Уголовно-правовые правоотношения, это отношения, возникающие между государством, установившим правила и нормы поведения и лицом, допустившим нарушение норм уголовного закона. Уголовно-процессуальные отношения возникают в момент получения должностным лицом информации о совершенном преступлении и продолжаются на протяжении всего периода установления обстоятельств, имеющих значения для принятия законного и обоснованного решения.

Уголовно-процессуальные отношения позволяют реализовывать уголовно-

правовые нормы, кроме того призваны обеспечить защиту граждан от необоснованного обвинения и осуждения.

Соотношение гражданского и уголовно-процессуального права. Применение норм уголовно-процессуального права создает условия для реализации норм материального гражданского права, при решении вопроса о возмещении ущерба, причиненного преступлением. Так лицо, предъявившее требование о возмещении имущественного вреда, при наличии оснований полагать, что данный вред причинен ему непосредственно преступлением, в рамках расследования по уголовному делу, признается гражданским истцом (ст. 44 УПК РФ). В свою очередь в качестве гражданского ответчика может быть привлечено физическое или юридическое лицо, которое в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации несет ответственность за вред, причиненный преступлением (ст. 54 УПК РФ). Уголовно-процессуальный кодекс российской Федерации содержит отдельную норму, содержащую в себе меры по обеспечению гражданского иска в уголовном судопроизводстве (ст. 161.1 УПК РФ).

Соотношение гражданско-процессуального и уголовно-процессуального права. Судопроизводство в указанных отраслях происходит на схожих основополагающих началах (принципах): состязательность и равноправие сторон, независимость суда, непосредственность, устность и гласность судебного разбирательства. Однако в то время как уголовное судопроизводство связано с восстановлением прав и законных интересов лиц, пострадавших от преступления и вынесением справедливого, всестороннего и полного приговора в отношении лица, совершившего общественно-опасное деяние, гражданский же процесс, в свою очередь, направлен на восстановление интересов частного характера.

Соотношение административно-процессуального и уголовно-процессуального права. Административное производство имеет схожие формы с уголовным процессом, руководствуется схожими принципами: право на защиту, оценка доказательств, гласность и др. Процедура формирования доказательственной базы практически тождественна, признаются показания свидетелей, заключения экспертов, составления протоколов проводимых процессуальных мероприятий по административным правонарушениям. Административные правонарушения отличаются от уголовных преступлений малозначительностью.

Соотношение оперативно-розыскной деятельности и уголовно-процессуального права. Уголовно-процессуальные отношения, возникающие в процессе расследования по уголовным делам тесно взаимосвязаны с оперативно-розыскной деятельностью. Так, одним из оснований для принятия решения о возбуждении уголовного дела является информация, полученная из оперативных источников (ст. 143 УПК РФ); надзор за деятельностью лиц, производящих расследование и осуществляющих оперативно-розыскные мероприятия возложен на органы прокуратуры (ст. 29, 30 Закона о прокуратуре); к полномочиям лиц, производящим расследование отнесена возможность дачи отдельных поручений сотрудникам оперативных подразделений.

В научной литературе, также принято отражать **взаимосвязь уголовно-процессуального права с отдельными дисциплинами**. В качестве примера приводится криминалистика. Криминалистика как учебная дисциплина позволяет освоить тактику производств отдельных следственных действий, позволяющих

сформировать доказательственную базу по расследуемому уголовному делу, кроме того, при производстве следственных действий могут применяться технические средства и способы обнаружения, фиксации и изъятия следов преступления и вещественных доказательств (ч. 6 ст. 164 УПК РФ). Существует и обратная взаимосвязь, криминалистические рекомендации не должны выходить за пределы уголовно-процессуальных норм.

2.2. Виды уголовного процесса

Многообразие правовых систем, устоявшихся норм и правил поведения общества, исторические этапы индивидуального развития каждого государства предопределяют задачи, стоящие перед уголовным процессом, образуют систему построения уголовно-процессуальных институтов. В зависимости от задач, стоящих перед уголовным процессом, процессуальных полномочий государственных органов и должностных лиц, осуществляющих уголовное преследование, обеспечения прав на защиту лиц, пострадавших от преступления, порядка формирования доказательств в процессе расследования принято различать несколько видов уголовного процесса: **обвинительный, розыскной (инквизиционный), состязательный и смешанный.**

Обвинительный. Обвинительный уголовный процесс характерен прежде всего для более раннего развития общественных отношений (период рабовладельческого общества, раннего феодализма). В уголовном процессе данного вида ключевой фигурой являлся обвинитель, т.е. лицо, которому преступлением был причинен вред. Он располагал полномочиями по возбуждению или прекращению уголовного процесса, сбору доказательственной базы (процесс сбора доказательств был примитивен, их можно было получить либо путем угроз или пыток, либо в процессе прохождения определенных испытаний «ордалии»). Бремя обеспечения явки подозреваемого в суд возлагалось также на обвинителя. Конфликт между обвинителем и лицом, совершившим преступления, разрешался в суде, который проходил открыто, гласно, устно. Результаты поединков, испытаний и состязаний оглашались общественности.

Функции суда возлагались на народные собрания, советы старейшин, либо уважаемых феодалов. В качестве доказательств зачастую принимались свидетельства о добропорядочности участников уголовного процесса. Однако следует отметить, что на тот период не существовало разделения судопроизводства на гражданское и уголовное.

Обвинительный процесс был характерен для периода действия Русской Правды. Усиление государственной власти, развитие общественных отношений, переориентированность преступлений с личной обиды, нанесенной потерпевшему в преступление против установленных государством норм и правил поведения привело к видоизменению и уголовного процесса.

Розыскной (инквизиционный) процесс. Для уголовного процесса данного вида характерно, передача функции судебной власти государству. Тяжба между обвинителем и обвиняемым переходила в разрешение конфликта между обвиняемым и государством.

Характерными чертами данного процесса является слияние в одном участнике функций защиты, обвинения и разрешения уголовного дела. Как правило,

в его полномочия входит решение вопроса о возбуждении уголовного дела, установление обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела, сбор и оценка доказательств, принятие всех процессуальных решений по делу. Прослеживалось отсутствие прав личности в уголовном судопроизводстве. Уголовный процесс проводился в два этапа: 1) сыск и следствие и 2) судебное производство. Следствие велось негласно, судебные разбирательства были тайные, закрытые, письменные.

Инквизиционный процесс (от лат. *inquisitio* – исследование) различал три вида приговоров: обвинительный, оправдательный, оставление в подозрении при недостаточности доказательств для осуждения. Значение одних и тех же доказательств дифференцировалось в зависимости от социального статуса лица, от которых оно получено.

Отсутствие контроля за законностью осуществления правосудия предопределило существование данного вида уголовного процесса.

В настоящее время розыскной уголовный процесс в чистом виде в мире почти не встречается, однако отдельные его элементы присутствуют и используются фактически во всех современных уголовно-процессуальных системах.

Состязательный уголовный процесс. Принято рассматривать состязательный уголовный процесс как наиболее демократический, справедливый и современный. Для уголовного судопроизводства в данном виде характерны следующие черты: одни участники уголовного процесса наделены функцией обвинения, другие защиты; процессуальное равенство сторон; в основу судопроизводства возложен принцип законности; решение по уголовному делу уполномочен принимать только суд; суд независим; презюмируется принцип презумпции невиновности лица, пока его вина не будет доказана в суде. В случае отказа обвинителя от предъявленного обвинения суд должен вынести оправдательный приговор. Разбирательство в судах проходит гласно, открыто, устно.

Состязательный вид уголовного процесса наиболее характерен для стран англо-американской правовой системы – США, Англия.

Современный уголовный процесс России также осуществляется на основе состязательности сторон (ч. 1 ст. 15 УПК РФ).

Смешанный вид уголовного процесса. Представляет собой сочетание розыскного и состязательного уголовного процесса. Для него характерно деление процесса производства расследования на досудебное производство с преимуществами розыскного процесса и судебное производство, которое проходит в соответствии с правилами состязательного производства.

Кроме того, следует отметить, что функции уголовного преследования возложены на следователя, дознавателя и прокурора. Принятие процессуальных решений, выполнение следственных действий возможно лишь лицом, выступающим со стороны обвинения (следователем, дознавателем). Остальные участники уголовного производства имеют возможность повлиять по ход расследования лишь путем заявления ходатайств и жалоб, которые уполномочены рассматривать органы расследования, прокурор и суд.

Возникновение данного типа процесса обычно связывают с принятием Уголовно-процессуального кодекса Франции, позже Германии и Австрии.

2.3. Понятие и система источников уголовно-процессуального права

Источники уголовно-процессуального права – совокупность уголовно-процессуальных норм и уголовно-процессуальных институтов, регулирующих правоотношения, возникающие на различных стадиях уголовного процесса.

В теории уголовного процесса нет единого подхода к пониманию источников уголовно-процессуального права, однако общие положения закреплены в ст. 1 УПК РФ, в соответствии с которым порядок уголовного судопроизводства на территории Российской Федерации устанавливается УПК РФ, основанным на Конституции Российской Федерации.

В свою очередь источники уголовно-процессуального права образуют уголовно-процессуальное законодательство, в состав которого входит и УПК РФ. Понятия «источники уголовно-процессуального права» и «уголовно-процессуальное законодательство» принято рассматривать как тождественные. Но не следует отождествлять понятия «уголовно-процессуальное законодательство» и «уголовно-процессуальное право». Последнее по своему содержанию шире и включает в себя уголовно-процессуальные источники.

Помимо Конституции Российской Федерации, действующего уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации законодатель отнес к источникам уголовного процесса и общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации (ч. 4 ст. 15 Конституции РФ, ч. 3 ст. 1 УПК РФ), решения Европейского суда по правам человека, Конституционного и Верховного Судов Российской Федерации.

Более того, закон определяет, что если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные УПК РФ, то применяются правила международного договора (ч. 3 ст. 1 УПК РФ).

Буквальное толкование ч. 2 ст. 7 УПК РФ, а также п. «О» ст. 71 Конституции Российской Федерации, позволяет относить к источникам уголовно-процессуального права федеральные законы и иные нормативные акты.

Система источников уголовно-процессуального права.

Конституция Российской Федерации принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 года. Структурно состоит из Преамбулы и двух разделов. Нормы, непосредственно относящиеся к уголовно-процессуальным отношениям содержатся во 2 главе «Права и свободы человека и гражданина» (ст.ст. 47-51 Конституции Российской Федерации): никто не может быть лишен права на рассмотрение его дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом. Обвиняемый в совершении преступления имеет право на рассмотрение его дела судом с участием присяжных заседателей в случаях, предусмотренных федеральным законом; каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи. В случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается бесплатно. Каждый задержанный, заключенный под стражу, обвиняемый в совершении преступления имеет право пользоваться помощью адвоката (защитника) с момента соответственно задержания, заключения под стражу или предъявления обвинения; Каждый обвиняемый в совершении преступления считается невиновным, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном федеральным законом порядке и установлена вступившим

в законную силу приговором суда. Обвиняемый не обязан доказывать свою невиновность. Неустранимые сомнения в виновности лица толкуются в пользу обвиняемого; никто не может быть повторно осужден за одно и то же преступление. При осуществлении правосудия не допускается использование доказательств, полученных с нарушением федерального закона. Каждый осужденный за преступление имеет право на пересмотр приговора вышестоящим судом в порядке, установленном федеральным законом, а также право просить о помиловании или смягчении наказания; что никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом. Федеральным законом могут устанавливаться иные случаи освобождения от обязанности давать свидетельские показания.

Помимо указанного, Конституция Российской Федерации провозглашает ряд основополагающих принципов, выражающих демократическую сущность уголовного процесса:

- права потерпевших от преступлений и злоупотреблений властью охраняются законом. Государство обеспечивает потерпевшим доступ к правосудию и компенсацию причиненного ущерба (ст. 52 Конституции РФ);

каждый имеет право на:

- возмещение государством вреда, причиненного незаконными действиями (или бездействием) органов государственной власти или их должностных лиц (ст. 53 Конституции РФ);
- государственную охрану достоинства личности (ст. 21),
- свободу и личную неприкосновенность (ст. 22);
- неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени (ст. 23, ч. 1 ст. 24);
- информацию (ч. 2 ст. 24);
- неприкосновенность жилища (ст. 25);
- свободу передвижения, выбора места проживания и жительства, выезда за пределы Российской Федерации (ст. 27).

Каждый из указанных принципов находит законодательное закрепление в уголовно-процессуальном кодексе Российской Федерации (глава 2 УПК РФ), которые в свою очередь оказывают непосредственное влияние на построение всех уголовно-процессуальных институтов.

Вопрос о применении судами норм Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия разрешен в одноименном постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 31 октября 1995 г. № 8⁸, среди основных положений которого следует отметить, следующее:

- закрепленное в Конституции Российской Федерации положение о ее высшей юридической силе означает, что все конституционные нормы имеют верховенство над законами и иными нормативными правовыми актами.
- согласно ч. 1 ст. 15 Конституции Российской Федерации Конституция имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории Российской Федерации. В соответствии с этим конституционным

⁸ О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 31 октября 1995 г. № 8 (ред. от 03.03.2015) // Российская газета. 1995. № 247.

- положением судам при рассмотрении дел следует оценивать содержание закона или иного нормативного правового акта, регулирующего рассматриваемые судом правоотношения, и во всех необходимых случаях применять Конституцию Российской Федерации в качестве акта прямого действия;
- в соответствии со ст. 18 Конституции Российской Федерации права и свободы человека и гражданина являются непосредственно действующими. Они определяют смысл, содержание и применение законов, деятельность законодательной и исполнительной власти, местного самоуправления и обеспечиваются правосудием.

Учитывая это конституционное положение, а также положение ч. 1 ст. 46 Конституции Российской Федерации, гарантирующей каждому право на судебную защиту его прав и свобод, суды обязаны обеспечить надлежащую защиту прав и свобод человека и гражданина путем своевременного и правильного рассмотрения дел.

Кроме того, следует отметить, что в случае коллизий между различными законами равной силы приоритетным признается последующий закон и закон, который специально предназначен для регулирования соответствующих отношений, а также те законы которые устанавливают дополнительные гарантии прав и свобод⁹.

Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации.

Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации согласно ч. 4 ст. 15 Конституции Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы.

Федеральным законом от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации»¹⁰ установлено, что Российская Федерация, выступая за соблюдение договорных и обычных норм, подтверждает свою приверженность основополагающему принципу международного права – принципу добросовестного выполнения международных обязательств.

Под **общепризнанными принципами международного права** следует понимать основополагающие императивные нормы международного права, принимаемые и признаваемые международным сообществом государств в целом, отклонение от которых недопустимо.

Под **общепризнанной нормой международного права** следует понимать правило поведения, принимаемое и признаваемое международным сообществом государств в целом в качестве юридически обязательного.

Под **международным договором Российской Федерации** надлежит понимать международное соглашение, заключенное Российской Федерацией с иностранным государством (или государствами), с международной организацией либо с иным образованием, обладающим правом заключать международные договоры, в письменной форме и регулируемое международным правом независимо от того,

⁹ По жалобе общества с ограниченной ответственностью «Аудиторская фирма «АристалЮКС» на нарушение конституционных прав и свобод положениями статей 7, 75 и 183 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации: определение Конституционного Суда РФ от 02 марта 2006 г. № 54-О // Собрание законодательства РФ. 2006. № 20. Ст. 2212.

¹⁰ О международных договорах Российской Федерации: федеральный закон от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ (ред. от 12.03.2014) // Собрание законодательства РФ. 1995. № 29. Ст. 2757.

содержится такое соглашение в одном документе или в нескольких, связанных между собой документах, а также независимо от его конкретного наименования (например, конвенция, пакт, соглашение и т.п.).

К общепризнанным международно-правовым документам относятся:

- Всеобщая декларация прав человека 1948 г.;
- Международный пакт о гражданских и политических правах 1966 г.;
- Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод 1950 г.;
- Декларация о защите всех лиц от пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращений и наказаний 1975 г.;
- Конвенция против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращений и наказаний 1984 г.;
- Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, подписанную странами-участниками СНГ 1993 г.

Исходя из смысла частей 3 и 4 статьи 15 Конституции Российской Федерации, части 3 статьи 5 Федерального закона «О международных договорах Российской Федерации» судами непосредственно могут применяться те вступившие в силу международные договоры, которые были официально опубликованы в Собрании законодательства Российской Федерации, в Бюллетене международных договоров, размещены на «Официальном интернет-портале правовой информации» (www.pravo.gov.ru) в порядке, установленном статьей 30 указанного Федерального закона. Международные договоры Российской Федерации межведомственного характера опубликовываются по решению федеральных органов исполнительной власти или уполномоченных организаций, от имени которых заключены такие договоры, в официальных изданиях этих органов.

Международный договор имеет приоритет над внутренним законодательством лишь в том случае, если согласие на обязательность которого было принято в форме федерального закона, в противном случае, данные договоры имеют приоритет в применении в отношении подзаконных нормативных актов, изданных органом государственной власти или уполномоченной организацией, заключившими данный договор (часть 4 статьи 15, статьи 90, 113 Конституции Российской Федерации).

Международные договоры, которые имеют прямое и непосредственное действие в правовой системе Российской Федерации, применимы судами, в том числе военными, в частности:

- если международным договором РФ установлены иные правила судопроизводства, чем уголовно-процессуальным законом РФ;
- если международным договором РФ регулируются отношения, в том числе отношения с иностранными лицами, ставшие предметом судебного рассмотрения (например, жалоб на решения о выдаче лиц, обвиняемых в совершении преступления или осужденных судом иностранного государства)¹¹.

В ходе осуществления уголовно-процессуальной деятельности допускаются случаи регулирования правовых отношений путем заключения двухсторонних

¹¹ Рыжаков А.П. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный). 9-е изд., перераб. // СПС КонсультантПлюс. 2014.

международных договоров (вопросы международного сотрудничества о выдаче лица, об оказании правовой помощи и др.).

Кроме того, следует отметить, что наряду с указанной ч. 4 ст. 15 Конституции Российской Федерации, согласно которой общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы, Конституция Российской Федерации провозглашает, что не соответствующие Конституции Российской Федерации международные договоры Российской Федерации не подлежат введению в действие и применению (ч. 6 ст. 125 Конституции РФ).

Решения Европейского суда по правам человека как источник уголовно-процессуального права.

В соответствии с Федеральным законом от 30 марта 1998 г. № 54-ФЗ «О ратификации Конвенции о защите прав человека и основных свобод и Протоколов к ней»¹² Российская Федерация в соответствии со статьей 46 Конвенции признает *ipso facto* и без специального соглашения юрисдикцию Европейского Суда по правам человека обязательной по вопросам толкования и применения Конвенции и Протоколов к ней в случаях предполагаемого нарушения Российской Федерацией положений этих договорных актов, когда предполагаемое нарушение имело место после их вступления в действие в отношении Российской Федерации (ст. 1 Федерального закона).

Верховный Суд РФ в постановлении от 10 октября 2003 г. № 5 «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации» пояснил судам, что «Российская Федерация как участник Конвенции о защите прав человека и основных свобод признает юрисдикцию Европейского Суда по правам человека обязательной по вопросам толкования и применения Конвенции и Протоколов к ней в случае предполагаемого нарушения Российской Федерацией положений этих договорных актов, когда предполагаемое нарушение имело место после вступления их в силу в отношении Российской Федерации (статья 1 Федерального закона от 30 марта 1998 г. № 54-ФЗ «О ратификации Конвенции о защите прав человека и основных свобод и Протоколов к ней»). Поэтому применение судами выше-названной Конвенции должно осуществляться с учетом практики Европейского Суда по правам человека во избежание любого нарушения Конвенции о защите прав человека и основных свобод».

Это предполагает, что постановления Европейского суда по правам человека (ЕСПЧ) становятся источником права, в том числе уголовно-процессуального.

Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации является основным источником уголовно-процессуального права, которым устанавливаются правила уголовного судопроизводства в Российской Федерации.

Действующий УПК РФ принят был принят Государственной Думой Российской Федерации 22 ноября 2001 г., подписан Президентом Российской Федерации 18 декабря 2001 г., вступил в силу 1 июля 2002 г.¹³ Однако с момента вступления

¹² О ратификации Конвенции о защите прав человека и основных свобод и Протоколов к ней: федеральным законом от 30 марта 1998 г. № 54-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 1998. № 14. Ст. 1514.

¹³ О введении в действие Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации:

кодекса в силу в него неоднократно вносились как незначительные изменения, так и корректирующие целые уголовно-процессуальные институты. Всего насчитывается внесение более 230 изменений, внесенных федеральными законами Российской Федерации,

В настоящее время структурно уголовно-процессуальный кодекс представлен шестью частями:

Часть 1 «Общие положения», включает в себя шесть разделов (I-VI), восемнадцать глав (1-18).

Раздел I «Основные положения, который включает в себя четыре главы 1 «Уголовно-процессуальное законодательство, 2 «Принципы уголовного судопроизводства», 3 «Уголовное преследование», 4 «Основания отказа в возбуждении уголовного дела, прекращения уголовного дела и уголовного преследования»). Особое значение в структуре УПК РФ имеет глава 2 о принципах уголовного судопроизводства. Никакие иные положения УПК РФ не могут противоречить принципам, закрепленным в главе 2.

Раздел II называется «Участники уголовного судопроизводства». В УПК РФ участники уголовного судопроизводства четко разделяются на четыре группы: суд, участники уголовного судопроизводства со стороны обвинения, со стороны защиты и иные участники уголовного судопроизводства. Четыре первые главы данного раздела (с 5 по 8) соответственно посвящены четырем группам участников уголовного судопроизводства. Глава 9 называется «Обстоятельства, исключающие участие в уголовном судопроизводстве» и предусматривает, в частности, порядок заявления и разрешения заявлений об отводах судьи, прокурора, следователя или дознавателя, секретаря судебного заседания, переводчика, эксперта, специалиста.

Раздел III «Доказательства и доказывание» состоит всего из двух глав: глава 10 «Доказательства в уголовном судопроизводстве» и глава 11 «Доказывание». В частности в 11 главе законодатель определил в чем заключается процесс доказывания (в собирании, проверке и оценке доказательств в целях установления обстоятельств, предусмотренных статьей 73 УПК РФ).

Раздел IV «Меры процессуального принуждения» включает в себя три главы. Глава 12 посвящена задержанию подозреваемого. В главе 13 регулируются вопросы, связанные с мерами пресечения в отношении подозреваемого или обвиняемого: подпиской о невыезде, залоге, домашнем аресте, заключении под стражу и другими. Следует отметить изменения, произошедшие в данном институте, так Федеральным законом от 18 апреля 2018 г. № 72-ФЗ¹⁴ введена новая мера пресечения – запрет определенных действий (ст. 105.1 УПК РФ). Глава 14 называется «Иные меры процессуального принуждения. В статьях этой главы регулируются вопросы, связанные с такими мерами как обязательство о явке, привод, временное отстранение от должности и другие.

Раздел V «Ходатайства и жалобы» состоит из двух глав: 15 «Ходатайства», 16

Федеральный закон от 18 декабря 2001 г. № 177-ФЗ (ред. от 23.06.2016) // Собрание законодательства РФ. 2001. № 52 (1 ч.). Ст. 4924.

¹⁴ О внесении изменений в Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации в части избрания и применения мер пресечения в виде запрета определенных действий, залога и домашнего ареста: федеральный закон от 18 апреля 2018 г. № 72-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 2018. № 17. Ст. 2421.

«Обжалование действий и решений суда и должностных лиц, осуществляющих уголовное судопроизводство». Раздел VI «Иные положения» также состоит из двух глав: 17 «Процессуальные сроки. Процессуальные издержки» и 18 «Реабилитация».

Часть 2 «Досудебное производство», включает в себя два раздела (VII-VIII), пятнадцать глав (19-32.1).

Данная часть полностью посвящена досудебному производству, состоящему из двух стадий – возбуждения уголовного дела и предварительного расследования. Соответственно этому делению в часть вторую входят два раздела – VII и VIII.

Раздел VII «Возбуждение уголовного дела» состоит из двух глав: 19 «Поводы и основания возбуждения уголовного дела» и 20 «Порядок возбуждения уголовного дела».

Раздел VIII «Предварительное расследование» самым большим в УПК РФ и состоит из тринадцати глав. В главе 21 регулируются общие условия предварительного расследования. Глава 22 посвящена одной из форм предварительного расследования – предварительному следствию. Второй форме предварительного расследования – дознанию – посвящены главы глава 32 «Дознание» и 32.1 «Дознание в сокращенной форме». При этом глава 32.1 была включена в УПК РФ Федеральным законом от 4 марта 2013 г. № 23-ФЗ «О внесении изменений в статьи 62 и 303 Уголовного кодекса Российской Федерации и Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации»¹⁵. Глава 23 называется «Привлечение в качестве обвиняемого. Предъявление обвинения». В последующих четырех главах регулируется производство отдельных следственных действий – осмотра, освидетельствования и следственного эксперимента (глава 24), обыска, выемки, наложения ареста на почтово-телеграфные отправления, контроля и записи переговоров, получения информации о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами (глава 25), допроса, очной ставки, опознания, проверки показаний на месте (глава 26), судебной экспертизы (глава 27). Глава 28 называется «Приостановление и возобновление предварительного следствия», глава 29 – «Прекращение уголовного дела», глава 30 «Направление уголовного дела с обвинительным заключением прокурору» и глава 31 «Действия и решения прокурора по уголовному делу, поступившему с обвинительным заключением».

Часть 3 «Судебное производство», включает в себя семь разделов (IX-XV), двадцать глав (33-49), из которых 5 утратило силу.

Раздел IX посвящен производству в суде первой инстанции (глава 33 «Общий порядок подготовки к судебному заседанию», глава 34 «Предварительное слушание», глава 35 «Общие условия судебного разбирательства», глава 36 «Подготовительная часть судебного заседания», глава 37 «Судебное следствие», глава 38 «Прения сторон и последнее слово подсудимого», глава 39 «Постановление приговора». В разделе X регулируется особый порядок судебного производства, в него включены две главы – 40 «Особенности принятия судебного решения при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением» и 40.1 «Особый порядок принятия судебного решения при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве».

¹⁵ О внесении изменений в статьи 62 и 303 Уголовного кодекса Российской Федерации и Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации: федеральный закон от 04 марта 2013 г. № 23-ФЗ (ред. от 28.12.2013) // Собрание законодательства Российской Федерации. 2013. № 9. Ст. 875.

По одной главе входят в раздел XI «Особенности производства у мирового судьи» (глава 41) и раздел XII «Особенности производства в суде с участием присяжных заседателей (глава 42 «Производство по уголовным делам, рассматриваемым с участием присяжных заседателей»). В главу 42 Федеральным законом от 23 июня 2016 г. № 190-ФЗ «О внесении изменений в Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации в связи с расширением применения института присяжных заседателей»¹⁶ были внесены существенные изменения, которые в своем большинстве вступят в силу с 1 июня 2018 года.

Значительные изменения в последнее время претерпели разделы XIII «Производство в суде второй инстанции» и XV «Пересмотр вступивших в законную силу приговоров, определений и постановлений суда». Федеральным законом от 29 декабря 2010 г. № 433-ФЗ «О внесении изменений в Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации и признании утратившими силу отдельных законодательных актов (положений законодательных актов) Российской Федерации»¹⁷ из раздела XII были исключены главы 43 «Апелляционное и кассационное обжалование судебных решений, не вступивших в законную силу», 44 «Апелляционный порядок рассмотрения уголовного дела», 45 «Кассационный порядок рассмотрения уголовного дела» и включена новая глава 45.1 «Производство в суде апелляционной инстанции». Из раздела XV УПК РФ этим же федеральным законом была исключена глава 48 «Производство в надзорной инстанции» и включены две новые главы – 47.1 «Производство в суде кассационной инстанции» и глава 48.1 «Производство в суде надзорной инстанции. Еще одной главой раздела XV является глава 49 «Возобновление производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств». Изменения в разделах XIII и XV УПК РФ связаны с изменением сущности апелляционной и кассационной инстанций в уголовном процессе. Первоначально и апелляционное и кассационное производство по уголовному делу осуществлялось в отношении судебных решений, не вступивших в законную силу. В настоящее время производство в суде апелляционной инстанции продолжает осуществляться в отношении судебных решений, не вступивших в законную силу, а производство в суде кассационной инстанции наряду с производством в суде надзорной инстанции – в отношении вступивших в законную силу судебных решений.

В часть 3 входит также раздел XIV, посвященный самостоятельной стадии уголовного процесса – исполнению приговора.

Часть 4 «Особый порядок уголовного судопроизводства», включает в себя два раздела (XVI-XVII), четыре главы (50-52).

Раздел XVI «Особенности производства по отдельным категориям уголовных дел» включает в себя две три: глава 50 «Производство по уголовным делам

¹⁶ О внесении изменений в Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации в связи с расширением применения института присяжных заседателей: федеральный закон от 23 июня 2016 г. № 190-ФЗ (ред. от 29.12.2017) // Собрание законодательства РФ. 2016. № 26 (Часть I). Ст. 3859.

¹⁷ О внесении изменений в Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации и признании утратившими силу отдельных законодательных актов (положений законодательных актов) Российской Федерации: федеральный закон от 29 декабря 2010 г. № 433-ФЗ (ред. от 31.12.2014) // Собрание законодательства Российской Федерации. 2011. № 1. Ст. 45

в отношении несовершеннолетних»; глава 51 «Производство о применении принудительных мер медицинского характера» и введенную Федеральным законом от 03 июля 2016 г. № 323-ФЗ «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации по вопросам совершенствования оснований и порядка освобождения от уголовной ответственности»¹⁸ главу 51.1 «Производство о назначении меры уголовно-правового характера при освобождении от уголовной ответственности».

Раздел XVI «Особенности производства по уголовным делам в отношении отдельных категорий лиц» включает в себя единственную одноименную главу 52.

Часть 5 «Международное сотрудничество в сфере уголовного судопроизводства», включает в себя один раздел (XVIII) и четыре главы.

В часть 5 входит единственный раздел ХУШ «Порядок взаимодействия судов, прокуроров, следователей и органов дознания с соответствующими компетентными органами и должностными лицами иностранных государств и международными организациями». В данный раздел входят три главы: глава 53 «Основные положения о порядке взаимодействия судов, прокуроров, следователей и органов дознания с соответствующими компетентными органами и должностными лицами иностранных государств и международными организациями», глава 54 «Выдача лица для уголовного преследования или исполнения приговора и глава 55 «Передача лица, осужденного к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого оно является».

Часть 6 «Электронные документы и бланки процессуальных документов», включает в себя один раздел XIX «Использование в уголовном судопроизводстве электронных документов и бланков процессуальных документов» и две главы: 56 «Порядок использования электронных документов и бланков процессуальных документов» и 57 «Перечень бланков процессуальных документов», которая в соответствии с Федеральным законом от 5 июня 2007 г. № 87-ФЗ «О внесении изменений в Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации и Федеральный закон «О прокуратуре Российской Федерации»»¹⁹ утратила силу.

Данная часть представлена в редакции Федерального закона от 23 июня 2016 г. № 220-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части применения электронных документов в деятельности органов судебной власти»²⁰.

В целом кодекс состоит из 19 разделов, 57 глав и 474 статей, но следует учитывать, что применяемая законодателем юридическая техника нумерации статей допускает возможность закрепления за одной статьей нескольких самостоятельных

¹⁸ О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации по вопросам совершенствования оснований и порядка освобождения от уголовной ответственности: федеральный закон от 03 июля 2016 г. № 323-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 2016. № 27 (часть II). Ст. 4256.

¹⁹ О внесении изменений в Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации и Федеральный закон «О прокуратуре Российской Федерации: федеральный закон от 5 июня 2007 г. № 87-ФЗ Собрание законодательства РФ. 2007. № 24. Ст. 2830.

²⁰ О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части применения электронных документов в деятельности органов судебной власти: Федеральный закон от 23 июня 2016 г. № 220-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 2016. № 26 (Часть I). Ст. 3889.

норм. Так, к примеру, в главе 45.1 «Производство в суде апелляционной инстанции» состоит из 36 статей, пронумерованных с 389.1 «Право апелляционного обжалования» до 389.36 «Повторное рассмотрение уголовного дела судом апелляционного инстанции».

Действующий уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации отличается своей логичностью построения уголовно-процессуальных институтов, системностью подхода к определению назначения уголовного судопроизводства, принципов уголовного процесса, определении функциональных обязанностей субъектов уголовного судопроизводства. Однако уголовно-процессуальный кодекс «прошел» достаточно длительный путь развития, подвергаясь изменениям вместе с меняющимися в стране общественными отношениями и политическими режимами, ему предшествовал Устав уголовного судопроизводства (1864 г.), его сменил первый уголовно-процессуальный кодекс (1922 г.), следующий кодекс был принят в 1923 г., на смену которого пришел УПК РСФСР 1960 г.

Иные законы Российской Федерации в системе источников уголовно-процессуального права.

Как было отмечено ранее, основным источником уголовно-процессуального права является уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации, однако невозможно в одном кодексе нормативно закрепить все многообразие уголовно-процессуальных отношений возникающих в рамках уголовного судопроизводства. Помимо указанных, к источникам уголовно-процессуального права следует отнести *Федеральные конституционные законы и Федеральные законы Российской Федерации.*

Федеральные конституционные законы определяют судебную систему, компетенцию судов, статус судей, полномочия и принципы деятельности уполномоченного по правам человека и др.

К примеру, Федеральный конституционный закон от 21 июля 1994 г. «О Конституционном Суде Российской Федерации»²¹ определил организацию Конституционного Суда Российской Федерации и статус судей, особенности производства в Конституционном Суде Российской Федерации по отдельным категориям дел. Не менее весомый вклад в развитие уголовно-процессуальных отношений и правовую регламентацию уголовно-процессуальной деятельности внес Федеральный конституционный закон от 31 декабря 1996 г. «О судебной системе Российской Федерации»²², который закрепил, что судебная власть в Российской Федерации осуществляется только судами в лице судей и привлекаемых в установленном законом порядке к осуществлению правосудия присяжных и арбитражных заседателей. Никакие другие органы и лица не вправе принимать на себя осуществление правосудия (ст. 1 ФКЗ).

В 1999 году принят Федеральный конституционный закон «О военных судах

²¹ О Конституционном Суде Российской Федерации: федеральный конституционный закон от 21 июля 1994 г. № 1-ФКЗ (ред. от 28.12.2016) // Собрание законодательства РФ. 1994. № 13. Ст. 1447.

²² О судебной системе Российской Федерации: федеральный конституционный закон от 31 декабря 1996 г. № 1-ФКЗ (ред. от 05.02.2014) // Собрание законодательства РФ. 1997. № 1. Ст. 1.

Российской Федерации»²³, который прописал, что военные суды осуществляют правосудие от имени Российской Федерации, рассматривая подсудные им дела в порядке гражданского, административного и уголовного судопроизводства (ст. 2 ФКЗ). Определил вопросы подсудности дел военным судам (ст. 7).

Статус Верховного Суда Российской Федерации закреплен Федеральным конституционным законом Российской Федерации от 5 февраля 2014 г. № 3-ФКЗ «О Верховном суде Российской Федерации»²⁴. Так, в частности ФКЗ определил, что Верховный Суд Российской Федерации осуществляет в предусмотренных федеральным законом процессуальных формах судебный надзор за деятельностью судов, образованных в соответствии с Федеральным конституционным законом «О судебной системе Российской Федерации» и федеральными законами, рассматривая гражданские дела, дела по разрешению экономических споров, уголовные, административные и иные дела, подсудные указанным судам, в качестве суда надзорной инстанции, а также в пределах своей компетенции в качестве суда апелляционной и кассационной инстанций (ч. 2 ст. 2).

К источникам уголовно-процессуального права относятся также федеральные законы, которые можно разделить на пять групп²⁵:

- федеральные законы, отражающие отдельные институты уголовно-процессуального права (например, Федеральный закон от 15 июля 1995 г. № 103-ФЗ «О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений»; Федеральный закон от 31 мая 2001 г. № 73-ФЗ «О государственной судебной-экспертной деятельности в Российской Федерации»);
- федеральные законы, регулирующие уголовно-процессуальную деятельность отдельных государственных органов: Федеральный закон от 28 декабря 2010 г. № 403-ФЗ «О Следственном комитете Российской Федерации»; Федеральный закон от 7 февраля 2011 г. № 3-ФЗ «О полиции» и др.;
- федеральные законы, регулирующие статус отдельных участников уголовного процесса: Федеральный закон от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»; Федеральный закон от 20 августа 2004 г. № 113-ФЗ «О присяжных заседателях федеральных судов общей юрисдикции в Российской Федерации» и др.;
- федеральные законы, регулирующие вопросы доказывания и доказательств (доказательственного права): Федеральный закон от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности»; Федеральный закон от 31 мая 2001 г. № 73-ФЗ «О государственной судебной-экспертной деятельности в Российской Федерации»;
- федеральные законы, регулирующие статус лиц, в отношении которых

²³ О военных судах Российской Федерации: федеральный конституционный закон от 23 июня 1999 г. № 1-ФКЗ (ред. от 03.07.2016) // Собрание законодательства РФ. 1999. № 26. Ст. 3170.

²⁴ О Верховном Суде Российской Федерации: федеральный конституционный закон от 05 февраля 2014 г. № 3-ФКЗ (ред. от 15.02.2016) // Собрание законодательства РФ. 2014. № 6. Ст. 550.

²⁵ Данная классификация разработана В.Н. Ларионовым (*Ларионов В.Н. Источники уголовно-процессуального права и роль судебных решений в регулировании уголовно-процессуальных отношений: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. СПб., 2006. С. 7-8.*)

установлен особый порядок судопроизводства (лиц, обладающих неприкосновенностью в уголовном процессе): Федеральный закон от 8 мая 1994 г. № 3-ФЗ «О статусе члена Совета Федерации и статусе депутата Государственной Думы»; Федеральный закон от 5 апреля 2013 г. № 41-ФЗ «О Счетной палате Российской Федерации» и др.

Судебные решения как источник уголовно-процессуального права.

На уголовно-процессуальную деятельность непосредственное влияние оказывают и **решения Конституционного и Верховного суда Российской Федерации**, что дает основание отнести их к источникам уголовно-процессуального права, но следует учитывать, что решения этих судов не создают самостоятельных норм, а представляют собой толкование существующих норм и правоприменительной практики, что *не дает возможности признавать их самостоятельным источником права.*

Решения Конституционного суда Российской Федерации.

Наибольшее значение для уголовного судопроизводства имеет такое полномочие Конституционного Суда РФ, как проверка конституционности законов и иных нормативных правовых актов. Иницируют проверки такого рода жалобы на нарушения прав и свобод, провозглашенных Конституцией Российской Федерации.

Важно отметить, что Конституционный Суд Российской Федерации уполномочен к принятию двух видов решений, которые имеют отношения к уголовно-процессуальной деятельности: о толковании положений Конституции РФ, устанавливающих правовые основы осуществления уголовного судопроизводства; о проверки конституционности уголовно-процессуальных норм.

В случае если Конституционный Суд РФ признает неконституционность нормы или закона, в соответствии с Федеральным конституционным законом от 21 июля 1994 г. № 1 «О Конституционном Суде Российской Федерации» это является основанием для отмены в установленном порядке положений других нормативных актов либо договоров, основанных на признанных неконституционными полностью или частично нормативном акте либо договоре либо воспроизводящих их или содержащих такие же положения, какие были признаны неконституционными.

Признание не соответствующими Конституции Российской Федерации нормативного акта субъекта Российской Федерации, договора субъекта Российской Федерации или отдельных их положений является основанием для отмены в установленном порядке органами государственной власти других субъектов Российской Федерации положений принятых ими нормативных актов либо заключенных договоров, содержащих такие же положения, какие были признаны неконституционными.

В случае признания нормативного акта органа государственной власти или договора между органами государственной власти либо отдельных их положений соответствующими Конституции Российской Федерации в данном Конституционном Судом Российской Федерации истолковании при их применении исключается любое иное их истолкование, а на последствия принятия такого постановления распространяются положения настоящего Федерального конституционного закона и иных федеральных законов, установленные для случаев признания нормативного акта или договора либо отдельных их положений не соответствующими

Конституции Российской Федерации, если иное не установлено настоящим Федеральным конституционным законом (ст. 87 ФКЗ).

Приведем пример решения Конституционного суда РФ, признавшего отдельные нормы УПК РФ, не соответствующими Конституции РФ. Так, Конституционный Суд РФ от 14 июля 2011 г. № 16-П «По делу о проверке конституционности положений пункта 4 части первой статьи 24 и пункта 1 статьи 254 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобами граждан С.И. Александрина и Ю.Ф. Ващенко»²⁶ постановил, следующее: «Признать взаимосвязанные положения пункта 4 части первой статьи 24 и пункта 1 статьи 254 УПК РФ, закрепляющие в качестве основания прекращения уголовного дела смерть подозреваемого (обвиняемого), за исключением случаев, когда производство по уголовному делу необходимо для реабилитации умершего, *не соответствующими Конституции Российской Федерации*, ее статьям 21 (часть 1), 23 (часть 1), 46 (часть 1 и 2) и 49, в той мере, в какой эти положения в системе действующего правового регулирования позволяют прекратить уголовное дело в связи со смертью подозреваемого (обвиняемого) без согласия его близких родственников.

В качестве примера решения о выявлении конституционного-правового смысла нормы уголовно-процессуального закона можно отметить постановление Конституционного суда РФ от 17 декабря 2015 г. № 33-П «По делу о проверке конституционности пункта 7 части второй статьи 29, части четвертой статьи 165 и части первой статьи 182 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобой граждан А.В. Баляна, М.С. Дзюбы и других»²⁷, согласно которому суд постановил: «Признать пункт 7 части второй статьи 29, часть четвертую статьи 165 и часть первую статьи 182 УПК РФ *не противоречащими Конституции Российской Федерации*, поскольку содержащиеся в них положения по своему конституционно-правовому смыслу в системе действующего правового регулирования, в том числе во взаимосвязи со статьей 8 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», статьями 6 и 8 Конвенции о защите прав человека и основных свобод и статьями 14 и 17 Международного пакта о гражданских и политических правах, предполагают, что: обыск, связанный с доступом к материалам адвокатского производства, возможен только на основании судебного решения, в котором должны быть указаны конкретные объекты поиска и изъятия в ходе данного следственного действия и сведения, служащие законным основанием для его проведения; исследованию органами, осуществляющими уголовное преследование, и принудительному изъятию в ходе обыска не подлежат такие материалы адвокатского производства в отношении доверителя адвоката, которые содержат сведения, не выходящие за рамки оказания собственно профессиональной юридической помощи

²⁶ По делу о проверке конституционности положений пункта 4 части первой статьи 24 и пункта 1 статьи 254 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобами граждан С.И. Александрина и Ю.Ф. Ващенко: постановление Конституционного Суда РФ от 14 июля 2011 г. № 16-П // Собрание законодательства РФ. 2011. № 30 (2). Ст. 4698.

²⁷ По делу о проверке конституционности пункта 7 части второй статьи 29, части четвертой статьи 165 и части первой статьи 182 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобой граждан А.В. Баляна, М.С. Дзюбы и других: постановление Конституционного Суда РФ от 17 декабря 2015 г. № 33-П // Собрание законодательства РФ. 2015. № 52 (часть I). Ст. 7682.

как по уголовному делу, в котором адвокат является защитником, так и по каким-либо другим делам, находящимся в производстве адвоката, т.е. материалы, не связанные непосредственно с нарушениями со стороны как адвоката, так и его доверителя, совершенными в ходе производства по данному делу, которые имеют уголовно противоправный характер, либо другими преступлениями, совершенными третьими лицами, либо состоят в хранении орудий преступления или предметов, которые запрещены к обращению или оборот которых ограничен на основании закона; в ходе обыска в помещениях, используемых для осуществления адвокатской деятельности, запрещается видео-, фото- и иная фиксация материалов адвокатских производств в той их части, которая составляет адвокатскую тайну».

Решения Верховного суда Российской Федерации. Правоприменители в процессе осуществления уголовно-процессуальной деятельности зачастую сталкиваются со сложностью в толковании закона, которые в свою очередь нуждаются в разъяснении. Правом такого разъяснения наделен Пленум Верховного Суда Российской Федерации, путем издания соответствующих актов. В данных актах устанавливается единый порядок осуществления уголовно-процессуальных действий и принятия уголовно-процессуальных решений, которые являются обязательными по всем уголовным делам и для всех судов.

Верховный Суд РФ, изучая и обобщая решения рассмотренных уголовных дел нижестоящих судов, а также, рассматривая уголовные дела в качестве суда апелляционной, кассационной инстанции, в порядке надзора и по новым и вновь открывшимся обстоятельствам, формирует судебную практику, осуществляет толкование законов.

Так в качестве примера приведем постановление Пленума Верховного Суда от 01 июня 2017 г. № 19 «О практике рассмотрения судами ходатайств о производстве следственных действий, связанных с ограничением конституционных прав граждан (статья 165 УПК РФ)»²⁸, в котором дано разъяснение, что: «Судам следует учитывать, что ходатайство о производстве следственного действия по уголовному делу, предварительное следствие или дознание по которому осуществляется следственной группой либо группой дознавателей, полномочен возбудить перед судом только руководитель такой группы (пункт 7 части 4 статьи 163, пункт 8 части 4 статьи 223.2 УПК РФ). В тех случаях, когда ходатайство о производстве следственного действия возбуждено перед судом непосредственно руководителем следственного органа, принявшим уголовное дело к своему производству, согласия вышестоящего руководителя следственного органа на направление ходатайства в суд не требуется» (пункт 2 Постановления).

Другой пример, в Постановлении Пленума Верховного Суда от 13 февраля 2018 г. № 5 «О применении судами некоторых положений Федерального закона «О присяжных заседателях федеральных судов общей юрисдикции в Российской Федерации»»²⁹, определено, что: «Граждане, включенные в общий и запасной

²⁸ О практике рассмотрения судами ходатайств о производстве следственных действий, связанных с ограничением конституционных прав граждан (статья 165 УПК РФ): постановление Пленума Верховного Суда РФ от 01 июня 2017 г. № 19 // Российская газета. 2017. № 125.

²⁹ О применении судами некоторых положений Федерального закона «О присяжных заседателях федеральных судов общей юрисдикции в Российской Федерации»:

списки кандидатов в присяжные заседатели субъекта Российской Федерации, общий и запасной списки кандидатов в присяжные заседатели для окружного (флотского) военного суда, составленные в соответствии с Федеральным законом «О присяжных заседателях федеральных судов общей юрисдикции в Российской Федерации» в редакции Федерального закона от 29 декабря 2010 года № 433-ФЗ, сохраняют свои полномочия до 1 июня 2018 года, а в случае их участия в качестве присяжных заседателей в рассмотрении верховным судом республики, краевым, областным судом, судом города федерального значения, автономной области, автономного округа, окружным (флотским) военным судом уголовных дел, которые не могут быть закончены до истечения этого срока, – до окончания рассмотрения таких дел» (пункт 2 Постановления).

Подзаконные нормативно-правовые акты.

Не являющиеся самостоятельными источниками уголовно-процессуального права, но оказывающими непосредственное влияние на осуществление уголовно-процессуальной деятельности являются: указы Президента Российской Федерации, постановления Правительства Российской Федерации, ведомственные нормативно-правовые акты.

К подзаконным актам следует относить приказы Генеральной прокуратуры Российской Федерации, Следственного комитета Российской Федерации.

Указанные нормативные акты как правило содержат в себе уточнение (конкретизацию) существующих уголовно-процессуальных норм, обращают внимание на соблюдение отдельно взятых норм, определяют правило реагирования на их нарушения.

Так, к примеру, в постановлении Правительства от 8 мая 2015 г. № 449 определены условия хранения, учета и передачи вещественных доказательств по уголовным делам³⁰. Или в приказе Генпрокуратуры Российской Федерации от 14 ноября 2017 г. № 774 определена организация прокурорского надзора за соблюдением прав несовершеннолетних на досудебных стадиях уголовного судопроизводства³¹.

2.4. Понятие, виды и структура уголовно-процессуальных норм

Уголовно-процессуальное право структурно состоит из норм, регулирующих порядок уголовного судопроизводства, определяющие правила поведения, права, обязанности и ответственность участников уголовного процесса, регламентирующие порядок функционирования уголовно-процессуальных институтов.

Нормы уголовно-процессуального права – это установленное государством и обеспеченное принудительными мерами общее и общеобязательное правило поведения субъектов уголовно-процессуальной деятельности³².

постановление Пленума Верховного Суда РФ от 13 февраля 2018 г. № 5 // Российская газета. 2018. № 39.

³⁰ Об условиях хранения, учета и передачи вещественных доказательств по уголовным делам: постановление Правительства РФ от 08 мая 2015 г. № 449 // Собрание законодательства РФ. 2015. № 20. Ст. 2915.

³¹ Об организации прокурорского надзора за соблюдением прав несовершеннолетних на досудебных стадиях уголовного судопроизводства: приказ Генпрокуратуры России от 14 ноября 2017 г. № 774 // Законность. 2018. № 1.

³² Лазарева В.А. Уголовный процесс: Учебник // Коллектив авторов; под редакцией

Уголовно-процессуальные нормы установлены государством и отражены в уголовно-процессуальном кодексе Российской Федерации. Их реализация позволяет правоприменителям достичь назначения уголовного судопроизводства: защиту прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений и личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения ее прав и свобод (ст. 6 УПК РФ).

Характерные особенности уголовно-процессуальных норм:

1. Уголовно-процессуальные нормы всегда имеют конкретного адресата (участники уголовного судопроизводства, государственный орган или должностное лицо);
2. Имеют обязательный для исполнения характер для лиц, осуществляющих реализацию прав и законных интересов участников уголовного судопроизводства (следователь, дознаватель, прокурор, суд);
3. Выполняют как правоустанавливающие, так и охранительные функции;
4. Определяют допустимые или обязательные для исполнения правила поведения участников уголовно-процессуальных правоотношений;
5. Носят двухсторонний характер, где с одной стороны выступает государство, в лице государственного органа или должностного лица, а с другой – субъект уголовного судопроизводства.

Виды уголовно-процессуальных норм. В теории уголовного процесса принято уголовно-процессуальные нормы принято разделять на следующие виды:

1. **Нормы дозволения (управомачивающие).** К данному виду норм относятся те, которые позволяют участнику уголовно-процессуальных отношений совершение тех или иных действий. Например, эксперт вправе знакомиться с материалами уголовного дела, относящимися к предмету судебной экспертизы (п.1 ч. 3 ст. 57 УПК РФ) или переводчик вправе задавать вопросы участникам уголовного судопроизводства в целях уточнения перевода (п.1 ч. 3 ст. 59 УПК РФ).

2. **Нормы предписания (обязывающие).** Название данной группы норм говорит само за себя, к ним относятся те, которые предписывают участникам уголовного судопроизводства конкретные правила поведения. Например, в случае, если защитник участвует в производстве по уголовному делу, в материалах которого содержатся сведения, составляющие государственную тайну, и не имеет соответствующего допуска к указанным сведениям, **он обязан** дать подписку об их неразглашении, принимать меры по недопущению ознакомления с ними иных лиц, а также соблюдать требования законодательства Российской Федерации о государственной тайне при подготовке и передаче процессуальных документов, заявлений и иных документов, содержащих такие сведения (ч. 5 ст. 49 УПК РФ) или о произведенном задержании орган дознания, дознаватель или следователь обязан сообщить прокурору в письменном виде в течение 12 часов с момента задержания подозреваемого (ч. 3 ст. 92 УПК РФ).

3. **Нормы запреты (запрещающие).** Прямо установленное законом недопустимое поведение участников уголовного процесса или запрет на совершение конкретных действий. Например, присяжным заседателям **запрещается** исследовать факты прежней судимости, признания подсудимого хроническим алкоголиком

или наркоманом, а также иные данные, способные вызвать предубеждение присяжных в отношении подсудимого (ч. 8 ст. 335 УПК РФ) или в ходе обыска, осмотра и (или) выемки в жилых и служебных помещениях, используемых для осуществления адвокатской деятельности, **запрещается** изъятие всего производства адвоката по делам его доверителей, а также фотографирование, киносъемка, видеозапись и иная фиксация материалов указанного производства (ч. 2 ст. 450.1).

Структурно уголовно-процессуальная норма состоит из **гипотезы, диспозиции и санкции**. Однако далеко не каждая норма включает в себя наличие сразу всех трех элементов. В источниках уголовно-процессуального права, как и во многих других отраслях права, гипотеза и санкция словесно, как правило, опускаются из соображений юридической техники. Словесное выражение всех трех элементов структуры нормы права, в одной и той же статье или в части, пункте статьи встречаются крайне редко, и даже в этих случаях структуру нормы права можно выразить только логическим путем, применяя конструкцию «Если – то – иначе»³³.

Гипотеза нормы права – это указание на условие (обстоятельства, юридические факты), при которых могут быть осуществлены права, должны быть исполнены обязанности и соблюдены запреты, образующие диспозицию той же нормы³⁴.

Гипотеза указывает при каких условиях следует руководствоваться данной правовой нормой. Как правило такие нормы в тексте УПК РФ начинаются со слов: «Если...», «При...», «В случае...». Например, *если* в соответствии с настоящим Кодексом следственные и судебные документы подлежат обязательному вручению подозреваемому, обвиняемому, а также другим участникам уголовного судопроизводства, то указанные документы должны быть переведены на родной язык соответствующего участника уголовного судопроизводства или на язык, которым он владеет (ч. 3 ст. 18 УПК РФ), или *при* рассмотрении уголовного дела судом в составе трех судей федерального суда общей юрисдикции один из них председательствует в судебном заседании (ч. 5 ст. 30 УПК РФ), или *в случае* если после поступления уголовного дела в суд дело длительное время не рассматривается и судебный процесс затягивается, заинтересованные лица вправе обратиться к председателю суда с заявлением об ускорении рассмотрения дела (ч. 5 ст. 6.1 УПК РФ).

Диспозиция рассматривается как часть процессуальной нормы, где описывается модель должного, возможного или должно-возможного поведения участников регулируемого общественного отношения в сфере юридического процесса³⁵. Другими словами, определяет то, каким может или должно быть поведение адресата, при условии, предусмотренных гипотезой, а также определяет форму закрепления результатов таких действий. Допускаются нормы, в которых диспозиция носит принудительный характер. Например, при производстве обыска могут вскрываться любые помещения, если владелец отказывается добровольно их открыть (ч. 6 ст. 182 УПК РФ). В данном случае важно отличать данные нормы от санкций.

Санкция определяет наказание, которое должен понести субъект уголовно-процессуальных правоотношений, за невыполнение или ненадлежащее выполнение

³³ См.: Григонис Э.П. Теория государства и права. СПб., 2002. С. 109.

³⁴ Бахта А.С. К вопросу о структуре уголовно-процессуальных норм // Вестник Московского университета МВД России. 2009. № 6. С. 83.

³⁵ Бахта А.С. Указ. соч. С. 84.

диспозиции нормы. Иными словами, санкция представляет собой своеобразную карательную меру со стороны государства за допущенные нарушения предписаний закона. Санкции могут быть как **уголовно-процессуального характера**, так и **уголовно-правового**.

Санкции уголовно-правового характера закрепляют уголовную ответственность участнику уголовного судопроизводства за нарушение требований уголовно-процессуального законодательства. Например, за отказ от дачи показаний, а также за уклонение от прохождения освидетельствования, от производства в отношении его судебной экспертизы в случаях, когда не требуется его согласие, или от представления образцов почерка и иных образцов для сравнительного исследования потерпевший несет ответственность в соответствии со статьей 308 Уголовного кодекса Российской Федерации (ч. 7 ст. 42 УПК РФ).

В свою очередь санкции уголовно-процессуального характера принято подразделять на:

1. **Процессуально-штрафные.** Предусматривают возможность несения материальной ответственности, штрафа. Например, в случаях неисполнения участниками уголовного судопроизводства процессуальных обязанностей, предусмотренных настоящим Кодексом, а также нарушения ими порядка в судебном заседании на них может быть наложено денежное взыскание в размере до двух тысяч пятисот рублей в порядке, установленном статьей 118 настоящего Кодекса (ст. 117 УПК РФ).

2. **Правовосстановительные.** Санкции данной категории направлены на восстановление эффективной реализации правовой нормы. Например, о производстве освидетельствования следователь выносит постановление, которое является обязательным для освидетельствуемого лица (ч. 2 ст. 179 УПК РФ).

3. **Процессуально-предупредительные.** Санкции, которые направлены на заблаговременное устранение неблагоприятных причин и условий, мешающих принятию законного, обоснованного и аргументированного процессуального решения. Например, эксперт не может принимать участие в производстве по уголовному делу, если он находился или находится в служебной или иной зависимости от сторон или их представителей (п. 2 ч. 2 ст. 70 УПК РФ).

4. **Процессуально-принудительные.** Предполагают применение принудительных мер воздействия на участников уголовного судопроизводства. Например, в случае неявки по вызову без уважительных причин подозреваемый, обвиняемый, а также потерпевший и свидетель могут быть подвергнуты приводу (ч. 1 ст. 113 УПК РФ).

5. **Санкции, признающие ничтожность** ранее принятых решений или совершенных процессуальных действий. Например, в случае, если судья признает произведенное следственное действие незаконным, все доказательства, полученные в ходе такого следственного действия, признаются недопустимыми в соответствии со статьей 75 настоящего Кодекса (ч. 5 ст. 165 УПК РФ).

Совокупность норм права, регулирующих качественно однородные общественные отношения, внутри отрасли права, в теории государства и права называют **правовыми институтами**. Четкого перечня уголовно-процессуальных институтов не существует, но допустима их классификация на: **отраслевые, межотраслевые, регулятивные и охранительные**.

Отраслевой уголовно-процессуальный институт, тот, который не встречается в других отраслях права. Например, институт производства по уголовным делам, рассматриваемым судом с участием присяжных заседателей (глава 42 УПК РФ).

Межотраслевой институт присущ двум и более отраслям права. Например, институт жалоб и ходатайств (глава 15).

Регулятивный уголовно-процессуальный институт содержит в себе совокупность норм, направленных на регулирование уголовно-процессуальных отношений. Например, институт доказывания (глава 11).

Охранительный институт направлен на защиту уголовно-процессуальных отношений (например, институт реабилитации (глава 18)).

Уголовно-процессуальное право **полисистемно**: его нормы и институты одновременно относятся к различным институтам и подотраслям. Например, институт следственного действия входит в состав таких подотраслей уголовно-процессуального права, как предварительное расследование, судебное разбирательство, доказательственное право³⁶.

2.5. Пределы действия уголовно-процессуального закона

Под пределами уголовно-процессуального закона принято понимать его действие **в пространстве, по кругу лиц и во времени**.

Действие уголовно-процессуального закона в пространстве предполагает, что производство по уголовному делу на территории Российской Федерации независимо от места совершения преступления ведется в соответствии с уголовно-процессуальным кодексом Российской Федерации, если международным договором не установлено иное (ч. 1 ст. 2 УПК РФ). К территории Российской Федерации относятся территории ее субъектов, внутренние воды и территориальное море, воздушное пространство над ними. Федеральный закон от 31 июля 1998 года № 155-ФЗ (ред. от 05.02.2018) «О внутренних морских водах, территориальном море и прилегающей зоне Российской Федерации» определил границы внутренних вод и территориального моря³⁷, понятие воздушного пространства дано в Воздушном кодексе Российской Федерации от 19 марта 1997 года № 60-ФЗ (ред. от 31.12.2017)³⁸.

Нормы уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации применяются также при производстве по уголовному делу о преступлении, совершенном на воздушном, морском или речном судне, находящимся за пределами РФ под флагом РФ, если оно приписано к порту РФ (ч. 2 ст. 2 УПК РФ). Действие указанной нормы распространяется на любое судно, зарегистрированное на территории Российской Федерации в соответствии с требованиями действующего законодательства вне зависимости от формы собственности.

В 2016 года УПК РФ прописал норму, согласно которой в случаях, совершения

³⁶ Лазарева В.А. Уголовный процесс: Учебник / Коллектив авторов; под ред. В.А. Лазаревой. М.: Юстиция, 2015. С. 44.

³⁷ О внутренних морских водах, территориальном море и прилегающей зоне Российской Федерации: Федеральный закон от 31 июля 1998 г. № 155-ФЗ (ред. от 05.02.2018) // Собрание законодательства РФ. 1998. № 31. Ст. 3833.

³⁸ Воздушный кодекс Российской Федерации: федеральный закон от 19 марта 1997 № 60-ФЗ (ред. от 31.12.2017) // Собрание законодательства РФ. 1997. № 12. Ст. 1383.

преступления гражданами Российской Федерации и постоянно проживающими в Российской Федерации лицами без гражданства, вне пределов Российской Федерации преступление против интересов, охраняемых уголовным законодательством Российской Федерации, отдельные процессуальные действия за пределами Российской Федерации могут проводиться в соответствии с требованиями УПК РФ (ч. 3 ст. 2 УПК РФ).

Действие уголовно-процессуального закона по кругу лиц. Уголовное судопроизводство в отношении иностранных граждан или лиц без гражданства на территории Российской Федерации ведется в соответствии с правилами установленными уголовно-процессуальным кодексом Российской Федерации (ч. 1 ст. 3 УПК РФ). Кроме того, закон предусматривает нормы, согласно которой в случаях, совершения преступления гражданами Российской Федерации и постоянно проживающими в Российской Федерации лицами без гражданства, вне пределов Российской Федерации преступление против интересов, охраняемых уголовным законодательством Российской Федерации, отдельные процессуальные действия за пределами территории Российской Федерации в отношении иностранных граждан и лиц без гражданства могут проводиться в соответствии с требованиями уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации (ч. 1.1 ст. 3 УПК РФ).

Однако из данного правила есть исключения. Так в соответствии с ч. 2 ст. 3 УПК РФ процессуальные действия в отношении лиц, пользующихся иммунитетом от таких действий в соответствии с общепризнанными принципами и нормами международного права и международными договорами Российской Федерации, производятся с согласия иностранного государства, на службе которого находится или находилось лицо, пользующееся иммунитетом, или международной организации, членом персонала которой оно является или являлось. Информация о том, пользуется ли соответствующее лицо иммунитетом и каков объем такого иммунитета, предоставляется Министерством иностранных дел Российской Федерации. Перечень лиц, пользующихся дипломатическим иммунитетом утвержден Указом Президиума ВС СССР от 23 мая 1966 г. № 4961-VI³⁹. Согласно данного Указа помещения, занимаемые дипломатическим представительством, также неприкосновенны. Эти помещения и находящееся в них имущество, а также средства передвижения представительства пользуются иммунитетом от всех принудительных действий, в том числе обыска, выемки, ареста.

Резиденция главы дипломатического представительства и жилые помещения членов дипломатического персонала представительства пользуются той же неприкосновенностью и защитой, что и помещения представительства. Доступ в них может иметь место лишь с согласия главы дипломатического представительства или лица, его заменяющего.

Постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 10 октября 2003 г. № 5 «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации»⁴⁰

³⁹ Об утверждении положения о дипломатических и консульских представительствах иностранных государств на территории Союза Советских Социалистических Республик: Указ Президиума ВС СССР от 23 мая 1966 г. № 4961-VI // Ведомости ВС СССР. 1966. № 22. Ст. 387.

⁴⁰ О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм

определен круг лиц, пользующихся иммунитетом, в который входят: главы дипломатических представительств, члены представительств, имеющие дипломатический ранг, и члены их семей, если последние не являются гражданами государства пребывания. К иным лицам, пользующимся иммунитетом, относятся, в частности, главы государств, правительств, главы внешнеполитических ведомств государств, члены персонала дипломатического представительства, осуществляющие административно-техническое обслуживание представительства, члены их семей, проживающие вместе с указанными лицами, если они не являются гражданами государства пребывания или не проживают в нем постоянно, а также другие лица, которые пользуются иммунитетом согласно общепризнанным принципам и нормам международного права и международным договорам Российской Федерации.

Действие уголовно-процессуального закона во времени. Ограничение действия уголовно-процессуального закона во времени предусматривает, что при производстве по уголовному делу применяется уголовно-процессуальный закон, действующий во время производства соответствующего процессуального действия или принятия процессуального решения, если иное не установлено уголовно-процессуальным кодексом Российской Федерации (ст. 4 УПК РФ).

Федеральные конституционные законы, федеральные законы, акты палат Федерального Собрания вступают в силу одновременно на всей территории Российской Федерации по истечении десяти дней после дня их официального опубликования, если самими законами или актами палат не установлен другой порядок вступления их в силу (ст. 6 Федерального закона от 14 июня 1994 г. № 5-ФЗ «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания»). К примеру, сам Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации был принят Государственной Думой Российской Федерации 22 ноября 2001 г., подписан Президентом Российской Федерации 18 декабря 2001 г., вступил в силу 1 июля 2002 г.⁴¹, за исключением отдельных норм для которых установлены иные сроки и порядок введения в действие.

Следует отметить, что после вступления федерального закона об изменениях в УПК РФ его текст включается в текст УПК РФ, и он утрачивает свое самостоятельное значение.

Действие уголовно-процессуального закона во времени допускает начало производства по уголовному делу по одному закону, а завершение по другому, вступившему в силу в период осуществления уголовного процесса⁴². Применение данного правила происходило в 2014 года в связи с принятием в состав Российской Федерации Республики Крым и города федерального значения Севастополя, с учетом положений Федерального конституционного закона от 21 марта 2014 г.

международного права и международных договоров Российской Федерации: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 10 октября 2003 г. № 5 (ред. от 05.03.2013) // Российская газета. 2003. № 244.

⁴¹ О введении в действие Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации: Федеральный закон от 18 декабря 2001 г. № 177-ФЗ (ред. от 23.06.2016) // Собрание законодательства РФ. 2001. № 52 (1 ч.). Ст. 4924.

⁴² Постановление Президиума Верховного Суда РФ от 4 июня 2003 г. по делу Митрохина // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2003. № 12. С. 13, 14.

№ 6-ФКЗ «О принятии в Российскую Федерацию Республики Крым и образовании в составе Российской Федерации новых субъектов – Республики Крым и города федерального значения Севастополя». К примеру, в соответствии с Федеральным законом от 05 мая 2014 г. № 91-ФЗ «О применении положений Уголовного кодекса Российской Федерации и Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации на территориях Республики Крым и города федерального значения Севастополя»⁴³ материалы, по которым досудебное расследование деяний, содержащих признаки преступлений, на 18 марта 2014 года не было завершено (независимо от гражданства лица, подозреваемого в совершении преступления), передаются прокурору для определения вида уголовного преследования и ответственности в соответствии с Уголовно-процессуальным кодексом Российской Федерации (ч. 1 ст. 3).

По общему правилу уголовно-процессуальный закон обратной силы не имеет. Однако из этого правила есть исключение. После своей отмены уголовно-процессуальная норма может быть применена лишь тогда, когда она предоставляла субъекту уголовного процесса более льготные возможности.

Действие уголовно-процессуального права по аналогии.

Уголовно-процессуальное законодательство прямо не регламентирует возможность применения аналогии в уголовно-процессуальном праве. Однако в ходе правоприменения возникают ситуации, когда закон не содержит норму напрямую регламентирующую возникшую ситуацию или принятие того или иного решения. В данной ситуации допустимо применение аналогичной нормы, регламентирующую схожую ситуацию. К примеру, до приостановления предварительного следствия следователь выполняет все следственные действия, производство которых возможно в отсутствие подозреваемого или обвиняемого, и принимает меры по его розыску либо установлению лица, совершившего преступление (ч. 5 ст. 208 УПК РФ), но для дознавателя эта процедура не описана. Это не означает, что правила данной нормы не распространяется на дознавателей, здесь необходимо применять закон по аналогии.

Кроме того возможность применения аналогии допускает Конституционный Суд Российской Федерации, который в своем постановлении отметил, что «Возможные пробелы в уголовно-процессуальном регулировании могут быть восполнены в правоприменительной практике органов, ведущих судопроизводство, на основе процессуальной аналогии»⁴⁴. Данная позиция была подтверждена и в более позднем решении Конституционного Суда Российской Федерации от 2 июля 1998 г. № 20-П «По делу о проверке конституционности отдельных положений статей 331 и 464 УПК РСФСР в связи с жалобами ряда граждан»⁴⁵.

⁴³ О принятии в Российскую Федерацию Республики Крым и образовании в составе Российской Федерации новых субъектов – Республики Крым и города федерального значения Севастополя: федеральный конституционный закон от 21 марта 2014 г. № 6-ФКЗ // Собрание законодательства РФ. 2014. № 12. Ст. 1201.

⁴⁴ По делу о проверке конституционности ст. 418 УПК РСФСР в связи с запросом Каратузского районного суда Красноярского края: постановление Конституционного Суда РФ от 28 ноября 1996 г. № 19-П // Собрание законодательства РФ. 1996. № 50. Ст. 5679.

⁴⁵ По делу о проверке конституционности отдельных положений статей 331 и 464 УПК РСФСР в связи с жалобами ряда граждан: постановление Конституционного Суда РФ от 2 июля 1998 г. № 20-П // Собрание законодательства РФ. 1998. № 28. Ст. 3393.

Важно помнить, что аналогия права применяется лишь в крайних случаях, когда нет уголовно-процессуальной нормы, подходящей для применения по аналогии закона.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Дайте понятие уголовно-процессуального права.
2. Определите соотношение уголовно-процессуального права с другими отраслями права.
3. Какие виды уголовного процесса Вам известны? Раскройте основные их характерные черты.
4. Дайте понятие источники уголовно-процессуального права.
5. Перечислите источники уголовно-процессуального права в зависимости от их юридической силы.
6. Дайте понятие общепризнанные принципы международного права.
7. Дайте понятие общепризнанные нормы международного права.
8. Дайте понятие международный договор Российской Федерации.
9. Раскройте соотношение понятий «уголовно-процессуальное право» и «уголовно-процессуальное законодательство».
10. Дайте общую характеристику Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации.
11. Дайте понятие уголовно-процессуальные нормы.
12. Определите характерные особенности уголовно-процессуальных норм.
13. Перечислите виды уголовно-процессуальных норм.
14. Раскройте структуру уголовно-процессуальных норм.
15. Определите пределы действия уголовно-процессуального законодательства.
16. Возможно ли использование норм уголовно-процессуального закона по аналогии?

Глава 3.

ПРИНЦИПЫ УГОЛОВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА

В результате изучения данной темы обучающийся должен:

Знать: понятие принципов уголовного процесса, их признаки, сущность, значение; систему и классификацию принципов уголовного процесса, содержание отдельных принципов, системные связи между принципами.

Уметь: разграничивать один принцип процесса от другого, принципы от иных правил, регулирующих уголовно-процессуальную деятельность; определять системную взаимосвязь между процессуальными нормами и институтами, обеспечивающими действие отдельных принципов.

Владеть навыками: толкования уголовно-процессуального закона и применения его в конкретной фактической ситуации в соответствии с назначением уголовного судопроизводства и системой его принципов.

Ключевые термины: уголовно-процессуальные принцип; система принципов в уголовном процессе; состязательность; презумпция невиновности; неприкосновенность личности; язык уголовного судопроизводства.

3.1. Понятие, сущность и значение принципов уголовного процесса

Принцип (от лат. *principium* – начало) означает основное, исходное положение какой-либо науки, руководящее положение, основное правило для какой-то определенной деятельности.

Уголовно-процессуальные принципы – это юридически оформленные руководящие положения, закрепляющие наиболее общие и существенные свойства уголовного процесса, которые выражают его природу, социальную сущность и направленность, определяют основные правила уголовно-процессуальной деятельности.

Сущность уголовно-процессуальных принципов в том, что это не просто юридические идеи, а объективно необходимые общеобязательные критерии, определяющие характер уголовного судопроизводства в целом и позволяющие дать оценку уголовно-процессуальной деятельности и принимаемым решениям по уголовному делу. Первоначально уголовно-процессуальные принципы присутствуют в праве неосознанно, проявляясь во множестве уголовно-процессуальных норм. Однако с развитием права и роста правосознания принципы осознаются как определенная ценность, достижение развития общества и вычленяются в качестве определенных юридических идей, которые со временем закрепляются в законе (в Кодексах) в виде конкретных правовых предписаний и приобретают относительную самостоятельность.

Принципы формируются в соответствии с политикой государства в области правосудия. Первоначально они появляются в виде идей, которые в дальнейшем в процессе правотворчества постепенно закрепляются в действующем законодательстве в качестве самостоятельных норм.

Принципы уголовного процесса отражают тип государства и соответствующее ему законодательство, уровень развития уголовно-процессуальной науки, судебной практики и правосознания общества.

Принципы российского уголовного судопроизводства определяются социально-экономическим уровнем Российского государства, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих права и свободы человека и гражданина. Именно поэтому принципы уголовного процесса тесно связаны с общеправовыми принципами, закрепленными в Конституции Российской Федерации: верховенство закона (ст. 15); равенство всех перед законом и судом (ст. 19); неприкосновенность частной жизни, личной и семейной тайны (ч. 1 ст. 23); право на пользование родным языком (ст. 26) и др.

Не каждое общеправовое положение является принципом уголовного судопроизводства. Существуют признаки, позволяющие отличить принципы от иных правил уголовного процесса:

1. Принцип как норма должен быть закреплен в законе, принятом высшим органом законодательной власти, и обладать высшей юридической силой. Принципы не должны вырабатываться доктринальным способом, то есть по усмотрению отдельных ученых, поэтому они закрепляются законодательным способом. Таким образом, те идеи, которые не закреплены в законе, не являются принципами уголовного процесса.

Большинство принципов уголовного судопроизводства закреплены в Конституции Российской Федерации, но некоторые из них содержатся в отраслевом

законодательстве, то есть в УПК РФ и некоторых других законодательных актах.

В принципах уголовного процесса отразились положения таких международно-правовых актов, как Всеобщая декларация прав человека, Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод, Международный пакт о гражданских и политических правах и др.

2. Принцип, как правило поведения, должен обеспечиваться принудительной силой государства. В связи с этим принцип имеет трехзвенную структуру – гипотезу, диспозицию, санкцию. Так, например, при осуществлении правосудия не допускается использование доказательств, полученных с нарушением федерального закона (ч. 2 ст. 50 Конституции Российской Федерации). Принципы уголовного процесса носят императивный, властно-распорядительный характер, являются общеобязательными предписаниями, исполнение которых обеспечивается принудительной силой государственного воздействия. Обязательность принципов уголовного процесса обеспечивается их закреплением в Конституции Российской Федерации, которая имеет высшую юридическую силу на территории Российской Федерации. Соблюдение принципов уголовного процесса гарантируется внутригосударственным законодательством, которое обеспечивает отмену или изменение незаконного или необоснованного действия (бездействия) или решения должностного лица, государственного органа, а также международными нормами права, например, правом граждан обращаться в Европейский Суд по правам человека и другие межгосударственные органы по защите прав и свобод человека, если все имеющиеся внутригосударственные средства правовой защиты исчерпаны (ч. 3 ст. 46 Конституции Российской Федерации).

3. Принцип, будучи уголовно-процессуальной нормой, должен иметь основополагающее значение для всего уголовного процесса, а также должен определять его главные черты;

4. Принцип как норма должен находиться в определенном взаимоотношении с другими нормами-принципами уголовного процесса, как равный с равными, не дублируя друг друга и не вытекая друг из друга. Нормы уголовного процесса меньшей общности (институты, общие условия), не являющиеся принципами, должны вытекать из того или иного принципа, конкретизируя его, согласовываясь с ним. Принцип как норма должен быть общепроцессуальным по своему характеру и относиться ко всем стадиям уголовного судопроизводства. Так, например, каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод (ч. 1 ст. 46 Конституции Российской Федерации). Действительно, в суд может обратиться гражданин в любой стадии уголовного процесса – обвиняемый вправе обжаловать незаконное заключение под стражу в стадии предварительного расследования и он же, будучи подсудимым, вправе обжаловать вынесенный приговор до его вступления в законную силу. Любой участник уголовного процесса в любой стадии судопроизводства вправе обжаловать любое решение или действие любого должностного лица (ст. 22 УПК РФ). Однако не все принципы уголовного процесса реализуются на всех стадиях уголовного процесса, потому что пределы действия того или иного принципа определяются как общими, так и конкретными задачами отдельных стадий уголовного процесса, но все они находят свое выражение на стадии судебного разбирательства.

5. Принцип как норма должен являться элементом системы принципов, которая,

в свою очередь, обеспечивает эффективное функционирование уголовного судопроизводства и успешное решение задач уголовного процесса.

Значение принципов уголовного процесса заключается в том, что они служат достижению целей и задач уголовного судопроизводства. Если хоть один из принципов уголовного процесса будет нарушен, то осуществление задач уголовного судопроизводства будет невозможно. Например, нарушение принципа законности делает абсурдным разговор о справедливости судопроизводства в целом.

Таким образом, принципы уголовного процесса, закрепленные в Конституции Российской Федерации и УПК РФ, определяют главные черты российского уголовного судопроизводства и весь его характер. Они пронизывают всю систему норм уголовно-процессуального закона Российской Федерации, дают возможность определить сущность всего уголовного процесса.

3.2. Система и классификация принципов уголовного судопроизводства

Принципы уголовного судопроизводства тесно связаны между собой, их взаимопроникновение и взаимодополнение образует определенную систему. Принципы не просто суммируются в систему, они образуют ее как целое явление, обладающее особым, интегративным качеством. Только система принципов в их совокупности может гарантировать достижение целей уголовного процесса. В этом заключается ее новое качество, которым не обладает ни один из принципов, взятых в отдельности. Система принципов уголовного судопроизводства является ярко выраженной целенаправленной системой, потому что все принципы находятся в жестком иерархическом подчинении по отношению к цели. Нарушение одного принципа уголовного процесса, как правило, влечет нарушение ряда других принципов.

В главе 2 УПК РФ приведена система принципов уголовного судопроизводства, в нее включены:

1. Защита прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений и защита личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения ее прав и свобод (назначение уголовного судопроизводства) (ст. 6 УПК РФ);
2. Разумный срок уголовного судопроизводства (ст. 6.1 УПК РФ);
3. Принцип законности (ст. 7 УПК РФ);
4. Принцип осуществления правосудия только судом (ст. 8 УПК РФ);
5. Принцип уважения чести и достоинства личности (ст. 9 УПК РФ);
6. Принцип неприкосновенности личности (ст. 10 УПК РФ);
7. Принцип охраны прав и свобод человека и гражданина в уголовном судопроизводстве (ст. 11 УПК РФ);
8. Принцип неприкосновенности жилища (ст. 12 УПК РФ);
9. Принцип тайны переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений (ст. 13 УПК РФ);
10. Принцип презумпции невиновности (ст. 14 УПК РФ);
11. Принцип состязательности сторон (ст. 15 УПК РФ);
12. Принцип обеспечения подозреваемому и обвиняемому права на защиту (ст. 16 УПК РФ);
13. Принцип свободы оценки доказательств (ст. 17 УПК РФ);

14. Принцип национального языка судопроизводства (ст. 18 УПК РФ);

15. Принцип, обеспечивающий право на обжалование процессуальных действий и решений государственных органов и должностных лиц (ст. 19 УПК РФ).

Большинство принципов прямо закреплено в отдельных статьях Конституции Российской Федерации в виде конкретных правовых правил (например, ст.ст. 21-23, 46-49 и др.), а механизм их реализации применительно к уголовному судопроизводству раскрывается в УПК РФ. Поэтому нарушение принципов уголовного процесса в ходе предварительного расследования и судебного рассмотрения уголовного дела приводит к нарушению не только положений УПК, но и норм Конституции Российской Федерации.

Принципы уголовного судопроизводства, закрепленные в УПК РФ, в специально отведенной для них главе 2 (ст.ст. 6-19 УПК РФ), конкретизируются в дальнейшем в других нормах Общей и Особенной части УПК РФ. Например, принцип уважения чести и достоинства личности более детально закреплён в ст. 164 УПК РФ, где указаны общие правила производства следственных действий и подчеркнуто, что «при производстве следственных действий недопустимо применение насилия, угроз и иных незаконных мер, а равно создание опасности для жизни и здоровья участвующих в них лиц» (ч. 4 ст. 164 УПК РФ).

Важно заметить, что принципы уголовного судопроизводства содержатся не только в гл. 2 УПК РФ, но и в других главах закона. Например, принцип гласности (ст. 241 УПК РФ). Принципу публичности (ст. 21 УПК РФ) присуще общеправовое содержание. Принцип публичности происходит от самого понятия правосудия, то есть судопроизводства «правильного», основанного на законе.

Принципы уголовного процесса могут быть классифицированы. Так, например, А.В. Смирнов, К.Б. Калиновский⁴⁶ считают, что такая **классификация** может проводиться по следующим основаниям:

- по степени общности (абстрактности) принципы делятся на общеправовые, межотраслевые, отраслевые и институциональные;
- по источнику закрепления – закрепленные в международно-правовых актах, Конституции Российской Федерации (конституционные), УПК РФ (специфические);
- по сфере действия – организационные или судоустройственные (определяющие построение правоохранительной системы) и функциональные или судопроизводственные (определяющие процессуальную деятельность);
- по типам уголовного процесса – принципы розыскного и публично-состязательного судопроизводства.

Некоторые ученые считают, что не все принципы уголовного процесса равнозначны. Есть универсальные нормы-принципы, которые пронизывают все стороны уголовного судопроизводства, контролируют все его институты, и поэтому отступление от них всегда делает процесс недемократичным, несостязательным, несправедливым. Такими нормами-принципами являются: равенство сторон, независимость суда и др. Другие нормы-принципы являются как бы производными от универсальных норм и сфера их действия относительно ограничена – они

⁴⁶ Смирнов А.В., Калиновский К.Б. Уголовный процесс: Учебник для вузов / Под общ. ред. А.В. Смирнова. М.: ИНФРА-М, 2015. С. 81.

управляют не всеми институтами судопроизводства, а только теми, которые к ним непосредственно относятся (так называемые институциональные), например, принцип непосредственности исследования доказательств, свободной оценки доказательств, устности, гласности, недопустимости повторного уголовного преследования за одно и то же деяние, истины, неприкосновенности личности и др.

Конституционными являются такие принципы, которые закреплены непосредственно в Конституции Российской Федерации, но реализуются во многих отраслях права. Так, принцип законности действует не только в уголовном процессе, но и в уголовном праве, гражданском, жилищном и других. В Конституции Российской Федерации закреплены общеправовые принципы, которые, отражая сущность правового демократического государства, содержат гарантии прав и свобод человека и гражданина. При этом именно человек, его права и свободы признаются высшей ценностью по отношению к интересам государства (ст.ст. 2, 17, 18 Конституции Российской Федерации). К конституционным принципам относятся, например, принцип законности (ст. 7 УПК РФ, ст. 15 Конституции Российской Федерации); принцип осуществления правосудия только судом (ст. 8 УПК РФ, ст. 118 Конституции Российской Федерации); принцип уважения чести и достоинства личности (ст. 9 УПК РФ, ст. 21 Конституции Российской Федерации); принцип неприкосновенности личности (ст. 10 УПК РФ, ст. 22 Конституции Российской Федерации); принцип охраны прав и свобод человека и гражданина (ст. 11 УПК РФ, ст. 118 Конституции Российской Федерации); принцип неприкосновенности жилища (ст. 12 УПК РФ, ст. 25 Конституции Российской Федерации); принцип тайны переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений (ст. 13 УПК РФ, ст. 23 Конституции Российской Федерации); принцип публичности (ст. 21 УПК РФ, ст.ст. 2, 18 Конституции Российской Федерации); принцип презумпции невиновности (ст. 14 УПК РФ, ст. 49 Конституции Российской Федерации); принцип состязательности сторон (ст. 15 УПК РФ, ст. 123 Конституции Российской Федерации); принцип обеспечения подозреваемому и обвиняемому права на защиту (ст. 16 УПК РФ, ст.ст. 2, 45, 46, 48 Конституции Российской Федерации); принцип свободы оценки доказательств (ст. 17 УПК РФ, ст. 120 Конституции Российской Федерации); принцип национального языка судопроизводства (ст. 18 УПК РФ, ст. 26 Конституции Российской Федерации); принцип, обеспечивающий право на обжалование процессуальных действий и решений государственных органов и должностных лиц (ст. 19 УПК РФ, ст. 46 Конституции Российской Федерации); принцип независимости судей и подчинения их только закону (ст. 120 Конституции Российской Федерации). Некоторые ученые включают в данный перечень и другие принципы уголовного судопроизводства, однако в УПК РФ данные нормы отнесены к общим условиям судебного разбирательства, например, принцип сочетания коллегиальных и единоличных форм осуществления правосудия (ст. 31 УПК РФ).

Конституционные принципы являются нормами прямого действия, то есть они могут применяться непосредственно, независимо от того, внесены ли они в УПК РФ. Так было со ст. 51 Конституции Российской Федерации до принятия УПК РФ.

Специфическими являются такие принципы, которые определяются общеправовыми конституционными принципами, но имеют специфическое для

уголовно-процессуальной деятельности содержание и реализуются только в уголовном судопроизводстве. Таким образом, специфические принципы могут быть закреплены и в УПК РФ, и в Конституции Российской Федерации. К специфическим (уголовно-процессуальным) принципам относятся, например, принцип презумпции невиновности, принцип обеспечения подозреваемому и обвиняемому права на защиту.

Организационные или судоустройственные принципы определяют построение правоохранительной системы (например, глава 7 Конституции Российской Федерации), а функциональные или судопроизводственные регламентируют процессуальную деятельность – это принципы правосудия, то есть нормы, закрепляющие принципы организации и осуществления судебной власти (принцип осуществления правосудия только судом, принцип состязательности сторон, принцип свободы оценки доказательств и др.).

Принципы розыскного процесса подчиняют его идее единства. В нем действуют основополагающие принципы официальности (должностной инициативы) и инструктивности (чрезмерной регламентации). Из них вытекают процессуальное единачалие, письменность, ревизионное начало, тайность, формализм.

В публично-состязательном уголовном процессе система принципов складывается из основополагающих принципов – равноправия сторон и независимости суда. Из них вытекают принципы очности, непосредственности исследования доказательств, свободной оценки доказательств, устности, гласности, недопустимости повторного уголовного преследования за одно и то же деяние, истины, неприкосновенности личности.

Таким образом, классификация уголовно-процессуальных принципов позволяет определить сферу их действия в российском праве, а также круг отношений, который эти принципы регулируют.

3.3. Содержание отдельных принципов уголовного судопроизводства

В действующем уголовно-процессуальном законе отсутствует регламентация задач уголовного судопроизводства, вместо того, в УПК РФ определяется назначение уголовного судопроизводства (ст. 6 УПК РФ).

«Назначение» определяется как цель, предназначение⁴⁷. Следовательно, назначение уголовно-процессуальной деятельности – это ее цель, то, к чему надо стремиться; результаты, на достижение которых должны быть направлены действия органов и должностных лиц, ведущих уголовный процесс. В соответствии с ч. 1 ст. 6 УПК РФ уголовное судопроизводство имеет своим назначением:

- 1) защиту прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений;
- 2) защиту личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения ее прав и свобод.

Таким образом, назначение уголовного судопроизводства подчеркивает не карательную, а правозащитную, гуманистическую сущность этого вида правоохранительной деятельности.

⁴⁷ См.: Ожегов С.И. и Шведова Н.Ю. Толковый словарь русского языка. 4 изд. – М.: Росс. Академия наук. Институт им. В.В. Виноградова, 1999. С.382.

Защита лиц от преступлений находит выражение в уголовном преследовании лиц, совершивших эти преступления. Поскольку реализация уголовной ответственности, предусмотренной уголовным законом, невозможна без уголовного преследования, законодатель в данной норме подчеркивает, что уголовное преследование и назначение виновным справедливого наказания в той же мере отвечают назначению уголовного судопроизводства, что и отказ от уголовного преследования невиновных, освобождение их от наказания, реабилитация каждого, кто необоснованно подвергся уголовному преследованию. Иными словами, в ст. 6 УПК РФ в принцип уголовного судопроизводства, по сути, возведено назначение самой уголовно-процессуальной деятельности, т.е. ее задачи и цели⁴⁸.

К средствам достижения целей уголовного судопроизводства отнесено:

- 1) уголовное преследование виновных;
- 2) назначение виновным справедливого наказания;
- 3) отказ от уголовного преследования невиновных;
- 4) освобождение невиновных от наказания;
- 5) реабилитация каждого, кто необоснованно подвергся уголовному преследованию.

Рассматриваемый принцип обеспечивает единство производства по всем уголовным делам и служит гарантией законности деятельности его участников во всех стадиях уголовного процесса и в наибольшей степени в стадии судебного разбирательства. Любое нарушение уголовно-процессуального закона, которое путем лишения или ограничения гарантированных УПК РФ прав участников уголовного судопроизводства, несоблюдения процедуры судопроизводства ли иным путем повлияло или могло повлиять на постановление законного обоснованного и справедливого приговора (ч.1 ст.381 УПК РФ), по своему характеру препятствует реализации назначения уголовного судопроизводства. Установление подобных нарушений является основанием для отмены или изменения судебного решения судом вышестоящей инстанции. Это правило распространяется и на досудебное производство.

Разумный срок уголовного судопроизводства (ст. 6.1 УПК РФ). Право на разумный срок уголовного судопроизводства, предусмотренное ч. 1 ст. 6 Конвенции о защите прав человека и основных свобод было отражено в уголовно-процессуальном законе Российской Федерации ввиду постановления Европейского Суда по правам человека (ЕСПЧ) «Бурдов против России» (№ 2)⁴⁹. Нормы ст. 6.1 УПК РФ предназначены для регулирования отношений, возникающих между субъектами уголовного процесса по поводу обеспечения права лица на разумный срок уголовного судопроизводства. Лицо не должно длительное время оставаться в неопределенном состоянии относительно результатов рассмотрения своего дела.

⁴⁸ См.: Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации / Под общ. ред. В.В. Мозякова. М.: Экзамен XXI, 2002. С. 42.

⁴⁹ Дело «Бурдов (Burdov) против Российской Федерации» (№ 2) (жалоба № 33509/04): постановление ЕСПЧ от 15.01.2009. По делу обжалуется длительное уклонение властей от исполнения вступивших в силу решений, вынесенных в пользу заявителя. Допущены нарушения статьи 6 Конвенции о защите прав человека и основных свобод и статьи 1 Протокола № 1 // Российская хроника Европейского Суда. Приложение к «Бюллетеню Европейского Суда по правам человека». Спец. вып. 2009. № 4. С. 79-106.

Европейский Суд по правам человека определяет разумный срок как период времени, позволяющий избежать чрезмерного, необоснованного промедления при расследовании и рассмотрении уголовного дела. ЕСПЧ связывает последствия нарушения права лица на разумный срок с его эмоциональными переживаниями и душевными страданиями; с чувством разочарования от действий публичных субъектов процесса⁵⁰.

Разумный срок уголовного судопроизводства – это период времени в течение, которого субъекты, ведущие уголовный процесс, оперативно обеспечивают реализацию личных и публичных интересов в ходе уголовного преследования или разрешения уголовного дела в суде. Разумный срок начинается с момента появления повода к возбуждению уголовного дела и завершается вынесением последнего судебного решения (обвинительного приговора) по уголовному делу. Часть 3 ст.6.1 УПК РФ конкретизирует разумный срок уголовного процесса – с момента начала уголовного преследования до момента прекращения уголовного преследования или вынесения обвинительного приговора.

При определении разумного срока досудебного производства, который включает в себя период со дня подачи заявления, сообщения о преступлении до дня принятия решения о приостановлении предварительного расследования по уголовному делу по основанию, предусмотренному п. 1 ч. 1 ст. 208 УПК РФ, учитываются такие обстоятельства, как правовая и фактическая сложность уголовного дела, поведение потерпевшего и иных участников досудебного производства по уголовному делу, достаточность и эффективность действий прокурора, руководителя следственного органа, следователя, органа дознания, начальника органа дознания, начальника подразделения дознания, дознавателя, производимых в целях своевременного возбуждения уголовного дела, установления лица, подлежащего привлечению в качестве подозреваемого, обвиняемого в совершении преступления, а также общая продолжительность досудебного производства по уголовному делу.

Субъекты, ведущие уголовный процесс, обязаны: создавать условия для реализации лицом права на разумный срок уголовного процесса; защищать интересы такого лица, в том числе своевременно реагировать на его заявление об ускорении производства по делу и принимать меры к такому ускорению, а также обеспечивать компенсационные выплаты за нарушение его права на разумный срок. Должностные лица органов предварительного расследования, прокурор, суд обязаны производить процессуальные действия только в сроки, предусмотренные УПК РФ. Если такие периоды времени не предусмотрены, то субъекты, ведущие процесс, должны осуществлять свои действия рационально и эффективно, реализуя тем самым положения о назначении уголовного судопроизводства.

Процессуальными гарантиями прав лица на разумный срок уголовного судопроизводства являются право на скорый суд, на справедливое судебное разбирательство, доступ к правосудию.

Критериями разумных сроков являются:

1. Сложность уголовного дела (правовая и фактическая).

⁵⁰ См., напр.: *Рожков Д.Г.* Обеспечение разумного срока уголовного производства в суде первой инстанции: Автореф. дис. ...канд. юрид. наук. Челябинск, 2013. С. 3; *Некенова С.Б.* Принцип обеспечения права лица на разумный срок уголовного судопроизводства: Автореф. дис. ...канд. юрид. наук. Саратов, 2015. С. 4.

2. Численность участников уголовного процесса и их поведение.
3. Достаточность и эффективность действий суда, прокурора, руководителя следственного органа, следователя, органа дознания, начальника органа дознания, начальника подразделения дознания, дознавателя при осуществлении уголовного преследования и рассмотрения уголовного дела.
3. Специфика доказывания по отдельным категориям уголовных дел.
4. Продолжительность стадий уголовного процесса.
5. Количество ходатайств, приостановлений предварительного расследования, фактов волокиты при производстве процессуальных действий.
6. Сложность в применении нормативных актов.

Заинтересованные лица вправе обратиться к председателю суда с заявлением об ускорении рассмотрения дела при условии длительного не рассмотрения уголовного дела или затягивания процесса. Не позднее 5 суток со дня поступления такого заявления председатель суда принимает решение об установлении срока проведения судебного заседания по делу и (или) иные процессуальные действия по ускорению рассмотрения дела.

Законодательство Российской Федерации предусматривает восстановительную процедуру в случае нарушения права на судопроизводство в разумный срок⁵¹. Однако Конституционный Суд РФ признал противоречащими Конституции РФ ч. 1 ст. 1 и ст. 3 Федерального закона от 30 апреля 2010 г. № 68-ФЗ «О компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок» и постановил, что потерпевший имеет право на денежную компенсацию за волокиту при вынесении процессуальных решений даже тогда, когда по делу не был установлен подозреваемый⁵². В этом случае потерпевшему необходимо доказывать необоснованность волокиты – например, бездействием следователя или многократное прекращение уголовного дела.

Принцип законности (ст. 7 УПК РФ). Принцип законности имеет свою самостоятельную процессуальную сущность: законным считается только такое следственное действие, производство которого в целом отвечает требованиям всех названных выше принципов. В этом смысле понятие законности некоторые авторы отождествляют с понятием справедливости как действия, совершенного должным образом.

⁵¹ См.: О компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок: федеральный закон от 30 апреля 2010 г. № 68-ФЗ (в ред. от 29.06.2015) // Российская газета. 2010. 04 мая.

⁵² См.: Постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 25.06.2013 г. № 14-П по делу о проверке конституционности положений части 1 статьи 1, пункта 1 части 1, частей 6 и 7 статьи 3 Федерального закона «О компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок», частей 1 и четвертой статьи 244-1 и пункта 1 части первой статьи 244-6 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобой гражданки А.Е. Поповой // Российская газета. 2013. 2 июля; Постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 11.11.2014 г. № 28-П по делу о проверке конституционности положений части 1 статьи 1 Федерального закона «О компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок» и части третьей статьи 6.1 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобами граждан В.В. Курочкина, А.Б. Михайлова и А.С. Рушинова // Российская газета. 2014. 21 ноября.

Принцип законности пронизывает всю деятельность органов расследования, прокуратуры, суда, а также дозволенную либо обязательную деятельность всех иных субъектов уголовно-процессуальных отношений, обязанных подчиняться закону и соблюдать его предписания. Он находит свое выражение в нормах уголовно-процессуального законодательства. Если федеральный закон противоречит УПК РФ, то суд, прокурор, следователь, орган дознания, начальник органа дознания, начальник подразделения дознания, дознаватель не вправе его применять. В случае возникновения указанной ситуации суд должен принять решения в соответствии с УПК РФ. Нарушение норм УПК РФ при производстве по уголовному делу влечет за собой признание собранных таким путем доказательств недопустимыми.

Для того чтобы уголовно-процессуальные действия и принимаемые решения были законными, они должны осуществляться: 1) только уполномоченным на то лицом, 2) в соответствии с законом, 3) в установленной процессуальной форме.

Для соблюдения принципа законности суд, прокурор, следователь, орган дознания, начальник органа дознания, начальник подразделения дознания, дознаватель должны неукоснительно следовать тому порядку производства следственных и процессуальных действий, которые установлены законом.

Все принимаемые решения должны быть обоснованными и опираться на соответствующие нормы материального и процессуального права.

Принцип законности определяет действие всех принципов. Если не будет соблюден принцип законности, то не будут реализованы и остальные принципы правосудия, например, принцип охраны прав и свобод человека и гражданина (ст. 11 УПК РФ).

Соблюдать положения принципа законности обязаны не только участники, осуществляющие производство по делу (суд, прокурор, следователь, орган дознания, начальник органа дознания, начальник подразделения дознания, дознаватель), но и граждане, вовлеченные в сферу уголовного судопроизводства (свидетель, защитник, эксперт и др.). Требование соблюдения и исполнения законов распространяется на все стадии уголовного судопроизводства.

Определения суда, постановления судьи, прокурора, следователя, органа дознания, начальника органа дознания, начальника подразделения дознания, дознавателя должны быть законными, обоснованными и мотивированными (ч. 3 ст. 7 УПК РФ). Должностные лица, ведущие судопроизводство по делу, могут быть привлечены к различным видам юридической ответственности.

В федеральном законе РФ «О полиции» отмечено, что «полиция осуществляет свою деятельность в точном соответствии с законом».

Всякое ограничение прав, свобод и законных интересов граждан, а также прав и законных интересов общественных объединений, организаций и должностных лиц допустимо только по основаниям и в порядке, которые предусмотрены федеральным законом.

Сотруднику полиции запрещается подстрекать, склонять, побуждать в прямой или косвенной форме кого-либо к совершению противоправных действий.

Сотрудник полиции не может в оправдание своих действий (бездействия) при выполнении служебных обязанностей ссылаться на интересы службы, экономическую целесообразность, незаконные требования, приказы и распоряжения

вышестоящих должностных лиц или какие-либо иные обстоятельства.

Применение сотрудником полиции мер государственного принуждения для выполнения обязанностей и реализации прав полиции допустимо только в случаях, предусмотренных федеральным законом»⁵³.

Все изложенное позволяет сделать вывод, что принцип законности является универсальным принципом, который воплощается во всех принципах и нормах уголовно-процессуального права, пронизывает все стороны уголовного судопроизводства и в них реализуется.

Принцип осуществления правосудия только судом (ст. 8 УПК РФ).

Правосудие является исключительной компетенцией судебной власти. Правосудие в уголовном судопроизводстве представляет собой деятельность суда первой, второй и надзорной инстанции, направленная на разрешение уголовных дел по существу. Необходимо учитывать, что суды, кроме правосудия, осуществляют и другие полномочия, например, контроль за законностью и обоснованностью решений, принятых в ходе досудебного производства по уголовному делу, а также действий, проводимых органами предварительного расследования, при их обжаловании в суд.

Организация правосудия в соответствии с данным положением исключает всякую возможность отправления его каким-либо несудебным органом. Суд имеет исключительное право отправлять правосудие. В соответствии со ст. 49 Конституции Российской Федерации только суд посредством приговора, вступившего в законную силу, вправе признать человека виновным в совершении преступления и назначить ему наказание, предусмотренное законом. Только суд вправе принять решение о применении мер принуждения, ограничивающих права и свободы личности, в том числе и принудительных мер медицинского характера. Правосудие осуществляется не только в ходе судебного разбирательства, но и в других стадиях процесса.

Осуществлять правосудие вправе:

1. Мировые судьи.
2. Районные (городские) суды.
3. Верховные суды республик, краевые и областные суды, городские суды в Москве и Санкт-Петербурге, суды автономной области и автономных округов (то есть суды субъектов Российской Федерации).
4. Верховный Суд Российской Федерации.
5. Военные суды (например, гарнизонные, окружные военные суды).

Создание чрезвычайных судов и судов, не предусмотренных Федеральным конституционным законом от 31.12.1996 № 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации», не допускается.

Если суд вынес какое-либо решение, то отменить его может только вышестоящий суд. В этом проявляется полнота осуществления судебной власти и ее самостоятельность. Решения суда, вступившие в законную силу, обязательны для исполнения всеми государственными органами, должностными лицами, организациями и гражданами.

Подсудимый имеет право на рассмотрение дела в том суде и тем судьей,

⁵³ О полиции: федеральный закон Российской Федерации от 07 февраля 2011 г. № 3-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 2011. № 7. Ст. 900.

к подсудности которых оно относится в соответствии с законом.

Принцип уважения чести и достоинства личности (ст. 9 УПК РФ). Сущность данного принципа заключается в том, что суду, прокурору, следователю и дознавателю при производстве процессуальных действий (например, при задержании, обыске) запрещается допускать унижение чести и достоинства участников уголовного судопроизводства. Кроме того, указанные лица обязаны оберегать честь и достоинство участвующих в деле лиц, принимать необходимые меры к охране безопасности их жизни и здоровья. Этот принцип действует на всех стадиях уголовного процесса.

Честь – это общественная оценка личности. Достоинство – это самооценка личности (уважение моральных качеств в себе самом). Охраняется честь и достоинство не только взрослого и дееспособного человека, но и ребенка, а также душевнобольного. Необходимо уважать честь и достоинство всех участников процесса (подозреваемых, обвиняемых, потерпевших, свидетелей, понятых).

В уголовном процессе охрана чести и достоинства проявляется, например, как:

- присутствие понятых того же пола, что и обыскиваемый (освидетельствуемый) при личном обыске или освидетельствовании, связанных с обнажением тела человека (ч. 3 ст. 184 и ч. 4 ст. 179 УПК РФ);
- создание условий, исключающих унижение чести и умаление достоинства граждан при получении образцов для сравнительного исследования (ч. 2 ст. 202 УПК РФ);
- проведение закрытых заседаний суда в целях предотвращения разглашения сведений об интимных сторонах жизни участвующих в деле лиц (ч. 2 ст. 214 УПК РФ).

Согласно ст. 21 Конституции Российской Федерации достоинство личности охраняется государством и ничто не может послужить основанием для ее умаления. В частности, никто не должен подвергаться пыткам, насилию, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению или наказанию. Никто без добровольного согласия не может быть подвергнут медицинским, научным или иным опытам. Процессуальные действия не должны производиться в ночное время, кроме случаев, предусмотренных законом. При вынесении оправдательного приговора суд не вправе использовать формулировки, которые ставят под сомнение невиновность оправданного или его порочащие.

Термины «пытка» и «насилие» представляют собой синонимические понятия и заключаются в совершении действий, которые причиняют сильную боль и страдание с целью получения от участника процесса сведений, как правило, обвинительного характера (например, признание вины в совершении преступлений). Физическое и психическое насилие могут быть причинены должностными лицами органов предварительного расследования либо иными лицами, действующими с ведома следователя (дознавателя) или его молчаливого согласия.

Доказательства, полученные путем применения насилия, должны признаваться недопустимыми (ст. 75 УПК РФ), а должностные лица, допустившие такие насильственные действия, подлежат уголовной ответственности.

Принцип неприкосновенности личности (ст. 10 УПК РФ). Согласно ст. 22 Конституции Российской Федерации каждому гарантируется свобода и личная неприкосновенность. Данная норма закреплена также в Международном пакте

о гражданских и политических правах (Нью-Йорк, 19.12.1966). В соответствии с данными актами никто не может быть арестован, заключен под стражу при отсутствии на то законных оснований.

Под правом личной неприкосновенности следует понимать гарантированную государством свободу человека, состоящую в недопущении посягательств на:

1. Физическую неприкосновенность (жизнь, здоровье, телесную неприкосновенность и половую свободу);
2. Нравственную неприкосновенность (честь, достоинство, нравственную свободу);
3. Психическую неприкосновенность (нормальное течение психических процессов);
4. Личную безопасность (предоставление человеку возможности располагать собой, своим свободным временем, по своему усмотрению определять место пребывания, не находиться под наблюдением или охраной).

В уголовном процессе существуют законные ограничения физической неприкосновенности личности, когда в интересах раскрытия преступлений приходится жертвовать некоторыми основными правами граждан.

Сущность принципа свободы и неприкосновенности личности заключается в том, что никто не может быть задержан по подозрению в совершении преступления или заключен под стражу без наличия на то законных оснований и без соблюдения процедуры, предусмотренной законом. Лицо может быть заключено под стражу или помещено в медицинский или психиатрический стационар только при наличии судебного решения. Никакой другой орган ограничить свободу человека не имеет права. Порядок принятия такого решения регламентируется законом. Без судебного решения лицо может быть подвергнуто задержанию на срок не более 48 часов (при условии, что за преступление может быть назначено наказание в виде лишения свободы). Возможность продления срока задержания до 72 часов предусмотрена ч. 7 ст. 108 УПК РФ. Задержание и заключение под стражу возможно только в отношении подозреваемых и обвиняемых.

Проверка законности и обоснованности задержания производится прокурором, а затем судом, когда решается вопрос об избрании такой меры пресечения, как заключение под стражу.

«Полиция имеет право задерживать:

1) лиц, подозреваемых в совершении преступления, а также лиц, в отношении которых избрана мера пресечения в виде заключения под стражу, – по основаниям, в порядке и на срок, которые предусмотрены уголовно-процессуальным законодательством Российской Федерации;

2) лиц, совершивших побег из-под стражи, лиц, уклоняющихся от отбывания уголовного наказания, от получения предписания о направлении к месту отбывания наказания либо не прибывших к месту отбывания наказания в установленный в указанном предписании срок, – до передачи их соответствующим органам, учреждениям или должностным лицам этих органов и учреждений;

3) лиц, уклоняющихся от исполнения административного наказания в виде административного ареста, – до передачи их в места отбывания административного ареста;

4) лиц, находящихся в розыске, – до передачи их соответствующим органам,

учреждениям или должностным лицам этих органов и учреждений;

5) лиц, в отношении которых ведется производство по делам об административных правонарушениях, – по основаниям, в порядке и на срок, которые предусмотрены законодательством об административных правонарушениях;

6) военнослужащих и граждан Российской Федерации, призванных на военные сборы, подозреваемых в совершении преступления, – до передачи их военным патрулям, военному коменданту, командирам воинских частей или военным комиссарам;

7) лиц, уклоняющихся от исполнения назначенных им судом принудительных мер медицинского характера или принудительных мер воспитательного воздействия, – до передачи их в учреждения, обеспечивающие исполнение таких мер;

8) лиц, уклоняющихся от следования в специализированные лечебные учреждения для исполнения назначенных им судом принудительных мер медицинского характера, – по основаниям, в порядке и на срок, которые предусмотрены федеральным законом;

9) лиц, допустивших нарушение правил комендантского часа, – по основаниям, в порядке и на срок, которые предусмотрены федеральным конституционным законом;

10) лиц, незаконно проникших либо пытавшихся проникнуть на охраняемые объекты, – до выяснения личности, но на срок не более трех часов;

11) лиц, предпринявших попытку самоубийства либо имеющих признаки выраженного психического расстройства и создающих своими действиями опасность для себя и окружающих, – до передачи их в лечебные учреждения либо по месту жительства;

12) лиц, совершивших побег из психиатрического лечебного учреждения или скрывающихся от назначенной судом недобровольной госпитализации в такое учреждение, – до передачи их в психиатрическое лечебное учреждение;

13) лиц, в отношении которых поступило требование о выдаче, – до передачи их иностранному государству по основаниям, в порядке и на срок, которые предусмотрены законодательством Российской Федерации или международным договором Российской Федерации»⁵⁴.

В случае обнаружения незаконности задержания, заключения под стражу, помещения в медицинский или психиатрический стационар или содержания под стражей свыше срока, предусмотренного законом, суд, прокурор, следователь, орган дознания и дознаватель обязаны немедленно освободить такое лицо. Лицо, в отношении которого применены меры принуждения (заключение под стражу, задержание), должно содержаться в условиях, исключающих угрозу его жизни и здоровью. Администрация изоляторов временного содержания и следственных изоляторов обязана следить за соблюдением правил внутреннего распорядка и пресекать случаи насилия, жестокого и унижающего человеческое достоинство обращения со стороны других содержащихся под стражей лиц, а также сотрудников учреждений.

Важной гарантией реализации данного принципа является право подозреваемого

⁵⁴ О полиции: федеральный закон Российской Федерации от 07 февраля 2011 г. № 3-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 2011. № 7. Ст. 900.

и обвиняемого на обжалование задержания, заключения под стражу и продления срока содержания под стражей, а также заключения в медицинский или психиатрический стационар.

Принцип охраны прав и свобод человека и гражданина (ст. 11 УПК РФ).

В ст. 2 Конституции Российской Федерации предусмотрено, что человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Соблюдать права человека – обязанность государства. Права и свободы во многом определяют место человека в обществе. Основные права и свободы человека неотчуждаемы и принадлежат каждому от рождения. Реализация прав и свобод человека (гражданина) не должна нарушать права и свободы других лиц.

По своей юридической природе термины «права» и «свободы» идентичны. Разграничить права и свободы трудно, да и не всегда нужно.

Статус гражданина вытекает из его особой правовой связи с государством – института гражданства. Права и свободы признаются за любым человеком, находящимся на территории России, независимо от того, является ли он ее гражданином, иностранцем или лицом без гражданства.

В уголовном судопроизводстве каждый участник процесса обладает определенным статусом: потерпевшего, обвиняемого, свидетеля, понятого и т.д. Каждый из них имеет свои права и обязанности, предусмотренные законом. Так, лицо, осуществляющее уголовное судопроизводство (следователь, дознаватель, прокурор, судья), обязано принимать решение о привлечении лица к участию в деле; в случаях, предусмотренных законом, выносить соответствующее постановление (определение), например, о признании лица потерпевшим, уведомлять его об этом и разъяснять ему соответствующие права, обязанности и ответственность за несоблюдение своих обязанностей; обеспечивать возможность осуществления этих прав. Лицам, обладающим свидетельским иммунитетом и согласным дать показания, дознаватель, следователь, прокурор, суд обязаны разъяснить, что их показания в дальнейшем могут быть использованы в качестве доказательств. Орган дознания, начальник органа дознания, начальник подразделения дознания, дознаватель, следователь, прокурор и суд обязаны принимать в отношении участников процесса меры безопасности, предусмотренные законом, если имеются достаточные данные, что потерпевшему, свидетелю и иным участникам процесса, а также их близким родственникам, родственникам или близким лицам угрожают убийством, применением насилия, уничтожением или повреждением их имущества либо иными опасными противоправными действиями.

Не разъяснение участнику процесса его прав при проведении следственного действия является существенным нарушением УПК РФ, а полученные в результате такого действия доказательства должны признаваться недействительными.

В отношении защищаемого лица могут применяться меры безопасности, которые обозначены в УПК РФ:

1. Изъятие из протокола следственного действия данных о личности свидетеля, потерпевшего и других участников процесса (ч. 9 ст. 166).
2. Прослушивание и запись телефонных и иных переговоров по письменному заявлению указанных лиц, а при отсутствии такого заявления – на основании судебного решения (ч. 2 ст. 186).
3. Проведение опознания в условиях, исключающих визуальное восприятие

опознающего опознаваемым (ч. 8 ст. 193)

4. Проведение закрытого судебного заседания (п. 4 ч. 2 ст. 241).

5. Проведение допроса в суде без оглашения данных о личности допрашиваемого в условиях, исключающих визуальное наблюдение свидетеля или потерпевшего другими участниками процесса, о чем суд выносит постановление или определение (ч. 5 ст. 278).

Согласно Федеральному закону от 20 августа 2004 г. № 119-ФЗ «О государственной защите потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства» в отношении защищаемого лица могут применяться одновременно несколько либо одна из следующих мер безопасности:

1. Личная охрана, охрана жилища и имущества.
2. Выдача специальных средств индивидуальной защиты, связи и оповещения об опасности.
3. Обеспечение конфиденциальности сведений о защищаемом лице.
4. Переселение на другое место жительства.
5. Замена документов.
6. Изменение внешности.
7. Изменение места работы (службы) или учебы.
8. Временное помещение в безопасное место.
9. Применение дополнительных мер безопасности в отношении защищаемого лица, содержащегося под стражей или находящегося в месте отбывания наказания, в том числе перевод из одного места содержания под стражей или отбывания наказания в другое.

Об охране прав и свобод человека и гражданина свидетельствует институт реабилитации, предусматривающий возмещение имущественного вреда, устранение последствий морального вреда и восстановление в трудовых, пенсионных, жилищных и иных правах лица, которому причинен вред незаконными действиями государственных органов и должностных лиц, осуществляющих уголовное судопроизводство.

В Декларации основных принципов правосудия для жертв преступлений и злоупотреблений властью содержатся предложения, направленные на обеспечение всеобщего признания и уважения прав жертв преступлений и злоупотреблений властью, а также на скорейшую выплату им компенсаций за нанесенный ущерб. В частности, предлагается повысить контроль над деятельностью должностных лиц силами общественности (ст. 4); усовершенствовать механизмы административной и судебной власти для оперативного возмещения компенсаций указанным лицам; создать и расширить национальные, добровольные и общественные фонды для выплаты данных компенсаций, оказывать жертвам не только материальную, но и медицинскую, психологическую и социальную помощь (ст.ст. 12-14).

Принцип неприкосновенности жилища (ст. 12 УПК РФ). Принцип неприкосновенности жилища содержится в ст. 25 Конституции РФ. Никто не вправе проникать в жилище против воли проживающих в нем лиц иначе как в случаях, установленных федеральным законом, или на основании судебного решения.

Согласно ст. 12 УПК РФ без получения на то согласия проживающих в жилище лиц осмотр жилища может быть произведен лишь на основании судебного решения. Согласие на осмотр жилища необходимо получать независимо от того

зарегистрированы ли граждане по данному адресу или нет. Согласие несовершеннолетнего (за исключением эмансипированного) не требуется и достаточно получить положительный ответ от его законных представителей. Под жилищем необходимо понимать индивидуальный жилой дом с входящими в него жилыми и нежилыми помещениями, жилое помещение независимо от формы собственности, входящее в жилищный фонд и используемое для постоянного или временного проживания, а равно иное помещение или строение, не входящее в жилищный фонд, но используемое для временного проживания (п. 10 ст. 5 УПК РФ). Для проведения осмотра в других помещениях (например, помещении предприятия) судебного решения не требуется, так как судебной защите подлежат конституционные права граждан.

Неприкосновенность жилища распространяется и на другие следственные действия: допрос, проверка показаний на месте, осмотр предметов.

«Сотрудники полиции не вправе входить в жилые помещения помимо воли проживающих в них граждан иначе как в случаях и порядке, установленных федеральными конституционными законами, настоящим Федеральным законом и другими федеральными законами.

Проникновение сотрудников полиции в жилые помещения, в иные помещения и на земельные участки, принадлежащие гражданам, в помещения, на земельные участки и территории, занимаемые организациями (за исключением помещений, земельных участков и территорий дипломатических представительств и консульских учреждений иностранных государств, представительств международных организаций), допускается в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации, а также:

- 1) для спасения жизни граждан и (или) их имущества, обеспечения безопасности граждан или общественной безопасности при массовых беспорядках и чрезвычайных ситуациях;
- 2) для задержания лиц, подозреваемых в совершении преступления;
- 3) для пресечения преступления;
- 4) для установления обстоятельств несчастного случая.

При проникновении в жилые помещения, в иные помещения и на земельные участки, принадлежащие гражданам, в помещения, на земельные участки и территории, занимаемые организациями, в случаях, предусмотренных ч. 3 настоящей статьи, сотрудник полиции вправе при необходимости произвести взлом (разрушение) запирающих устройств, элементов и конструкций, препятствующих проникновению в указанные помещения и на указанные земельные участки и территории, и осмотр находящихся там объектов и транспортных средств.

Сотрудник полиции, осуществляющий входжение (проникновение) в жилое помещение, обязан:

- 1) перед тем как войти в жилое помещение, уведомить находящихся там граждан об основаниях входжения, за исключением случаев, если промедление создает непосредственную угрозу жизни и здоровью граждан и сотрудников полиции или может повлечь иные тяжкие последствия;
- 2) при проникновении в жилое помещение помимо воли находящихся там граждан использовать безопасные способы и средства, с уважением относиться к чести, достоинству, жизни и здоровью граждан, не допускать без необходимости причинения ущерба их имуществу;

- 3) не разглашать ставшие известными ему в связи с входением (проникновением) в жилое помещение факты частной жизни находящихся там граждан;
- 4) сообщить непосредственному начальнику и в течение 24 часов представить рапорт о факте входа (проникновения) в жилое помещение.

6. О каждом случае проникновения сотрудника полиции в жилое помещение в возможно короткий срок, но не позднее 24 часов с момента проникновения информируются собственник этого помещения и (или) проживающие там граждане, если такое проникновение было осуществлено в их отсутствие.

О каждом случае входа сотрудника полиции в жилое помещение помимо воли находящихся там граждан письменно уведомляется прокурор в течение 24 часов.

Полиция принимает меры по недопущению доступа посторонних лиц в жилые помещения, в иные помещения и на земельные участки, принадлежащие гражданам, в помещения, на земельные участки и территории, занимаемые организациями, и по охране находящегося там имущества, если проникновение сопровождалось действиями, предусмотренными частью 4 настоящей статьи»⁵⁵.

По общему правилу без судебного решения также не может производиться обыск и выемка в жилище. Является нарушением закона, если эти следственные действия были проведены без решения суда, но с согласия проживающих в жилище лиц.

Из общего правила имеется исключение, предусмотренное ч. 5 ст. 165 УПК РФ, которое допускает, что в исключительных случаях, когда производится осмотра жилища, обыска и выемки в жилище, личного обыска, выемки заложенной или сданной на хранение в ломбард вещи, наложение ареста на имущество не терпит отлагательства, указанные действия могут быть проведены на основании постановления следователя без получения судебного решения. В этом случае следователь в течение 24 часов с момента начала производства следственного действия обязан уведомить судью и прокурора о производстве следственного действия. Судья проверяет законность произведенного следственного действия и выносит постановление о его законности или незаконности. В случае, если судья признает произведенное следственное действие незаконным, все доказательства, полученные в ходе такого следственного действия, признаются недопустимыми в соответствии со ст. 75 УПК РФ.

Незаконное проникновение в жилище, совершенное против воли проживающих в нем лиц, может вызвать уголовно-правовые последствия, предусмотренные ч. 1-3 ст. 139 УК РФ.

Принцип тайны переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений (ст. 13 УПК РФ). Тайна переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений охраняется законом. В соответствии с ч. 2 ст. 23 Конституции Российской Федерации каждый имеет право на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений. Ограничение права гражданина на тайну переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений

⁵⁵ О полиции: федеральный закон Российской Федерации от 07 февраля 2011 г. № 3-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 2011. № 7. Ст. 900.

допускается только на основании судебного решения (ч. 1 ст. 13 УПК РФ). Обратим внимание, что уголовно-процессуальный закон включает в перечень объектов охраны не только телефонные, но и иные переговоры. Согласно ч. 2 ст. 13 УПК РФ наложение ареста на почтовые и телеграфные отправления и их выемка в учреждениях связи, контроль и запись телефонных и иных переговоров производятся только на основании судебного решения, порядок получения которого определен в ст. 165 УПК РФ.

Переписка подозреваемых (обвиняемых), находящихся под стражей, осуществляется через администрацию следственного изолятора и подвергается цензуре. При этом нет необходимости получать судебное решение.

На основании ч. 2 ст. 13 УПК РФ в исключительных случаях, когда наложение ареста на почтовые и телеграфные отправления и их выемка в учреждениях связи, контроль и запись телефонных и иных переговоров не терпят отлагательства, эти следственные действия могут быть произведены на основании постановления следователя без получения судебного решения. Судья и прокурор уведомляются о производстве следственного действия в течение 24 часов с момента начала его производства (ч. 5 ст. 165 УПК РФ).

Следует отметить, что положения ч. 5 ст. 165 УПК РФ применяются к рассматриваемым следственным действиям по аналогии, поскольку эта норма сформулирована применительно к осмотру жилища, обыску и выемке в жилище, а также личному обыску.

Обеспечению права на тайну переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений служит также регламентация оснований и порядка производства наложения ареста на почтово-телеграфные отправления, их осмотра и выемки в учреждениях связи, контроля и записи телефонных и иных переговоров (ст.ст. 185, 186 УПК РФ).

За незаконное нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений предусмотрена уголовная ответственность.

Принцип презумпции невиновности (ст. 14 УПК РФ). Среди принципов уголовного судопроизводства центральное место занимает презумпция невиновности, сущность которой определена в ст. 49 Конституции Российской Федерации. Согласно ст. 14 УПК РФ обвиняемый считается невиновным, пока его виновность в совершении преступления не будет доказана в предусмотренном УПК РФ порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда.

Презумпция невиновности означает, что закон считает обвиняемого невиновным, пока те, кто считает его виновным (дознаватель, следователь, прокурор), не докажут это и пока виновность данного лица не будет установлена вступившим в законную силу приговором суда.

Согласно международно-правовым актам⁵⁶ установление виновности обвиняемого в совершении преступления не обусловлено категорически приговором суда, что позволяет признавать лицо виновным и одновременно освобождать его от уголовной ответственности и без вынесения приговора (по амнистии, в связи с деятельным раскаянием и др.).

⁵⁶ Международный пакт о гражданских и политических правах 1966 года; Конвенция о защите прав человека и основных свобод 1950 года // Международные акты о правах человека: Сборник документов / Сост. В.А. Карташкин и Е.А. Лукашева. М., 1998.

В соответствии с п. 11 Всеобщей декларации прав человека 1948 года обвиняемый имеет право считать себя невиновным до тех пор, пока его виновность не будет установлена в судебном порядке. Это положение реализовано в отечественном уголовно-процессуальном законе в праве обвиняемого возражать против прекращения дела в его отношении по нереабилитирующим основаниям, что влечет рассмотрение дела в обычном порядке (ч. 2 ст. 27 УПК РФ).

Презумпция невиновности оказывает определяющее влияние на правовое положение обвиняемого (подозреваемого, подсудимого). Факт того, что обвиняемый до вынесения в отношении него приговора и вступления его в законную силу считается невиновным, обуславливает необходимость обеспечения ему права на защиту от выдвинутого против него обвинения.

В ч.ч. 2-4 ст. 14 УПК РФ установлены выводы из данного принципа, которые имеют важное теоретическое и практическое значение и в совокупности раскрывают сущность презумпции невиновности:

1. Подозреваемый или обвиняемый не обязан доказывать свою невиновность. Действительно, поскольку подозреваемый или обвиняемый по закону невиновны, нет оснований возлагать на них обязанность это доказывать.

2. Бремя доказывания обвинения и опровержения доводов, приводимых в защиту подозреваемого или обвиняемого, лежит на стороне обвинения. Это означает, что подозреваемого (обвиняемого) недопустимо принуждать к даче показаний, представлению доказательств, направленных на опровержение выводов стороны обвинения. Отказ подозреваемого (обвиняемого) от дачи показаний не является обстоятельством, свидетельствующим о его виновности.

3. Все сомнения в виновности обвиняемого, которые не могут быть устранены в порядке, установленном УПК РФ, толкуются в его пользу. Сомнения представляют собой отсутствие в распоряжении должностного лица относимых, допустимых и достаточных доказательств, необходимых для принятия того или иного процессуального решения. Это означает, что, если в ходе доказывания у следователя или суда возникли сомнения в виновности обвиняемого или доказанности того или иного факта и исчерпаны все возможности для собирания дополнительных доказательств для разрешения возникших сомнений, указанные лица должны принять решение в пользу обвиняемого (прекратить уголовное дело, вынести оправдательный приговор и т.д.). Применение данной нормы позволяет избежать необоснованных и поспешных решений.

4. Обвинительный приговор не может быть основан на предположениях и постановляется лишь при условии, что в ходе судебного разбирательства виновность подсудимого в совершении преступления подтверждена совокупностью исследованных судом доказательств (ч. 4 ст. 303 УПК РФ). Какие-либо предположения, мнения, догадки при решении вопроса о виновности в расчет не принимаются.

Принцип состязательности сторон (ст. 15 УПК РФ). Принцип состязательности сторон предусматривает такое построение уголовного судопроизводства, при котором функции обвинения, защиты и разрешения уголовного дела отделены друг от друга и не могут осуществляться одним и тем же органом или лицом. Суд занимает активную, но беспристрастную позицию, участники процесса занимают положение сторон (сторона обвинения – функция уголовного преследования, поддержания гражданского иска и сторона защиты – функция охраны прав

и интересов подозреваемых и обвиняемых, ответ на гражданский иск) и отстаивают перед судом свои интересы.

Стороны обладают равными процессуальными правами по:

1. Представлению доказательств.
2. Исследованию доказательств.
3. Заявлению ходатайств.

Равенство прав сторон закреплено в ст. 244 УПК РФ. Так, например, и обвинитель, и подсудимый со своим защитником вправе излагать суду свои соображения и выводы по поводу всех вопросов, которые возникают в судебном заседании и отражаются в приговоре: о квалификации преступления, виде и размере наказания и другим.

Значение данного принципа заключается в том, что и функция обвинения и функция защиты отделены от функции правосудия. Соединение данных функций несовместимо с точки зрения логики и психологии. В противном случае суд будет занимать позицию одной из сторон. Суд создает необходимые условия для исполнения сторонами их процессуальных обязанностей и осуществления предоставленных им прав. Суд не вправе самостоятельно возбуждать уголовное дело, в том числе в отношении нового лица, после чего применять к нему меру пресечения.

Наиболее полно принцип состязательности реализуется в судебных стадиях. Однако и в стадии предварительного расследования данный принцип присутствует. Так, следователь, прокурор, орган дознания и дознаватель отнесены к группе участников уголовного судопроизводства со стороны обвинения. Защитник вправе собирать и представлять доказательства, необходимые для оказания юридической помощи подозреваемому и обвиняемому (п. 2 ч. 1 ст. 53 УПК РФ). При отсутствии в судебном заседании защитника принцип состязательности не нарушается, потому что подсудимый самостоятельно осуществляет свою защиту от обвинения и пользуется правами защитника.

В случае отказа государственного обвинителя от обвинения, последний не переходит на сторону защиты, а признает ошибку при утверждении обвинительного заключения или обвинительного акта либо недоказанность обвинения в суде и в связи с этим отказывается от обвинения полностью или частично.

Признание подсудимым своей вины также не соединяет функций обвинения и защиты. Этот факт только свидетельствует об отсутствии спора между стороной обвинения и защиты по вопросам о виновности и другим вопросам.

Принцип обеспечения подозреваемому и обвиняемому права на защиту (ст. 16 УПК РФ). Подозреваемый и обвиняемый могут осуществлять право на защиту лично либо с помощью защитника и (или) законного представителя. Право на защиту позволяет подозреваемому и обвиняемому оспаривать выдвинутое против него подозрение или обвинение в совершении преступления, доказывать свою непричастность к данному преступлению, полную невиновность или меньшую степень вины, а также защищать другие законные интересы (личные и имущественные права и т.п.).

Суд, прокурор, следователь и дознаватель обязаны не только разъяснить подозреваемому и обвиняемому их права, но и обеспечить им возможность защищаться всеми не запрещенными законом способами и средствами. Так, к незаконным способам относятся применение угроз и насилия к свидетелю или потерпевшему.

Важнейшей составляющей данного принципа является право обвиняемого (подозреваемого) иметь защитника и законного представителя. В ст. 51 УПК РФ законом предусмотрены случаи обязательного участия защитника, в ст.ст. 426, 428 УПК РФ – участия законного представителя несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого и подсудимого, в ст. 437 УПК РФ – законного представителя лица, в отношении которого решается вопрос о применении принудительных мер медицинского характера.

Согласно ст. 48 Конституции Российской Федерации каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи. Вот почему в стадии предварительного расследования в качестве защитника может быть допущен только адвокат.

В случаях, предусмотренных законом, защитник предоставляется подозреваемому и обвиняемому бесплатно. Если адвокат оказывает юридическую помощь бесплатно, то есть по назначению следователя, дознавателя или суда либо лицо полностью или частично освобождено от несения расходов на оплату юридической помощи, то оплата труда адвоката производится за счет средств федерального бюджета (ч.ч. 4, 6 ст. 132 УПК РФ).

Принцип свободы оценки доказательств (ст. 17 УПК РФ). Ст. 17 УПК РФ закрепляет принцип свободы оценки доказательств, состоящий в том, что судья, присяжные заседатели, а также прокурор, следователь, дознаватель оценивают доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на совокупности имеющихся в уголовном деле доказательств, руководствуясь при этом законом и совестью. Внутреннее убеждение представляет собой вывод о доброкачественности доказательств и их достаточности для принятия процессуального решения.

Указанный принцип неразрывно связан с конституционной нормой о независимости судей и подчинении их только Конституции Российской Федерации и федеральному закону (ч. 1 ст. 120 Конституции Российской Федерации). Только беспристрастный судья, свободный от влияния и давления, оказываемого на него со стороны государственных органов, должностных лиц, граждан, способен объективно оценить имеющиеся в деле доказательства и вынести законное, обоснованное и справедливое решение по уголовному делу.

Вместе с тем ст. 17 УПК РФ предусматривает свободную оценку доказательств не только судом (судьей и присяжными заседателями), но и прокурором, следователем и дознавателем.

Оценка доказательств производится и другими участниками уголовного судопроизводства, как со стороны защиты, так и со стороны обвинения, однако, положения ст. 17 УПК РФ адресованы государственным органам и должностным лицам, осуществляющим уголовное судопроизводство.

Принцип свободы оценки доказательств характеризуется тем, что, с одной стороны, лицо, производящее оценку, не связано оценкой других лиц (должностных лиц, осуществляющих уголовное судопроизводство, иных лиц, общественным мнением), а с другой, – не вправе перелгать эту обязанность на других лиц.

Оценка доказательств свободна, но не произвольна, поскольку осуществляется по внутреннему убеждению судей, присяжных заседателей, прокурора, следователя, дознавателя. В соответствии с ч. 1 ст. 17 УПК РФ внутреннее убеждение должно быть основано на доказательствах, имеющихся в деле, как обвинительных,

так и оправдательных. Иными словами, сведения, не обладающие свойствами доказательств (данные оперативно-розыскной деятельности, документы, не приобретенные к делу, интуиция и т.д.), не могут служить основой для формирования внутреннего убеждения.

Гарантией свободы оценки доказательств должностными лицами, осуществляющими уголовное судопроизводство, является положение, сформулированное в ч. 2 ст. 17 УПК РФ: никакие доказательства не имеют заранее установленной силы. Это правило не позволяет относить к приоритетным какие бы то ни было виды доказательств (заключение эксперта, вещественные доказательства), в том числе так называемые признательные показания. Они так же, как и прочие подлежат сопоставлению с иными доказательствами, имеющимися в деле.

Таким образом, внутреннее убеждение должностного лица формируется в результате практической деятельности и представляет собой результат оценки доказательств.

Принцип национального языка судопроизводства (ст. 18 УПК РФ). Судопроизводство ведется на русском языке или на государственных языках входящих в Российскую Федерацию республик. Республики вправе самостоятельно устанавливать свои государственные языки. В Верховном Суде Российской Федерации и военных судах производство по уголовным делам осуществляется только на русском языке. Данная норма отражает конституционное положение, согласно которому на всей территории Российской Федерации государственным языком является русский язык.

Согласно ч. 2 ст. 26 Конституции РФ каждый имеет право пользоваться родным языком. В связи с этим участвующим в деле лицам, не владеющим языком, на котором ведется судопроизводство, или плохо им владеющим, разъясняется и обеспечивается право бесплатно пользоваться услугами переводчика, а также право делать заявления, давать объяснения и показания, заявлять ходатайства, приносить жалобы, знакомиться с материалами уголовного дела, выступать в суде на родном языке или языке, которым они владеют.

Если лицо владеет языком судопроизводства, но желает пользоваться родным языком, то ему должна быть обеспечена такая возможность. Данный принцип действует на всех стадиях уголовного судопроизводства. Правом на переводчика обладают как стороны процесса, так и свидетель.

При этом все следственные и судебные документы, подлежащие обязательному вручению подозреваемому, обвиняемому и другим участникам процесса, должны быть переведены на его родной язык или язык, которым он владеет. Значение данного принципа заключается в том, что он является государственной гарантией национального равноправия граждан. Кроме того, участие переводчика не только обеспечивает права участников процесса на пользование родным языком, но и содействует собиранию и закреплению доказательств.

Лица, осуществляющие уголовное судопроизводство (следователь и другие) и владеющие языком, который знает участник процесса, не вправе выполнять функцию переводчика.

Обвиняемым и подозреваемым, которые пользуются услугами переводчика в целях наилучшего обеспечения права на защиту, защитник предоставляется в обязательном порядке. Ограничение права подозреваемого, обвиняемого,

подсудимого и защитника пользоваться родным языком является нарушением закона и основанием для отмены приговора и других процессуальных решений, принятых по делу (п. 5 ч. 2 ст. 381 УПК РФ).

Принцип, обеспечивающий право на обжалование процессуальных действий и решений государственных органов и должностных лиц (ст. 19 УПК РФ). Согласно данному принципу любое действие или бездействие и решение суда, прокурора, руководителя следственного органа, следователя, органа дознания и дознавателя могут быть обжалованы в порядке, установленном УПК РФ. Например, обвиняемый может обжаловать заключение под стражу, понуждение к признанию своей виновности и т.д. Каждое заинтересованное в деле лицо имеет право на обжалование приговора, определения суда и постановления судьи. В недалеком прошлом приговоры Верховного Суда Российской Федерации не подлежали обжалованию и опротестованию в кассационном порядке. В настоящее время право на обжалование решений Верховного Суда Российской Федерации закреплено в УПК РФ (п. 3 ч. 3 ст. 355). Таким образом, расширены гарантии, направленные на реализацию конституционного права граждан на пересмотр приговора вышестоящим судом (ч. 3 ст. 50 Конституции Российской Федерации).

Законом установлены порядок и сроки обжалования и рассмотрения жалоб на действия органа дознания, дознавателя, следователя, руководителя следственного органа, прокурора и суда. Согласно ст. 46 Конституции РФ каждый имеет право в соответствии с международными договорами РФ обращаться в межгосударственные органы по защите прав и свобод человека, если исчерпаны все имеющиеся внутригосударственные средства правовой защиты.

Европейский Суд по правам человека не только рассматривает споры о нарушении прав человека национальными судебными системами, но и восстанавливает справедливость, решая вопрос о возмещении понесенного ущерба. Это значит, что деятельность Европейского Суда по правам человека повышает ответственность судебных органов за принятые решения по уголовным делам.

Решения Европейского Суда являются обязательными для всех государств-членов Европейского Союза. Его роль в жизни международного сообщества возрастает.

Принцип публичности (ст. 21 УПК РФ). Для успешного решения задач процесса (ст. 6 УПК РФ) требуется активность компетентных государственных органов. Принцип публичности (официальности) выражает государственное начало, поскольку защита граждан и общества в целом от преступных посягательств является важной и ответственной обязанностью государства в лице его правоохранительных органов, а не делом самих граждан.

Если руководитель следственного органа, следователь, орган дознания и дознаватель обнаружили признаки преступления, то они обязаны в пределах своей компетенции принять все предусмотренные законом меры к установлению события преступления, изобличению виновных лиц, а также предотвратить необоснованное уголовное преследование или осуждение лиц либо принять меры к реабилитации невиновного.

Отступления от принципа публичности содержатся в ч. 2 и 3 ст. 20 УПК РФ (дела частного и частно-публичного обвинения, которые возбуждаются только по жалобе потерпевшего).

Руководитель следственного органа, следователь, а также с согласия прокурора дознаватель возбуждают уголовное дело по делам частного и частно-публичного обвинения при отсутствии заявления потерпевшего или его законного представителя в следующих случаях: 1) если преступление совершено в отношении лица, которое находится в зависимом состоянии от лица, совершившего данное преступление или беспомощном состоянии; 2) если пострадавшее лицо по иным причинам не может самостоятельно осуществлять свои права и законные интересы, в том числе при совершении преступления лицом, данные о котором неизвестны (ч. 4 ст. 20 УПК РФ). В указанных случаях прокурор вправе осуществлять уголовное преследование независимо от воли потерпевшего. Однако согласно ч. 4 ст. 318 УПК РФ вступление в уголовное дело прокурора не лишает стороны права на примирение по делам частного обвинения.

Нормой, гарантирующей действие принципа публичности, является положение, согласно которому требования, поручения и запросы прокурора, руководителя следственного органа, следователя, органа дознания и дознавателя, соответствующие их компетенции, обязательны для исполнения всеми учреждениями, предприятиями, организациями, должностными лицами и гражданами. Таким образом, исходя из принципа публичности государственные органы и должностные лица, осуществляющие уголовное судопроизводство, наделены широкими властными полномочиями. Только государственные органы, ведущие уголовное судопроизводство, вправе применять меры процессуального принуждения, принимать решения о возбуждении уголовного дела, его направлении и разрешении.

Значение принципа публичности заключается в том, что он направлен на охрану прав и свобод человека и гражданина (потерпевшего, обвиняемого и иных лиц). Из данного принципа вытекает, что защита прав и законных интересов участвующих в деле лиц является обязанностью государственных органов и должностных лиц, в том числе и обеспечение их личной и имущественной безопасности. Именно должностные лица обязаны устанавливать события преступления, собирать доказательства, как обвиняющие иотягчающие уголовное наказание, так и оправдывающие или смягчающие ответственность. Должностные лица органов предварительного расследования обязаны возбуждать уголовные дела публичного обвинения во всех случаях наличия признаков преступления в деянии, осуществлять уголовное преследование в соответствии с ч. 4 ст. 20 УПК РФ. Приговор суда также выносится от имени государства.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Что такое принципы уголовного судопроизводства, каково их значение в уголовном процессе?
2. Перечислите признаки, характерные для принципов уголовного судопроизводства?
3. Назовите систему принципов уголовного процесса?
4. Перечислите основания для классификации принципов уголовного процесса?
5. Каким образом в уголовном процессе охраняется достоинство личности?
6. Какие меры предусмотрены законом для обеспечения безопасности участников уголовного судопроизводства?
7. Охарактеризуйте принцип презумпции невиновности?
8. Каковы гарантии реализации принципа неприкосновенности жилища?

Глава 4.

УЧАСТНИКИ УГОЛОВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА

В результате изучения данной главы обучающийся должен:

Знать: понятие и классификацию участников уголовного судопроизводства; процессуальные функции, права и обязанности каждого из участников уголовного судопроизводства (суда, прокурора, стороны обвинения, стороны защиты, иных участников); обстоятельства, исключающие участие в уголовном процессе.

Уметь: определять процессуальное положение каждого из участников уголовного судопроизводства; анализировать и применять правовые нормы, устанавливающие процессуальные права и обязанности участников уголовного судопроизводства; устанавливать обстоятельства, которые требуют исключения того или иного лица из участия в уголовном процессе.

Владеть: терминологией, используемой при регламентации процессуального положения каждого из участников уголовного судопроизводства; навыками реализации норм права, устанавливающих процессуальные права и обязанности участников уголовного процесса.

Ключевые термины: участники уголовного судопроизводства; сторона защиты; сторона обвинения; суд; иные участники уголовного судопроизводства; обстоятельства, исключающие участие в уголовном судопроизводстве.

4.1. Понятие и классификация участников уголовного судопроизводства

Под **участниками уголовного судопроизводства**, согласно п. 58 ст. 5 УПК РФ, понимаются принимающие участие в уголовном процессе лица. Все они наделены процессуальными правами и обязанностями, соответствующими их статусу, способны вступать друг с другом в уголовно-процессуальные отношения. Это могут быть не только лица, физические и юридические, но и органы и организации, хотя приведенным определением они не вполне охватываются.

В ст. 5 УПК РФ представлены понятия основных участников уголовного судопроизводства, а их процессуальные права и обязанности закреплены в статьях раздела II УПК РФ. Также они регламентируются, дополняются и конкретизируются правовыми нормами, содержащимися в других разделах уголовно-процессуального закона.

Исходя из структуры раздела II УПК РФ, и на основе функционального критерия всех участников уголовного судопроизводства можно классифицировать следующим образом:

- 1) суд как основной субъект уголовного процесса, осуществляющий правосудие (основная функция – разрешение уголовного дела);
- 2) сторона обвинения – прокурор, а также следователь, руководитель следственного органа, дознаватель, орган дознания, начальники органов и подразделений дознания, частный обвинитель, потерпевший, его законный представитель и представитель, гражданский истец и его представитель (п. 47 ст. 5 УПК РФ);
- 3) сторона защиты – обвиняемый, его законный представитель и защитник,

а также гражданский ответчик, его законный представитель и представитель (п. 46 ст. 5 УПК РФ);

- 4) иные участники – свидетель, эксперт, специалист, переводчик и понятой (процессуальная функция – содействие правосудию).

Данная классификация условна и не охватывает всех возможных участников, вступающих или вовлекаемых в уголовно-процессуальные правоотношения.

Так, подозреваемый изначально не отнесен законодателем к стороне защиты, поскольку под сторонами понимаются участники уголовного судопроизводства, выполняющие на основе состязательности функцию обвинения (уголовного преследования) или защиты от обвинения (п. 45 ст. 5 УПК РФ). Между тем, уголовное преследование может осуществляться в отношении того или иного лица не только с момента приобретения им статуса обвиняемого, но и ранее. Для защиты от него подозреваемый наделяется определенной совокупностью процессуальных возможностей, регламентированных ст. 46, которая открывает главу 7 УПК РФ «Участники уголовного судопроизводства со стороны защиты».

В разделе II УПК РФ лишь упоминается о секретаре судебного заседания (ст. 62 УПК РФ). Его же права и обязанности установлены статьей 245 и некоторыми другими статьями уголовно-процессуального закона, регламентирующими судебные стадии уголовного процесса. Данный участник уголовного судопроизводства выполняет в основном вспомогательные функции, такие как ведение протокола судебного заседания, проверка явки в суд, выполнение поручений председательствующего судьи. Характер выполняемых им обязанностей позволяет определить его в группу иных (содействующих правосудию) участников уголовного судопроизводства.

Обратим внимание на то обстоятельство, что законодатель хотя и упоминает некоторых участников уголовного судопроизводства, но не регламентирует их права и обязанности в специально посвященной им статье. Однако они могут быть определены посредством совокупного анализа предоставляемых им законом прав, а также возлагаемых на государственные органы и должностных лиц обязанностей по их обеспечению. К таким участникам относятся, например, заявитель сообщения о преступлении, поручитель и залогодатель при применении соответствующих мер пресечения, лицо, в отношении которого проводится проверка сообщения о преступлении.

Приведенная выше классификация участников уголовного судопроизводства основана, прежде всего, на принципе состязательности (ст. 15 УПК РФ), предусматривающим три основные уголовно-процессуальных функции – обвинения, защиты и разрешения уголовного дела. Данные функции отделены друг от друга и не могут быть возложены на один и тот же орган или одно и то же должностное лицо. При этом стороны обвинения и защиты равноправны перед судом. Однако в досудебном производстве о состязательности можно говорить лишь условно. Основным его субъектом выступает следователь или дознаватель, которые осуществляют предварительное расследование при содействии органа дознания, под контролем своих руководителей и суда, под надзором прокурора. Ими формируется обвинение, которое по завершении расследования согласуется с прокуратурой и поддерживается ею в суде в условиях состязательности.

Участники уголовного процесса могут быть классифицированы и по критерию

наличия или отсутствия государственно-властных полномочий. Такими полномочиями обладают суд, прокурор, руководитель следственного органа, следователь, дознаватель, орган дознания, начальники органов и подразделений дознания. Остальные участники ими не наделены (потерпевший, подозреваемый, обвиняемый, свидетель и другие). Соответственно в их производстве не могут состоять материалы проверок сообщений о преступлениях и (или) уголовные дела, они не вправе применять меры государственного принуждения, производить следственные и иные процессуальные действия, принимать решения.

В научной и учебной литературе предлагаются и другие классификации участников уголовного судопроизводства. Те же, что приведены выше, составляют основу изложения учебного материала в настоящей главе. Сначала рассматривается группа тех участников, которые осуществляют уголовное судопроизводство, затем – участники, которые не наделены теми или иными государственными полномочиями.

Особое внимание уделено прокурору как особому субъекту уголовно-процессуальных правоотношений. Несмотря на то, что он наделен процессуальными функциями прокурорского надзора и уголовного преследования, в его производстве не могут находиться ни материалы проверок сообщений о преступлениях ни уголовные дела.

Характер и объем процессуальной деятельности каждого из участников уголовного судопроизводства не одинаков и зависит от их статуса, приобретаемого ими в связи с их вступлением либо вовлечением в уголовно-процессуальные правоотношения. В свою очередь, он конкретизируется в рамках тех или иных правовых связей, возникающих и развивающихся в период существования данных отношений.

4.2. Субъекты, осуществляющие уголовное судопроизводство

Под субъектами, осуществляющими уголовное судопроизводство, понимаются такие его участники, в производстве которых могут находиться материалы проверок сообщений о преступлениях и (или) уголовные дела. Это следователь, дознаватель, орган дознания и суд. Так же к ним могут быть отнесены руководители следственных органов, начальники органов и подразделений дознания. Они наделены как правом принимать к своему производству материалы проверок и уголовные дела, так и осуществлять руководство и контроль за процессуальной деятельностью подчиненных должностных лиц.

В рамках своей компетенции все осуществляющие уголовное судопроизводство субъекты вправе производить следственные и иные процессуальные действия, применять меры государственного принуждения, принимать процессуальные решения. К ним относятся следующие:

1. **Суд** является центральной фигурой в уголовном судопроизводстве, поскольку только ему предоставлено право осуществлять правосудие, в том числе по уголовным делам (ст. 118 Конституции России, ст. 8 УПК РФ). Никто не может быть признан виновным в совершении преступления, а также подвергнут уголовному наказанию иначе как по приговору суда и в соответствии с законом.

Под судом понимается любой суд общей юрисдикции, рассматривающий уголовное дело по существу и выносящий решения, предусмотренные

уголовно-процессуальным законом (п. 48 ст. 5 УПК РФ). При этом судья – это должностное лицо, уполномоченное осуществлять правосудие (п. 54 ст. 5 УПК РФ).

В досудебном производстве осуществляется проверка сообщений о преступлениях, и по возбужденным уголовным делам проводится предварительное расследование. Оно является предварительным, поскольку в дальнейшем будет проводиться судебное следствие, по результатам которого будет вынесено судебное решение, разрешающее вопрос о виновности подсудимого в совершении инкриминируемого ему преступления и назначении уголовного наказания. Определяющий характер носят также и те решения суда, которые им принимаются в досудебных стадиях уголовного процесса в порядке судебного контроля.

Уголовные дела рассматриваются как федеральными судами, так и мировыми судьями. При этом функция судебного контроля в досудебном производстве выполняется только федеральными судьями.

С целью уяснения понятия суда могут быть выделены следующие три теоретико-правовые категории:

1) *судебное звено*, то есть совокупность судов разного уровня, обладающих одинаковыми полномочиями. К низшему звену относятся мировые судьи, а также федеральные районные (городские) суды и гарнизонные военные суды. Среднее звено представляют суды субъектов РФ и окружные (флотские) военные суды. Высшее звено судебной системы – Верховный Суд РФ;

2) *судебная инстанция* – это тот суд, который рассматривает уголовное дело по существу либо пересматривает решение нижестоящего суда. Законом предусмотрены следующие инстанции (пункты 14, 16, 52 и 53 ст. 5 УПК РФ):

- первая (рассматривает уголовные дела по существу и правомочна выносить приговор, а также принимать решения в ходе досудебного производства по делу);
- вторая – апелляционная (рассматривает уголовные дела в апелляционном порядке по жалобам и представлениям на не вступившие в законную силу приговоры, определения и постановления, иные решения судов);
- кассационная (рассматривает уголовные дела в кассационном порядке по жалобам и представлениям на вступившие в законную силу приговоры, определения и постановления судов);
- надзорная (Президиум Верховного Суда РФ рассматривает в порядке надзора уголовные дела по надзорным жалобам и представлениям на вступившие в законную силу приговоры, определения и постановления судов);

3) состав суда, который предполагает рассмотрение уголовного дела и (или) его пересмотр: а) единолично федеральным или мировым судьей; б) тремя федеральными судьями; в) федеральным судьей и коллегией присяжных заседателей (в судах второго звена он состоит из 8 присяжных, в судах третьего звена – 6); г) коллегией в составе не менее трех судей; в) большинством членов Президиума Верховного Суда РФ.

Основные полномочия суда регламентированы в ст. 29 УПК РФ. Прежде всего, они состоят в правомочии признать лицо виновным в совершении преступления и назначить ему наказание. Кроме того, только суд вправе применять к лицу принудительные меры медицинского характера и принудительные меры воспитательного воздействия. В порядке пересмотра судебных решений (апелляция, кассация,

надзор) отменить или изменить решение, принятое нижестоящим судом, может только вышестоящий суд.

При рассмотрении уголовного дела и (или) в рамках досудебного производства, только суд правомочен принимать следующие виды решений:

1) *о применении мер процессуального принуждения, а именно:*

- избрание залога, избрание и продление сроков применения таких мер пресечения, как заключение под стражу, домашний арест и запрет определенных действий;
- помещение подозреваемого, обвиняемого, не находящегося под стражей, в медицинскую организацию для производства судебно-медицинской или судебно-психиатрической экспертизы;
- временное отстранение подозреваемого или обвиняемого от должности;

2) *о согласии на производство следователем или дознавателем следующих следственных действий:*

- осмотр жилища при отсутствии согласия проживающих в нем лиц;
- обыск и выемка в жилище;
- выемка заложенной или сданной на хранение в ломбард вещи, предметов и документов, содержащих государственную или иную охраняемую федеральным законом тайну либо содержащих информацию о вкладах и счетах граждан в банках и иных кредитных организациях;
- обыск, осмотр и выемка в отношении адвоката;
- личный обыск, исключая обыск подозреваемого при задержании или заключении под стражу, а также при наличии достаточных оснований полагать, что он, находясь в помещении или ином месте, в котором производится обыск, скрывает при себе предметы или документы, которые могут иметь значение для уголовного дела;
- наложение ареста на корреспонденцию, ее осмотр и выемка в учреждениях связи;
- контроль и запись телефонных и иных переговоров;
- получение информации о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами.

3) *о прекращении уголовного дела или уголовного преследования* в отношении подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления небольшой или средней тяжести с назначением меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа;

4) *о разрешении некоторых других вопросов*, таких как:

- возмещение имущественного вреда;
- наложение ареста на имущество, установление и продление его срока;
- реализация, утилизация или уничтожение ряда вещественных доказательств, о их безвозмездной передаче.

Посредством рассмотрения перечисленных вопросов и принятия решений осуществляется судебный контроль. В части, относящейся к следственным действиям, он является превентивным. Когда же они производятся в условиях, не терпящих отлагательства, он приобретает последующий характер.

Важнейшим процессуальным средством реализации судом контрольной функции в досудебном производстве является рассмотрение в порядке ст. 125

УПК РФ жалоб на действия (бездействие) и решения должностных лиц органов предварительного расследования и прокуратуры.

В ч. 4 ст. 29 УПК РФ закреплено полномочие суда по вынесению им частных определений или постановлений в случае выявления в ходе судебного рассмотрения уголовного дела:

- обстоятельств, способствовавших совершению преступления, нарушений прав и свобод граждан;
- других нарушений закона, допущенных при производстве дознания, предварительного следствия или при рассмотрении уголовного дела нижестоящим судом.

В таких частных определениях (постановлениях) обращается внимание тех или иных организаций и должностных лиц на установленные судом обстоятельства и факты нарушений закона, которые требуют принятия соответствующих мер. Закон предусматривает, что суд обладает правом их вынесения в любых случаях, если признает это необходимым. На практике не редки случаи, когда на основании данного вида судебных решений уполномоченными на то руководителями привлекаются к дисциплинарной ответственности те или иные должностные лица, в том числе следователи и дознаватели.

Суд обладает и другими полномочиями, которые реализует при рассмотрении уголовных дел и пересмотре решений нижестоящих судов. Так, в ходе судебного разбирательства он вправе применять меры воздействия к его участникам за нарушение порядка в судебном заседании (ст. 258 УПК РФ).

На суд возлагается обращение приговоров, определений и постановлений к исполнению (гл. 46 УПК РФ), а также разрешение широкого круга вопросов, связанных с их исполнением (гл. 47 УПК РФ).

2. Следователь. Согласно п. 41 ст. 5 и ч. 1 ст. 38 УПК РФ под следователем понимается должностное лицо, уполномоченное в пределах установленной для него компетенции осуществлять предварительное следствие по уголовному делу, а также иные полномочия, предусмотренные уголовно-процессуальным законом. Расследование им может осуществляться в форме дознания.

К следственным органам относится Следственный комитет РФ (СК России), а также следственные подразделения Министерства внутренних дел РФ (МВД России) и Федеральной службы безопасности РФ (ФСБ России).

Ввиду отсутствия соответствующих специалистов в системе СК России предусмотрены должности *следователей-криминалистов*, главной задачей которых является криминалистическое сопровождение предварительного расследования преступлений. Если исходить из содержания п. 40¹ УПК РФ, от обычного следователя он отличается тем, что наделен правом без принятия уголовного дела к своему производству, по поручению руководителя следственного органа, участвовать в производстве отдельных следственных и других процессуальных действий либо самостоятельно их производить.

На основании полномочий, предусмотренных ст. 38 УПК РФ, *следователь вправе:*

- 1) возбуждать уголовное дело, принимать его к своему производству или передавать руководителю следственного органа для направления по подследственности;
- 2) давать органу дознания в случаях и порядке, установленных уголовно-

процессуальным законом, обязательные для исполнения письменные поручения:

- о проведении оперативно-розыскных мероприятий;
- о производстве отдельных следственных действий;
- об исполнении постановлений о задержании, приводе, аресте имущества;
- о производстве иных процессуальных действий.

Кроме того, он имеет право рассчитывать на получение содействия от органа дознания при осуществлении тех или иных процессуальных действий, в том числе следственных.

С целью получения необходимой информации в рамках проверок сообщений о преступлениях или расследования уголовных дел следователь направляет множество различных запросов. В силу ч. 4 ст. 21 УПК РФ они обязательны для исполнения всеми учреждениями, предприятиями, организациями, должностными лицами и даже гражданами.

Следователь является относительно самостоятельным в процессуальном отношении должностным лицом. Так, все решения о направлении следствия и производстве следственных действий он принимает самостоятельно. Однако, как отмечалось выше, обязательным условием производства тех из них, которые способны наиболее существенным образом затронуть конституционные права личности, проводятся на основании судебного решения (ч. 2 ст. 29 УПК РФ). Существенным образом ограничивается процессуальная самостоятельность следователя полномочиями руководителя следственного органа по контролю и руководству, осуществляемых в отношении его процессуальной деятельности, таких как дача указаний, отмена решений и др. Закон требует, чтобы следователь получал согласие на совершение целого ряда процессуальных действий и принятие ряда решений.

Кроме того, за законностью и обоснованностью его процессуальных действий и решений следователя осуществляется прокурорский надзор, в рамках которого производится их проверка, принимаются меры по устранению выявленных нарушений федерального законодательства. Прокурор вправе отменять некоторые выносимые им постановления, а при возвращении оконченного расследованием уголовного дела – давать ему указания.

Однако законом установлены некоторые гарантии, направленные на обеспечение процессуальной самостоятельности следователя. Он наделен правом обжалования указаний своего руководителя руководителю вышестоящего следственного органа посредством представления на них возражений. Но их исполнение приостанавливается только в случаях, когда они касаются изъятия уголовного дела и передачи его другому следователю, привлечения лица в качестве обвиняемого, квалификации преступления, объема обвинения, избрания меры пресечения, производства следственных действий, которые допускаются исключительно на основании судебного решения, направления дела в суд либо его прекращения (ч. 3 ст. 39 УПК РФ).

С согласия руководителя следственного органа следователь имеет возможность обжаловать постановления прокурора об отмене решений о возбуждении уголовного дела, о возвращении уголовного дела для производства дополнительного следствия, изменения объема обвинения либо квалификации действий обвиняемых или пересоставления обвинительного заключения и устранения выявленных недостатков (п. 5 ч. 2 ст. 38 УПК РФ). Он может не согласиться и с требованиями прокурора об устранении нарушений федерального законодательства

и представить свои письменные возражения на него руководителю следственного органа (ч. 3 ст. 38 УПК РФ).

В качестве одной из правовых гарантий процессуальной самостоятельности следователя является отнесение его к категории лиц, в отношении которых применяется особый порядок уголовного судопроизводства (п. 7 ч. 1 ст. 447 УПК РФ).

Закон наделяет следователя возможностью принятия мер, направленных на предупреждение совершения преступных деяний. Он вправе вносить в те или иные организации или тем или иным должностным лицам представления о принятии мер по устранению обстоятельств, способствовавших совершению преступлений или допущению других нарушений законности (ч. 2 ст. 158 УПК РФ).

Рассмотренные полномочия составляют основу процессуального статуса следователя. В уголовно-процессуальном законе предусмотрены и иные его полномочия, регламентированные правовыми нормами, содержащимися в различных его разделах и главах, где регламентируются вопросы, связанные с применением мер процессуального принуждения, возбуждением уголовного дела, привлечением лица в качестве обвиняемого, производством следственных и иных процессуальных действий, приостановлением и окончанием предварительного расследования, прекращением уголовного дела, а также отражающим особенности досудебного производства по отдельным категориям уголовных дел.

3. Руководитель следственного органа. Под данными участниками уголовного судопроизводства понимаются должностные лица, возглавляющие следственные подразделения органов государственной власти, а также их заместители (п. 38.1 ст. 5 УПК РФ). Они обладают высшей следственной властью на досудебных этапах уголовного судопроизводства⁵⁷.

К ним относятся Председатель СК России, заместитель Министра – начальник Следственного департамента МВД России, руководитель Следственного управления ФСБ России, их заместители, а также руководители территориальных и специализированных (в войсках, на транспорте и др.) органов данных ведомств на уровне федеральных округов, субъектов РФ, административных округов, районов и городов. Конкретизация полномочий, предусмотренных уголовно-процессуальным законом, и их распределение среди руководителей следственных органов предусматриваются в соответствующих ведомственных нормативно-правовых актах⁵⁸.

Основные полномочия руководителя следственного органа, характеризующие его процессуальный статус, определены ст. 39 УПК РФ. Значительная их часть обеспечивает реализацию функций контроля и руководства, осуществляемых в отношении процессуальной деятельности подчиненных ему следователей. Кроме того, он вправе самостоятельно возбуждать уголовные дела и расследовать их в полном объеме, обладая при этом полномочиями следователя или руководителя следственной группы.

⁵⁷ Научно-практический комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный) / О.Н. Ведерникова, С.А. Ворожцов, В.А. Давыдов и др.; отв. ред. В.М. Лебедев; рук. авт. кол. В.А. Давыдов. М.: НОРМА, ИНФРА-М, 2014. Комм. к ст. 38.

⁵⁸ См., например: О процессуальных полномочиях руководителей следственных органов: приказ МВД России от 8 ноября 2011 г. № 58 (в ред. от 29.07.2016) // Российская газета. 2011. № 294.

Следует обратить внимание на то, что Председатель СКР и руководители СКР по субъектам РФ наделены исключительным правом возбуждения уголовных дел в отношении большинства лиц особой категории, названных в ст. 447 УПК РФ, а также принятия решения о привлечении их в качестве обвиняемых, если уголовное дело было возбуждено в отношении других лиц или по факту совершения преступления.

Процессуальное руководство осуществляется руководителем следственного органа, прежде всего, посредством дачи следователям письменных указаний по таким вопросам как:

- направление расследования;
- производство отдельных следственных действий;
- привлечение лица в качестве обвиняемого;
- избрание в отношении подозреваемого или обвиняемого меры пресечения;
- уголовно-правовая квалификация преступления;
- объем обвинения.

Даваемые следователю указания обязательны для исполнения. Однако, как уже отмечалось, он вправе их обжаловать вышестоящему руководителю следственного органа. В рамках рассмотрения гарантий процессуальной самостоятельности следователя выше были приведены случаи, в которых исполнение обжалуемых указаний приостанавливается.

Руководитель следственного органа наделен правом поручения производства предварительного следствия тому или иному подчиненному следователю либо нескольким следователям. Он вправе изымать уголовное дело у одного следователя и передавать его другому с обязательным указанием оснований такой передачи. Кроме того, закон предоставляет ему право создавать следственные группы и изменять их состав, возглавлять их деятельность в качестве руководителя с принятием уголовного дела к своему производству.

На руководителя следственного органа возложена обязанность рассмотрения возражений следователя на письменные требования прокурора об отмене вынесенных им постановлений как незаконных или необоснованных, а также устранении иных нарушений федерального законодательства, допущенных в ходе досудебного производства. В случае не согласия с такими требованиями он выносит соответствующее постановление, которое направляет прокурору.

Процессуальный ведомственный контроль руководитель следственного органа осуществляет посредством проверки находящихся в производстве следователей материалов проверок сообщений о преступлениях и материалов уголовных дел. Он вправе:

1) отменять любые незаконные или необоснованные постановления подчиненных следователей и руководителей нижестоящих следственных органов, а также постановления руководителей, следователей (дознавателей) других органов предварительного расследования по уголовным делам, находящимся в производстве возглавляемого им следственного органа;

2) давать согласие следователям на:

- обжалование решений прокурора об отмене постановлений следователей о возбуждении уголовного дела и о возвращении уголовного дела на этапе окончания предварительного расследования (п. 5 ч. 2 ст. 38, ч. 4 ст. 221 УПК РФ);

- отказ в возбуждении уголовного дела по результатам рассмотрения мотивированного постановления прокурора о направлении материалов прокурорской проверки в следственный орган для решения вопроса об уголовном преследовании (ч. 1.1 ст. 148 УПК РФ);
- возбуждение перед судом ходатайств об избрании, о продлении, об отмене или изменении меры пресечения, производстве иных процессуальных действий, допускаемых на основании судебного решения⁵⁹;
- прекращение уголовного дела в связи с примирением сторон и деятельным раскаянием (статьи 25, 28 УПК РФ), уголовного преследования по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности (ст. 28.1 УПК РФ);
- направление обвинительного заключения прокурору (ч. 6 ст. 220 УПК РФ);
- возбуждение перед прокурором ходатайства о заключении с подозреваемым или обвиняемым досудебного соглашения о сотрудничестве (ч. 4 ст. 317.1 УПК РФ);
- прекращение уголовного преследования и возбуждение перед судом ходатайства о применении к несовершеннолетнему обвиняемому принудительной меры воспитательного воздействия (ч. 1 ст. 427 УПК РФ);
- совершение ряда других действий и принятие процессуальных решений в случаях, предусмотренных уголовно-процессуальным законом;

3) отстранять следователей от дальнейшего производства расследования в случаях нарушения ими уголовно-процессуального закона, разрешать заявленные им отводы, а также их самоотводы;

4) продлевать сроки процессуальных проверок сообщений о преступлениях (ч. 3 ст. 144 УПК РФ) и сроки предварительного расследования;

5) утверждать постановления следователей о прекращении производства по уголовному делу и об осуществлении государственной защиты;

6) возвращать уголовные дела следователям со своими указаниями о производстве дополнительного расследования.

7) рассматривать жалобы на действия и решения следователей (ст. 124 УПК РФ).

Руководитель следственного органа является для следователя не только процессуальным руководителем и контролером, но и непосредственным его начальником. Он организует всю работу следственного подразделения процессуального и внепроцессуального характера. В случае отмены прокурором или судом процессуальных решений следователя о прекращении уголовного дела и о приостановлении расследования, возвращения дела на дополнительное следствие, возобновления производства в отношении лица, к которому применена принудительная мера медицинского характера, и ряде других предусмотренных законом случаев, уголовное дело направляется руководителю следственного органа, который организует расследование по нему, обеспечивает устранение допущенных следователями нарушений законности и других недостатков.

Уголовно-процессуальным законом предусмотрен широкий круг процессуальных решений, которые вправе выносить руководитель следственного органа.

⁵⁹ Для принятия правильного решения по данному вопросу руководитель следственного органа имеет право лично допрашивать подозреваемого или обвиняемого без принятия уголовного дела к своему производству.

Они касаются различных вопросов, возникающих в следственной работе, таких как соединение и выделение уголовных дел, их восстановление в случае утраты и многие другие.

4. Орган дознания и дознаватель. В ст. 5 УПК РФ представлены следующие понятия данных участников уголовного судопроизводства:

1) Орган дознания – государственные органы и должностные лица, уполномоченные в соответствии с уголовно-процессуальным законом осуществлять дознание и иные им предусмотренные полномочия (п. 24);

2) Дознаватель – должностное лицо органа дознания, правомочное либо уполномоченное начальником органа дознания осуществлять предварительное расследование в форме дознания, а также иные полномочия, предусмотренные Уголовно-процессуальным законом (п. 7).

В ч. 1 ст. 40 УПК РФ названы следующие *органы дознания*:

- 1) органы внутренних дел Российской Федерации и входящие в их состав территориальные, в том числе линейные, управления (отделы, отделения, пункты) полиции⁶⁰;
- 2) органы федеральной службы судебных приставов;
- 3) начальники органов военной полиции Вооруженных Сил РФ, командиры воинских частей, соединений, начальники военных учреждений и гарнизонов;
- 4) органы государственного пожарного надзора федеральной противопожарной службы;
- 5) иные органы исполнительной власти, наделенные в соответствии с федеральным законом полномочиями по осуществлению оперативно-розыскной деятельности⁶¹, а именно – органы федеральной службы безопасности, федеральной службы охраны, службы внешней разведки, федеральной службы исполнения наказаний, а также таможенные органы, оперативные подразделения внешней разведки Министерства обороны РФ.

В части 2 этой же статьи установлены основные процессуальные функции перечисленных органов и должностных лиц в сфере уголовного судопроизводства:

- 1) расследование в форме дознания уголовных дел, производство предварительного следствия по которым необязательно;
- 2) проведение неотложных следственных действий по уголовным делам, производство предварительного следствия по которым обязательно;
- 3) осуществление иных предусмотренных УПК РФ полномочий, таких как, например, проверка сообщений о преступлениях, в том числе размещенных в средствах массовой информации (по поручению прокурора), выполнение поручений следователя, исполнение его постановлений о совершении тех или иных процессуальных действий, применении мер процессуального

⁶⁰ Перечень оперативных подразделений системы МВД России приведен в приложении к приказу от 19 июня 2012 г. № 608 (в ред. от 29.08.2016) «О некоторых вопросах организации оперативно-розыскной деятельности в системе МВД России» // Российская газета. 2012. № 177.

⁶¹ См. ст. 13 федерального закона от 12 августа 1995 г. № 144 (в ред. от 6.07.2016) «Об оперативно-розыскной деятельности» // Собрание законодательства РФ. 1995. № 33. Ст. 3349.

принуждения (задержание, привод и др.).

Согласно п. 19 ст. 5 УПК РФ производство неотложных следственных действий осуществляется органом дознания по уголовным делам, по которым предварительное следствие обязательно, в целях обнаружения и фиксации следов преступления, а также доказательств, требующих незамедлительного закрепления, изъятия и исследования. Их проведение допускается в период не более 10 суток со дня возбуждения данного уголовного дела, после чего все его материалы направляются руководителю того следственного органа, которому оно подследственно (п. 3 ст. 149 УПК РФ).

Уголовно-процессуальный закон устанавливает компетенцию каждого органа дознания по производству неотложных следственных действий (ч. 2 ст. 157 УПК РФ). Кроме них, как предусмотрено в ч. 3 ст. 40 УПК РФ, полномочия по возбуждению уголовных дел и производству неотложных следственных действий осуществляют:

- 1) капитаны морских и речных судов, находящихся в дальнем плавании, – по уголовным делам о преступлениях, совершенных на данных судах;
- 2) руководители геологоразведочных партий и зимовок, начальники российских антарктических станций и сезонных полевых баз, удаленных от мест расположения органов дознания – по уголовным делам о преступлениях, совершенных по месту нахождения этих партий, зимовок, станций, сезонных полевых баз;
- 3) главы дипломатических представительств и консульских учреждений России – по уголовным делам о преступлениях, совершенных в пределах территорий данных представительств и учреждений.

Дознаватель – должностное лицо органа дознания, которое может быть:

- а) штатным сотрудником подразделения дознания, правомочным в силу занимаемого должностного положения осуществлять предварительное расследование в форме дознания и иные предусмотренные уголовно-процессуальным законом полномочия органа дознания;
- б) не являющимся сотрудником подразделения дознания (например, участковый уполномоченный полиции), но уполномоченное на производство дознания на основании специального приказа начальника органа дознания.

Дознаватель производит расследование по уголовным делам, по которым предварительное следствие необязательно, на основании данного ему начальником органа дознания письменного поручения (ч. 1 ст. 41 УПК РФ). Но следует иметь в виду, что закон запрещает поручать дознавателю расследование по тем уголовным делам, по которым он проводил или проводит оперативно-розыскные мероприятия.

По уголовным делам повышенной сложности или большого объема производство дознания может осуществляться группой дознавателей, которая создается по решению начальника органа дознания (ст. 223² УПК РФ).

Основные полномочия дознавателя названы в ч. 3 ст. 41 УПК РФ. К ним относятся следующие:

- 1) самостоятельно производить следственные и иные процессуальные действия, принимать процессуальные решения, за исключением случаев, когда в соответствии с уголовно-процессуальным законом на это требуются согласие начальника органа дознания или прокурора, и (или) судебное решение;

- 2) давать органу дознания в случаях и порядке, установленном УПК РФ, обязательные для исполнения письменные поручения о проведении оперативно-розыскных мероприятий, о производстве отдельных следственных действий, об исполнении постановлений о задержании, приводе, заключении под стражу и о производстве иных процессуальных действий, а также получать содействие при их осуществлении;
- 3) обжаловать с согласия начальника органа дознания решение прокурора о возвращении уголовного дела.

Следует заметить, что дознаватели обладают значительно меньшей процессуальной самостоятельностью, чем следователи. Кроме начальников органов и подразделений дознания она в значительной степени ограничивается также и прокурором, надзорные полномочия которого позволяют осуществлять процессуальное руководство их процессуальной деятельностью. Указания, как начальника органа дознания, так и прокурора, обязательны для дознавателя. Однако он наделен право обжалования указаний начальника органа дознания прокурору, а указания прокурора – вышестоящему прокурору.

5. Начальники органов и подразделений дознания. В ст. 5 УПК РФ даются понятия начальника органа дознания и начальника подразделения дознания.

Первым из них выступает должностное лицо, возглавляющее соответствующий орган дознания, а также его заместитель (п. 17). В органах внутренних дел полномочия начальников органа дознания осуществляются также и заместителями начальника полиции (ч. 3 ст. 40² УПК РФ). Вторым из них является должностное лицо органа дознания, возглавляющее специализированное подразделение (отдел, управление), на которое возложено осуществление предварительного расследования в форме дознания, а также его заместитель (п. 17¹). Следует отметить, что не во всех государственных органах, на которых возложены полномочия органа дознания, имеются такие подразделения. Соответственно, при отсутствии таковых не предусматривается и должность начальника подразделения дознания.

Основные полномочия начальника подразделения дознания установлены в ст. 40.1 УПК РФ. Так, он вправе возбуждать уголовные дела, принимать их к своему производству и производить дознание в полном объеме, обладая при этом полномочиями дознавателя. Если создается группа дознавателей, то начальник подразделения дознания может выступать ее руководителем, обладая при этом полномочиями, предусмотренными частями 3 и 4 ст. 223² УПК РФ.

В отношении находящихся в его подчинении дознавателей он осуществляет следующие полномочия:

- 1) по процессуальному руководству:
 - поручать дознавателю: а) проверку сообщения о преступлении с принятием по нему решения; б) производство неотложных следственных действий по возбужденному уголовному делу; в) производство расследования в форме дознания по уголовному делу в полном объеме;
 - давать дознавателю письменные указания о направлении расследования, производстве отдельных следственных действий, об избрании в отношении подозреваемого меры пресечения, о квалификации преступления и об объеме обвинения. Они обязательны для исполнения, но дознаватель вправе обжаловать их начальнику органа дознания или прокурору путем

представления своих письменных возражений, хотя это и не приостанавливает их исполнения;

2) по процессуальному контролю:

- проверять материалы проверки сообщения о преступлении и уголовные дела, находящиеся в производстве дознавателя;
- отменять необоснованные постановления дознавателя о приостановлении производства дознания по уголовному делу;
- вносить прокурору ходатайства об отмене незаконных или необоснованных постановлений дознавателя об отказе в возбуждении уголовного дела;
- изымать уголовное дело у дознавателя и передавать его другому дознавателю с обязательным указанием оснований такой передачи.

Начальник органа дознания, согласно ст. 40² УПК РФ, имеет право лично рассматривать сообщения о преступлениях и участвовать в процессуальных проверках. По отношению к дознавателям, уполномоченным им осуществлять предварительное расследование в форме дознания, он обладает всеми полномочиями начальника подразделения дознания.

По отношению ко всем подчиненным ему дознавателям начальник органа дознания наделен следующими полномочиями:

1. *В порядке процессуального руководства:*

а) поручать им:

- проверку сообщения о преступлении с принятием решения по нему;
- производство предварительного расследования в форме дознания в полном объеме;
- выполнение неотложных следственных действий по возбужденному уголовному делу, предварительное следствие по которому обязательно;

б) давать им обязательные для исполнения письменные указания, но в меньшем, чем начальник подразделения дознания, объеме, — лишь о направлении расследования и производстве процессуальных действий.

в) поручать исполнение письменных поручений следователя, дознавателя:

- о проведении оперативно-розыскных мероприятий;
- о производстве отдельных следственных действий;
- об исполнении постановлений о задержании, приводе, заключении под стражу;
- о производстве иных процессуальных действий и об оказании содействия при их осуществлении;

в) создавать группу дознавателей, изменять ее состав;

г) принимать решение о восстановлении дознавателем утраченного уголовного дела либо его материалов;

2. *В порядке процессуального контроля:*

- проверять материалы проверок сообщений о преступлениях и материалы уголовного дела, находящиеся в производстве дознавателя или органа дознания;
- продлевать сроки проверок сообщений о преступлениях;
- рассматривать материалы уголовного дела и письменные возражения дознавателя на указания начальника подразделения дознания и принимать по ним решение;

- утверждать обвинительный акт или обвинительное постановление по уголовному делу;
- возвращать уголовное дело дознавателю со своими письменными указаниями о производстве дополнительного дознания, производстве дознания в общем порядке, пересоставлении обвинительного акта или обвинительного постановления;
- давать согласие дознавателю на обжалование решения прокурора о возвращении уголовного дела дознавателю.

Таким образом, начальник органа дознания обладает широкими полномочиями по процессуальному руководству и контролю за деятельностью дознавателей, органа дознания, а также начальника подразделения дознания. Однако, как будет показано ниже, данного характера полномочиями обладает и прокурор.

4.3. Прокурор в уголовно-процессуальных правоотношениях

Глава 6 УПК РФ «Участники уголовного судопроизводства со стороны обвинения» открывается ст. 37, которая посвящена прокурору. Такой подход вполне оправдан, поскольку именно ему принадлежит исключительное право поддерживать обвинение в суде от имени Российской Федерации (государственное обвинение). Однако выполнению данной функции предшествует деятельность прокуратуры в досудебном производстве, которая заключается в обеспечении средствами прокурорского надзора законности процессуальной деятельности (действий и решений) следователей, дознавателей и их руководителей, соблюдения ими прав и свобод участников уголовного судопроизводства.

Согласно п. 31 ст. 5 УПК РФ, под *прокурором* понимаются Генеральный прокурор России и подчиненные ему прокуроры, их заместители, а также иные должностные лица органов прокуратуры, участвующие в уголовном судопроизводстве и наделенные соответствующими полномочиями Федеральным законом от 17 января 1992 г. № 2202-1 «О прокуратуре Российской Федерации» (далее – Закон о прокуратуре). Предусмотренные ст. 37 УПК РФ полномочия осуществляются прокурорами уровня района, города, их заместителями, приравненными к ним специализированными прокурорами (военными, транспортными, природоохранными, по надзору за исполнением законов исправительными учреждениями), а также вышестоящими прокурорами. Как правило, многие из них руководители прокуратур возлагают на других прокурорских работников – прокуроров управлений и отделов, старших помощников и помощников прокуроров, других имеющих классные чины сотрудников⁶².

Согласно ч. 1 ст. 37 УПК РФ прокурор является должностным лицом, уполномоченным в пределах своей компетенции *осуществлять от имени государства*:

- 1) уголовное преследование;
- 2) прокурорский надзор за процессуальной деятельностью органов дознания и предварительного следствия.

Общая цель выполнения данных функций установлена ст. 1 Закона о прокуратуре и состоит в обеспечении верховенства закона, единства и укрепления

⁶² См. ст. 54 Федерального закона от 17 января 1992 г. № 2202-1 (в ред. от 18.04.2018) «О прокуратуре Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. 1995. № 47. Ст. 4472.

законности, защиты прав и свобод человека и гражданина, а также охраняемых законом интересов общества и государства. Применительно к уголовному судопроизводству она уточняются его назначением, которое обязывает прокурора в своей процессуальной деятельности защищать права и законные интересы лиц и организаций, потерпевших от преступлений, а также личность от незаконного или необоснованного обвинения, ограничения ее прав и свобод (ст. 6 УПК РФ).

В ст. 29 Закона о прокуратуре определен предмет прокурорского надзора за процессуальной деятельностью органов дознания и следствия, который охватывает соблюдение ими: прав и свобод человека и гражданина; установленного порядка разрешения заявлений и сообщений о совершенных и готовящихся преступлениях; установленного порядка проведения расследования. Также прокурор надзирает за законностью процессуальных решений, принимаемых следователями, дознавателями и их руководителями.

Будучи единственным уполномоченным законом должностным лицом на поддержание от имени Российской Федерации государственного обвинения, прокурор в судебных стадиях уголовного судопроизводства приобретает всю полноту полномочий по осуществлению уголовного преследования. При этом он вправе заявлять и поддерживать в суде гражданский иск в защиту прав граждан, общественных интересов, интересов Российской Федерации, ее субъектов, муниципальных образований, государственных и муниципальных унитарных предприятий (ч. 6 ст. 246 УПК РФ).

Процессуальная деятельность государственного обвинителя направлена на изобличение перед судом подсудимого, доказывание его виновности в совершении преступления, назначении ему справедливого наказания. Но при этом сущность его участия в суде состоит в обеспечении законности и обоснованности поддерживаемого им обвинения (ч. 3 ст. 37 УПК РФ). Если прокурор придет к выводу, что оно незаконно или необоснованно, то делом его служебного и нравственного долга является полный или частичный отказ от обвинения⁶³, исключение из уголовно-правовой квалификации деяния признаков преступления, отягчающих наказание, реализация иных полномочий, предусмотренных частями 7 и 8 ст. 246 УПК РФ. Ведь в ходе судебного следствия может оказаться, что обвинение не подтверждается собранными доказательствами, дана неправильная квалификация содеянного, имеются неустранимые сомнения в виновности подсудимого, нарушено его право на защиту, выявлены иные существенные нарушения законности при производстве предварительного расследования. Кроме того, государственный обвинитель вправе обжаловать состоявшиеся решения посредством внесения апелляционных, кассационных и надзорных представлений.

В досудебном производстве в отличие от поднадзорных объектов, в качестве которых выступают следователь, дознаватель и их руководители, прокурор не уполномочен проверять сообщения о преступлениях и принимать по ним процессуальные решения, в том числе о возбуждении уголовного дела, принимать к своему производству и расследовать уголовные дела. Данные полномочия, как возможность руководить процессуальной деятельностью следователей, принадлежали

⁶³ См.: Об участии прокуроров в судебных стадиях уголовного судопроизводства: приказ Генеральной прокуратуры РФ от 25 декабря 2012 г. № 465.

ему до преобразований уголовно-процессуального законодательства, произошедших в 2007 г.

В настоящее время прокурор осуществляет надзор в досудебных стадиях уголовного процесса, содержание которого заключается в проведении проверки законности и обоснованности осуществляемых следователями, дознавателями и их руководителями, процессуальных действий и принимаемых ими решений, реагировании на допущенные ими нарушения закона. Последнее реализуется, прежде всего, в форме письменных требований об устранении выявленных нарушений, отмены решений поднадзорных объектов, возвращения уголовного дела на дополнительное расследование или устранения тех или иных обнаруженных недостатков. В результате складываются правовые отношения надзорного типа, которые представляют собой совокупность специфических правовых связей между надзирающим прокурором с одной стороны и должностными лицами органов предварительного расследования – с другой. В них вступают или вовлекаются и другие участники досудебного производства.

Следует обратить внимание на то, что по отношению к дознанию прокурор обладает более широкими полномочиями по сравнению с теми, которые предусмотрены законом для надзора за следствием. Например, он вправе отменять любые решения дознавателей, давать им указания в ходе расследования преступлений. Законодатель оставил прокурору возможность осуществления контроля и руководства за процессуальной деятельностью дознавателей, и она определяет характер и пределы надзора за ней. Аналогичные полномочия принадлежат руководителю следственного органа, которые он реализует к подчиненным следователям.

Ключевое значение имеет процессуальная деятельность прокурора на этапе окончания расследования с обвинительным документом (заключением, актом или постановлением). Все уголовные дела поступают в прокуратуру для проверки, и прокурор должен решить вопрос о направлении их в суд. Он вправе как утвердить обвинительный документ, если установит, что обвинение законно и обоснованно, так и возвратить следователю или дознавателю уголовное дело с указаниями о проведении дополнительного расследования, устранении других выявленных ими нарушений федерального законодательства.

Все предусмотренные уголовно-процессуальным законом полномочия прокурора могут быть классифицированными по различным критериям. Как представляется, наиболее удобной является их рассмотрения по этапам развития досудебного производства. При этом в зависимости от назначения выделяются полномочия, направленные на выявление нарушений законности и направленные на их устранение и пресечение.

1. Общие полномочия, реализуемые прокурором на всех стадиях досудебного производства:

1.1. Направленные на выявление нарушений законности:

- рассмотрение поступающих в прокуратуру жалоб участников уголовного судопроизводства и иных лиц в той части, в которой производимые процессуальные действия и принимаемые процессуальные решения затрагивают их интересы (ст. 124 УПК РФ);

1.2. Направленные на устранение и (или) пресечение нарушений законности:

- требование прокурора об устранении нарушений федерального законо-

дательства (п. 3 ч. 2 ст. 37 УПК РФ);

- отмена прокурором любых процессуальных решений начальников органов и подразделений дознания, дознавателя (п. 6 ч. 2 ст. 37 УПК РФ);
- исключение недопустимых доказательств (ч. 3 ст. 88 УПК РФ);
- разрешение прокурором споров о подследственности (ст. 151 УПК РФ), определение им подследственности при соединении уголовных дел, направление по подследственности уголовных дел, поступивших от дознавателя после проведения неотложных следственных действий (ст. 152 УПК РФ);

2. Полномочия, осуществляемые прокурором на стадии возбуждения уголовного дела:

2.1. Направленные на выявление нарушений законности:

- проверка исполнения требований федерального законодательства при приеме, регистрации и разрешении сообщений о преступлениях (п. 1 ч. 2 ст. 37 УПК РФ);
- проверка законности и обоснованности принимаемых следователями и дознавателями решений о возбуждении уголовного дела и об отказе в возбуждении уголовного дела.

2.2. Направленные на устранение или пресечение нарушений законности:

- отмена процессуальных решений о возбуждении и об отказе в возбуждении уголовного дела (ч. 6 ст. 148, ч. 4 ст. 46 УПК РФ);
- передача материалов проверки сообщения о преступлении от одного органа предварительного расследования другому (за исключением передачи материалов проверки сообщения о преступлении в системе одного органа предварительного расследования) на основании п. 12 ч. 2 ст. 37, ч. 4 ст. 150 УПК РФ;
- письменные указания о производстве дознания по уголовным делам о преступлениях небольшой и средней тяжести, по которым подследственность не определена (п. 2 ч. 3 ст. 150 УПК РФ);
- письменные указания дознавателю о направлении расследования, производстве процессуальных действий (п. 4 ч. 2 ст. 37 УПК РФ);

3. Полномочия, осуществляемые прокурором на стадии предварительного расследования:

3.1. Направленные на выявление нарушений законности:

- ознакомление с материалами находящегося в производстве уголовного дела на основании мотивированного запроса (ч. 2.1 ст. 37 УПК РФ);
- проверка поступающих в прокуратуру копий процессуальных решений следователей и дознавателей с прилагаемыми к ним материалами, а именно :а) постановлений о принятии уголовного дела к своему производству, если следователю или дознавателю поручается производство по уже возбужденному уголовному делу (ст. 156 УПК РФ); о привлечении в качестве обвиняемого (ст. 173 УПК РФ); о приостановлении предварительного следствия (ст. 208 УПК РФ); о прекращении уголовного дела (ст. 213 УПК РФ); б) уведомлений о подозрении лица в совершении преступления (ст. 223 УПК РФ);
- проверка информации, поступающей прокурору во исполнение требований УПК РФ в форме сообщений и уведомлений.

Последнее требует дополнительных пояснений. Дело в том, что законодатель

предусмотрел в законе ряд ситуаций, требующих информирования о них прокурора в форме его уведомления. Так, например, ему сообщается, если в ходе предварительного следствия предъявленное обвинение в какой-либо его части не нашло подтверждения (ст. 175 УПК РФ), о возобновлении предварительного следствия (ч. 3 ст. 211 УПК РФ). Часть 6 ст. 152 УПК РФ предусматривает, что прокурор должен быть письменно уведомлен о том, что уголовное дело передается для производства предварительного расследования в вышестоящий следственный орган. В ч. 3 ст. 92 УПК РФ предусмотрено, что о произведенном задержании орган дознания, дознаватель или следователь обязаны сообщить прокурору в письменном виде в течение 12 часов с момента задержания подозреваемого. Согласно ч. 3 ст. 94 УПК РФ, начальник места содержания подозреваемого уведомляет орган дознания или следователя, в производстве которого находится уголовное дело, а также прокурора об освобождении им подозреваемого в связи с тем, что не поступило в течение 48 часов с момента задержания постановление судьи о применении к нему меры пресечения в виде заключения под стражу либо о продлении срока задержания.

3.2. По реагированию на выявленные нарушения законности:

- отстранение дознавателя от дальнейшего производства расследования, если им допущено нарушение требований уголовно-процессуального законодательства (п. 10 ч. 2 ст. 37 УПК РФ);
- разрешение отводов, заявленных дознавателю, а также его самоотводов (п. 9 ч. 2 ст. 67 УПК РФ);
- изъятие любого уголовного дела у органа дознания и передача его следователю с обязательным указанием оснований такой передачи (п. 11 ч. 2 ст. 37 УПК РФ);
- отмена постановлений следователя о приостановлении предварительного следствия (п. 5.1 ч. 2 ст. 37, ч. 1.1 ст. 211 УПК РФ) и о прекращении уголовного дела (п. 5.1 ч. 2 ст. 37, ч. 1 ст. 214 УПК РФ);
- дача согласия дознавателю на осуществление определенных процессуальных действий и принятие определенных процессуальных решений, таких как, например, возбуждение перед судом ходатайств об избрании, отмене или изменении мер пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста и залога, а также о производстве иных процессуальных действий, которые допускаются на основании судебного решения (п. 5 ч. 2 ст. 37 УПК РФ);

3.3. По заключению досудебного соглашения о сотрудничестве (п. 5.2 ч. 2 ст. 37 УПК РФ), которые включают в себя:

- рассмотрение ходатайств и постановлений следователя о заключении досудебного соглашения о сотрудничестве;
- удовлетворение данных ходатайств либо отказ в их удовлетворении (выносится соответствующее постановление);
- заключение досудебного соглашения о сотрудничестве;
- изменение или прекращение действия такого соглашения посредством вынесения соответствующего постановления.

4. Полномочия на этапе окончания предварительного расследования, реализуемые в связи с поступлением в прокуратуру уголовного дела с обвинительным документом или иным итоговым решением следователя (дознавателя) для решения прокурором вопроса о возможности направления его в суд:

4.1. Направленные на выявление нарушений законности:

- ознакомление с материалами поступившего для направления в суд уголовного дела (п. 1.1 ст. 221 УПК РФ);

4.2. Обеспечивающие реагирование прокурора на выявленные нарушения законности:

- возвращение уголовного дела следователю для производства дополнительного следствия, изменения объема обвинения либо квалификации действий обвиняемого, пересоставления обвинительного заключения, устранения тех или иных недостатков со своими указаниями (ч. 1 ст. 221 УПК РФ);
- возвращение уголовного дела для производства дополнительного дознания либо пересоставления обвинительного акта, направление его для производства предварительного следствия (ч. 1 ст. 226 УПК РФ);
- прекращение уголовного дела, поступившее с обвинительным актом или постановлением (ч. 1 ст. 226, ч. 1 ст. 226.8 УПК РФ), исключение отдельных пунктов обвинения или его переквалификация на менее тяжкое (ч. 2 ст. 226, ч. 2 ст. 226.8 УПК РФ);
- возвращение уголовного дела для пересоставления обвинительного постановления (ч. 1 ст. 226.8 УПК РФ);
- направление уголовного дела дознавателю для производства дознания в общем порядке (ч. 2 ст. 226 УПК РФ);
- отмена меры пресечения в случае нарушения следователем требований ч. 5 ст. 109 УПК РФ (материалы оконченного расследованием уголовного дела должны быть предъявлены обвиняемому, содержащемуся под стражей, и его защитнику не позднее чем за 30 суток до окончания предельного срока содержания под стражей) и при условии, что предельный срок содержания обвиняемого под стражей истек (ч. 2 ст. 221 УПК РФ);

4.3. Связанные с направлением уголовного дела в суд:

- утверждение обвинительного документа (ст. 221 – заключения, ст. 226 – акта, 226.8 – постановления), постановления о направлении уголовного дела в суд для применения принудительных мер медицинского характера (ч. 3 ст. 439 УПК РФ);
- составление представления об особом порядке проведения судебного заседания и вынесения судебного решения по уголовному делу в отношении обвиняемого, с которым заключено досудебное соглашение (п. 5.2 ч. 2 ст. 37, 317.5 УПК РФ).

Кроме того, при наличии на то оснований по поступившему или направляемому в суд с обвинительным заключением или постановлением о направлении уголовного дела в суд для применения принудительной меры медицинского характера прокурор вправе возбудить перед судом ходатайства о продлении срока:

- запрета определенных действий;
- домашнего ареста;
- содержания под стражей по уголовному делу.

Прокурор обладает и некоторыми другими полномочиями, состав и порядок реализации которых регламентируется уголовно-процессуальным законом для различных стадий и этапов уголовного процесса, в том числе предварительного расследования и судебного производства по уголовным делам в общем и особом

порядке, при пересмотре приговоров и иных судебных решений, их исполнении, а также в сфере международного сотрудничества.

4.4. Участники уголовного процесса на стороне обвинения

1. Потерпевший. Согласно ч. 1 ст. 42 УПК РФ, это физическое лицо, которому преступлением или запрещенным уголовным законом деянием, совершенным лицом в состоянии невменяемости⁶⁴, причинен физический, имущественный или моральный вред, а также юридическое лицо в случае причинения вреда его имуществу или деловой репутации.

Лицо, которому общественно-опасным деянием причинен вред, приобретает предусмотренные уголовно-процессуальным законом права и обязанности с момента вынесения осуществляющим предварительное расследование должностным лицом или судом постановления о признании его потерпевшим. Не имеет никакого значения принадлежность его к тому или иному гражданству, возраст, физическое или психическое состояние, иные данные о личности, а также факт того, установлены ли все лица, причастные к совершению преступления. Лицо может быть признано потерпевшим, как по собственному заявлению, так и по инициативе органа, в производстве которого находится уголовное дело. При этом правовой статус лица как потерпевшего устанавливается исходя из фактического его положения, и лишь процессуально оформляется постановлением следователя или дознавателя, но не формируется им.

Защита потерпевшего является составляющей частью назначения уголовного судопроизводства, генеральной обязанностью наделенных государственно-властными полномочиями участников уголовного судопроизводства (ч. 1 ст. 6 УПК РФ). Данная защита гарантируется именно фактическому потерпевшему, то есть тому лицу, которому 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.

Вместе с тем, по уголовным делам о преступлениях, последствием которых явилась смерть лица, пострадавшего от преступления, права потерпевшего переходят к одному из близких родственников и (или) близких лиц погибшего, а при их отсутствии или невозможности их участия в уголовном судопроизводстве – к одному из родственников (ч. 8 ст. 42 УПК РФ). К близким родственникам относятся: супруг, супруга, родители, дети, усыновители, усыновленные, родные братья и сестры, дедушка и бабушка, внуки (п. 4 ст. 5 УПК РФ). Если преступлением затрагиваются права и законные интересы сразу нескольких лиц, являющихся близкими родственниками погибшего, и они настаивают на предоставлении им прав потерпевшего, они также могут быть признаны потерпевшими. Принимая во внимание, что перечень близких родственников, указанный в законе, является исчерпывающим, родственники, не названные в п. 4 ст. 5 УПК РФ, а также иные лица

⁶⁴ См.: О практике применения судами норм, регламентирующих участие потерпевшего в уголовном судопроизводстве: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 июня 2010 г. № 17 (в ред. от 16.05.2017.) // Российская газета. 2010. № 147.

(например, соседи, знакомые погибшего) не могут быть признаны потерпевшими.

Согласно ч. 2 ст. 45 УПК РФ в тех случаях, когда потерпевшим является несовершеннолетний или лицо, по своему физическому или психическому состоянию лишенное возможности самостоятельно защищать свои права и законные интересы, к обязательному участию в уголовном деле привлекаются их законные представители или представители, которые определяются исходя из перечня, приведенного в п. 12 ст. 5 УПК РФ. При этом следует иметь в виду, что функции законного представителя прекращаются по достижении потерпевшим 18 лет. Если несовершеннолетний потерпевший не имеет родителей и проживает один или у лица, не являющегося родственником и не назначенного надлежащим образом его опекуном или попечителем, в качестве законного представителя выступает представитель органа опеки и попечительства.

Лицо, которое сообщает о совершении преступления, даже если именно ему был причинен вред, на стадии возбуждения уголовного дела выступает в качестве *заявителя*. Он предупреждается об уголовной ответственности за заведомо ложный донос (ст. 306 УК РФ) и ему выдается талон-уведомление о приеме и регистрации заявления о преступлении. Отказ в его приеме может быть им обжалован. Заявителю сообщается о принятом по результатам проверки процессуальном решении. О возбуждении уголовного дела – незамедлительно, об отказе в его возбуждении – в течение 24 часов с момента вынесения данного постановления. Последнее может быть им обжаловано прокурору, руководителю следственного органа либо в суд.

Таким образом, заявитель может выступать потерпевшим де-факто. Де-юре он появляется в уголовном судопроизводстве лишь в результате официального признания его таковым. Часть 1 ст. 42 УПК РФ требует принимать решение об этом незамедлительно, как только будет возбуждено уголовное дело. Однако если на данный момент отсутствуют сведения о лице, которому был причинен вред, решение о признании потерпевшим принимается незамедлительно после получения данных об этом лице. Выясняется, какому физическому лицу либо лицам был причинен физический, имущественный или моральный вред, либо имуществу или деловой репутации какого юридического лица он был причинен. Судья, следователь и дознаватель оформляет признание лица потерпевшим в форме постановления, а суд – в форме определения. С этого момента оно приобретает процессуальный статус потерпевшего и получает возможность реализовывать всю совокупность прав, предусмотренных ч. 2 ст. 42, другими статьями УПК РФ.

Потерпевшему должна быть предоставлена возможность знать о том, как выполняется обязанность государства по защите его прав, а также принимать участие в производстве по уголовному делу. При наличии на то необходимости, он имеет право на применение к нему, его родственникам и близким мер безопасности (ч. 3 ст. 11 УПК РФ).

В ч. 2 ст. 42 УПК РФ предусмотрен ряд прав, которые позволяют потерпевшему быть в курсе хода и результатов предварительного расследования, судебного разбирательства. Так, он имеет право:

1) знать:

- о предъявленном обвиняемому обвинении;
- о принесенных по уголовному делу жалобах и представлениях;

- состав следственной группы, осуществляющей предварительное расследование по уголовному делу⁶⁵;

2) знакомиться:

- с протоколами следственных действий, произведенных с его участием;
- с постановлением о привлечении в качестве обвиняемого⁶⁶;
- с постановлением о назначении судебной экспертизы и заключением эксперта;
- со всеми материалами уголовного дела по окончании предварительного расследования, в том числе в случае прекращения уголовного дела, с правом выписывать любые сведения и в любом объеме, снимать копии, в том числе с помощью технических средств;
- с протоколом судебного заседания;

3) получать копии постановлений о возбуждении уголовного дела, о признании его потерпевшим, об отказе в избрании в отношении обвиняемого меры пресечения в виде заключения под стражу, о прекращении уголовного дела, о приостановлении производства по уголовному делу, о направлении уголовного дела по подсудности, о назначении предварительного слушания, судебного заседания, получать копии приговора суда первой инстанции, решений судов апелляционной и кассационной инстанций, иных процессуальных документов, затрагивающих его интересы, о предоставлении которых он ходатайствовал.

Потерпевший обладает широким кругом процессуальных прав, позволяющим ему возможность активно участвовать в уголовном судопроизводстве. Прежде всего, это право давать показания на родном языке или языке, которым он владеет. При этом ему гарантируется бесплатное предоставление переводчика.

Согласно ст. 78 УПК РФ потерпевший дать показания о любых обстоятельствах, подлежащих доказыванию при производстве по уголовному делу, в том числе о своих взаимоотношениях с подозреваемым, обвиняемым. Он не вправе отказываться от дачи показаний, но может отказаться свидетельствовать против самого себя, своего супруга (супруги), а также других близких родственников. При согласии потерпевшего дать показания он должен быть предупрежден о том, что его показания могут быть использованы в качестве доказательств по уголовному делу, в том числе и в случае последующего отказа от них. За дачу заведомо ложных показаний он несет уголовную ответственность по ст. 307 УК РФ.

Уголовно-процессуальный закон предоставляет возможность потерпевшему право представлять доказательства, касающиеся не только причиненного ему вреда, но и подтверждающие наличие или отсутствие любых обстоятельств, подлежащих доказыванию (ст. 73 УПК РФ).

Кроме того, активная позиция потерпевшего обеспечивается следующими процессуальными правами:

- участвовать в следственных действиях, производимых по его ходатайству либо ходатайству его представителя (с разрешения следователя или дознавателя), подавать замечания на их протоколы;
- заявлять отводы и ходатайства;

⁶⁵ См.: определение Конституционного Суда РФ от 11 ноября 2006 г. № 300-О.

⁶⁶ Там же.

- приносить жалобы на действие (бездействие) должностных лиц органов предварительного расследования, прокурора и суда;
- подавать возражения на жалобы других участников уголовного судопроизводства.

Потерпевший вправе принимать участие в судебном разбирательстве уголовного дела в судах всех инстанций, возражать против постановления приговора без проведения судебного разбирательства в общем порядке. Неявка потерпевшего в суд не является препятствием для рассмотрения уголовного дела, кроме случая признания его участия обязательным. Однако делам частного обвинения его неявка без уважительных причин влечет прекращение уголовного дела за отсутствием в деянии состава преступления (ч. 3 ст. 249 УПК РФ).

До окончания судебных прений потерпевший имеет право заявить ходатайство о получении информации о прибытии осужденного к лишению свободы к месту отбывания наказания, в том числе при перемещении из одного исправительного учреждения в другое, о выездах осужденного за пределы учреждения, исполняющего наказание в виде лишения свободы, о времени освобождения осужденного из мест лишения свободы, а также быть извещенным о рассмотрении судом связанных с исполнением приговора вопросов об освобождении осужденного от наказания, об отсрочке исполнения приговора или о замене осужденному неотбытой части наказания более мягким видом наказания. Удовлетворение такого ходатайства позволяет ему участвовать в дальнейшем в судебном заседании при рассмотрении судом вопросов, связанных с исполнением приговора, таких как отсрочка исполнения приговора, условно-досрочное освобождение, замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания.

Для участия в состязательном процессе потерпевший наделен всеми необходимыми правами. О вправе давать показания, представлять доказательства, заявлять отводы и ходатайства, делать замечания на протокол судебного заседания, обжаловать принимаемые судом решения. По делам частного обвинения он обращается к мировому судье с заявлением о привлечении определенного лица или лиц к уголовной ответственности, поддерживает обвинение в судебном заседании.

Предусмотренные уголовно-процессуальным законом права потерпевший вправе реализовывать как лично, так и через своего представителя. Права же потерпевшего, являющегося юридическим лицом, всегда осуществляются представителем. Согласно ст. 45 УПК РФ, представителями потерпевшего могут быть адвокаты. При этом личное участие потерпевшего в уголовном судопроизводстве не лишает его права иметь представителя.

Для защиты прав и законных интересов потерпевших, являющихся несовершеннолетними или по своему физическому или психическому состоянию лишенных возможности самостоятельно защищать свои права и законные интересы, к обязательному участию в уголовном деле привлекаются их законные представители или представители. Они имеют те же процессуальные права, что и представляемые ими лица.

Расходы на представителя, как, впрочем, и все иные расходы, понесенные потерпевшим в связи с участием в ходе предварительного расследования и в суде, подлежат возмещению наряду с тем вредом, который был причинен преступлением (ч. 3 ст. 42 УПК РФ).

Потерпевший несет и ряд *процессуальных обязанностей*. Так, он обязан являться по вызову следователя, дознавателя и в суд. В случае неявки без уважительных причин он может быть подвергнут приводу.

Потерпевший не вправе уклоняться от прохождения освидетельствования или производства в его отношении судебной экспертизы, когда на то по закону не требуется его согласие, а также от предоставления образцов почерка и иных образцов сравнительного исследования. В противном случае может быть поставлен вопрос о привлечении его к уголовной ответственности по ст. 308 УК РФ. Кроме того, потерпевший может быть предупрежден об ответственности за разглашение данных предварительного расследования, предусмотренной ст. 310 УК РФ.

2. Гражданский истец. Это физическое или юридическое лицо, предъявившее требование о возмещении имущественного вреда, при наличии оснований полагать, что данный вред причинен ему непосредственно преступлением (ч. 1 ст. 44 УПК РФ). Однако иск может быть заявлен им также и в целях имущественной компенсации причиненного ему морального вреда. От уплаты государственной пошлины он освобождается. Право на заявление гражданского иска может быть реализовано с момента возбуждения уголовного дела и до окончания судебного следствия по уголовному делу в суде первой инстанции.

Гражданский иск в защиту интересов несовершеннолетних, лиц, признанных недееспособными либо ограниченно дееспособными, лиц, которые по иным причинам не могут сами защищать свои права и законные интересы, может быть предъявлен их законными представителями или прокурором, а в защиту интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, государственных и муниципальных унитарных предприятий – прокурором.

Для приобретения процессуального статуса гражданского истца не достаточно просто заявления тем или иным лицом гражданского иска по уголовному делу. Необходимо его официальное признание за данным лицом, которое оформляется постановлением судьи, следователя или дознавателя, либо определением суда.

Часть 4 ст. 44 УПК РФ предусматривает перечень основных процессуальных прав гражданского истца. Некоторые из них могут быть реализованы как в ходе предварительного расследования, так и в судебных стадиях уголовного процесса, другие же – только на стадии предварительного расследования или только в судебных стадиях. Предъявить иск, как уже отмечалось, лицо может уже на стадии предварительного расследования.

Гражданский истец имеет возможность знать о ходе и результатах предварительного расследования или судебного производства по уголовному делу. Так, он *вправе*:

- знать о принятых решениях, затрагивающих его интересы, и получать копии процессуальных решений, относящихся к предъявленному им гражданскому иску;
- знакомиться с протоколами следственных действий, произведенных с его участием;
- знакомиться по окончании расследования с материалами уголовного дела, относящимися к предъявленному им гражданскому иску, выписывать из них любые сведения и в любом объеме;
- знать о принесенных по уголовному делу жалобах и представлениях.

Неотъемлемым правом гражданского истца является поддержание заявленного им иска. Он вправе представлять доказательства по нему, заявлять ходатайства и отводы, реализовывать другие предоставленные ему процессуальные права, действуя самостоятельно или через представителя. Однако, исходя из принципа диспозитивности, п. 11 ст. 44 УПК РФ предоставляет гражданскому истцу право отказаться от предъявленного им гражданского иска. Он может сделать это в любой момент производства по уголовному делу, но до удаления суда в совещательную комнату для постановления приговора. До принятия отказа от иска дознаватель, следователь, суд разъясняет гражданскому истцу последствия отказа от иска, а именно то, что такой отказ влечет за собой прекращение производства по нему.

Гражданский истец не подлежит допросу, но он вправе давать объяснения по предъявленному иску, что гарантирует наличие в уголовном деле данных о существовании предъявляемых им требований, их основаниях и размере. Все показания и объяснения он вправе давать на своем родном языке или языке, которым он владеет. При этом переводчик ему предоставляется бесплатно. Однако истец имеет право отказаться свидетельствовать против самого себя, своего супруга или супруги, других близких родственников. При согласии гражданского истца дать показания он должен быть предупрежден о том, что они могут быть использованы в качестве доказательств по уголовному делу, в том числе и в случае последующего отказа от них.

Гражданский истец может быть заинтересован в получении тех или иных доказательств, подтверждающих его требования. Поэтому ему предоставлено право ходатайствовать о производстве следственных и других процессуальных действий. Так, он может просить наложения ареста на имущество в целях обеспечения в дальнейшем исполнения приговора в части гражданского иска. С разрешения следователя или дознавателя ему предоставлено право участвовать в производимых по его ходатайству либо ходатайству его представителя следственных действиях, знакомиться с их протоколами.

Право гражданского истца знать о принятых решениях, затрагивающих его интересы, и получать копии процессуальных решений, относящихся к предъявленному им гражданскому иску, возлагает на следователя и дознавателя обязанность направлять их ему. По окончании же расследования им в обязанность вменяется также и предоставление истцу возможности ознакомиться с материалами уголовного дела, но лишь в части, относящейся к заявленному им иску. При этом он вправе выписывать из материалов дела любые сведения и в любом объеме.

Если гражданский истец считает, что его права нарушены, то он вправе обратиться с жалобой на действия (бездействие) и решения должностных лиц органов предварительного расследования, прокурора и суда. Он имеет право знать о принятых по уголовному делу жалобах и представлениях, участвовать в их рассмотрении, подавать на них возражения. Данные права, как и все другие принадлежащие ему права могут быть реализованы им как лично, так и через представителя.

Согласно ч. 4 ст. 44 УПК РФ, основной процессуальной обязанностью гражданского истца является сохранение в тайне данных предварительного расследования, о чем он заранее предупреждается. За их разглашение он несет уголовную ответственность по ст. 310 УК РФ.

Гражданский истец может принимать участие в рассмотрении уголовного дела

в судах всех инстанций. Однако обжаловать состоявшиеся судебные решения он вправе только в части, касающейся гражданского иска. В случае неявки его лично и представителя в судебное разбирательство суда первой инстанции суд может оставить гражданский иск без рассмотрения, за исключением случаев, указанных в ч. 2 ст. 250 УПК РФ.

В ходе участия в суде ему предоставлено право знакомиться с протоколом судебного заседания и подавать на него замечания, выступать в судебных прениях для обоснования заявленного иска. Будучи участником судебного заседания, он обладает всей совокупностью необходимых для этого процессуальных прав, но многие из них, как уже отмечалось, ограничены его исковыми требованиями.

3. Частный обвинитель. В соответствии с п. 59 ст. 5 УПК РФ, под ним понимается потерпевший или его законный представитель и представитель по уголовным делам частного обвинения. Это лицо, подавшее в суд заявление по уголовному делу частного обвинения в установленном законом порядке, и поддерживающее его в суде (ст. 43 УПК РФ).

По общему правилу, уголовные дела о преступлениях, указанных в ч. 2 ст. 20 УПК РФ, возбуждаются в отношении конкретного лица посредством подачи потерпевшим или его законным представителем заявления в суд. С момента принятия судом такого заявления к своему производству (выносится соответствующее постановление мирового судьи) заявитель считается частным обвинителем. Ему должны быть разъяснены процессуальные права, предусмотренные статьями 42 и 43 УПК РФ, о чем составляется протокол, подписываемый судьей и лицом, подавшим заявление. Процессуальные права частного обвинителя предусмотрены также в частях 4, 5 и 6 ст. 246 УПК РФ.

Участие частного обвинителя в судебном производстве обязательно. Он выдвигает и поддерживает в суде обвинение, вправе от него полностью или частично отказаться. Однако если уголовное дело было возбуждено руководителем следственного органа, следователем или дознавателем с согласия прокурора, то в суде участвует государственный обвинитель. Если же после принятия заявления к производству будет установлено, что потерпевший в силу зависимого или беспомощного состояния либо по иным причинам не может защищать свои права и законные интересы, то мировой судья вправе признать обязательным участие в деле законного представителя потерпевшего и прокурора.

4. Представители потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя. Процессуальный статус представителя потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя установлен статей 45 УПК РФ. Ими могут быть адвокаты, а представителями гражданского истца, являющегося юридическим лицом, также иные лица, правомочные в соответствии с ГК РФ представлять его интересы. В качестве представителя потерпевшего или гражданского истца может быть также допущен один из близких родственников либо иное лицо, о допуске которого они ходатайствуют.

Согласно ч. 2 ст. 45 УПК РФ, для защиты прав и законных интересов потерпевших, являющихся несовершеннолетними или по своему физическому или психическому состоянию лишенных возможности самостоятельно защищать свои права и законные интересы, к обязательному участию в уголовном деле привлекаются их законные представители или представители. По ходатайству законного

представителя несовершеннолетнего потерпевшего, не достигшего возраста шестнадцати лет, в отношении которого совершено преступление против половой неприкосновенности, участие адвоката в качестве его представителя обеспечивается дознавателем, следователем или судом. В этом случае расходы на оплату труда адвоката компенсируются за счет средств федерального бюджета.

По постановлению дознавателя, следователя, судьи или определению суда законный представитель несовершеннолетнего потерпевшего может быть отстранен от участия в уголовном деле, если имеются основания полагать, что его действия наносят ущерб интересам представляемого лица. В этом случае к участию в уголовном деле допускается другой законный представитель.

Законные представители и представители потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя имеют те же процессуальные права, что и представляемые ими лица. При этом личное участие в уголовном деле потерпевшего, гражданского истца или частного обвинителя не лишает его права иметь по этому уголовному делу представителя.

4.5. Участники уголовного процесса на стороне защиты

1. **Подозреваемый и обвиняемый.** В отношении данных участников уголовного судопроизводства осуществляется уголовное преследование и в связи с этим ст. 6 УПК РФ требует их защиты со стороны государства от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения прав и свобод.

В соответствии со ст. 46 УПК РФ, **подозреваемым** считается одно из следующих лиц:

- 1) в отношении которого возбуждено уголовное дело;
- 2) задержанное в порядке, установленном статьями 91 и 92 УПК РФ;
- 3) к которому применена мера пресечения до предъявления обвинения в соответствии со ст. 100 УПК РФ⁶⁷;
- 4) уведомленное о подозрении в совершении преступления в порядке ст. 223.1 УПК РФ при наличии у должностного лица, производящего дознание, достаточных данных, дающих основание для его подозрения.

В случае если лицо было задержано по подозрению в совершении преступления, его процессуальное положение регламентируется как ст. 46 УПК РФ, так нормами статей 91-96 УПК РФ. Наряду с основаниями и порядком задержания лица, ими установлены обязанности следователя и дознавателя уведомлять о состоявшемся задержании родственников или близких лиц задержанного, в том числе посредством обеспечения права последнего на один телефонный разговор. Также они устанавливают правила участия защитника при составлении протокола задержания, порядок представления свиданий с подозреваемым.

Обвинение должно быть предъявлено подозреваемому не позднее 10 суток с момента применения меры пресечения, а если он был задержан и затем заключен под стражу – в тот же срок с момента задержания (ч. 1 ст. 100 УПК РФ). Более длительный срок (45 суток) предусмотрен для лиц, подозреваемых в совершении хотя бы одного из преступлений, перечисленных в ч. 2 ст. 100 УПК РФ. Если

⁶⁷ Применяется в исключительных случаях при наличии оснований, предусмотренных ст. 97 УПК РФ, и с учетом обстоятельств, указанных в ст. 99 УПК РФ.

в указанные сроки обвинение не будет предъявлено, то мера пресечения немедленно отменяется.

Следует заметить, что с момента избрания в отношении подозреваемого или обвиняемого в качестве меры пресечения заключения под стражу или домашнего ареста, он в целях удостоверения доверенности на право представления его интересов в сфере предпринимательской деятельности получает возможность иметь свидания с нотариусом без ограничения их числа и продолжительности. Однако запрещается совершение нотариальных действий в части имущества, денежных средств и иных ценностей, на которые может быть наложен арест.

Основные *права подозреваемого* установлены частью 4 ст. 46 УПК РФ, и направлены, прежде всего, на обеспечение его конституционного права на защиту:

- знать, в чем он подозревается;
- получать копию процессуального решения, официально подтверждающего в чем состоит его подозрение в совершении преступления (постановления о возбуждении уголовного дела, протокола задержания, постановления о применении меры пресечения, уведомления о подозрении);
- пользоваться помощью защитника с момента получения оформления перечисленных документов или фактического задержания (пункты 2-3.1 ч. 3 ст. 49 УПК РФ), и иметь свидание с ним наедине и конфиденциально до первого допроса;
- давать объяснения и показания по поводу имеющегося к нему подозрения на родном языке или языке, которым он владеет (при этом помощью переводчика пользоваться может бесплатно), либо отказаться от их дачи⁶⁸;
- представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы;
- участвовать с разрешения следователя или дознавателя в следственных действиях, производимых по его ходатайству, ходатайству его защитника либо законного представителя;
- знакомиться с протоколами следственных действий, произведенных с его участием, и подавать на них замечания;
- приносить жалобы на действия (бездействие) и решения должностных лиц органов предварительного расследования и прокуратуры, а также суда;
- защищаться иными средствами и способами, не запрещенными УПК РФ.

Согласно ст. 47 УПК РФ, **обвиняемым** признается лицо, в отношении которого:

- вынесено постановление о привлечении в качестве обвиняемого;
- составлен обвинительный акт (по результатам дознания в общем порядке);
- составлено обвинительное постановление (по результатам дознания в сокращенном порядке).

Лицо, в отношении которого осуществляется уголовное преследование, может сохранять процессуальный статус обвиняемого достаточно долго. Оно вовлекается в уголовно-процессуальные правоотношения на стадии предварительного расследования, но может существовать и в последующих стадиях уголовного процесса. Согласно ч. 2 ст. 47 УПК РФ обвиняемый выступает в качестве:

⁶⁸ При согласии дать показания он должен быть предупрежден о том, что его показания могут быть использованы в качестве доказательств по уголовному делу, в том числе и при его последующем отказе от них, за исключением случая, предусмотренного п. 1 ст. 75 УПК РФ (недопустимые доказательства).

- подсудимого, если по уголовному делу назначено судебное разбирательство;
- осужденного, если в его отношении вынесен обвинительный приговор;
- оправданного, если в его отношении вынесен оправдательный приговор.

Когда лицу предъявляется обвинение, деятельность субъекта предварительного расследования по осуществлению уголовного преследования существенно изменяется, перерастая от преследования по подозрению к преследованию по обвинению. Совершение преступления обвиняемым подтверждено достаточной совокупностью доказательств (ч. 1 ст. 171 УПК РФ). Когда предъявляется обвинение, приобретают определенность содержание и направленность предварительного расследования, его рамки, а также пределы защиты обвиняемого. Уголовное преследование сосредотачивается на доказывании совершения преступления тем лицом, которому предъявлено обвинение.

Процессуальные права обвиняемого во многом аналогичны по своему составу и характеру правам подозреваемого, но все же их круг несколько шире. Если подозреваемый вправе знать в чем он подозревается, то обвиняемый – в чем он обвиняется, получить постановление о возбуждении уголовного дела против него, по которому он привлечен в качестве обвиняемого, если не получал его ранее. Также он имеет право на получение постановления о применении к нему меры пресечения, обвинительного документа, то есть постановления о привлечении его в качестве обвиняемого, обвинительного заключения, акта или постановления, а в случае изменения прокурором обвинения на этапе окончания предварительного расследования в форме дознания, также и вынесенного им постановления. Зная об обвинении, он может от него защищаться, реализуя всей совокупностью предоставленных ему законом процессуальных прав, а также иными средствами и способами, не запрещенными УПК РФ.

Предъявление обвинения является особым процессуальным действием, которое открывает для обвиняемого возможность осуществлять право на защиту. Постановление о привлечении в качестве обвиняемого не просто объявляется обвиняемому и защитнику, следовательно обязан разъяснить существо предъявленного обвинения, а также процессуальные права обвиняемого, предусмотренные ст. 47 УПК РФ. Все это удостоверяется подписями обвиняемого, его защитника и следователя с указанием даты и времени предъявления обвинения. По окончании предварительного следствия обвиняемый получает копию обвинительного заключения.

Если расследование осуществляется в форме дознания, то процедура предъявления обвинения, по общему правилу, отсутствует. Но по окончании дознания лицо должно получить копию обвинительного акта или постановления. Если судом принимается решение о заключении лица под стражу, а дознаватель не может в течение 10 суток окончить расследование и составить обвинительный акт, то подозреваемому должно быть предъявлено обвинение. В противном случае отменяется избранная в его отношении мера пресечения (ст. 224 УПК РФ).

Имея сведения о том, в чем он обвиняется, обвиняемый получает возможность возражать против обвинения, давать показания и объяснения по нему на родном языке или языке, которым он владеет, пользуясь при этом помощью переводчика бесплатно. Согласно ч. 1 ст. 173 УПК РФ, обвиняемый допрашивается немедленно после предъявления обвинения. Это необходимо не только и не столько для оперативного получения доказательств в виде его показаний, сколько для обеспечения

лицу возможности пользоваться правом на защиту. Оно должно быть поставлено в известность о сущности обвинения, разъясняются принадлежащие ему процессуальные права и обязанности. Однако, обвиняемый также как и подозреваемый, не обязан давать показания по поводу имеющегося в отношении него обвинения. Это их право и поэтому они могут отказаться от дачи каких-либо показаний или объяснений. Закон вполне определенно предусматривает, что повторный допрос обвиняемого по тому же обвинению в случае его отказа от дачи показаний на первом допросе может проводиться только по просьбе самого обвиняемого (п. 4 ст. 174 УПК РФ).

При согласии дать показания он должен быть предупрежден о том, что они могут быть использованы в качестве доказательств по уголовному делу, в том числе и при его последующем отказе от них. Однако все показания, данные обвиняемым в ходе досудебного производства по уголовному делу в отсутствие защитника, включая случаи отказа от защитника, и не подтвержденные им в суде, являются недопустимыми доказательствами (статьи 73 и 75 УПК РФ).

Обвиняемый может активно защищаться от предъявленного ему обвинения, как в досудебном производстве, так и при рассмотрении уголовного дела в суде. Для этого он наделен возможностью представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, участвовать с разрешения следователя или дознавателя в следственных действиях, производимых по его ходатайству или его защитника либо законного представителя, а также знакомиться с их протоколами и подавать на них замечания. Он вправе знакомиться с постановлениями о назначении судебных экспертиз, ставить вопросы эксперту и знакомиться с заключениями экспертов. В случаях, предусмотренных УПК РФ, обвиняемый имеет право пользоваться помощью защитника бесплатно, иметь с ним свидания без ограничения их числа и продолжительности, наедине и конфиденциально, в том числе до первого допроса.

По окончании предварительного расследования обвиняемый приобретает право знакомиться со всеми материалами уголовного дела и выписывать из него любые сведения и в любом объеме, снимать копии с материалов уголовного дела за свой счет, в том числе с помощью технических средств.

Данные положения, согласно позиции Конституционного Суда РФ, не препятствуют обвиняемым, права и свободы которых затрагиваются судебными решениями об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу или о продлении срока содержания под стражей, и их защитникам в ознакомлении с материалами, на основании которых принимаются эти решения⁶⁹. Кроме того, Конституционный Суд РФ установил, что положения ст. 47 УПК РФ в целом не препятствуют обвиняемым, права которых затрагиваются решениями органов предварительного следствия о продлении сроков предварительного расследования и о назначении судебной экспертизы, и их защитникам в ознакомлении с такими решениями, а также не исключают необходимости представления им данных об обстоятельствах, значимых для обжалования указанных решений⁷⁰.

Уголовно-процессуальным законом предусмотрено право подозреваемого и обвиняемого возражать против прекращения уголовного дела по нереабилитирующим

⁶⁹ Определение Конституционного Суда РФ от 12 мая 2003 г. № 173-О.

⁷⁰ Определение Конституционного Суда РФ от 18 декабря 2003 г. № 429-О.

основаниям (ч. 2 ст. 27 УПК РФ). В этом случае производство по уголовному делу продолжается в обычном порядке.

В досудебном производстве обвиняемый участвует при рассмотрении судом следующих вопросов: об избрании в отношении его меры пресечения в виде залога, избрании и продлении сроков заключения под стражу, домашнего ареста, запрета на определенные действия; о помещении в медицинскую организацию, оказывающую медицинскую или психиатрическую помощь в стационарных условиях, для производства судебно-медицинской или судебно-психиатрической экспертизы (если он не находится под стражей); о временном отстранении от должности в соответствии со ст. 114 УПК РФ.

Права, предусмотренные пунктами 16-20 ст. 47 УПК РФ, реализуются обвиняемым при рассмотрении уголовного дела в суде первой инстанции, а также в апелляционном, кассационном и надзорном производствах. Как уже отмечалось, с момента назначения судебного заседания он приобретает процессуальный статус подсудимого, и является обязательным его участником. Только в ряде случаев, предусмотренных частями 4 и 5 ст. 247 УПК РФ, оно может проводиться в его отсутствие.

Участвуя в суде, подсудимый обладает всей необходимой совокупностью прав, позволяющих защищаться от обвинения, поддерживаемого государственным обвинителем. Как и в досудебном производстве, он имеет возможность представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, давать показания, пользоваться помощью защитника. Также он вправе знакомиться с протоколом судебного заседания и подавать на него замечания. При несогласии с приговором, определением или постановлением суда, он имеет право их обжаловать. Если же их обжалуют другие участники уголовного судопроизводства, обвиняемый получает копии жалоб и представлений, может подавать на них возражения.

Будучи осужденным, обвиняемый имеет право непосредственно или через системы видеоконференц-связи участвовать в суде при рассмотрении вопросов, связанных с исполнением приговора. Для этого он должен обратиться в суд с соответствующим ходатайством (ч. 2 ст. 399 УПК РФ). Перечень его процессуальных прав приведен в ч. 3 ст. 399 УПК РФ. Он может осуществлять их как лично, так и с помощью адвоката.

2. Защитник. Это лицо, осуществляющее в установленном уголовно-процессуальным законом порядке защиту прав и интересов подозреваемого или обвиняемого и оказывающее ему юридическую помощь при производстве по уголовному делу (ч. 1 ст. 49 УПК РФ). Его участие не служит основанием для ограничения принадлежащих защищаемым лицам процессуальных прав. Принятие адвокатом на себя защиты данного лица влечет возникновение у него обязанности ее осуществлять, и отказаться от нее он уже не вправе.

В качестве защитника может выступать:

- а) адвокат (по предъявлению удостоверения адвоката и ордера);
- б) один из близких родственников или иное лицо, о допуске которого ходатайствует обвиняемый (по определению или постановлению суда) наряду с адвокатом, а в производстве у мирового судьи также и вместо него.

Порядок приглашения и назначения защитника регламентирован ст. 50 УПК РФ, а ст. 51 предусматривает случаи, когда участие защитника в уголовном

деле обязательно. Приглашение к участию в уголовном судопроизводстве защитника является правом подозреваемого и обвиняемого, может быть осуществлено также их законными представителями, другими лицами по их поручению или с их согласия. Может быть приглашено несколько защитников. Один защитник может осуществлять защиту нескольких подозреваемых (обвиняемых). Однако на это установлен запрет для случая, когда интересы одного из них противоречат интересам другого.

Следователь, дознаватель, суд обязаны при наличии на то просьбы подозреваемого (обвиняемого) обеспечить участие защитника. В случае неявки приглашенного защитника в течение 5 суток со дня заявления ходатайства они вправе предложить ему привлечь другого защитника, а в случае его отказа обязаны принять меры по его назначению в порядке, определенном советом Федеральной палаты адвокатов. Если имеющийся защитник не может принять участие в течение 5 суток в производстве того или иного процессуального действия, а другой защитник не приглашен подозреваемым (обвиняемым) и им не подано ходатайство о его назначении, данное действие может быть проведено без участия защитника, но за исключением случаев обязательного его участия на основании пп. 2–7 ч. 1 ст. 51 УПК РФ.

В случаях, предусмотренных уголовно-процессуальным законом (ч. 4 ст. 16 УПК РФ), подозреваемый (обвиняемый) может пользоваться помощью защитника бесплатно. Если адвокат участвует в производстве предварительного расследования по назначению, то расходы на оплату его труда компенсируются за счет средств федерального бюджета.

Согласно пунктам 2-3.1 ч. 3 ст. 49 УПК РФ, подозреваемый вправе пользоваться помощью защитника с момента:

- возбуждения в его отношении уголовного дела;
- фактического задержания по подозрению в совершении преступления;
- применения к нему меры пресечения в виде заключения под стражу;
- вручения уведомления о подозрении в совершении преступления (ст. 223.1 УПК РФ);
- объявления постановления о назначении судебно-психиатрической экспертизы, начала осуществления иных мер процессуального принуждения или процессуальных действий, затрагивающих его права и свободы.

Обвиняемый вправе пользоваться помощью защитника с момента вынесения постановления о привлечении его в качестве обвиняемого. Однако, как видим, нередко он появляется до принятия такого решения и допускается к участию в уголовно-процессуальных правоотношениях с момента осуществления тех или иных процессуальных действий, затрагивающих права и свободы данного лица. Адвокат может быть приглашен также и лицом, в отношении которого проводятся процессуальные действия в рамках проверки сообщения о преступлении (ч. 1.1 ст. 144 УПК РФ).

В соответствии со ст. 50 УПК РФ в уголовном судопроизводстве защитник может участвовать по приглашению подозреваемого, обвиняемого, его законного представителя, а также других лиц по их поручению или с их согласия. Его участие должно быть обеспечено дознавателем, следователем или судом при поступлении на то просьбы (ходатайства) подозреваемого или обвиняемого. В случаях отсутствия защитника, когда закон требует его обязательное участие либо лицо

не отказалось от него в установленном порядке, ими принимаются меры к назначению защитника.

Однако если в течение 24 часов с момента задержания подозреваемого или заключения подозреваемого или обвиняемого под стражу явка защитника, приглашенного им невозможна, то дознаватель или следователь обязаны принять меры по его назначению в порядке, определенном советом Федеральной палаты адвокатов. При отказе от назначенного защитника следственные действия с их участием могут быть произведены без его участия, но за исключением случаев обязательного его участия.

В соответствии со ст. 54 УПК РФ, подозреваемый (обвиняемый) по своей собственной инициативе вправе в любой момент производства по уголовному делу отказаться от защитника. Отказ оформляется в письменной форме, а если заявлен во время производства следственного действия – фиксируется в его протоколе. Такой отказ не обязателен для дознавателя, следователя и суда, не влечет утрату права в дальнейшем ходатайствовать о допуске защитника к участию в производстве по уголовному делу. Но при этом «поздний» допуск защитника не влечет за собой повторения процессуальных действий, которые к этому моменту уже были произведены.

Часть 1 ст. 51 УПК РФ предусматривает, что участие защитника в уголовном процессе обязательно, если подозреваемый или обвиняемый:

- не отказался от него в порядке, установленном ст. 52 УПК РФ;
- является несовершеннолетним;
- в силу физических или психических недостатков не может самостоятельно осуществлять свое право на защиту;
- не владеет языком, на котором ведется производство по уголовному делу;
- обвиняется в совершении преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы на срок свыше 15 лет, пожизненное лишение свободы или смертная казнь;
- отсутствует и судебное разбирательство проводится в порядке, предусмотренном ч. 5 ст. 247 УПК РФ (в отсутствие подсудимого).

Во всех перечисленных случаях защитник допускается к участию в уголовно-процессуальных правоотношениях в общем порядке (ч. 3 ст. 49 УПК РФ). Также его участие должно быть обеспечено с момента заявления подозреваемым (обвиняемым) ходатайства:

- о рассмотрении уголовного дела в особом порядке при его согласии с предъявленным обвинением (гл. 40 УПК РФ);
- о рассмотрении уголовного дела судом с участием присяжных заседателей;
- о производстве дознания в сокращенной форме (гл. 32.1 УПК РФ).

Если защитник не приглашен подозреваемым или обвиняемым, их законными представителями, другими лицами по их поручению или с их согласия, то дознаватель, следователь или суд обязаны принять меры для обеспечения его участия в уголовном судопроизводстве.

Адвокат допускается к участию в уголовно-процессуальных правоотношениях в качестве защитника по предъявлению удостоверения и ордера. Его процессуальный статус раскрывается в ст. 53 УПК РФ. Несмотря на то, что он не является должностным лицом какого-либо государственного органа, его процессуальные

права именуются полномочиями. В случае необходимости получения согласия подозреваемого (обвиняемого) на участие адвоката в уголовном деле перед вступлением в уголовное дело адвокату предоставляется свидание с ним по предъявлении удостоверения адвоката и ордера.

К основным правам (полномочиям) защитника относятся следующие:

- участвовать при составлении протокола задержания, знакомиться с ним;
- присутствовать при предъявлении обвинения;
- иметь свидания с подзащитным;
- участвовать в допросе подзащитного, а также в иных следственных действиях, производимых с его участием либо по его ходатайству или ходатайству самого защитника;
- собирать и представлять доказательства, необходимые для оказания юридической помощи;
- заявлять ходатайства и отводы;
- привлекать специалиста;
- приносить жалобы на действия (бездействие) и решения должностных лиц органов предварительного расследования, прокурора и суда, участвовать в их рассмотрении судом;
- использовать иные не запрещенные уголовно-процессуальным законом средства и способы защиты.

Защитник имеет право знакомиться со следующими процессуальными документами:

- постановлением о применении меры пресечения, протоколами следственных действий, произведенных с участием подзащитного, иными документами, которые предъявлялись либо должны были ему предъявляться;
- со всеми материалами уголовного дела (по окончании предварительного расследования), из которых имеет возможность выписывать любые сведения в любом объеме, снимать за свой счет копии, в том числе с помощью технических средств.

Законом регламентирован порядок участия защитника в следственных действиях.

Он вправе в рамках оказания юридической помощи своему подзащитному:

- давать подзащитному в присутствии следователя или дознавателя краткие консультации;
- задавать с разрешения следователя или дознавателя допрашиваемым лицам вопросы (могут быть отведены с занесением в протокол);
- делать письменные замечания по поводу правильности и полноты записей в протоколе следственного действия.

Защитник несет обязанность не разглашать данные предварительного следствия. У него отбирается подписка об уголовной ответственности за их разглашение, предусмотренной ст. 310 УК РФ. Если он участвует в производстве по уголовному делу, в материалах которого содержатся сведения, составляющие государственную тайну, и не имеет соответствующего допуска к указанным сведениям, он обязан дать подписку об их неразглашении, принимать меры по недопущению ознакомления с ними иных лиц, а также соблюдать требования законодательства Российской Федерации о государственной тайне при подготовке и передаче процессуальных документов, заявлений и иных документов, содержащих такие сведения.

В судебном разбирательстве защитник имеет право участвовать в судах первой, второй, кассационной и надзорной инстанций, а также в рассмотрении вопросов, связанных с исполнением приговора. Согласно ст. 248 УПК РФ он исследует в исследовании доказательств, заявляет ходатайства, излагает суду свое мнение по существу обвинения и его доказанности, а также об обстоятельствах, смягчающих наказание подсудимого и оправдывающих его, о мере наказания, другим возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам.

3. *Гражданский ответчик.* Согласно ст. 54 УПК РФ, в качестве гражданского ответчика может быть привлечено физическое или юридическое лицо, которое в соответствии с Гражданским кодексом РФ несет ответственность за вред, причиненный преступлением. В таком качестве может выступать как обвиняемый, так и иные лица.

О привлечении лица в качестве гражданского ответчика следователь, дознаватель или судья выносит соответствующее постановление, а суд – определение. Данное решение должно быть принято своевременно, как только по уголовному делу будет заявлен гражданский иск. При этом гражданский ответчик должен быть поставлен в известность о сущности исковых требований заявителя и обстоятельствах, на которых они основаны. Поступающие письменные возражения ответчика приобщаются к материалам уголовного дела.

Гражданский ответчик не обязан, но вправе давать объяснения и показания по существу предъявленного иска на родном языке или языке, которым он владеет. При необходимости ему бесплатно предоставляется переводчик. Он может отказаться свидетельствовать против самого себя, своего супруга (своей супруги) и других близких родственников. Если же гражданский ответчик дает согласие давать показания, он предупреждается о том, что они могут быть использованы в качестве доказательств по уголовному делу, в том числе и в случае его последующего отказа от них.

В ч. 2 ст. 54 УПК РФ закреплено право гражданского ответчика собирать и представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, приносить жалобы на действия (бездействие) и решения должностных лиц органов предварительного расследования, прокурора и суда, но лишь в части, касающейся гражданского иска, и принимать участие при их рассмотрении судом. Как названные выше, так и другие предусмотренные законом права он может реализовывать как лично, так и через представителя.

По окончании предварительного расследования гражданскому ответчику должна быть обеспечена возможность ознакомления с материалами уголовного дела, относящимися к гражданскому иску, делать из них выписки, а также снимать за свой счет копии с тех листов дела, которые касаются гражданского иска, в том числе с использованием технических средств.

Гражданский ответчик имеет право участвовать при рассмотрении уголовного дела в судах всех инстанций, обладает всеми необходимыми для этого возможностями, в том числе знакомиться с протоколом судебного заседания и подавать на него замечания, выступать в прениях, обжаловать приговор или иное решение суда, знать о жалобах и представлениях по делу и подавать возражения на них. Однако реализовывать все эти права он может только в части, касающейся гражданского иска.

Согласно ст. 55 УПК РФ, представителями гражданского ответчика могут быть адвокаты. По определению суда или постановлению судьи, следователя или дознавателя в качестве его представителя могут быть допущены один из близких родственников или иное лицо, о допуске которого он ходатайствует. Представитель имеет те же права, что и представляемое им лицо. При этом личное участие в производстве по уголовному делу гражданского ответчика не лишает его права иметь представителя.

Законом предусмотрены следующие *процессуальные обязанности* гражданского ответчика:

- 1) Являться по вызову дознавателя, следователя и в суд. В случае уклонения от явки, в его отношении может быть применен привод;
- 2) Сохранять в тайне данные предварительного расследования, ставшие ему известными в связи с участием в производстве по уголовному делу. За их разглашение он может быть привлечен к уголовной ответственности по ст. 310 УК РФ.

Как видим, в основе процессуального статуса всех рассмотренных в настоящем параграфе участников уголовного судопроизводства находятся возможности по защите их прав и законных интересов от уголовного преследования. Заявление иска в уголовном процессе влечет за собой за собой появление гражданского ответчика, в качестве которого может выступать как обвиняемый, так и иные лица, несущие бремя гражданско-правовой ответственности за имевшее место нарушение уголовного закона.

4.6. Иные участники уголовного судопроизводства

1. **Свидетель.** Согласно ст. 56 УПК РФ, это лицо, которому могут быть известны какие-либо обстоятельства, имеющие значение для расследования или разрешения уголовного дела, и которое вызвано для дачи показаний. Однако не могут являться свидетелями и не подлежат допросу в этом качестве:

- судья, присяжный заседатель – об обстоятельствах уголовного дела, которые стали им известны в связи с участием в производстве по нему;
- адвокат, защитник подозреваемого (обвиняемого) – об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с обращением за юридической помощью или в связи с ее оказанием, за исключением случаев, если о допросе в качестве свидетеля ходатайствует адвокат, защитник подозреваемого, обвиняемого с согласия и в интересах подозреваемого, обвиняемого;
- адвокат – об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с оказанием юридической помощи, за исключением случаев, если о допросе в качестве свидетеля ходатайствует адвокат с согласия лица, которому он оказывал юридическую помощь;
- священнослужитель – об обстоятельствах, ставших ему известными из исповеди;
- член Совета Федерации, депутат Государственной Думы без их согласия – об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с осуществлением возложенных на них полномочий;
- должностное лицо налогового органа – об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с предоставленными сведениями, содержащимися

- в специальной декларации, поданной в соответствии с законом⁷¹, и (или) прилагаемых к ней документах и (или) сведениях;
- арбитр (третейский судья) – об обстоятельствах, ставших ему известными в ходе арбитража (третейского разбирательства).

Следует обратить внимание на то, что в качестве свидетеля может выступать обвиняемый, с которым заключено досудебное соглашение о сотрудничестве. Данный вопрос явился предметом рассмотрения Конституционного Суда РФ⁷².

Основное *право свидетеля* – давать показания на родном языке или языке, которым он владеет, пользоваться при этом помощью переводчика бесплатно. Однако он имеет возможность отказаться свидетельствовать против самого себя, своего супруга или супруги, других близких родственников. При согласии дать показания он должен быть предупрежден о том, что его показания могут быть использованы в качестве доказательств по уголовному делу, в том числе и в случае последующего отказа от них.

Уголовный закон *запрещает* свидетелю под угрозой наказания давать заведомо ложные показания (ст. 307 УК РФ), отказываться от их дачи (ст. 308 УК РФ), разглашать ставшие ему известными данные предварительного расследования (ст. 310 УК РФ). Об уголовной ответственности за перечисленные деяния он должен быть предупрежден должностными лицами, осуществляющими уголовное судопроизводство. Однако не достигшие возраста 16 лет несовершеннолетние свидетели не несут уголовную ответственность за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний, однако при разъяснении им процессуальных прав, предусмотренных ст. 56 УПК РФ, им указывается на необходимость говорить правду.

Свидетель *не вправе* уклоняться от явки по вызову его следователем, дознавателем или судом. В противном случае он может быть подвергнут приводу. Согласно ст. 188 УПК РФ, он вызывается на допрос повесткой, в которой указывается, кто и в каком качестве вызывается, к кому и по какому адресу, дата и время явки на допрос, а также последствия неявки без уважительных причин. Повестка вручается ему под расписку либо передается с помощью средств связи. В случае временного отсутствия лица, вызываемого на допрос, она вручается совершеннолетнему члену его семьи либо передается администрации по месту его работы или по поручению следователя иному лицу или организации, которые обязуются передать ее свидетелю. Не достигшее возраста 16 лет лицо вызывается на допрос через законных представителей либо через администрацию по месту работы или учебы. Иной порядок вызова допускается лишь в случае, когда это обусловлено обстоятельствами уголовного дела.

Свидетель, как правило, лично не заинтересован в исходе уголовного дела. Однако на практике бывшие свидетели могут впоследствии оказаться в роли подозреваемых и обвиняемых. Поэтому закон предоставляет им право являться на допрос с адвокатом, который на нем присутствует и пользуется правами, предусмотренными ч. 2 ст. 53 УПК РФ. По окончании допроса он может делать заявления

⁷¹ См.: О добровольном декларировании физическими лицами активов и счетов (вкладов) в банках и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации: федеральный закон от 8 июня 2015 г. № 140 (в ред. от 19.02.2018) // Собрание законодательства РФ. 2015. № 24. Ст. 3367.

⁷² Постановление Конституционного Суда РФ от 20 июля 2016 г. № 17-П.

о нарушениях прав и законных интересов свидетеля, которые следователь обязан занести в протокол следственного действия.

Закон наделяет свидетеля правом подавать жалобы на действия (бездействие) и решения должностных лиц органов предварительного расследования, прокурора и суда. Он вправе заявлять ходатайства о производстве процессуальных действий или принятии процессуальных решений⁷³, а также о применении мер безопасности. Запрещается принудительное производство судебной экспертизы или освидетельствования свидетеля. Согласно ст. 179 УПК РФ освидетельствование осуществляется с его согласия, но за исключением случая, когда оно необходимо для оценки достоверности данных им показаний.

2. Переводчик. Это лицо, привлекаемое к участию в уголовном судопроизводстве в случаях, предусмотренных уголовно-процессуальным законом, свободно владеющее языком, знание которого необходимо для перевода (ч. 1 ст. 59 УПК РФ). Правовые нормы, регламентирующие процессуальный статус переводчика, распространяются также и на лицо, владеющее навыками сурдоперевода и приглашенное для участия в производстве по уголовному делу.

Следует обратить внимание на то, что только при привлечении переводчика помощи возможна реализация одного из важнейших принципов уголовного судопроизводства, закрепленного в ст. 18 УПК РФ. Он устанавливает, что каждому из участников процесса, не владеющему или недостаточно владеющему языком, на котором ведется производство по уголовному делу, должно быть разъяснено и обеспечено право делать заявления, давать объяснения и показания, заявлять ходатайства, приносить жалобы, знакомиться с материалами уголовного дела, выступать в суде на родном языке или другом языке, которым они владеют. Следственные и судебные документы, которые подлежат обязательному вручению подозреваемому, обвиняемому, а также другим участникам уголовного судопроизводства, должны быть переведены на его родной язык или на язык, которым он владеет.

В случаях и в порядке, установленных уголовно-процессуальным законом, переводчик предоставляется бесплатно. О назначении лица переводчиком дознаватель, следователь или судья выносит постановление, а суд – определение.

Процессуальные *права* переводчика следующие:

- задавать вопросы участникам уголовного процесса в целях уточнения перевода;
- знакомиться с протоколом следственного действия, в котором он участвовал, а также с протоколом судебного заседания и делать замечания по поводу правильности записи перевода, подлежащие занесению в протокол;
- приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, начальника подразделения дознания, начальника органа дознания, органа дознания, следователя, прокурора и суда, ограничивающие его права.

Переводчику запрещается:

- осуществлять заведомо неправильный перевод;
- разглашать данные предварительного расследования, ставшие ему известными в связи с участием в производстве по уголовному делу в качестве переводчика, если он был об этом заранее предупрежден в установленном порядке;

⁷³ Определение Конституционного Суда РФ от 16 декабря 2008 г. № 1036-О-П.

- уклоняться от явки по вызовам дознавателя, следователя или в суд.

Уголовная ответственность за заведомо неправильный перевод и разглашение данных предварительного расследования предусмотрена в статьях 307 и 310 УК РФ.

3. **Понятой.** Согласно ч. 1 ст. 60 УПК РФ это не заинтересованное в исходе уголовного дела лицо, привлекаемое дознавателем, следователем для удостоверения факта производства следственного действия, а также его содержания, хода и результатов. Однако в качестве понятых не могут привлекаться:

- несовершеннолетние;
- участники уголовного судопроизводства, их близкие родственники и родственники;
- работники органов исполнительной власти, наделенные в соответствии с федеральным законом полномочиями по осуществлению оперативно-розыскной деятельности и (или) предварительного расследования.

В протоколе процессуального действия записываются сведения о понятом, в том числе о месте его жительства (п. 3 ч. 3 ст. 166 УПК РФ). Следственная и судебная практика исходит из необходимости указания сведений о месте жительства понятого в целях возможного вызова для проверки правильности проведения процессуального действия и оформления документа. Следовательно, понятой должен иметь постоянное место жительства⁷⁴.

Уголовно-процессуальный закон требует привлечения при производстве следственных действий не менее двух понятых. Это должны быть такие лица, которые способны объективно удостоверять факт производства, ход и результаты процессуальных действий. Наличие или отсутствие у них данной способности устанавливается в процессе собирания, проверки и оценки совокупности доказательств по уголовному делу⁷⁵. Участвующему в следственном действии понятому предоставляется право делать заявления и замечания, которые заносятся в протокол. Он вправе знакомиться с данным протоколом, приносить жалобы на ограничивающие его права действия (бездействие) и решения должностных лиц органов предварительного расследования.

Понятой не вправе уклоняться от явки по вызовам дознавателя, следователя или в суд. Ему разъясняется, что за разглашение данных предварительного расследования он может быть привлечен к уголовной ответственности (ст. 310 УК РФ).

На основании ст. 131 УПК РФ понятым возмещаются за счет процессуальных издержек средства, затраченные ими в связи с явкой по вызову, а также недополученная ими заработная плата или суммы, выплачиваемые за отвлечение от обычного рода занятий при условии, что они не имеют постоянного места работы.

4. **Специалист.** Согласно ст. 58 УПК РФ, это обладающее специальными знаниями лицо, привлекаемое к участию в процессуальных действиях в порядке, установленном УПК РФ, для:

- 1) содействия в обнаружении, закреплении и изъятии предметов и документов, применении технических средств в исследовании материалов уголовного дела;
- 2) постановки вопросов эксперти;

⁷⁴ Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации / Науч. ред. В.Т. Томин, М.П. Поляков. 7-е изд., перераб. и доп. М.: Юрайт, 2014.

⁷⁵ Определение Конституционного Суда РФ от 29 января 2009 г. № 46-О-О.

3) разъяснения сторонам и суду вопросов, входящих в профессиональную компетенцию специалиста.

Первый случай является наиболее распространенной формой использования специальных криминалистических и иных знаний в уголовном судопроизводстве. Производство многих следственных действий не представляется возможным без специалиста, используемых им технических средств. В связи с этим его участие обеспечивается при наличии на то необходимости должностным лицом, осуществляющим проверку сообщения о преступлении или расследование возбужденного уголовного дела.

Второй случай предполагает использование знаний специалиста в форме получения консультации. Следователи и дознаватели не всегда способны профессионально подойти к оценке возможностей судебных экспертиз, правильно определить круг вопросов для постановки эксперту и сформулировать их. Поэтому при назначении судебных экспертиз им порой не обойтись без помощи специалиста, обладающего необходимыми познаниями в области науки, техники, искусства.

Третий случай предполагает допрос специалиста либо дача им заключения, то есть письменного суждения по вопросам, поставленным перед ним сторонами (ч. 3 ст. 80 УПК РФ). Показания специалиста – сведения, сообщенные им на допросе об обстоятельствах, требующих специальных познаний, а также разъяснения своего мнения в соответствии с требованиями статей 53, 168 и 271 УПК РФ.

В ч. 3 ст. 58 УПК РФ названы следующие *права специалиста*:

- отказать от участия в производстве по уголовному делу, если он не обладает необходимыми специальными знаниями;
- задавать вопросы участникам следственного действия с разрешения дознавателя, следователя и суда;
- знакомиться с протоколом следственного действия, в котором он участвовал, делать заявления и замечания по нему;
- приносить жалобы на ограничивающие его права действия (бездействие) и решения дознавателя, начальников органов и подразделений дознания, следователя, прокурора, суда.

В ч. 4 ст. 58 УПК РФ предусмотрены *процессуальные обязанности специалиста*. Прежде всего, он обязан являться по вызовам дознавателя, следователя или в суд. Он не вправе, соответственно и обязан, не разглашать данные предварительного расследования, ставшие ему известными в связи с участием в производстве по уголовному делу. Об этом он должен быть предупрежден в порядке, предусмотренном ст. 161 УПК РФ с разъяснением возможности привлечения его к уголовной ответственности в соответствии со ст. 310 УК РФ.

5. *Эксперт*, как и специалист, также является лицом, обладающим специальными знаниями, однако он не участвует в тех или иных процессуальных действиях, производимых следователем, дознавателем или судом. Использование его специальных знаний в уголовном процессе происходит путем назначения судебной экспертизы, по результатам которой составляется письменное заключение. В отличие от заключения специалиста оно представляет собой не просто суждение по поставленным вопросам. Это полноценное исследование, произведенное с помощью всего арсенала научных методов и технических средств, в котором формулируются ответы на поставленные вопросы.

Согласно ч. 1 ст. 80 УПК РФ, *заключение эксперта* – это представленные в письменном виде содержание исследования и выводы по вопросам, поставленным перед экспертом лицом, ведущим производство по уголовному делу, или сторонами. Нередко возникает потребность в разъяснении сделанных экспертом выводов. В таком случае он вызывается на допрос для того чтобы дать показания, которые могут рассматриваться в качестве сведений, сообщенные им на допросе, проведенном после получения его заключения в целях получения разъяснений или уточнения тех или иных вопросов по нему.

Основные права эксперта названы в ч. 3 ст. 57 УПК РФ:

- знакомиться с материалами уголовного дела, относящимися к предмету судебной экспертизы;
- ходатайствовать о предоставлении дополнительных материалов, необходимых для дачи заключения, либо привлечении к производству экспертизы других экспертов;
- участвовать с разрешения дознавателя, следователя и суда в процессуальных действиях, задавать вопросы, относящиеся к предмету экспертизы;
- давать заключение в пределах своей компетенции, в том числе по вопросам, хотя и не поставленным в решении о назначении судебной экспертизы, но имеющим отношение к предмету экспертного исследования;
- приносить жалобы на действия (бездействие) и ограничивающие его права решения дознавателя, начальников органов и подразделений дознания, следователя, прокурора и суда;
- отказаться (в письменном виде с изложением мотивов отказа) от дачи заключения по вопросам, выходящим за пределы специальных знаний, а также в случаях, если представленные материалы недостаточны для дачи заключения.

В ч. 4 этой же статьи перечислены *процессуальные обязанности эксперта*. Он не должен:

- вести переговоры с участниками уголовного судопроизводства по вопросам, связанным с производством судебной экспертизы (без ведома дознавателя, следователя или суда);
- самостоятельно собирать материалы для экспертного исследования;
- проводить без разрешения дознавателя, следователя, суда исследование, могущее повлечь полное или частичное уничтожение объектов экспертного исследования либо изменение их внешнего вида или основных свойств;
- уклоняться от явки по вызовам дознавателя, следователя или в суд.

За дачу заведомо ложного заключения эксперт несет ответственность в соответствии со ст. 307 УК РФ, а за разглашение данных предварительного расследования, ставших ему известными в связи с участием в уголовном деле в качестве эксперта, – по ст. 310 УК РФ. Об этом он должен быть предупрежден следователем, дознавателем или судом, в порядке, установленном уголовно-процессуальным законом.

4.7. Обстоятельства, исключающие участие в уголовном судопроизводстве

В главе 9 УПК РФ предусматриваются обстоятельства, являющиеся основаниями для исключения из участия в уголовном судопроизводстве тех или иных

его участников. Отводу могут подлежать, прежде всего, должностные лица, наделенные властными полномочиями, которые ведут производство по уголовному делу, осуществляют процессуальные действия и принимают процессуальные решения. К таковым относятся судья, следователь, руководитель следственного органа, начальники органов и подразделений дознания, дознаватель. Также могут быть отведены должностные лица, наделенные контрольными или надзорными полномочиями в уголовном процессе – судья и прокурор в досудебных стадиях уголовного процесса. Отводу могут подлежать содействующие правосудию лица, такие как эксперт, специалист, переводчик, секретарь судебного заседания.

Вместе с тем, не могут быть исключены из участия в уголовном судопроизводстве лица, которые изначально обладают материально-правовым интересом в исходе дела. Это потерпевший, подозреваемый, обвиняемый, частный обвинитель, гражданский истец и ответчик. В числе процессуальных прав каждого из них, а также их защитников или представителей, установлено право на заявление отвода. По основаниям, предусмотренным ст. 72 УПК РФ, могут быть отведены защитники и представители перечисленных участников уголовно-процессуальных правоотношений.

Процедура отвода позволяет устранить от процессуальной деятельности лиц, имеющих ту или иную степень заинтересованности в исходе дела, по иным причинам проявляющих непоследовательность и необъективность в ее осуществлении. Она способствует предупреждению принятия ими неправильных процессуальных решений, производства незаконных процессуальных действий, и в целом – нарушения с их стороны прав и законных интересов участников уголовного процесса.

В ст. 61 УПК РФ названы *общие обстоятельства*, исключающие участие в производстве по уголовному делу судьи, прокурора, следователя, начальников органов и подразделений дознания, дознавателя, а также руководителя следственного органа, хотя в данной статье он не упоминается. К таковым относятся следующие:

- 1) они являются по данному уголовному делу потерпевшим, гражданским истцом или ответчиком либо свидетелем;
- 2) уже принимали участие в производстве по уголовному делу в качестве присяжного заседателя, эксперта, специалиста, переводчика, понятого, секретаря судебного заседания, защитника, законного представителя подозреваемого или обвиняемого, представителя потерпевшего, гражданского истца или гражданского ответчика; судья также – в качестве дознавателя, следователя, прокурора;
- 3) имеет место близкое родство или родство с любым из участников производства по уголовному делу;
- 4) иные обстоятельства, дающие основание полагать, что они лично, прямо или косвенно заинтересованы в исходе дела.

Однако наличие информации о внепроцессуальном обращении, поступившем судьбе по уголовному делу, находящемуся в его производстве, само по себе не может рассматриваться в качестве основания для отвода судьи. В силу ч. 3 ст. 8.1 УПК РФ она подлежит преданию гласности и доведению до сведения участников судебного разбирательства путем размещения на официальном сайте суда в сети «Интернет».

К *специальным обстоятельствам*, исключающим участие в уголовном судопроизводстве, можно отнести следующие:

- 1) для судьи – предшествующее участие в рассмотрении данного уголовного дела (ст. 63 УПК РФ);
- 2) для переводчика – его некомпетентность (ч. 2 ст. 69 УПК РФ);
- 3) для эксперта и специалиста:
 - а) некомпетентность;
 - б) нахождение во время производства по делу, равно как и ранее, в служебной зависимости от сторон и их представителей (ч. 2 ст. 70, ч. 2 ст. 71 УПК РФ);
- 4) для защитника, представителей потерпевшего, гражданских истца и ответчика:
 - а) предшествующее участие в производстве по уголовному делу в качестве судьи, прокурора, следователя, начальников органов и подразделений дознания, дознавателя, секретаря судебного заседания, свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика или понятого;
 - б) близкое родство или родство с судьей, прокурором, следователем, начальником органа дознания, начальником подразделения дознания, дознавателем, секретарем судебного заседания, принимавшим либо принимающим участие в производстве по делу, или лица, интересы которого противоречат интересам участника уголовного судопроизводства, заключившего с ним соглашение об оказании защиты;
 - в) оказание во время производства по делу либо ранее юридической помощи лицу, интересы которого противоречат интересам защищаемого им подозреваемого, обвиняемого либо представляемого им потерпевшего, гражданского истца или ответчика.

Согласно ст. 63 УПК РФ недопустимо повторное участие судьи в производстве по уголовному делу. На большинство других участников уголовного судопроизводства, при условии сохранения ими того же процессуального статуса, данное правило не распространяется, а иногда даже при его изменении. Такой вывод можно сделать из анализа специальных указаний, закрепленных в ст.ст. 66-71 УПК РФ.

Статья 62 УПК РФ предусматривает недопустимость участия в производстве по уголовному делу лиц, подлежащих отводу. На них возлагается обязанность устраниться от участия по нему, заявив самоотвод. В противном случае им может быть заявлен отвод одним из участников процесса, обладающих данным правом, а именно – подозреваемым или обвиняемым, его законным представителем, защитником, государственным обвинителем, потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком или их представителями. В связи с некомпетентностью переводчику может быть заявлен отвод также и свидетелем, экспертом, специалистом.

Уголовно-процессуальный закон достаточно определенно устанавливает полномочия должностных лиц по разрешению отводов. Так, решение об отводе:

- судьи, рассматривающего уголовное дело или ходатайство о применении меры пресечения или производстве следственного действия, либо жалобу на постановление об отказе в возбуждении уголовного дела или о его прекращении, принимает единолично этот же судья; одного из судей коллегии, которому заявлен отвод, – остальные судьи в его отсутствие; нескольких

судей или всего состава суда – тот же суд в полном составе большинством голосов;

- секретаря судебного заседания принимает суд, рассматривающий уголовное дело, или судья, председательствующий в суде с участием присяжных заседателей;
- прокурора в ходе досудебного производства по уголовному делу принимает вышестоящий прокурор, а в ходе судебного производства – суд, рассматривающий уголовное дело;
- следователя принимает руководитель следственного органа;
- начальника органа или подразделения дознания, а также дознавателя принимает прокурор;
- руководителя следственного органа принимает вышестоящий руководитель следственного органа;
- переводчика, эксперта, специалиста, защитника, а также представителей потерпевшего, гражданского истца и ответчика в ходе досудебного производства принимает дознаватель, следователь, а также суд при рассмотрении им ходатайств о производстве следственных действий (ст. 165 УПК РФ). В ходе же судебного производства решение принимает суд, рассматривающий уголовное дело, или судья, председательствующий в суде с участием присяжных заседателей.

Кроме того, в ряде статей уголовно-процессуального закона предусмотрены полномочия должностных лиц по разрешению не только отводов, но и самоотводов. В частности, это полномочия прокурора на разрешение самоотводов дознавателей (п. 9 ч. 2 ст. 37 УПК РФ) и руководителя следственного органа на разрешение самоотводов следователей (п. 5 ч. 1 ст. 39 УПК РФ).

Законом временной период заявления отвода участниками уголовного процесса предусмотрен только в части судебного производства по уголовным делам. Так, согласно ч. 2 ст. 64 УПК РФ, он может быть заявлен до начала судебного следствия, а в случае рассмотрения дела с участием присяжных заседателей – до формирования их коллегии. Однако в ходе самого судебного разбирательства отвод судье может быть заявлен лишь при условии того, что основание для него ранее стороне известно не было.

Логично предположить, что отводы другим участникам уголовного судопроизводства могут быть заявлены в период их фактического участия в производстве по делу. Так, в отношении следователя и дознавателя – с момента возбуждения уголовного дела до направления его прокурору с обвинительным документом, в том числе в период производства ими тех или иных следственных или других процессуальных действий. Как представляется, отвод прокурору может быть заявлен и в период его ознакомления с поступившими для направления в суд материалами уголовного дела.

Процессуальный порядок рассмотрения заявляемых судьям отводов регламентирован в ст. 65 УПК РФ. Так, заявление об отводе разрешается судом в совещательной комнате с вынесением постановления или определения. Если одновременно с отводом судье заявлен отвод кому-либо из других участников производства по уголовному делу, то в первую очередь разрешается вопрос об отводе судьи. В случае, когда заявлен отвод одному из членов коллегии судей, судья, которому он

заявлен, вправе до удаления остальных судей в совещательную комнату публично изложить свое объяснение по поводу заявленного ему отвода.

Заявление самоотводов и удовлетворение отводов предполагают изменение уголовно-процессуальных правоотношений, поскольку меняется состав их участников в связи с исключением одного из них и замены его другим. Так, в ч. 5 ст. 65 УПК РФ предусмотрено, что в случае удовлетворения заявления об отводе судьи, нескольких судей или всего состава суда уголовное дело, ходатайство либо жалоба должны быть переданы в производство соответственно другого судьи или другого состава суда в порядке, установленном уголовно-процессуальным законом. Следует обратить внимание на то, что в таких случаях возможны ситуации, когда потребуются изменение территориальной подсудности уголовного дела (ст. 35 УПК РФ).

Таким образом, исключение того или иного участника из уголовного судопроизводства при наличии на то соответствующих фактических оснований является одной из важнейших процессуальных гарантий, обеспечивающих должное его осуществление. При этом самоотвод предполагает самоустранение лица из производства по уголовному делу, а заявление отвода – правовое средство, направленное на его устранение из процесса.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Дайте понятие участника уголовного судопроизводства.
2. По каким критериям могут быть классифицированы участники уголовного судопроизводства?
3. Что представляет собой суд как участник уголовного судопроизводства? Раскройте такие понятия, как судебное звено, судебная инстанция и состав суда.
4. Каковы полномочия суда в уголовном процессе?
5. Кто является следователем по уголовно-процессуальному законодательству Российской Федерации?
6. Каковы основные процессуальные права и обязанности следователя?
7. Какие должностные лица являются руководителями следственных органов?
8. Раскройте полномочия руководителя следственного органа по процессуальному руководству и контролю.
9. Дайте понятие органа дознания и дознавателя.
10. Каковы процессуальные функции органа дознания?
11. Назовите полномочия дознавателя.
12. Кто выступает в качестве начальников органов и подразделений дознания?
13. Каковы полномочия начальника органа дознания в соотношении с полномочиями начальника подразделения дознания?
14. Какие функции осуществляет прокурор в уголовном судопроизводстве?
15. Назовите основные полномочия прокурора в уголовном процессе в целом и на различных его стадиях и этапах.
16. Кто является потерпевшим в уголовном судопроизводстве? Назовите его процессуальные права и обязанности.
17. Кто выступает в качестве гражданского истца в уголовно-процессуальных правоотношениях? Каковы его права и обязанности?
18. Дайте понятие частного обвинителя. Какими правами и обязанностями он наделяется уголовно-процессуальным законом?

19. Раскройте процессуальное положение представителей потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя.
20. Кто признается подозреваемым и обвиняемым в уголовном судопроизводстве? Назовите права и обязанности данных участников уголовно-процессуальных правоотношений.
21. Кто может выступать в качестве защитника в уголовном процессе?
22. Когда возникает право подозреваемого (обвиняемого) иметь защитника? Когда участие защитника по уголовному делу обязательно?
23. Раскройте основные полномочия (права) и обязанности защитника.
24. Кто может выступать в уголовном процессе в качестве гражданского ответчика? Раскройте его процессуальное положение.
25. Дайте понятие свидетеля. Кто не может выступать в качестве такового?
26. Каковы процессуальные права и обязанности свидетеля?
27. Кто такой понятой? Перечислите его права и обязанности в уголовном процессе.
28. В чем состоит соотношение понятий «специалист» и «эксперт». Назовите процессуальные права и обязанности данных участников уголовного судопроизводства.
29. Какие права и обязанности переводчика установлены уголовно-процессуальным законом?
30. Что относится к обстоятельствам, исключающим участие в уголовном судопроизводстве?
31. Кого уголовно-процессуальный закон наделяет правом разрешать самоотводы и отводы? Каков порядок из разрешения?

Глава 5.

ДОКАЗАТЕЛЬСТВА И ДОКАЗЫВАНИЕ В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ

В результате изучения данной темы обучающийся должен:

Знать: понятие доказательств в уголовном процессе, их свойства, сущность, значение, основания признания доказательств недопустимыми; классификацию и особенности видов доказательств; понятие и элементы процесса доказывания; предмет и пределы доказывания в уголовном процессе; использование результатов оперативно-разыскной деятельности в процессе доказывания.

Уметь: разграничивать действия по собиранию, проверке и оценке доказательств; разрешать вопросы, связанные с недопустимостью доказательств; определять систему доказательств, необходимая для доказывания какого-либо факта, входящего в предмет доказывания.

Владеть навыками: разрешения ситуаций, связанных с доказыванием по уголовному делу, с позиции стороны обвинения и защиты.

Ключевые термины: доказательства в уголовном процессе; обстоятельства, подлежащие доказыванию; система доказательств в уголовном процессе; доказывание; достоверность; достаточность; допустимость; относимость; преюдиция; недопустимость доказательств.

5.1. Основы теории доказательств и доказательственного права в уголовном процессе

Теория доказательств – часть науки уголовного процесса, которая посвящена изучению процесса доказывания при производстве дознания, предварительного следствия и в судебном разбирательстве.

Предметом теории доказательств являются: правовые нормы, устанавливающие порядок собирания, исследования и оценки доказательств по уголовным делам; практическая деятельность органов суда, следствия и дознания в процессе доказывания, а также деятельность лиц, привлекаемых к участию в этом процессе; закономерности, связанные с возникновением, хранением, передачей и переработкой доказательственной информации; история развития доказательственного права; нормативный порядок доказывания в уголовном процессе зарубежных стран.

Целью теории доказательств является получение и углубление знаний, относящихся к ее предмету, то есть к процессу доказывания.

В содержание теории доказательств входит описание норм, регулирующих процесс доказывания, отдельных институтов, а также явлений, относящихся к практике доказывания.

Выделяются Общая и Особенная части теории доказательств (соответствующие в целом Общей и Особенной частям доказательственного права).

Общей части теории доказательств изучаются: предмет, содержание и система теории доказательств, ее место в системе научного знания; методические и правовые основы теории доказательств; цели и предмет доказывания; классификация доказательств, их юридическая характеристика (относимость, допустимость, достоверность и достаточность); общая характеристика процесса доказывания и его элементов, стадий, способов оценки доказательств, роли и деятельности субъектов доказывания.

Особенной части теории доказательств рассматриваются: отдельные виды доказательств; отдельные этапы доказывания, следственные и судебные действия; вопросы доказывания по отдельным категориям уголовных дел.

Нельзя отождествлять теорию доказательств с доказательственным правом. Если теория доказательств – это научная дисциплина, то доказательственное право – это предмет научной дисциплины (теории доказательств).

Доказательственное право – это система норм, входящих в уголовно-процессуальное право, в то время как теория доказательств – это система теоретических положений, составная часть уголовно-процессуальной науки. Доказательственное право – это часть уголовно-процессуального права и потому оно может быть только условно выделено из всей системы уголовно-процессуального права.

Предметом доказательственного права является весь круг общественных отношений, складывающихся в связи с процессом доказывания.

Наиболее важные нормы доказательственного права закреплены в разделе III УПК РФ, содержащем главы: 10 «Доказательства в уголовном судопроизводстве» и 11 «Доказывание». Эти нормы действуют на всех стадиях уголовного процесса. УПК РФ регламентирует порядок доказывания в различных стадиях уголовного процесса и по отдельным категориям уголовных дел.

5.2. Понятие и классификация доказательств

В философии доказательство понимается как способ обоснования истинности суждения, системы суждений или теории с помощью логических умозаключений и практических средств⁷⁶. Доказательство в уголовном процессе – это способ получения сведений о фактах, имеющих значение для правильного разрешения уголовного дела. Если сведения о фактах не будут выражены в той форме, которая определена уголовно-процессуальным законом, то они не будут являться доказательствами по уголовному делу. И наоборот, сведения о фактах, закрепленные в установленной законом форме, являются доказательствами только тогда, когда они имеют значение для дела.

Доказательствами по уголовному делу являются любые сведения, на основе которых суд, прокурор, следователь, дознаватель в порядке, определенном уголовно-процессуальным законом, устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, подлежащих доказыванию при производстве по уголовному делу, а также иных обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела (ч. 1 ст. 74 УПК РФ). Перечень доказательств определен в ч. 2 ст. 74 УПК РФ. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 05 марта 2004 г. № 1 «О применении судами норм Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации» разъяснил судам, что под перечнем доказательств, подтверждающих обвинение, а также под перечнем доказательств, на которые ссылается сторона защиты, понимается не только ссылка в обвинительном заключении на источники доказательств, но и приведение в обвинительном заключении, обвинительном акте или обвинительном постановлении краткого содержания доказательств. Доказательства – это не сами факты (например, наличие вреда, причиненного преступлением), а сведения о таких фактах, которые содержатся в источниках доказательств. Доказательством по уголовному делу всегда являются имеющие значение дела сведения (информация), содержащиеся в показаниях допрошенных лиц, выводах экспертов, обнаруженные при осмотре и исследовании предметы и документы. Поэтому всегда следует различать само доказательство, то есть, его физические (материальные) носители и процессуальный источник.

Наличие у следствия или у суда предметов или документов, содержащих информацию о преступлении, вовсе не означает, что эта информация стала доказательством по делу. Эти сведения должны быть в установленном законом порядке зафиксированы в процессуальном источнике, например, в протоколах осмотров, допросов, других следственных действий, постановлениях о приобщении к делу осмотренных предметов в качестве вещественных доказательств, протоколах судебного заседания и др.). Сам процесс фиксации доказательств в процессуальных актах требует выполнения процессуальных действий и соблюдения установленной УПК РФ процедуры их оформления. Только в этом случае информация становится доказательством. Доказательство – это сведения, а процессуальный источник доказательства – это форма, в которой закреплены данные сведения.

Значение доказательств в уголовном процессе заключается в том, что с их помощью устанавливаются обстоятельства, входящие в предмет доказывания

⁷⁶ Философский энциклопедический словарь. М., 1998. С. 180.

(ст. 73 УПК РФ), и, таким образом, с наибольшей вероятностью устанавливают обстоятельства совершенного деяния.

Определяя доказательства как любые сведения, закон предусматривает ряд условий, которым они должны отвечать, чтобы служить доказательствами в уголовном процессе. К их числу относятся правила об **относимости, допустимости и достоверности** доказательств, а все собранные доказательства в совокупности должны быть **достаточными** для разрешения уголовного дела (ст. 88 УПК РФ). Названные понятия иногда называют свойствами доказательств, они обуславливают юридическую характеристику доказательств.

***Относимость** – это объективное свойство доказательств, означающее их способность освещать имеющие значение для дела (то есть существенные для него) обстоятельства.*

Эта способность выражается в возможности извлечь из доказательства определенные сведения, определенную информацию, на основе которых органы расследования и суд смогут сделать достоверный вывод относительно подлежащих установлению обстоятельств дела. Относящимися к делу признаются только такие доказательства, посредством которых прямо или косвенно устанавливаются юридически значимые для дела обстоятельства.

Доказательства признаются **допустимыми** при условии, если они получены: из предусмотренного законом источника (ч. 2 ст. 74 УПК РФ); уполномоченными на то органами и должностными лицами; законным способом (соблюдены правила собирания, фиксации).

Достоверность обуславливает отражение в материалах уголовного дела объективных, имевших место в реальном прошлом событий и явлений.

Достаточность доказательств имеет отношение к пределам доказывания. Субъект доказывания должен обладать совокупностью доказательств, позволяющей сделать единственный вывод о событии прошлого, а также роли в нем участников уголовного процесса.

Нарушение хотя бы одного из указанных требований приводит к утрате доказательства. Уголовно-процессуальный закон (ч. 1 ст. 75 УПК РФ) прямо говорит о том, что доказательства, полученные с нарушением требований УПК РФ, являются недопустимыми.

***Недопустимость доказательства** – это признание отсутствия у конкретного доказательства свойства допустимости вследствие получения этого доказательства с нарушением требований УПК РФ или федерального закона.*

В ч. 2 ст. 75 УПК РФ предусмотрены доказательства, которые признаются недопустимыми:

1. Показания подозреваемого, обвиняемого, данные в ходе досудебного производства по уголовному делу в отсутствие защитника, включая случаи отказа от защитника, и не подтвержденные подозреваемым, обвиняемым в суде. Это положение распространяется только на случаи, когда УПК РФ не предусматривает обязательное участие защитника. Неподтверждение ранее данных показаний может выразиться: в даче противоположных показаний в суде; в отказе от дачи показаний в суде.

Запрет на использование показаний подозреваемого, обвиняемого, данных в досудебном производстве в отсутствие защитника, в случае их неподтверждения

в судебном заседании, порождает ряд правовых последствий.

Во-первых, такие доказательства утрачивают свойство допустимости только в момент их неподтверждения подсудимым в суде, то есть, до этого момента такие доказательства являются допустимыми. При этом причина отсутствия защитника в досудебном производстве, в том числе добровольный отказ подозреваемого, обвиняемого от защитника, не имеет значения для признания таких показаний недопустимым доказательством;

Во-вторых, возникает вопрос допустимости иных доказательств, полученных в досудебном производстве на основании показаний подозреваемого, обвиняемого, данных в отсутствие защитника, и не подтвержденных в суде. Например, можно ли признать законными следственные действия, произведенные на основании таких показаний в досудебном производстве (выемки, обыски, опознания и т. п.)? Такие доказательства должны признаваться полученными в результате законных следственных действий, и ставить вопрос о лишении их свойства допустимости «задним числом» нельзя. На момент производства следственного действия доказательства, добытые на основании показаний подозреваемого, обвиняемого, признаются допустимыми при условии, что отсутствие защитника не нарушало закон, а сами показания не были получены с применением недозванного принуждения. Правомерное получение показаний при правомерном отсутствии защитника не порождает основания для признания их недопустимыми до того момента, пока лицо не отказалось подтвердить их в суде. Дальнейший отказ подсудимого от показаний, данных в отсутствие защитника, влечет недопустимость только его собственных первоначальных показаний, данных в отсутствие защитника.

2. Показания потерпевшего, свидетеля, основанные на догадке, предположении, слухе, признаются недопустимыми в силу отсутствия в них как объективного основания, так и содержательной информации о фактических, а не вымышленных или предполагаемых обстоятельствах дела, подлежащих доказыванию в силу ст. 73 УПК РФ.

Догадка – это лишь субъективное предположение о вероятности, возможности чего-либо.

Предположение – это та же догадка или некое субъективное предварительное соображение.

Слух – это молва, известие о чем-нибудь или о ком-нибудь, обычно еще ничем не подтвержденные. В основе слухов лежит, как правило, внешний посторонний текст, который сам может быть основан не на восприятии реальности, а на домыслах, догадках, предположениях иного лица или множества лиц.

Показания, основанные на догадках, предположениях, слухах, лишены какого-либо проверяемого объективного содержательного основания, поэтому они не могут быть положены в основу утверждений об обстоятельствах, подлежащих доказыванию.

Показания свидетеля, который не может указать источник своей осведомленности, по сути, схожи с показаниями, основанными на слухах.

Однако если источник слуха может быть точно указан свидетелем, потерпевшим, а сам слух остается ничем не подтвержденным высказыванием, то в случаях, когда свидетель не может указать источник своей осведомленности, его показания не поддаются объективной проверке ни по источнику информации, ни

по ее содержанию. Такого рода сведения не отвечают самому понятию доказательства и являются недопустимыми.

3. Предметы, документы или сведения, входящие в производство адвоката по делам его доверителей, полученные в ходе оперативно-розыскных мероприятий или следственных действий, за исключением предметов и документов, указанных в ч.1 ст.81 УПК РФ.

Ведение адвокатского производства является необходимым по смыслу п. 3 ст. 8 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», а также п. 9 ст. 6 Кодекса профессиональной этики адвоката. Адвокатское производство необходимо в целях: систематизации информации в процессе оказания юридической помощи доверителю, эффективного использования сведений для защиты прав доверителя, в том числе о способах доказывания по уголовным делам; оценки качества работы адвоката при претензии к нему доверителя; сохранения адвокатской тайны (содержащиеся в нем предметы, документы или сведения не могут быть использованы стороной обвинения в качестве доказательств).

Адвокатское производство оформляется адвокатом со дня принятия поручения от доверителя. Материалы такого производства, как правило, в копиях хранятся в папке или файле. Такое производство ведется как на бумажных, так и на цифровых носителях.

В адвокатском производстве по уголовным делам находятся копии (выписки) не только процессуальных документов (например, постановления о возбуждении уголовного дела; постановления о привлечении в качестве обвиняемого; протоколы допроса подозреваемого и обвиняемого; заявленных ходатайств и ответов на такие просьбы; постановления об избрании меры пресечения, обвинительного заключения, протокола судебного заседания), но и аудиозапись судебных заседаний, таблицы и схемы, помогающие ориентироваться в уголовном деле, замечания на процессуальные документы, даты свиданий с подзащитным (их продолжительность, вопросы, которые обсуждались и которые предстоит выяснить для определения тактики защиты), проект защитительной речи и иные записи адвоката.

4. Иные доказательства, полученные с нарушением требований УПК РФ.

Пленум Верховного суда Российской Федерации в постановлении № 8 от 31 октября 1995 г. «О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия» в пункте 16 разъясняет, что доказательства должны признаваться полученными с нарушением закона, если при их собирании и закреплении были нарушены гарантированные Конституцией Российской Федерации права человека и гражданина или установленный уголовно-процессуальным законодательством порядок их собирания и закрепления, а также, если собирание и закрепление доказательств осуществлены ненадлежащим лицом или органом либо они получены в результате действий, не предусмотренных процессуальными нормами. Любое из указанных нарушений дает право участникам процесса требовать признания доказательства недопустимым.

Выявление нарушений УПК РФ или иного федерального закона при получении доказательства или заявление участника о подобном нарушении требует специальной процедуры признания доказательства недопустимым или отказа в этом.

Процедура признания доказательства недопустимым регламентирована ст. 235 УПК РФ – Ходатайство об исключении доказательства. Ввиду того, что

недопустимые доказательства не имеют юридической силы, стороны в стадии назначения судебного разбирательства наделяются правом заявить ходатайство об исключении из перечня доказательств любого доказательства, которое они считают недопустимым.

Доказательства, признанные недопустимыми, с этого момента утрачивают юридическую силу и не могут использоваться субъектами доказывания, во-первых, для обоснования обвинения, во-вторых, для позитивного утверждения о наличии и доказанности любого из обстоятельств, перечисленных в ст. 73 УПК РФ. К таким же последствиям должно приводить и получение доказательств, с применением принуждения к даче показаний подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля; к даче заключения или показаний эксперта и специалиста. Подобное принуждение или образует состав преступления, предусмотренный ст. 302 УК РФ, или нарушает предписания ч. 2 ст. 9 УПК РФ о том, что никто из участников не может подвергаться насилию, пыткам, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению.

Любые сведения (доказательства), с помощью которых дознаватель, следователь, прокурор и суд устанавливают по уголовному делу положения, образующие предмет доказывания, и иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела, могут быть получены в рамках процессуального доказывания только из источников, указанных в законе и именуемых в теории уголовного процесса источниками доказательств.

Согласно ч. 2 ст. 74 УПК РФ к источникам доказательств относятся: а) показания подозреваемого, обвиняемого; б) показания потерпевшего, свидетеля; в) заключение и показания эксперта; г) заключение и показания специалиста; д) вещественные доказательства; е) протоколы следственных и судебных действий; ж) иные документы.

Приведенный перечень является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит. Соответственно, сведения, полученные из иных источников, являются недопустимыми. Перечисленные средства установления фактических данных по делу образуют систему доказательств, то есть упорядоченную совокупность взаимосвязанных между собой элементов.

Классификация доказательств – это их систематизация на основе, присущего их внутренним, объективным свойствам критерия. Классификация доказательств способствует более глубокому выявлению особенностей различных групп доказательств, помогает правильно использовать доказательства, обеспечивает однозначность понимания применяемых терминов и понятий.

В теории и практике уголовного процесса принято классифицировать доказательства по следующим критериям: по отношению к предмету обвинения – на обвинительные и оправдательные; по характеру источника доказательственной информации – на первоначальные и производные; по отношению к доказываемому факту – на прямые и косвенные; по способу формирования – на личные и вещественные.

Обвинительные и оправдательные доказательства. К обвинительным относятся доказательства, которые подтверждают обвинение, устанавливают виновность обвиняемого или отягчают его наказание. К оправдательным относятся доказательства, которые опровергают обвинение или ставят его под сомнение

либо устанавливают обстоятельства, исключающие уголовную ответственность или смягчающие наказание обвиняемого.

Уголовно-процессуальный закон обязывает исследовать все обстоятельства совершенного преступного деяния (ч. 2 ст. 21 УПК РФ). Соответственно при собирании доказательств, при их проверке и оценке органы расследования и суд должны выяснить и взвесить все доказательства, как подтверждающие обвинение, так и оправдывающие обвиняемого.

В основе деления доказательств на первоначальные и производные лежит наличие или отсутствие промежуточного носителя доказательственной информации.

Под **первоначальными доказательствами** понимаются сведения, полученные из первоисточника (от лица, непосредственно воспринимавшего событие преступления, либо из подлинника документа, либо из подлинного вещественного доказательства).

Производными являются доказательства, полученные из опосредованного источника (например, сведения, сообщенные свидетелем со слов другого лица, или данные, содержащиеся в копии документа). В производных доказательствах всегда содержится вероятность утраты части информации, ее искажения. Чем больше промежуточных звеньев, тем больше опасность их утраты. Поэтому теория и практика уголовного процесса отдают предпочтение первоначальным доказательствам. Производные доказательства допускаются: в случаях невозможности получения первоначальных доказательств, в связи с утратой их источника; для отыскания первоначальных доказательств; для проверки первоначальных доказательств; для выполнения первоначальных доказательств, когда их недостаточно для безошибочных выводов (например, наблюдавший определенное событие забыл отдельные детали, а лицо, которому он об этом рассказал, хорошо помнит их).

Деление доказательств на **прямые** и **косвенные** основано на логическом отношении между доказательством и доказательным тезисом.

Если заключенная в доказательстве информация прямо устанавливает доказательственный факт – это *прямое доказательство*.

Если доказательство не указывает прямо на доказательственный факт, но позволяет сделать вывод о нем на основе промежуточных фактов, то такое доказательство считается *косвенным*.

Косвенные доказательства, как правило, содержат сведения о побочных, частных фактах, отдельных деталях исследуемого события, которые, будучи установленными, позволяют сделать вывод об искомых фактах.

Отнесение доказательств к прямым или косвенным зависит от конкретного состава преступления. Например, наличие пистолета у обвиняемого может служить косвенным доказательством по делу об убийстве и прямым доказательством по делу о незаконном хранении оружия. Показания о том, что обвиняемый угрожал лишить жизни потерпевшего, является прямым доказательством по делу по обвинению в угрозе убийством и косвенным – по делу об убийстве.

Доказательства личные и вещественные. Личные доказательства означают доказательства, исходящие от лица, передаваемые лицом. Это те сведения об обстоятельствах известного ему преступления, которые сохранились в его памяти. Иными словами, личные доказательства – это мысленное отображение

информации, имеющей значение для дела. Поэтому иногда их называют идеальными. К личным доказательствам относятся сведения, содержащиеся в показаниях свидетелей, потерпевших, обвиняемых, подозреваемых, заключениях экспертов, протоколах следственных и судебных действий и иных документах.

Вещественные доказательства представляют собой объекты материального мира (поэтому иногда их еще называют материальными). Это объекты:

- несущие на себе различные следы-отображения (например, отпечаток обуви, пальцев и т. д. на каких-либо предметах);
- свидетельствующие об изменении состояния объекта или отдельных его свойств в результате воздействия на него;
- выполняющие определенную функцию в совершении преступления (орудия преступления, объекты преступного посягательства и т. д.);
- характеризующие отдельные элементы механизма преступления (способ, цель, условия и др.).

5.3. Виды доказательств

Показания подозреваемого (ст. 76 УПК РФ) **и обвиняемого** (ст. 77 УПК РФ) – это сведения, сообщенные ими на допросе, проведенном в ходе досудебного производства, (применительно к обвиняемому еще и в ходе судебного разбирательства дела) в соответствии с требованиями закона о производстве допроса (ст.ст. 187-190 УПК РФ).

1. Подозреваемый и обвиняемый не предупреждаются об уголовной ответственности за дачу заведомо ложных показаний или за отказ от дачи показаний. Их показания – это их право, а не обязанность. Отказ подозреваемых, обвиняемых от дачи показаний не может рассматриваться как доказательство их виновности. Являясь с одной стороны источником доказательств, показания подозреваемого и обвиняемого с другой стороны – это один из способов защиты от обвинения, то есть способ, гарантирующий защиту их конституционных прав. Показания подозреваемого и обвиняемого могут лечь в основу обвинения лишь в том случае, когда будут подтверждены совокупностью других доказательств по уголовному делу (ч. 2 ст. 77 УПК РФ). Признательные показания, подтвержденные совокупностью других доказательств по делу, продолжают иметь доказательственную силу даже в случае отказа от них подозреваемого, обвиняемого. Однако нельзя переоценивать показания этих лиц. Значение в данном случае имеет не столько признательность показаний, сколько сообщенные фактические данные.

2. При оценке показаний подозреваемого и обвиняемого необходимо исходить из того, что они заинтересованы в исходе дела, поэтому, сообщаемые ими сведения должны быть тщательно проверены, сопоставлены с другими имеющимися по делу доказательствами. Факт заинтересованности не должен вести к недоверию к показаниям, игнорированию их при принятии решения. В случае изменения указанными лицами данных ими ранее показаний необходимо, по мере возможности, выяснить причину этого: каковы мотивы, является ли оно добровольным или вынужденным.

Судебно-следственная практика исходит из того, что любое из показаний подозреваемого, обвиняемого имеет одинаковое доказательственное значение. Признательные показания указанных лиц помогают при расследовании преступлений, так как являются источником особо ценных доказательств, облегчают

поиск других доказательств по делу, способствуют раскрытию преступлений, установлению важных обстоятельств по уголовному делу, известных только причастному к преступлению лицу. Признательные показания рассматриваются уголовным правом как обстоятельство, смягчающее ответственность.

Однако признание вины не всегда является свидетельством виновности. Известны случаи самооговора, вызванные стремлением освободить от уголовной ответственности близких лиц, получить вознаграждение от заинтересованных лиц, скрыть совершение более тяжкого преступления и др.

Иногда подозреваемые, обвиняемые дают заведомо ложные показания, оговаривая других лиц. Когда этот оговор находится в рамках предъявляемого обвинения, он рассматривается как защитная версия, ответственность за такие показания законом не предусмотрена. Когда оговор касается фактов по другому эпизоду или делу, в рамках которых версия о причастности указанных лиц еще не проверялась, последние должны быть допрошены в качестве свидетелей, а это значит, что они предупреждаются об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний.

Кроме показаний, в которых содержится полное или частичное признание своей вины, подозреваемые и обвиняемые могут давать показания, в которых их вина отрицается. Несмотря на активную оборонительную позицию подозреваемого, обвиняемого задачей предварительного следствия является сбор совокупности доказательств, то есть установление преступника, вина которого должна быть подтверждена бесспорными, неопровержимыми доказательствами.

В случае, когда у расследующего преступления органа остаются сомнения по поводу виновности конкретного лица в совершении им конкретного преступления, эти сомнения толкуются в пользу обвиняемого, подозреваемого. Таким образом, расследующий преступление орган ни в коем случае не должен допускать в своей деятельности обвинительного уклона.

3. Предмет показаний подозреваемого определен в ст. 46 УПК РФ – это обстоятельства, касающиеся имеющегося в отношении него подозрения.

Предмет показаний обвиняемого определен в ст. 47 УПК РФ – это обстоятельства, образующие содержание предъявленного ему обвинения.

Указанными обстоятельствами предмет показаний подозреваемого и обвиняемого не исчерпывается, в ходе дачи показаний они не только излагают ход событий, но и дают им свое объяснение, излагают мотивы и причины своих действий. Кроме того, они вправе давать в своих показаниях оценку имеющихся в деле и известных им доказательств, представлять контраргументы, то есть осуществлять свою защиту всеми средствами и способами, не запрещенными действующим законодательством.

Показания потерпевшего (ст. 78 УПК РФ), **свидетеля** (ст. 79 УПК РФ) – это сведения, сообщенные ими на допросе, произведенном в ходе досудебного производства по уголовному делу или в суде в установленном законом порядке. Потерпевший и свидетель могут быть допрошены о любых обстоятельствах, подлежащих доказыванию при производстве по уголовному делу, в том числе о своих взаимоотношениях с подозреваемым, обвиняемым. Свидетель, кроме того, может быть допрошен и о личности обвиняемого, потерпевшего, о своих взаимоотношениях с ними и другими свидетелями.

1. Показания потерпевшего по сравнению с показаниями свидетеля имеют ряд особенностей, обусловленных выполняемой им функцией, – они являются не только источником доказательств, но и процессуальным средством защиты его законных прав и интересов. Дача показаний свидетелем и потерпевшим – это не только право, но и их обязанность (п. 2 ч. 5 ст. 42, п. 2 ч. 6 ст. 56 УПК РФ).

Процессуальная природа показаний названных лиц определяется тем, что показания формируются в результате личного восприятия ими фактов, интересующих органы расследования и суд.

Определяя лицо, которое может быть свидетелем по делу, уголовно-процессуальный закон исходит из того, что такому лицу известны какие-либо обстоятельства, подлежащие установлению. Не могут служить доказательствами показания потерпевшего, свидетеля, основанные на догадке, предположении, слухе, а также показания свидетеля, который не может указать источник своей осведомленности (п. 2 ч. 2 ст. 75 УПК РФ).

Ни возраст, ни дружеские отношения с обвиняемым, ни служебное положение, ни заинтересованность свидетеля в исходе дела, ни родственные связи (за исключением близких родственников) не освобождают свидетеля от дачи показаний. Известные ограничения содержатся лишь в ч. 3 ст. 56 УПК РФ. Эти ограничения обусловлены процессуальным положением лиц, участвующих в деле, спецификой выполняемых ими функций, а также связаны с обеспечением достоверности получения показаний. То есть не подлежат допросу в качестве свидетелей: судья, присяжный заседатель, защитник подозреваемого, обвиняемого, адвокат, священнослужитель, член Совета Федерации, депутат Государственной Думы без их согласия – об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с осуществлением ими своей профессиональной деятельности.

2. В качестве свидетелей могут быть допрошены следователи, дознаватели, в производстве которых находится уголовное дело. В этом случае они утрачивают право продолжать производство предварительного расследования по этому уголовному делу.

Не освобождаются от дачи показаний лица в связи с тем, что предмет их показаний составляет государственную, служебную или профессиональную тайну (например, сотрудники полиции). На судебно-следственные органы возлагается тогда обязанность обеспечить неразглашение этих сведений. С этой целью, в частности, проводятся закрытые судебные заседания (п. 5 ч. 2 ст. 231, ч. 2 ст. 241 УПК РФ).

Заключение и показания эксперта и специалиста (ст. 80 УПК РФ).

При производстве предварительного расследования и в ходе судебного разбирательства может возникнуть необходимость в получении заключения и показаний эксперта и специалиста в определенной области (науке, технике, промышленном производстве, искусстве или других специальных отраслях человеческой деятельности).

1. Задачей производства экспертизы является получение новых знаний за счет проведения исследований профессионалами в области различных отраслей человеческой деятельности. Вопросы, поставленные перед экспертом, данное им заключение не могут выходить за пределы его специальных познаний – на разрешение эксперта нельзя ставить вопросы правового характера (например, о виновности

или невиновности, квалификации). Даже если эти вопросы поставлены и в заключении эксперта нашли ответы, доказательной силы они иметь не будут, так как решение этих вопросов – исключительная компетенция органов предварительного расследования и суда. Эксперт может дать заключение по вопросам, хотя и не поставленным в постановлении о назначении судебной экспертизы, но имеющим отношение к предмету экспертного исследования. Заключение дается от имени несущего за него полную ответственность эксперта. Кроме того, за дачу заведомо ложного заключения эксперт несет ответственность по ст. 307 УК РФ.

Заключение эксперта – это представленное в письменном виде содержание исследования и выводы по вопросам, поставленным перед экспертом лицом, ведущим производство по делу, или сторонами. При необходимости разъяснения или уточнения данного заключения после его получения эксперт может быть допрошен, то есть, обязан дать показания.

Заключение специалиста – это представленное в письменном виде суждение по вопросам, поставленным перед специалистом сторонами. Его показания – это сведения, сообщенные им на допросе об обстоятельствах, требующих специальных познаний, а также разъяснение своего мнения в соответствии с действующим законодательством.

2. Предмет деятельности специалиста в уголовном судопроизводстве иной, чем у эксперта. Специалист призван содействовать следствию в обнаружении, закреплении и изъятии предметов и документов, применении технических средств в исследовании материалов уголовного дела, в постановке вопросов эксперту, а также в разъяснении сторонам и суду вопросов, входящих в его профессиональную компетенцию (содействие следствию по указанным выше направлениям; участие в качестве специалиста-педагога в допросе несовершеннолетних участников судопроизводства; допрос специалиста, явившегося в суд по инициативе сторон).

В отличие от специалиста эксперт становится участником уголовного процесса по постановлению дознавателя, следователя, судьи, определению суда. Он производит самостоятельное экспертное исследование, тогда как специалист всегда участвует в процессуальных действиях, производимых органом, ведущим расследование или судом. Заключение эксперта по своей юридической природе есть особый, самостоятельный специальный источник доказательств, поскольку производство экспертизы на базе имеющихся по делу доказательств может привести к появлению в уголовном процессе новых фактических данных (доказательств).

Вещественные доказательства (ст. 81 УПК РФ) – это обнаруженные и закрепленные в предусмотренном законом порядке объекты материального мира, свойства, качества, происхождение и использование которых имеют значение для разрешения уголовного дела. Это любые предметы, которые выступили орудиями, оборудованием или иными средствами совершения преступления или сохранили на себе следы преступления; деньги, ценности и иное имущество, полученные в результате совершения преступления; иные предметы и документы, которые могут служить средствами для обнаружения преступления и установления обстоятельств уголовного дела.

1. Вещественные доказательства – это своего рода «немые свидетели», которые объективно, в силу своих качеств и связей с другими обстоятельствами служат средством к установлению относящихся к делу фактов. Фактические данные,

источником которых выступает материальный объект, могут быть установлены свойствами, качествами самого этого объекта (нож, пистолет, фальсифицированный документ); принадлежностью объекта в сочетании с его местонахождением (предмет, принадлежащий обвиняемому, обнаруженный на месте происшествия, похищенное имущество в квартире обвиняемого). Собираанию вещественных доказательств, служат, чаще всего, такие следственные процессуальные действия, как обыск, выемка, осмотр. Обнаруженный в ходе процессуальных действий предмет, имеющий признаки вещественного доказательства обследуется и осматривается. Только после этого он может быть приобщен к делу в качестве вещественного доказательства постановлением следователя, лица, производящего дознание, или определением суда.

Статья 81.1. УПК РФ предусматривает особый порядок признания предметов и документов вещественными доказательствами по уголовным делам о преступлениях в сфере экономики. Закон строго определяет: составы экономических преступлений, на которые распространяются нормы права; сроки вынесения постановления о признании вещественными доказательствами предметов и документов; возможность владельцу документов снять за свой счет копии с изъятых документов, в том числе с помощью технических средств в ходе досудебного производства.

2. Вещественные доказательства должны храниться при уголовном деле и по ходу движения уголовного дела передаются вместе с ним из одного органа в другой (ч. 1 ст. 82 УПК РФ). Правила хранения громоздких, скоропортящихся, изъятых из незаконного оборота, опасных при длительном хранении предметов, денег и ценностей, то есть определенных вещественных доказательств по уголовному делу подробно регламентированы законодательством (ч.ч. 2-4 ст. 82 УПК РФ). Действия должностных лиц органов предварительного расследования и суда по хранению и дальнейшей судьбе вещественных доказательств определяется законом в зависимости от их наименования.

Утрата, повреждение либо нарушение процедуры обнаружения, изъятия, осмотра, приобщения к материалам уголовного дела вещественных доказательств — явление необратимое, которое означает невозможность воспроизведения данного вещественного доказательства.

При вынесении приговора, а также определения или постановления о прекращении уголовного дела решается вопрос о вещественных доказательствах в соответствии с требованиями ч. 3 ст. 81 УПК РФ.

Протоколы следственных действий и судебного заседания (ст. 83 УПК РФ) и **иные документы** (ст. 84 УПК РФ) также являются источниками доказательств, то есть средствами установления обстоятельств совершения преступления. Как процессуальные носители информации о подлежащих установлению обстоятельствах они не однородны по своему содержанию. Фиксируя ход и результаты каждого следственного и судебного действия, протоколы являются обязательной формой закрепления фактических данных, без которых эти данные не могут быть допущены в качестве доказательств по уголовному делу. Нарушение установленных правил и форм составления протоколов влечет лишение доказательственного значения удостоверяемых ими обстоятельств и фактов. Процессуальная процедура составления протоколов обеспечивает полноту и достоверность закрепленных в них фактических данных. Признаками протоколов являются: фиксация результатов

следственных действий; удостоверение непосредственного восприятия фактических обстоятельств дознавателем, следователем, прокурором, судом и другими участниками следственного действия; составление их в письменной форме; строгое соответствие их содержания диспозиции нормы уголовно-процессуального права. Не могут считаться доказательствами протоколы процессуальных действий, неотносящихся к следственным, то есть не направленных на собирание, проверку, оценку доказательств (например, протоколы ознакомления), а также протоколы и акты, составленные вне уголовного процесса (например, административные).

К протоколам в некоторых случаях могут быть приложены планы, схемы, рисунки, фотографии, звуко- и видеозаписи. Вместе с протоколом они имеют доказательственную силу.

Письменные акты (справки, характеристики, акты ревизий и т. д.), фонограммы, схемы, чертежи как иные документы отличаются от аналогичных приложений к протоколам следственных и судебных действий тем, что они составляются не в процессе указанных действий, а обнаруживаются или истребуются при расследовании или судебном рассмотрении уголовного дела.

Таким образом, к иным документам (как самостоятельным средствам доказывания) относятся разнообразные по содержанию и форме документы. Их объединяет то, что удостоверяемые или излагаемые в них обстоятельства и факты имеют значение для уголовного дела.

Особенности таких документов:

- они составляются, как правило, за пределами следственных действий, независимо от производства по уголовному делу;
- могут иметь не только письменную, но и иную форму;
- составляются учреждениями, предприятиями, организациями, должностными лицами и гражданами, которые могут и не быть участниками по уголовному делу;
- их в случае утраты или порчи можно восстановить.

Собирание иных документов осуществляется путем их истребования органами расследования и судом; представления по инициативе лиц или организаций; производства обыска, выемки или осмотра.

5.4. Понятие и элементы процесса доказывания

Всякая практическая деятельность человека основана на познании им окружающей действительности. Основой уголовно-процессуального познания является философия, в которой вопросы познавательной деятельности глубоко разработаны и образуют один из ее разделов, называемый теорией познания (или гносеологией). Теория познания – это учение о возможности познания человеком предметов, явлений действительности, их свойств, связей и отношений, а также о формах познания. Наши знания есть образы предметов, явлений внешнего мира. Процесс познания – это взаимосвязь и взаимодействие познающего субъекта и познаваемого объекта. Нормы уголовно-процессуального закона регулируют познавательную деятельность субъектов познания в уголовном процессе – суда, участников уголовного судопроизводства со стороны обвинения, защиты, иных участников уголовного судопроизводства.

Объектами уголовно-процессуального познания являются:

- преступление, которое для государственных органов и должностных лиц, ведущих уголовный процесс, – всегда событие прошлого;
- объекты, обладающие следами преступления и сохранившие их к моменту уголовно-процессуального познания (люди, вещи, документы, доступные чувственному восприятию).

Особенность познания в уголовном судопроизводстве состоит в том, что оно может осуществляться лишь органами уголовного судопроизводства, а также теми средствами и способами, которые предусмотрены уголовно-процессуальным законом.

Таким образом, можно сказать, что уголовно-процессуальное познание – это деятельность участников уголовного судопроизводства, осуществляемая в предусмотренном уголовно-процессуальным законом порядке, по приобретению знания о прошлом преступном событии путем исследования сохранившихся его следов в целях обеспечения назначения уголовного судопроизводства. Установление всех существенных обстоятельств, имеющих значение для правильного решения по уголовному делу, является целью доказывания.

***Доказывание** – это осуществляемая в соответствии с требованиями уголовно-процессуального закона деятельность органов дознания, дознавателей, следователей, суда, судей при участии иных должностных лиц, представителей общественности и граждан по собиранию, проверке и оценке фактических данных об обстоятельствах, достоверное установление которых необходимо для правильного разрешения дела.*

Как уже сказано, целью доказывания является установление обстоятельств совершенного преступления посредством правильного, адекватного отражения предметов и явлений действительности познающим субъектом. Лицо, в производстве которого находится уголовное дело, должно познать то, что имело место в действительности, то есть познать конкретное преступление как определенную совокупность фактических признаков деяния. Выводы органов предварительного расследования и суда будут обоснованными тогда, когда они соответствуют тому, что имело место, произошло в действительности.

Элементами процесса доказывания являются **сборание, проверка и оценка** доказательств.

Доказательства собираются дознавателем, следователем, судом в ходе производства следственных и иных процессуальных действий (обыск, выемка, осмотр; истребование органами расследования и судом; представление по инициативе лиц или организаций). **Проверка доказательств** (ст. 87 УПК РФ) производится компетентными лицами. Доказательства сопоставляются с другими доказательствами, имеющимися в уголовном деле, при этом устанавливается их источник, отыскиваются другие доказательства, подтверждающие или опровергающие проверяемое доказательство – устанавливаются и допрашиваются новые свидетели, назначаются экспертизы, производятся необходимые обыски и осмотры мест происшествия и т.д. Собранные доказательства должны отвечать предъявляемым законом требованиям об относимости, допустимости, достоверности и достаточности. Основываясь только на таких доказательствах, а также на внутреннем убеждении, руководствуясь законом и совестью, следователь, дознаватель, судья **оценивают** имеющиеся по делу доказательства с тем, чтобы принять обоснованное решение по уголовному делу.

5.5. Предмет и пределы доказывания в уголовном судопроизводстве

Для правильного разрешения уголовного дела важно четко определить рамки его исследования. Как чрезмерное их сужение, так и неосновательное расширение отрицательно сказываются на ходе и результатах исследования.

В случае сужения объема исследования выявление существенных для дела обстоятельств окажется неполным, односторонним, что приведет к принятию незаконного и необоснованного решения. При неосновательном расширении границ исследования предварительное расследование и судебное рассмотрение дела неоправданно затянутся, дело окажется загроможденным ненужными, не относящимися к нему материалами, а это затруднит их оценку.

1. **Пределы доказывания** – это такие границы доказательственной деятельности, которые обеспечивают полноту и глубину исследования фактов, подлежащих установлению по делу, необходимый объем доказательств, достаточных для принятия правильного решения по делу.

Объем доказательственной информации по любому уголовному делу должен позволять сформировать внутреннее убеждение у лиц, производящих расследование уголовного дела или судебное разбирательство, не только в реальности существования фактов, но и их достаточности для принятия законного и обоснованного решения. Практическое значение правильного определения пределов доказывания способствует собиранию и исследованию доказательств в объеме, необходимом для формирования государственного органа (должностного лица), ведущего процесс, достоверных выводов относительно предмета доказывания.

С понятием «пределы доказывания по уголовному делу» тесно связано понятие «предмет доказывания». Если, говоря о границах познания, объеме доказательственных средств, для выявления обстоятельств преступления, указывающих на пределы доказывания, мы отвечаем на вопрос «сколько», то, говоря о предмете доказывания по уголовному делу, мы отвечаем на вопрос «что подлежит установлению».

2. Под **предметом доказывания** в уголовном процессе понимается *круг тех обстоятельств, которые должны быть установлены по делу для принятия по нему законного и обоснованного решения*. В соответствии со ст. 73 УПК РФ, при производстве по делу подлежат доказыванию: событие преступления (время, место, способ и другие обстоятельства совершения преступления); виновность лица в совершении преступления, форма его вины и мотивы; обстоятельства, характеризующие личность обвиняемого; характер и размер вреда, причиненного преступлением; обстоятельства, исключающие преступность и наказуемость деяния; обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание; обстоятельства, которые могут повлечь за собой освобождение от уголовной ответственности и наказания; обстоятельства, подтверждающие, что имущество, подлежащее конфискации в соответствии со ст. 104.1 УК РФ, получено в результате совершения преступления или является доходами от этого имущества либо использовалось или предназначалось для использования в качестве орудия, оборудования или иного средства совершения преступления либо для финансирования терроризма, экстремистской деятельности (экстремизма), организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации); обстоятельства, способствовавшие совершению преступления.

Этот перечень дает лишь общее, родовое обозначение предмета доказывания, указывает на основные группы обстоятельств, которые должны быть исследованы по любому уголовному делу. Эти обстоятельства взаимосвязаны друг с другом и должны быть положены в основу принимаемых следователем, дознавателем, прокурором, судом процессуальных решений.

Очерченный законодателем круг обстоятельств, составляющих предмет доказывания, не исчерпывает всех обстоятельств, которые должны быть установлены по делу. Во многих случаях возникает необходимость исследовать и другие обстоятельства, которые имеют существенное значение для правильного разрешения уголовного дела. Они могут быть различного характера: имеющие значение для проверки доброкачественности и достоверности (компетентность эксперта, заинтересованность свидетеля в исходе дела, подлинность документов и т. д.); имеющие значение для законного и обоснованного применения мер процессуального принуждения; имеющие значение для правильного исполнения приговора; имеющие значение для охраны прав и законных интересов граждан (выяснение оснований для признания лица потерпевшим, гражданским истцом и т. д.).

5.6. Использование результатов оперативно-разыскной деятельности в процессе доказывания

Уголовно-процессуальный закон запретил использовать в процессе доказывания результаты оперативно-разыскной деятельности, если они не отвечают требованиям, предъявляемым УПК РФ к доказательствам (ст. 89 УПК РФ). Они, как и все доказательства по делу, должны быть относимыми и допустимыми.

Согласно ст. 11 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» результаты этой деятельности могут быть использованы, в частности, для подготовки и осуществления следственных действий, представляться в орган дознания, следователю или в суд, в производстве которого находится уголовное дело, а также использоваться в доказывании по уголовным делам в соответствии с положениями уголовно-процессуального законодательства Российской Федерации, регламентирующими собирание, проверку и оценку доказательств.

Однако результаты оперативно-разыскных мероприятий могут стать доказательствами по уголовному делу в том случае, когда они могут быть легализованы путем приобщения к материалам уголовного дела в процессуальном порядке.

Возможность использования результатов оперативно-розыскной деятельности в качестве доказательств по уголовному делу находится в прямой зависимости от того, насколько точно эта деятельность (ее результаты, зафиксированные на материальных носителях), соответствует требованиям соответствующих законов (Конституции Российской Федерации, федеральному закону «Об ОРД», УПК РФ) и подзаконных актов. В этом смысле оперативно-разыскную деятельность можно рассматривать как систему добывания и собирания уголовно-процессуальных доказательств.

Добывание фактической оперативной информации, значимой для выявления, предупреждения, пресечения и раскрытия преступной деятельности, представляет собой главную цель любого оперативно-разыскного мероприятия.

Результаты оперативно-разыскной деятельности, оформленные надлежащим образом, могут стать полноценными доказательствами по уголовному делу

и в совокупности с другими доказательствами могут быть положены в основу обвинения. Для этого уголовно-процессуальное право предусматривает соответствующие способы реализации результатов оперативно-разыскной деятельности. В зависимости от конкретного оперативно-розыскного мероприятия они приобретают свой итоговый статус⁷⁷.

Нарушение законности при проведении оперативно-разыскных мероприятий недопустимо.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Каково соотношение между понятиями «доказательственное право» и «теория доказательств»?
2. Что такое доказательства в уголовном процессе?
3. Назовите и раскройте свойства доказательств?
4. Перечислите виды доказательств?
5. Каково значение классификации доказательств?
6. В чем сходство и различие между предметом и пределом доказывания?
7. Назовите способы собирания доказательств?
8. Каковы критерии оценки доказательств в уголовном процессе?
9. Назовите предмет и особенности оценки показаний потерпевшего?
10. В чем особенности предмета показаний подозреваемого?
11. Каковы особенности оценки показаний эксперта?
12. В чем отличие вещественных доказательств от документов-вещественных доказательств?
13. Каковы правила хранения вещественных доказательств?
14. Каково понятие «иные документы» как разновидности доказательств в уголовном процессе?
15. Что такое «преюдиция» в уголовном процессе?

Глава 6. МЕРЫ УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРИНУЖДЕНИЯ

В результате изучения данной главы обучающийся должен:

Знать: понятие и виды мер уголовно-процессуального принуждения; основания и процессуальный порядок задержания подозреваемого и обвиняемого; процессуальный порядок применения мер пресечения в отношении подозреваемого и обвиняемого; основания и порядок применения мер принуждения;

Уметь: отличать меры уголовно-процессуального принуждения от других средств воздействия следователя, дознавателя и суда; анализировать и применять правовые нормы, устанавливающие процессуальный порядок применения мер принуждения.

Владеть: терминологией, используемой при регламентации процессуального института мер принуждения; знаниями о порядке принятия решения об избрании

⁷⁷ Зинкин В.К. Оперативно-розыскная деятельность как система добывания и собирания уголовно-процессуальных доказательств. Кемерово, 2000. С. 19.

мер пресечения, иных мер принуждения и задержания.

Ключевые термины: *государственные меры принуждения; классификация мер принуждения; задержание подозреваемого; меры пресечения; основания применения мер пресечения; отмена или изменение меры пресечения; иные меры принуждения.*

6.1. Меры процессуального принуждения: понятие, цели и виды

Среди всех видов государственной деятельности уголовный процесс больше других вторгается в сферу частной жизни, ограничивает права и свободы человека и гражданина. Деятельность органов и должностных лиц, осуществляющих уголовное судопроизводство, направлено на то, чтобы установить истину по уголовному делу, привлечь виновных к ответственности, преодолеть возможное сопротивление заинтересованных лиц. В результате права и свободы лиц, вовлеченных в сферу уголовного судопроизводства, могут ограничены.

Принуждение в уголовном судопроизводстве – это физическое, психическое или иное воздействие уполномоченных на то органов государства и должностных лиц на сознание и поведение субъектов уголовно-процессуальных отношений путем применения к ним в установленном уголовно-процессуальным законом принудительных мер, связанных с наступлением для них ограничений личного, имущественного или иного характера.

Существенными признаками уголовно-процессуального принуждения являются: применение его в сфере уголовного судопроизводства; точная регламентация уголовно-процессуальным законом субъектов, к которым оно может применяться, а также оснований, условий, пределов и порядка его применения; обеспечение системой процессуальных гарантий личности; связано с различного рода правовыми ограничениями в виде личного, имущественного и иного характера; по своему целевому назначению призвано содействовать успешному осуществлению задач уголовного судопроизводства; применение независимо от воли и желания субъектов, в отношении которых допустимо их применение; применяется государственными органами и должностными лицами, осуществляющими уголовное судопроизводство.

В качестве самостоятельных элементов уголовно-процессуального принуждения необходимо выделять:

- 1) меры уголовно-процессуального принуждения;
- 2) иные процессуальные действия, содержащие элементы принуждения.

Основным критерием при таком разграничении следует считать цели применения принуждения. При рассмотрении процессуального принуждения в целом, целями будут являться все задачи уголовного судопроизводства.

Что же касается непосредственных целей мер уголовно-процессуального принуждения, то таковыми, как представляется, являются: предупреждение и пресечение преступлений; устранение препятствий для производства по уголовному делу; обеспечение установленного порядка расследования, рассмотрения и разрешения уголовного дела; обеспечение надлежащего исполнения приговора, а также возможной выдачи лица в порядке, предусмотренном ст. 466 УПК РФ.

Таким образом, под **мерами уголовно-процессуального принуждения** следует понимать *предусмотренные уголовно-процессуальным законом средства*

принудительного характера, применяемые уполномоченными на то государственными органами или должностными лицами при наличии к тому достаточных оснований, условий и в порядке, установленном соответствующим законом, в отношении подозреваемых, обвиняемых, а также других участвующих в деле лиц в целях предупреждения и пресечения преступлений, устранения препятствий для производства по делу, обеспечения установленного порядка расследования, рассмотрения и разрешения уголовного дела, надлежащего исполнения приговора, а также возможной выдачи лица в порядке, предусмотренном ст. 466 УПК РФ.

В УПК РФ в зависимости от характера и целей применения указанные меры подразделяются на три группы:

- задержание подозреваемого и обвиняемого;
- меры пресечения (подписка о невыезде и надлежащем поведении, личное поручительство, наблюдение командования воинской части, присмотр за несовершеннолетним подозреваемым или обвиняемым, запрет определенных действий, залог, домашний арест, заключение под стражу);
- иные меры процессуального принуждения (обязательство о явке, привод, временное отстранение от должности, наложение ареста на имущество, денежное взыскание).

К числу иных процессуальных действий, содержащих элементы принуждения, в частности, необходимо отнести следственные действия (выемка и обыск (ст. 182-184 УПК РФ), освидетельствование (ст. 179 УПК РФ), наложение ареста на почтово-телеграфные отправления (ст. 185 УПК РФ), контроль и запись телефонных и иных переговоров (ст. 186 УПК РФ), получение образцов для сравнительного исследования (ст. 202 УПК РФ) и другие).

В данном случае уголовно-процессуальное принуждение представляет собой составную часть и способ осуществления следственного действия по собиранию доказательств.

6.2. Задержание подозреваемого

«Задержание» – многозначный термин, которым в зависимости от контекста принято обозначать различные правовые и не урегулированные нормами права явления. Так, например, в ч. 2 ст. 14 Федерального закона от 7 февраля 2011 г. № 3-ФЗ «О полиции» говорит о том, что полиция имеет право задерживать:

1) лиц, подозреваемых в совершении преступления, а также лиц, в отношении которых избрана мера пресечения в виде заключения под стражу, – по основаниям, в порядке и на срок, которые предусмотрены уголовно-процессуальным законодательством Российской Федерации;

2) лиц, совершивших побег из-под стражи, лиц, уклоняющихся от отбывания уголовного наказания, от получения предписания о направлении к месту отбывания наказания либо не прибывших к месту отбывания наказания в установленный в указанном предписании срок, – до передачи их соответствующим органам, учреждениям или должностным лицам этих органов и учреждений;

3) лиц, уклоняющихся от исполнения административного наказания в виде административного ареста, – до передачи их в места отбывания административного ареста;

4) лиц, находящихся в розыске, – до передачи их соответствующим органам,

учреждениям или должностным лицам этих органов и учреждений;

5) лиц, в отношении которых ведется производство по делам об административных правонарушениях, – по основаниям, в порядке и на срок, которые предусмотрены законодательством об административных правонарушениях;

6) военнослужащих и граждан Российской Федерации, призванных на военные сборы, подозреваемых в совершении преступления, – до передачи их военным патрулям, военному коменданту, командирам воинских частей или военным комиссарам;

7) лиц, уклоняющихся от исполнения назначенных им судом принудительных мер медицинского характера или принудительных мер воспитательного воздействия, – до передачи их в учреждения, обеспечивающие исполнение таких мер;

8) лиц, уклоняющихся от следования в специализированные лечебные учреждения для исполнения назначенных им судом принудительных мер медицинского характера, – по основаниям, в порядке и на срок, которые предусмотрены федеральным законом;

9) лиц, допустивших нарушение правил комендантского часа, – по основаниям, в порядке и на срок, которые предусмотрены федеральным конституционным законом;

10) лиц, незаконно проникших либо пытавшихся проникнуть на охраняемые объекты, – до выяснения личности, но на срок не более трех часов;

11) лиц, предпринявших попытку самоубийства либо имеющих признаки выраженного психического расстройства и создающих своими действиями опасность для себя и окружающих, – до передачи их в лечебные учреждения либо по месту жительства;

12) лиц, совершивших побег из психиатрического лечебного учреждения или скрывающихся от назначенной судом недобровольной госпитализации в такое учреждение, – до передачи их в психиатрическое лечебное учреждение;

13) лиц, в отношении которых поступило требование о выдаче, – до передачи их иностранному государству по основаниям, в порядке и на срок, которые предусмотрены законодательством Российской Федерации или международным договором Российской Федерации.

Согласно п. 11 ст. 5 УПК РФ **задержание подозреваемого** – это мера уголовно-процессуального принуждения, применяемая органом дознания, дознавателем, следователем на срок не более 48 часов с момента фактического задержания лица по подозрению в совершении преступления.

Сущность задержания состоит в кратковременном лишении свободы лица, подозреваемого в совершении преступления, и помещении его в изолятор временного содержания.

Следует разграничивать задержание как меру уголовно-процессуального принуждения, предусмотренную главой 12 УПК РФ, и захват лица с доставлением его в ОВД или другой правоохранительный орган. Такие действия с целью отграничения от уголовно-процессуального задержания называют фактическим задержанием.

Произвести фактическое задержание, т.е. захват и доставление лица, совершившего преступление, имеет право любой гражданин, сотрудник правоохранительного органа. Данное задержание не является уголовно-процессуальным, так

как соответствующие лица не наделены правом осуществлять уголовное преследование. Задержание лица в связи с подозрением в совершении преступления в соответствии со ст. 91 и 92 УПК РФ могут осуществлять только орган дознания, дознаватель, следователь.

Цели задержания подозреваемого логически вытекают из оснований его освобождения (ст. 94 УПК РФ). Задержание предназначено для:

- 1) *проверки подозрения – установления причастности или непричастности лица к совершению преступления;*
- 2) *определения оснований для применения меры пресечения в виде заключения под стражу.*

В этой связи недопустимо применение задержания для получения признательных показаний подозреваемого. Такое неправомерное воздействие всегда является существенным процессуальным нарушением (ч. 3 ст. 7 УПК РФ) и влечет утрату допустимости полученных показаний, отмену процессуальных решений, а в некоторых случаях – уголовную ответственность следователя, дознавателя (ст. 301 УК).

Задержание подозреваемого в соответствии с законом (ст. 91 УПК РФ) применяется при наличии следующих обстоятельств:

- 1) *наличие обоснованного подозрения в совершении преступления именно данным лицом;*
- 2) *лицо должно подозреваться в совершении преступления, за которое предусмотрено наказание в виде лишения свободы.*

По делам несовершеннолетних следователь, дознаватель обязаны также принимать во внимание, что задержание целесообразно производить тогда, когда мерой пресечения предполагается избрать заключение под стражу, что возможно только в том случае, если несовершеннолетний подозревается в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления, и только в порядке исключения – в преступлении средней тяжести

Фактические данные (сведения), позволяющие заподозрить лицо в совершении преступления именуются **основаниями задержания**. Рассмотрим далее указанные основания.

1. **Лицо застигнуто при совершении преступления или непосредственно после его совершения** (п. 1 ч. 1 ст. 91 УПК РФ). Понятие «при совершении преступления» означает, что лицо было застигнуто при покушении на преступление (например, при взломе замка в квартиру, офис или магазин с целью кражи), а также во время совершения действий, образующих оконченное преступление (например, совершение хулиганских действий, причинение телесных повреждений).

Говоря о возможности задержания лица, застигнутого непосредственно после совершения преступления, закон имеет в виду такие случаи, когда лицо уже не совершает преступных действий, но нахождение его на месте совершения преступления, его внешний вид, обстановка совершения преступления и другие обстоятельства в своей совокупности являются основанием для подозрения этого лица в совершении преступления. К рассматриваемому основанию также следует отнести случаи, когда лицо застигнуто после оконченного покушения (например, после выстрела в жертву) или в момент бегства с места совершения преступления.

2. **Указания потерпевших или очевидцев на данное лицо, как на совершившее**

преступление. Пункт 2 ч. 1 ст. 91 УПК РФ, которому в УПК РСФСР соответствовал п. 2 ч. 1 ст. 122, изложен, как мы видим, в иной редакции и не содержит обязательного требования о том, чтобы очевидцы и потерпевшие «прямо» указывали на конкретное лицо как на совершившее преступление. В этой связи возникает вопрос: могут ли показания потерпевших, которые не были очевидцами преступления, и указывают на конкретное лицо как на совершившее преступление, считаться основанием задержания подозреваемого, охватываемым означенным пунктом? Полагаем, что нет. Если потерпевший не был очевидцем преступления, то его сообщение о лице, совершившем преступление, относится к «иным данным», предусмотренным ч. 2 ст. 91 УПК РФ.

Таким образом, п. 2 ч. 1 ст. 91 УПК РФ подразумевает случаи, когда потерпевшие или иные лица, указывающие на конкретное лицо как на совершившее преступление, сами наблюдали преступление.

При этом не всякое указание потерпевшего или очевидца на лицо, как на совершившее преступление, может рассматриваться в качестве основания для задержания подозреваемого, а лишь такое, когда они конкретно, уверенно называют и указывают лицо, которое, по их убеждению, совершило преступление. Причем объяснения, аргументы потерпевшего или очевидца должны привести к убежденности и следователя, дознавателя в том, что именно данное лицо причастно к совершению преступления.

3. Обнаружение явных следов преступления на подозреваемом, на его одежде, при нем или в его жилище (п. 3 ч. 1 ст. 91 УПК РФ). К явным следам преступления необходимо относить обнаружение у подозреваемого похищенных вещей, оружия или иных предметов, послуживших средством совершения преступления; крови на его одежде, саадин, царапин и тому подобных телесных повреждений, причиненных потерпевшим в целях самозащиты. Эти фактические данные устанавливаются путем осмотра места происшествия или подозреваемого, обыска, освидетельствования.

При этом явные следы, как представляется, могут быть обнаружены не только в жилище, но и по месту работы, в гараже, на даче.

4. Имеются иные данные, дающие основание подозревать лицо в совершении преступления (ч. 2 ст. 91 УПК РФ). «Иными данными» могут являться: данные осмотра места происшествия, указывающие на совершение преступления определенным лицом; показания свидетелей или потерпевших, не являющихся очевидцами преступления; показания обвиняемого о соучастниках преступления; наличие у лица примет, сходных с теми, на которые указал свидетель или потерпевший; наличие на месте происшествия орудий преступления или иных предметов с признаками, указывающими на их принадлежность определенным лицам; пребывание лица в районе места совершения преступления до, во время или после совершения преступления, когда по роду своих обычных занятий, месту работы и месту жительства оно не должно было там находиться, и т.д.

По основанию, указанному в ч. 2 ст. 91 УПК РФ, задержание возможно при наличии одного из четырех дополнительных условий:

- 1) если это лицо пыталось скрыться (оказало сопротивление при фактическом задержании, покушение на побег, приготовление к отъезду и т.п.);
- 2) если это лицо не имеет постоянного места жительства. С учетом редакции

- п. 1 ч. 1 ст. 108 УПК РФ, должно отсутствовать постоянное место жительства на территории Российской Федерации;
- 3) не установлена его личность (отсутствуют соответствующие документы, а проверить, уточнить сообщенные сведения не представляется возможным; в представленных документах имеются признаки подчисток, исправлений, подделки, повреждения);
 - 4) в суд направлено ходатайство об избрании в отношении данного лица меры пресечения в виде заключения под стражу. По этому условию задержание применяется для обеспечения явки подозреваемого в суд для рассмотрения ходатайства о применении меры пресечения в виде заключения под стражу.

Мотивами задержания является пресечение возможности лицу, подозреваемому в совершении преступления: а) *уклониться от дознания или следствия*; б) *помешать установлению истины по делу*; в) *продолжить преступную деятельность*.

Согласно ч. 3 ст. 128 УПК РФ при задержании срок исчисляется с момента фактического задержания. При этом законодателем (п. 15 ст. 5 УПК РФ) фактическое задержание определяется как *момент производимого в установленном порядке фактического лишения свободы передвижения лица, подозреваемого в совершении преступления*⁷⁸.

В зависимости от процессуальной формы оформления задержания подозреваемого, выделяет два его вида:

- 1) *задержание на основании постановления о задержании, с последующим оформлением протокола задержания*;
- 2) *задержание без вынесения постановления о применении указанной меры принуждения, оформленное только путем составления протокола задержания*.

Первый порядок оформления задержания подозреваемого имеет место уже по возбужденному уголовному делу. Если у следователя имеются основания для задержания конкретного гражданина в качестве подозреваемого, то он выносит об этом постановление, а затем дает органу дознания письменное поручение об исполнении данного постановления (п. 4 ч. 2 ст. 38 УПК).

Оформление задержания подозреваемого путем составления только протокола задержания осуществляется обычно тогда, когда фактический захват (задержание) лица производится до возбуждения уголовного дела, в силу внезапности возникновения оснований. Такая ситуация почти всегда возникает, например, когда лицо застигнуто при совершении преступления. После захвата лицо доставляется в компетентный орган, например дежурную часть полиции. После доставления

⁷⁸ О понятии «Фактическое задержание» впервые было официально разъяснено в постановлении Конституционного Суда РФ от 27 июня 2000 г. № 11-П по делу о проверке конституционности положений ч. 1 ст. 47 и ч. 2 ст. 51 УПК РСФСР в связи с жалобой гражданина В.И. Маслова. Под фактическим задержанием Конституционный Суд РФ признал любые ситуации, когда уполномоченными органами власти предприняты меры, которыми реально ограничиваются свобода и личная неприкосновенность человека, включая свободу передвижения, – удержание официальными властями, принудительный привод или доставление в органы дознания и следствия, содержание в изоляции без каких-либо контактов, а также какие-либо иные действия, существенно ограничивающие свободу и личную неприкосновенность. См.: Российская газета. 2000. 4 июля.

лица в дежурную часть решаются вопросы о возбуждении уголовного дела и о процессуальном оформлении задержании подозреваемого.

В срок не более трех часов с момента доставления должен быть составлен протокол задержания (ч. 1 ст. 92 УПК РФ), который является основанием для помещения подозреваемого под стражу. В нем указываются дата и время составления, дата, время, основания и мотивы задержания подозреваемого, результаты его личного обыска и его объяснения. Кроме того, в протоколе целесообразно отразить состояние задержанного (опьянение, наличие травм), состояние его одежды, указать присутствовавших при задержании лиц. Протокол объявляется подозреваемому, разъясняются его права, предусмотренные ст. 46 УПК РФ, в том числе право на помощь защитника с момента фактического задержания, о чем в протоколе делается отметка. Протокол подписывается подозреваемым и лицом, его составившим. Копия протокола вручается подозреваемому по его просьбе (п. 1 ч. 4 ст. 46 УПК РФ).

Согласно ч. 1.1 ст. 92 УПК РФ В случае, если защитник участвует в производстве по уголовному делу с момента фактического задержания подозреваемого, его участие в составлении протокола задержания обязательно

Протокол задержания прямо не назван в законе в числе доказательств (ст. 83 УПК РФ). Само задержание уголовно-процессуальный закон не относит к следственным действиям. Однако процессуальный закон не исключает доказательственного значения протокола задержания. Такое значение могут иметь: место и время задержания, объяснения задержанного и объяснения очевидцев, если они указаны в протоколе. Согласно ст. 285 УПК РФ протокол задержания может быть оглашен в ходе судебного следствия.

Не позднее 24 часов с момента фактического задержания подозреваемому должна быть предоставлена возможность дать показания в присутствии защитника, если он добровольно от него не отказался (ч. 2 ст. 46 УПК РФ). То есть допрос должен быть проведен немедленно после задержания – так скоро, как это представится возможным. При отказе подозреваемого от дачи показаний должен быть составлен протокол допроса, который фиксирует факт предоставления ему возможности дать показания. УПК (ч. 4 ст. 92) предусматривает право подозреваемого до начала допроса на свидание с защитником продолжительностью, как правило, не менее 2 часов. Ограничение продолжительности свидания до 2 часов должно быть обосновано необходимостью производства процессуальных действий с участием подозреваемого в силу неотложной ситуации.

Задержанный по подозрению в преступлении подлежит личному обыску, который производится без специального постановления.

О произведенном задержании орган дознания, дознаватель и следователь обязаны в течение 12 часов с момента задержания в письменном виде сообщить прокурору (ч. 3 ст. 92 УПК РФ).

При этом согласно приказу от 27 ноября 2007 г. № 189 «Об организации прокурорского надзора за соблюдением конституционных прав граждан в уголовном судопроизводстве» (подпункт 1.4.) при проверках законности задержания граждан по подозрению в совершении преступлений (осуществляется ежедневно) и их пребывания в изоляторах временного содержания в каждом случае прокуроры обязаны выяснять основания и мотивы такого решения, проверять соблюдение

прав подозреваемых.

В случае обнаружения у задержанного телесных повреждений, получения сведений о незаконном задержании либо применении к лицу незаконных методов ведения следствия прокурор организует проверку, а при наличии к тому оснований выносит мотивированное постановление и направляет материалы для решения вопроса об уголовном преследовании в соответствующие подразделения Следственного комитета РФ. При наличии оснований освобождения подозреваемого прокурор должен вынести постановление о его освобождении.

Важной гарантией права на защиту подозреваемого является положение ч. 1 ст. 96 УПК РФ (в редакции Федерального закона от 30 декабря 2015 г. № 437-ФЗ) о том, что он *в кратчайший срок, но не позднее 3 часов с момента его доставления в орган дознания или к следователю* имеет право на один телефонный разговор на русском языке в присутствии дознавателя, следователя в целях уведомления близких родственников, родственников или близких лиц о своем задержании и месте нахождения, о чем делается отметка в протоколе задержания.

В случае отказа подозреваемого от права на телефонный разговор или невозможности в силу его физических или психических недостатков самостоятельно осуществлять указанное право такое уведомление производится дознавателем, следователем, о чем также делается отметка в протоколе задержания.

Рассматриваемое нормативное предписание является формой реализации международно-правовых средств защиты личной и семейной жизни человека. Так, в ст. 10 международной Декларации о защите всех лиц от насильственных исчезновений говорится о необходимости незамедлительного предоставления точной информации о задержании и месте пребывания задержанного членам его семьи или другим заинтересованным лицам, если самим задержанным не высказано иное.

Согласно Минимальным стандартным правилам ООН, касающиеся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних, принятые Резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН от 29 ноября 1985 г. (Пекинские правила) задержание несовершеннолетнего сопровождается уведомлением заинтересованных лиц без всяких дополнительных условий и ограничений. Так, п. 10.1 Пекинских правил говорит нам о том, что «при задержании несовершеннолетнего ее или его родители или опекуны немедленно ставятся в известность о таком задержании, а в случае невозможности такого немедленного уведомления родители или опекуны ставятся в известность позднее в кратчайшие возможные сроки».

На основании указанных положений УПК РФ предусматривается возможность запрета уведомления родственников совершеннолетнего подозреваемого о задержании лишь в исключительных случаях с санкции прокурора (его заместителя), если этого требуют интересы предварительного расследования (ч. 4 ст. 96 УПК РФ).

Согласно ч. 2 ст. 96 УПК РФ при задержании подозреваемого, являющегося военнослужащим, в срок не позднее 12 часов об этом уведомляется командование воинской части, а случае задержания сотрудника органов внутренних дел – начальник органа, в котором проходит службу указанный сотрудник.

При задержании подозреваемого, являющегося членом общественной наблюдательной комиссии, образованной в соответствии с законодательством РФ, в соответствующий срок об этом уведомляются секретарь Общественной палаты РФ

и соответствующая наблюдательная комиссия (ч. 2-1 ст. 96 УПК РФ).

В соответствии с ч. 2.2 ст. 96 УПК РФ при задержании подозреваемого, являющегося адвокатом, об этом уведомляется адвокатская палата субъекта РФ, членом которой он является.

О задержании лица, являющегося гражданином или подданным другого государства, об этом уведомляется посольство или консульство этого государства (ч. 3 ст. 96 УПК РФ).

Если у задержанного остались без присмотра и помощи несовершеннолетние дети, другие иждивенцы, а также престарелые родители, нуждающиеся в постороннем уходе, то следователь, дознаватель обязаны принять меры по их передаче на попечение близких родственников, родственников или других лиц либо помещению в соответствующие детские или социальные учреждения, а также по обеспечению сохранности оставшегося без присмотра имущества и уведомить об этом подозреваемого (ст. 160 УПК РФ).

По общему правилу общаться с задержанным по уголовному делу имеет право лишь тот, в чьем производстве находится уголовное дело, причем такое общение имеет во всех случаях совершенно определенные форму и цели (допрос, очная ставка, опознание и др.). Поэтому встречи оперативного сотрудника с подозреваемым допускаются только по письменному разрешению следователя, дознавателя, в производстве которых находится уголовное дело (ч. 2 ст. 95 УПК РФ). Для получения разрешения на встречу оперативный сотрудник должен обосновать необходимость проведения оперативно-розыскных мероприятий или выполнять поручение следователя, дознавателя.

Подозреваемый содержится под стражей в изоляторе временного содержания или в ином помещении (следственном изоляторе, гауптвахте) в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 15 июля 1995 г. № 103-ФЗ «О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений». Орган, в производстве которого находится уголовное дело, обязан незамедлительно известить одного из близких родственников подозреваемого о месте или об изменении места его содержания под стражей.

Условия содержания под стражей должны исключать угрозу жизни и здоровью подозреваемого (ч. 3 ст. 10 УПК РФ).

Важной гарантией обеспечения прав задержанных подозреваемых является обязательная процедура их медицинского осмотра при поступлении в изолятор временного содержания (ИВС), с отражением данных осмотра в медицинском журнале. Указанный осмотр, согласно п. 124 Правил внутреннего распорядка изоляторов временного содержания подозреваемых и обвиняемых органов внутренних дел, утвержденных приказом МВД России от 22 ноября 2005 г. № 950, проводится с целью определения состояния здоровья и наличия телесных повреждений у подозреваемого.

При отсутствии медицинского работника медицинский осмотр проводит специально подготовленный сотрудник полиции, с последующим осмотром медицинским работником.

Подозреваемые и обвиняемые знакомятся с записями в документах и журналах, фиксирующих результаты медицинского освидетельствования, под их личную роспись. При наличии у принимаемого лица телесных повреждений составляется

акт об их наличии, которых подписывается дежурным ИВС, должностным лицом, доставившим задержанного и самим доставленным, которому вручается копия этого акта.

При ухудшении состояния здоровья либо в случае получения подозреваемым телесных повреждений его медицинское освидетельствование производится безотлагательно медицинским работником ИВС, а в случае отсутствия такового – медицинским работником лечебно-профилактических учреждений государственной или муниципальной системы здравоохранения. Результаты освидетельствования обязательно доводятся до подозреваемого. По просьбе подозреваемого либо его защитника им выдается копия заключения о медицинском освидетельствовании.

По решению начальника ИВС либо лица или органа, в производстве которых находится уголовное дело, или по ходатайству подозреваемого либо его защитника медицинское освидетельствование производится работниками других медицинских учреждений. При этом отказ в проведении такого освидетельствования может быть обжалован прокурору либо в суд.

Основания освобождения подозреваемого. УПК РФ предусматривает следующие основания освобождения подозреваемого (ст. 94 УПК РФ):

1. ***Не подтвердилось подозрение в совершении преступления.*** В этом случае должно быть прекращено уголовное преследование подозреваемого (ч. 1 ст. 27 УПК). За ним признается право на реабилитацию (ст. 133 УПК РФ).

2. ***Отсутствуют основания применения к подозреваемому меры пресечения в виде заключения под стражу.*** При этом подозрение не снимается. Обычно оно перерастает в обвинение (выносятся постановления о привлечении в качестве обвиняемого и избирается иная мера пресечения, например подписка о невыезде). Мера пресечения может быть применена и в отношении подозреваемого (ст. 100 УПК РФ);

3. ***Задержание было произведено с нарушением требований закона об основаниях, условиях и порядке задержания.*** Освобожденное по указанному основанию лицо имеет право на возмещение ущерба, причиненного незаконным задержанием, однако оно сохраняет статус подозреваемого, пока его уголовное преследование не прекращено.

4. ***Истечение срока задержания.*** По общему правилу срок задержания подозреваемого составляет 48 часов с момента фактического задержания. Однако этот срок может быть продлен судом, но в целом не более чем на 72 часа. В результате общий срок задержания может составить почти 120 часов.

Порядок продления срока задержания установлен применительно к процедуре избрания заключения под стражу (п. 3 ч. 7 ст. 108 УПК РФ). Так, не позднее 8 часов до истечения срока задержания орган уголовного преследования направляет в суд свое ходатайство о применении к подозреваемому меры пресечения в виде заключения под стражу и подтверждающие материалы. В результате рассмотрения ходатайства суд по просьбе стороны обвинения или защиты может отложить принятие окончательного решения для того, чтобы стороны представили дополнительные доказательства обоснованности или необоснованности избрания меры пресечения в виде заключения под стражу. При этом продление срока задержания допускается только в том случае, если обоснованность задержания не вызывает сомнений. В постановлении судьи указывается дата и время, до которых продлевается срок задержания.

В ходе судебного заседания суд может отказать в удовлетворении ходатайства об избрании в отношении подозреваемого меры пресечения в виде заключения под стражу и принять решение об избрании в отношении него меры пресечения в виде залога. При этом, если подозреваемый задержан, суд при условии признания задержания законным и обоснованным продлевает срок задержания (48-часовой) до внесения залога, но не более чем на 72 часа с момента вынесения судебного решения. В случае, если в установленный срок залог не внесен, суд по ходатайству, возбужденному в соответствии со ст. 108 УПК, рассматривает вопрос об избрании в отношении подозреваемого иной меры пресечения, в том числе в виде заключения под стражу.

В абзаце 2 п. 16 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 19 декабря 2013 г. № 41 «О практике применения судами законодательства о мерах пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста и залога» закреплено положение о том, что если участие защитника в судебном заседании в соответствии с требованиями статьи 51 УПК является обязательным, а приглашенный подозреваемым или обвиняемым, его законным представителем либо другими лицами по поручению или с согласия подозреваемого, обвиняемого защитник, будучи надлежащим образом извещенным о месте и времени судебного заседания (в том числе посредством СМС-сообщения в случае его согласия на уведомление таким способом и при фиксации факта отправки и доставки СМС- извещения адресату), в суд не явился, то дознаватель или следователь в силу части 3 статьи 16 и части 4 статьи 50 УПК РФ должны принять меры по назначению защитника. *В этом случае судья выносит постановление о продлении срока задержания с учетом положений пункта 3 части 7 статьи 108 УПК РФ.* После назначения защитника к указанному в постановлении сроку судья с участием сторон рассматривает ходатайство по существу.

Таким образом, подозреваемый подлежит освобождению:

- по истечении 48 часов с момента задержания, если в отношении его не была избрана мера пресечения в виде заключения под стражу и суд не продлил срок задержания в порядке, предусмотренном п. 3 ч.7 ст. 108 УПК РФ;
- если постановление судьи о применении к подозреваемому меры пресечения в виде заключения под стражу, либо продлении срока задержания под стражей не поступит в течение 48 часов с момента задержания;
- если имеется определение или постановление суда об отказе в удовлетворении ходатайства дознавателя, следователя, прокурора об избрании в отношении подозреваемого меры пресечения в виде заключения под стражу.

Однако в условиях чрезвычайного положения возможно продление срока содержания под стражей лиц, задержанных по подозрению в совершении актов терроризма и других особо тяжких преступлений, на весь период действия чрезвычайного положения, **но не более чем на три месяца**. Продлевать срок задержания должен суд, поскольку правосудие осуществляется только судом даже в условиях чрезвычайного положения.

Следует также иметь в виду, что капитан морского судна вправе задержать подозреваемого до передачи его компетентным органам в первом порту Российской Федерации, в который зайдет судно, или направить туда подозреваемого вместе с материалами дознания на другом российском судне (ст. 69 Кодекса торгового

мореплавания РФ). В связи с этим кратковременность задержания в указанных случаях обеспечивается не столько установлением *его минимальных сроков*, сколько *доставлением задержанного в суд* так быстро, как это практически возможно.

В связи с истечением срока задержания освободить подозреваемого обязан, в том числе начальник места содержания под стражей. Он уведомляет об этом орган, ведущий производство по делу, и прокурора (ч. 3 ст. 94 УПК РФ, ч. 3 ст. 50 Федерального закона «О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений»).

При освобождении задержанному вручается справка, в которой указываются, кем он был задержан, дата, время, место и основания задержания, дата, время, и основания освобождения (ч. 5 ст. 95 УПК РФ).

Кроме этого, если имеется определение или постановление суда об отказе в удовлетворении ходатайства дознавателя, следователя об избрании в отношении подозреваемого меры пресечения в виде заключения под стражу, то копия этого документа выдается подозреваемому при его освобождении (ч. 4 ст. 94 УПК РФ).

6.3. Задержание обвиняемого

При принятии в декабре 2001 года УПК РФ законодателем в нем были реализованы требования пункта 3 ст. 5 Конвенции о защите прав человека и основных свобод 1950 года о *запрете заочного ареста*. В этой связи согласно ч. 5 ст. 108 УПК РФ принятие судебного решения об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу в отсутствие обвиняемого допускается только в случае объявления обвиняемого в международный розыск.

Указанный запрет породил на практике проблему: как доставить в суд скрывающегося обвиняемого, находящегося в местном или федеральном розыске, поскольку ни задержание в качестве подозреваемого, ни привод для этого не приспособлены».

В этой связи 04 июля 2003 года Федеральным законом № 92-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации», законодатель, сохранив запрет заочного ареста, предусмотрел возможность задержания обвиняемого, указав в части 3 ст. 210 УПК РФ, что в случае обнаружения обвиняемого, объявленного в розыск, он может быть задержан в порядке, установленном главой 12 УПК РФ.

Из указанного положения мы видим, что задержание обвиняемого производится в порядке, предусмотренном для задержания подозреваемого, т.е. по аналогии закона.

В тоже время, как представляется, задержание обвиняемого имеет особые основания, цели, мотивы и условия.

Целями задержание обвиняемого как самостоятельной меры уголовно-процессуального принуждения являются:

- 1) *пресечение возможности обвиняемому вновь скрыться от органов предварительного следствия и дознания, т.е. обеспечение его участия в производстве по делу в рамках действия данной меры принуждения;*
- 2) *обеспечение возможности избрания меры пресечения в виде заключения под стражу в отношении обнаруженного обвиняемого.*

Основанием для принятия решения о задержании обвиняемого является

такая совокупность доказательств, имеющихся в материалах дела, которая подтверждает факт умышленного уклонения (сокрытия) обвиняемого от органов предварительного следствия или дознания либо факт не установления в ходе предварительного расследования места его нахождения по иным причинам, а также вероятность того, что обвиняемый и после его обнаружения может скрыться.

Задержание обвиняемого как мера процессуального принуждения допускается лишь **при следующих условиях**: 1) лицо должно обвиняться в совершении преступления, за которое предусмотрено наказание в виде лишения свободы; 2) наличие постановления о привлечении в качестве обвиняемого, а в исключительных случаях – обвинительного акта, когда после производства дознания дело передается для предварительного следствия; 3) объявление в предусмотренном законом порядке розыска обвиняемого.

На практике решение о задержании обвиняемого указывается либо в *постановлении об объявлении обвиняемого в розыск*, либо в *постановлении о приостановлении производства по делу с одновременным объявлением обвиняемого в розыск*, либо в *отдельном постановлении о задержании обвиняемого*.

Все указанные случаи имеют право на существование. Однако, как представляется, указанное решение наиболее правильно оформлять **постановлением об объявлении розыска и задержании обвиняемого**.

Кроме постановления необходимо оформить и отдельное поручение об исполнении постановления о задержании обвиняемого. Данное поручение может быть адресовано не только органу дознания по месту производства предварительного расследования, но и органам дознания в местах вероятного появления разыскиваемого обвиняемого. Это позволит органу дознания, обнаружившему обвиняемого, действовать в режиме исполнения поручения.

К постановлению об объявлении розыска и задержании обвиняемого необходимо приложить следующие документы: отдельное поручение, копию постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого, справку о личности разыскиваемого, копию постановления об избрании меры пресечения (если таковая избрана), копии других процессуальных документов, которые по усмотрению следователя, позволят эффективно организовать розыск и задержание обвиняемого.

Копия постановления о розыске и задержании обвиняемого в течение 12 часов должна быть направлена надзирающему прокурору, а также, как представляется, защитнику обвиняемого, если он участвовал в производстве по делу, и потерпевшему.

Процессуальное оформление задержания в данном случае заключается в составлении протокола задержания обвиняемого.

В случае задержания обвиняемого по месту производства расследования либо в непосредственной близости сотрудник органа дознания, исполняющего решение о задержавшим, должен удостовериться в личности задержанного и доставить его к следователю или дознавателю.

Если же обвиняемый задержан в другом регионе, то необходимо удостовериться в личности задержанного, уведомить следователя или дознавателя, объявившего розыск, уточнить, что розыск не снят, содержать под стражей задержанного до прибытия за задержанным конвоя, либо организовать этапирование обвиняемого к месту производства расследования (в том числе с возможностью обращения

в суд по месту задержания для продления срока задержания), выполнить следственные и оперативно-розыскные мероприятия, указанные в поручении следователя, дознавателя и т.д.

При этом следует иметь в виду, что на момент задержания производство по делу может быть уже приостановлено. В этом случае у следователя возникает экстренная необходимость в возобновлении производства по делу, поскольку в УПК содержится запрет на производство следственных действий по приостановленному производством делу.

Поскольку задержание обвиняемого применяется для обеспечения судебной процедуры избрания меры пресечения в виде заключения под стражу, то после задержания, если доставление обвиняемого к следователю, дознавателю возможно в течение 40 часов с момента фактического задержания, орган дознания должен доставить задержанного к следователю, дознавателю, а тот, в свою очередь, подготовить материалы в суд и с учетом 8-часового срока для рассмотрения судом ходатайства доставить задержанного в суд для решения вопроса о его заключении под стражу.

Если задержание произведено на значительном удалении от места расследования, то орган дознания, задержавший обвиняемого, вправе обратиться с ходатайством о заключении обвиняемого под стражу в суд по месту задержания (ч. 4 ст. 108 УПК РФ). В этом случае следователь (дознаватель), в производстве которого находится уголовное дело по факсу или с помощью других технических средств должен передать в соответствующий орган дознания необходимые материалы (постановление о возбуждении ходатайства перед судом об избрании в отношении обвиняемого меры пресечения в виде заключения под стражу; копии постановлений о возбуждении уголовного дела, об избрании меры пресечения, которую нарушил обвиняемый (например, подписка о невыезде), о привлечении в качестве обвиняемого, протоколы допросов подозреваемого, обвиняемого; другие материалы, необходимые для обоснования необходимости избрания в отношении обвиняемого меры пресечения в виде заключения под стражу). К указанным материалам необходимо приложить также копии протокола задержания, объяснения или протокола допроса задержанного, которые произведены по поручению инициатора розыска и задержания.

Если передача материалов следователем (дознавателем) в течение срока задержания невозможно по какой-либо причине, то орган дознания вправе ходатайствовать перед судом по месту задержания о продлении срока задержания обвиняемого еще на срок не более 72 часов для предоставления данных документов, обосновывающих необходимость избрания меры пресечения в виде заключения под стражу (п. 3 ч. 7 ст. 108 УПК РФ).

Порядок освобождения подозреваемого, предусмотренный ст. 94 УПК РФ, вполне может быть применим и к порядку освобождения обвиняемого.

Так, в результате производства с задержанным обвиняемым следственных действий может быть установлена его непричастность к совершению преступления, либо могут быть установлены основания для прекращения уголовного дела по пунктам 1, 2 ч. 1 ст. 24 УПК РФ. В этой ситуации задержанный подлежит освобождению, в связи с тем, что имеющее обвинение в совершение преступления не нашло окончательного подтверждения.

Второе основание освобождения задержанного обвиняемого может быть

связано с отсутствием основания для применения меры пресечения в виде заключения под стражу. Решение об освобождении обвиняемого по указанному основанию может принять как сам следователь, дознаватель, так и судья, рассматривающий ходатайство об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу. Если судом при отказе в удовлетворении ходатайства о заключении обвиняемого под стражу принимается решение об избрании в качестве меры пресечения залога, то обвиняемый содержится под стражей до тех пор, пока на депозитный счет суда не будет внесена соответствующая сумма.

Третьим основанием освобождения является нарушение требований ст. 91 и 92 УПК РФ. По данному основанию обвиняемый подлежит освобождению не только следователем, дознавателем, в производстве которого находится уголовное дело, но и судьей, рассматривающим ходатайство о заключении под стражу либо жалобу задержанного или его защитника, а также прокурором, осуществляющим надзор. Так, согласно ч. 2 ст. 10 УПК РФ прокурор обязан своим постановлением освободить всякого незаконно задержанного или лишённого свободы, либо содержащегося под стражей свыше предусмотренного законом срока.

Обвиняемый подлежит освобождению по истечении 48-ми часового срока задержания, если в отношении него не избрана мера пресечения в виде заключения под стражу, либо судом не продлен срок задержания (ч. 2 ст. 94 УПК РФ).

6.4. Меры пресечения: понятие, виды, краткая характеристика, основания, условия и процессуальный порядок избрания, изменения и отмены

Меры пресечения – это разновидность мер уголовно-процессуального принуждения, временно ограничивающих права личности, применяемых дознавателем, следователем, судом или судьей к обвиняемым (в исключительных случаях – к подозреваемым) для того, чтобы не дать им возможности скрыться от дознания, предварительного следствия, судебного разбирательства, приведения приговора в исполнение, воспрепятствовать установлению истины по уголовному делу, продолжить преступную деятельность.

Меры пресечения, будучи мерами государственного принуждения, применяемыми в уголовном процессе, существенно отличаются по своей природе от уголовного наказания. В отличие от наказания меры пресечения применяются к лицам, которые еще не признаны виновными в совершении преступлений приговорами судов. Поэтому меры пресечения лишены элементов кары и не преследуют цели исправления или перевоспитания преступников. Их цели сводятся к тому, чтобы обеспечить решение задач уголовного процесса, если этому стремятся помешать лица, подлежащие привлечению к уголовной ответственности.

По общему правилу, уголовно-процессуальный закон допускает применение мер пресечения к лицам, обвиняемым в совершении преступлений. Лишь в исключительных случаях мера пресечения может быть применена в отношении лица, подозреваемого в совершении преступления, до предъявления ему обвинения. В этом случае обвинение должно быть предъявлено не позднее 10 суток с момента применения меры пресечения. Если в этот срок обвинение не будет предъявлено, мера пресечения отменяется (ст. 100 УПК РФ).

Правом применения мер пресечения наделены дознаватель, следователь,

суд и судья. Следователь и орган дознания применяют меры пресечения только по уголовным делам, находящимся в их производстве. Суд или судья вправе применять меры пресечения по рассматриваемым им уголовным делам.

Меры пресечения могут применяться лишь при наличии предусмотренных законом оснований. В теории различают общие и специальные основания для применения мер пресечения. К общим основаниям относятся фактические данные, позволяющие обвинять (подозревать) определенное лицо в совершении преступления. При наличии доказательств, изобличающих лицо в совершении преступления, оно может быть привлечено в качестве обвиняемого, о чем выносится соответствующее постановление. Как правило, после этого и возможно применение мер пресечения. При применении в исключительных случаях мер пресечения к подозреваемым в деле также должны иметься доказательства, позволяющие подозревать лицо в совершении преступления. Однако наличие в деле общих оснований еще не влечет за собой автоматического применения меры пресечения к обвиняемому (подозреваемому). Для этого необходимы специальные основания.

Специальным основанием для применения мер пресечения являются фактические данные, свидетельствующие о том, что обвиняемый (подозреваемый) может скрыться от дознания, предварительного следствия, судебного разбирательства или от приведения приговора в исполнение, воспрепятствовать установлению истины по делу или будет продолжать заниматься преступной деятельностью (ст. 97 УПК РФ). Такие данные позволяют сделать обоснованное предположение о возможности ненадлежащего поведения обвиняемого (подозреваемого).

Кроме того, Федеральным законом от 18 апреля 2018 г. № 72-ФЗ установлено, что при избрании меры пресечения в виде залога суд вправе возложить на подозреваемого или обвиняемого обязанность по соблюдению одного или нескольких запретов, предусмотренных частью шестой статьи 105.1 УПК РФ, а при избрании меры пресечения в виде домашнего ареста одного или нескольких запретов, предусмотренных пунктами 3 – 5 части шестой статьи 105.1 УПК РФ (ч. 1.1 ст. 97 УПК РФ).

Под воспрепятствованием обвиняемым установлению истины по делу следует понимать возможность совершения им таких противоправных действий, как воздействие на потерпевших, свидетелей, экспертов, других лиц с помощью физического или психического насилия, фальсификация документов и другие деяния. Использование обвиняемым законных способов защиты, включая отказ от дачи показаний или дачу заведомо ложных показаний, нельзя рассматривать в качестве основания для применения меры пресечения.

Для применения меры пресечения достаточно наличие хотя бы одного из оснований, перечисленных в ст. 97 УПК РФ.

При разрешении вопроса о необходимости применения меры пресечения, а также об избрании конкретного ее вида ст. 99 УПК РФ обязывает помимо обстоятельств, указанных в ст. 97 УПК РФ, учитывать также тяжесть предъявленного обвинения, личность подозреваемого или обвиняемого, род его занятий, возраст, состояние здоровья, семейное положение и другие обстоятельства. Учет этих и других обстоятельств позволяет сделать обоснованный вывод о том, будет ли обвиняемый (подозреваемый) пытаться уклониться от предварительного расследования или судебного разбирательства, препятствовать установлению истины

по делу или продолжать преступную деятельность. Если материалы дела не позволяют сделать вывод о возможном ненадлежащем поведении обвиняемого (подозреваемого), то применение к нему меры пресечения будет необоснованным.

Ст. 98 УПК РФ предусматривает перечень мер пресечения, в который включены: подписка о невыезде; личное поручительство; наблюдение командования воинской части за обвиняемым (подозреваемым), являющимся военнослужащим; присмотр за несовершеннолетними подозреваемыми или обвиняемыми; запрет определенных действий; залог; домашний арест; заключение под стражу.

Меры пресечения разделяются по степени своего принудительного воздействия на обвиняемых (подозреваемых). При этом самой строгой мерой пресечения является заключение под стражу, а наименее строгой – подписка о невыезде.

Подписка о невыезде и надлежащем поведении. Подписка о невыезде состоит в отобрании у подозреваемого или обвиняемого обязательства не отлучаться с места жительства или временного нахождения без разрешения дознавателя, следователя или суда и в назначенный срок являться по вызовам к соответствующим должностным лицам (ст. 102 УПК РФ). В случае нарушения обвиняемым (подозреваемым) данной им подписки к нему может быть применена более строгая мера пресечения, о чем ему должно быть объявлено при отобрании подписки.

Сама подписка о невыезде представляет собой процессуальный акт, оформляемый письменным документом, в котором излагается соответствующее обязательство, возлагаемое на лицо, указывается о последствиях его несоблюдения. Этот документ подписывается обвиняемым (подозреваемым) и приобщается к материалам уголовного дела.

Личное поручительство. Личное поручительство заключается в принятии на себя заслуживающими доверия лицами письменного обязательства а также согласие лица, в отношении которого дается поручительство, в том, что они ручаются за надлежащее поведение и явку подозреваемого или обвиняемого по вызовам дознавателя, следователя и суда (ст. 103 УПК). Число поручителей не может быть менее двух.

Вместе с тем, в уголовно-процессуальном законе отсутствуют требования предъявляемые к поручителям. Однако дознаватель, следователь, суд должен убедиться, что поручитель заслуживает доверия. По общему правилу поручителями могут быть физическое или юридическое лицо.

При отобрании подписки о личном поручительстве поручители ставятся в известность о сущности дела, по которому избрана данная мера пресечения, и об ответственности в случае совершения обвиняемым (подозреваемым) действий, для предупреждения которых применена данная мера пресечения. Если же обвиняемый (подозреваемый) скроется от дознания, предварительного следствия или суда, будет препятствовать установлению истины по делу или продолжит преступную деятельность, на каждого из поручителей может быть наложено судом денежное взыскание до 10 тысяч рублей в порядке, установленном статьей 118 УПК РФ.

Наблюдение командования воинской части. Наблюдение командования воинской части представляет собой специальную меру пресечения, применяемую только к обвиняемым (подозреваемым), являющимся военнослужащими (ст. 104 УПК РФ). К другим категориям граждан она не может быть применена.

Наблюдение военного командования состоит в принятии к обвиняемым

(подозреваемым) из числа состоящих на военной службе лиц мер, предусмотренных уставами Вооруженных Сил Российской Федерации, для того, чтобы обеспечить их надлежащее поведение и явку по вызовам лица, производящего дознание, следователя или суда.

Избрание в качестве меры пресечения наблюдения командования воинской части допускается лишь с согласия подозреваемого, обвиняемого.

При избрании этой меры пресечения командованию воинской части сообщается о сущности дела, по которому избрана данная мера пресечения. Об установлении наблюдения за обвиняемым (подозреваемым) командование воинской части в письменной форме уведомляет орган, применивший эту меру пресечения. На практике наблюдение как мера пресечения обеспечивается путем помещения этих лиц на гауптвахту.

Присмотр за несовершеннолетним обвиняемым. Данная мера пресечения также является специфической, поскольку применяется только к обвиняемым (подозреваемым), являющимся несовершеннолетними (ст. 105 УПК).

Передача несовершеннолетних под присмотр родителей, опекунов, попечителей, а несовершеннолетних обвиняемых (подозреваемых), воспитывающихся в закрытых детских учреждениях, – под надзор администрации этих учреждений состоит в принятии кем-либо из перечисленных лиц письменного обязательства обеспечить явку несовершеннолетних к лицу, производящему дознание, следователю или в суд, а также их надлежащее поведение.

При отобрании подписки о принятии под присмотр или под надзор родители, опекуны, попечители, руководители закрытых детских учреждений предупреждаются о характере преступления, в совершении которого подозревается или обвиняется несовершеннолетний, и об их ответственности в случае нарушения принятой на себя обязанности за необеспечение надлежащего поведения лица, взятого под присмотр или надзор.

Запрет определенных действий. Данная мера пресечения введена Федеральным законом от 18 апреля 2018 г. № 72-ФЗ. Она избирается по судебному решению в отношении подозреваемого или обвиняемого при невозможности применения иной, более мягкой, меры пресечения и заключается в возложении на подозреваемого или обвиняемого обязанностей своевременно являться по вызовам дознавателя, следователя или в суд, соблюдать один или несколько запретов, предусмотренных частью шестой настоящей статьи, а также в осуществлении контроля за соблюдением возложенных на него запретов (ст. 105.1 УПК РФ). Запрет определенных действий может быть избран в любой момент производства по уголовному делу.

Данная мера пресечения применяется в порядке, установленном статьей 108 УПК РФ (за исключением требований, связанных с видом и размером наказания, квалификацией преступления, возрастом подозреваемого или обвиняемого), и с учетом особенностей, определенных ст. 105.1 УПК РФ.

При необходимости избрания в качестве меры пресечения запрета определенных действий, а равно при необходимости возложения дополнительных запретов на подозреваемого или обвиняемого, в отношении которого применена мера пресечения в виде запрета определенных действий, следователь с согласия руководителя следственного органа или дознаватель с согласия прокурора возбуждает перед судом соответствующее ходатайство. В постановлении о возбуждении

перед судом данного ходатайства указываются один или несколько запретов, предусмотренных частью шестой ст. 105.1 УПК РФ, мотивы и основания их установления в отношении подозреваемого или обвиняемого и невозможности избрания иной меры пресечения.

Рассмотрев ходатайство, судья выносит одно из следующих постановлений:

- 1) об избрании в отношении подозреваемого или обвиняемого меры пресечения в виде запрета определенных действий;
- 2) о возложении дополнительных запретов на подозреваемого или обвиняемого, в отношении которого применена мера пресечения в виде запрета определенных действий;
- 3) об отказе в удовлетворении ходатайства.

Постановление судьи, направляется лицу, возбудившему ходатайство, прокурору, в контролирующий орган по месту жительства или месту нахождения подозреваемого или обвиняемого, подозреваемому или обвиняемому, его защитнику и (или) законному представителю, а также потерпевшему, свидетелю или иному участнику уголовного судопроизводства, если запрет определенных действий связан с обеспечением безопасности этих лиц. В случае возложения на подозреваемого или обвиняемого запрета управлять автомобилем или иным транспортным средством в соответствии с пунктом 6 части шестой ст. 105.1 УПК РФ у подозреваемого или обвиняемого дознавателем, следователем или судом изымается водительское удостоверение, которое приобщается к уголовному делу и хранится при нем до отмены данного запрета. Постановление судьи подлежит немедленному исполнению и может быть обжаловано в порядке, установленном частью одиннадцатой статьи 108 УПК РФ.

Суд с учетом данных о личности подозреваемого или обвиняемого, фактических обстоятельств уголовного дела и представленных сторонами сведений при избрании меры пресечения в виде запрета определенных действий может возложить следующие запреты:

- 1) выходить в определенные периоды времени за пределы жилого помещения, в котором он проживает в качестве собственника, нанимателя либо на иных законных основаниях (распространяются требования п. 40 Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 19 декабря 2013 г. № 41)⁷⁹;
- 2) находиться в определенных местах, а также ближе установленного расстояния до определенных объектов, посещать определенные мероприятия и участвовать в них;
- 3) общаться с определенными лицами. Запрещая подозреваемому или обвиняемому общение с определенными лицами или ограничивая его в общении, суд должен указать данные, позволяющие идентифицировать этих лиц;
- 4) отправлять и получать почтово-телеграфные отправления;
- 5) использовать средства связи и информационно-телекоммуникационную сеть «Интернет»;

⁷⁹ О практике применения судами законодательства о мерах пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста и залога: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 19 декабря 2013 г. № 41 (ред. от 24.05.2016) // Российская газета. 2013. № 294.

- б) управлять автомобилем или иным транспортным средством, если совершенное преступление связано с нарушением правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств.

В постановлении суда об избрании меры пресечения в виде запрета определенных действий указываются конкретные условия исполнения этой меры пресечения с учетом возлагаемых запретов (адрес жилого помещения и периоды времени, в течение которых запрещено покидать жилое помещение, район, населенный пункт, с которыми связаны запреты, места, запрещенные для посещения, данные о расстоянии, ближе которого запрещено приближаться к определенным объектам, лицам, с которыми запрещено общаться, срок применения запрета, предусмотренного пунктом 1 части шестой статьи 105.1 УПК РФ, способы связи со следователем, с дознавателем и контролирующим органом, другие условия), а также обязанность подозреваемого или обвиняемого самостоятельно являться по вызовам дознавателя, следователя или суда. Подозреваемый или обвиняемый может быть подвергнут судом всем запретам, предусмотренным частью шестой статьи 105.1 УПК РФ, либо отдельным из них.

Подозреваемый или обвиняемый не может быть ограничен в праве использования телефонной связи для вызова скорой медицинской помощи, сотрудников правоохранительных органов, аварийно-спасательных служб в случае возникновения чрезвычайной ситуации, а также для общения со следователем, с дознавателем и контролирующим органом. О каждом таком звонке в случае установления запрета, связанного с использованием средств связи, подозреваемый или обвиняемый информирует контролирующий орган.

Запрет на выход в определенные периоды времени за пределы жилого помещения, в котором он проживает в качестве собственника, нанимателя либо на иных законных основаниях, применяется до отмены меры пресечения в виде запрета определенных действий либо до истечения срока применения данного запрета, установленного судом при принятии решений, указанных в пунктах 1 и 2 части четвертой статьи 105.1 УПК РФ, или при его продлении. Запреты, предусмотренные пунктами 2 – 6 части шестой статьи 105.1 УПК РФ, применяются до отмены или изменения меры пресечения в виде запрета определенных действий.

Срок применения запрета, на выход в определенные периоды времени за пределы жилого помещения, в котором он проживает в качестве собственника, нанимателя либо на иных законных основаниях, устанавливается и продлевается судом в соответствии со статьей 109 УПК РФ с учетом особенностей, определенных настоящей статьей, и с момента вынесения судом решения о его установлении не может превышать по уголовным делам:

- 1) о преступлениях небольшой и средней тяжести – 12 месяцев;
- 2) о тяжких преступлениях – 24 месяца;
- 3) об особо тяжких преступлениях – 36 месяцев.

Контроль за соблюдением подозреваемым или обвиняемым запретов, предусмотренных пунктами 1 – 5 части шестой статьи 105.1 УПК РФ, осуществляется федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим правоприменительные функции, функции по контролю и надзору в сфере исполнения уголовных наказаний в отношении осужденных. В целях осуществления контроля могут использоваться аудиовизуальные, электронные и иные технические средства

контроля, перечень и порядок применения которых определяются Правительством Российской Федерации⁸⁰. Порядок осуществления такого контроля определяется нормативными правовыми актами, утверждаемыми федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере исполнения уголовных наказаний, совместно со Следственным комитетом Российской Федерации и федеральными органами исполнительной власти, в состав которых входят органы предварительного следствия, по согласованию с Генеральной прокуратурой Российской Федерации⁸¹.

Если по медицинским показаниям подозреваемый или обвиняемый был доставлен в учреждение здравоохранения и госпитализирован, до разрешения судом вопроса об изменении либо отмене меры пресечения в отношении подозреваемого или обвиняемого продолжают действовать установленные судом запреты. Местом исполнения меры пресечения в виде запрета определенных действий считается территория соответствующего учреждения здравоохранения.

В случае нарушения подозреваемым или обвиняемым возложенных на него запретов, отказа от применения к нему аудиовизуальных, электронных и иных технических средств контроля или умышленного повреждения, уничтожения, нарушения целостности указанных средств либо совершения им иных действий, направленных на нарушение функционирования применяемых к нему аудиовизуальных, электронных и иных технических средств контроля, суд по ходатайству следователя или дознавателя, а в период судебного разбирательства по представлению контролирующего органа может изменить эту меру пресечения на более строгую.

Залог. Залог как мера пресечения состоит в том, что обвиняемый (подозреваемый) либо другое лицо или организация вносит на депозитный счет органа, избравшего данную меру пресечения, деньги, ценные бумаги или ценности в целях обеспечения явки подозреваемого, обвиняемого к следователю, дознавателю или в суд и предупреждения совершения им новых преступлений, а также действий, препятствующих производству по уголовному делу (ст. 106 УПК).

В случае несоблюдения указанных требований произойдет принудительное отчуждение заложенного имущества в собственность государства в порядке, предусмотренном ст. 118 УПК РФ.

⁸⁰ О порядке применения аудиовизуальных, электронных и иных технических средств контроля, которые могут использоваться в целях осуществления контроля за нахождением подозреваемого или обвиняемого в месте исполнения меры пресечения в виде домашнего ареста и за соблюдением им наложенных судом запретов и (или) ограничений” (вместе с “Правилами применения аудиовизуальных, электронных и иных технических средств контроля, которые могут использоваться в целях осуществления контроля за нахождением подозреваемого или обвиняемого в месте исполнения меры пресечения в виде домашнего ареста и за соблюдением им наложенных судом запретов и (или) ограничений”): Постановление Правительства РФ от 18 февраля 2013 г. № 134 // Собрание законодательства РФ. 2013. № 8. Ст. 838.

⁸¹ Об утверждении Порядка осуществления контроля за нахождением подозреваемых или обвиняемых в месте исполнения меры пресечения в виде домашнего ареста и за соблюдением ими наложенных судом запретов и (или) ограничений: Приказ Минюста России № 26, МВД России № 67, СК России № 13, ФСБ России № 105, ФСКН России № 56 от 11.02.2016 // Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>, 25.03.2016

В соответствии с ч. 2 ст. 106 УПК РФ залог в качестве меры пресечения применяется по решению суда в порядке, установленном ст. 108 УПК РФ.

Особенность залога состоит во внесении или в передаче подозреваемым, обвиняемым либо другим физическим или юридическим лицом на стадии предварительного расследования в орган, в производстве которого находится уголовное дело, а на стадии судебного производства – в суд недвижимого имущества и движимого имущества в виде денег, ценностей и допущенных к публичному обращению в Российской Федерации акций и облигаций в целях обеспечения явки подозреваемого либо обвиняемого к следователю, дознавателю или в суд, предупреждения совершения им новых преступлений. Залог может быть избран в любой момент производства по уголовному делу⁸².

Порядок принятия судебного решения о залоге в качестве меры пресечения аналогичен порядку применения заключения под стражу (ст. 108 УПК РФ).

Ходатайствовать о применении залога перед судом вправе подозреваемый, обвиняемый либо другое физическое или юридическое лицо. Ходатайство о применении залога подается в суд по месту производства предварительного расследования и обязательно для рассмотрения судом наряду с ходатайством следователя, дознавателя об избрании в отношении того же подозреваемого либо обвиняемого иной меры пресечения, если последнее поступит.

Сумма залога определяется органом, применившим данную меру пресечения, с учетом характера совершенного преступления, данных о личности подозреваемого, обвиняемого и имущественного положения залогодателя.

При этом по уголовным делам о преступлениях небольшой и средней тяжести размер залога не может быть менее пятидесяти тысяч рублей, а по уголовным делам о тяжких и особо тяжких преступлениях – менее пятисот тысяч рублей. Не может приниматься в качестве залога имущество, на которое в соответствии с Гражданским процессуальным кодексом Российской Федерации не может быть обращено взыскание. Порядок оценки, содержания указанного в части первой настоящей статьи предмета залога, управления им и обеспечения его сохранности определяется Правительством Российской Федерации в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Если суд принимает решение об избрании в качестве меры пресечения залога, подозреваемый, обвиняемый либо другое физическое или юридическое лицо вносит или передает в орган, в производстве которого находится уголовное дело (на стадии предварительного расследования), или в суд (на стадии судебного производства) имущество, подвергаемое залогу.

Вместе с тем, деньги, являющиеся предметом залога, вносятся на депозитный счет соответствующего суда или органа, в производстве которого находится уголовное дело.

О принятии залога составляется протокол, копия которого подлежит вручению залогодателю. Если залог вносится лицом, не являющимся подозреваемым либо обвиняемым, то ему разъясняются существо подозрения, обвинения, в связи с которым избирается данная мера пресечения, и связанные с ней обязательства

⁸² О практике применения судами законодательства о мерах пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста и залога см. постановление Пленума Верховного Суда РФ от 19 декабря 2013 г. № 41.

и последствия их нарушения.

Одной из новелл данной нормы является, что при избрании залога в качестве меры пресечения суд вправе возложить на подозреваемого или обвиняемого обязанность по соблюдению запретов, предусмотренных частью шестой статьи 105.1 УПК РФ. Обязанность по соблюдению запретов, предусмотренных пунктами 2 – 6 части шестой статьи 105.1 УПК РФ, действует до отмены или изменения меры пресечения в виде залога, а обязанность по соблюдению запрета, предусмотренного пунктом 1 части шестой статьи 105.1 УПК РФ, до истечения срока, установленного судом в соответствии с частями девятой и десятой статьи 105.1 УПК РФ. Контроль за соблюдением подозреваемым или обвиняемым возложенных судом запретов осуществляется в порядке, установленном частью одиннадцатой статьи 105.1 УПК РФ.

В случае уклонения обвиняемого (подозреваемого) от явки по вызовам лица или органа, в производстве которого находится уголовное дело, внесенный залог обращается в доход государства определением суда, вынесенным в предусмотренном ст. 118 УПК порядке.

Домашний арест. Домашний арест (ст. 107 УПК РФ) – это возрожденная мера уголовно-процессуального принуждения для российского законодательства. Она относится к группе мер пресечения, носящих характер физического ограничения личной свободы обвиняемого (подозреваемого), и по степени строгости уступает только заключению под стражу.

Порядок применения данной меры пресечения регламентируется ст. 107 УПК РФ.

Домашний арест в качестве меры пресечения избирается по судебному решению в отношении подозреваемого или обвиняемого при невозможности применения иной, более мягкой, меры пресечения и заключается в нахождении подозреваемого или обвиняемого в изоляции от общества в жилом помещении, в котором он проживает в качестве собственника, нанимателя либо на иных законных основаниях, с возложением запретов и осуществлением за ним контроля. С учетом состояния здоровья подозреваемого или обвиняемого местом его содержания под домашним арестом может быть определено лечебное учреждение.

Суд с учетом данных о личности подозреваемого или обвиняемого, фактических обстоятельств уголовного дела и представленных сторонами сведений при избрании домашнего ареста в качестве меры пресечения может установить запреты, предусмотренные пунктами 3 – 5 части шестой статьи 105.1 УПК РФ: общаться с определенными лицами. Запрещая подозреваемому или обвиняемому общение с определенными лицами или ограничивая его в общении, суд должен указать данные, позволяющие идентифицировать этих лиц; отправлять и получать почтово-телеграфные отправления; использовать средства связи и информационно-телекоммуникационную сеть «Интернет».

В зависимости от тяжести предъявленного обвинения и фактических обстоятельств подозреваемый или обвиняемый может быть подвергнут судом всем запретам указанным в пунктах 3 – 5 части шестой статьи 105.1 УПК РФ.

Кроме того, по ходатайству подозреваемого или обвиняемого, его защитника, а также следователя или дознавателя, в производстве которого находится уголовное дело наложенные ограничения могут быть изменены по судебному решению.

Подозреваемый или обвиняемый не может быть ограничен в праве использования телефонной связи для вызова скорой медицинской помощи, сотрудников правоохранительных органов, аварийно-спасательных служб в случае возникновения чрезвычайной ситуации, а также для общения с контролирующим органом, дознавателем, со следователем. О каждом таком звонке подозреваемый или обвиняемый информирует контролирующий орган.

В орган дознания или орган предварительного следствия, а также в суд подозреваемый или обвиняемый доставляется транспортным средством контролирующего органа.

В соответствии с п. 10 ст. 107 УПК РФ контроль за нахождением подозреваемого или обвиняемого в месте исполнения меры пресечения в виде домашнего ареста и за соблюдением возложенных на него судом запретов осуществляется в порядке, установленном частью одиннадцатой статьи 105.1 УПК РФ.

В целях осуществления контроля могут использоваться аудиовизуальные, электронные и иные технические средства контроля, перечень и порядок применения которых определяются Правительством Российской Федерации.

К таким техническим средствам контроля относятся средства персонального надзора и контроля: браслет электронный (электронное устройство, надеваемое на осужденного к наказанию в виде ограничения свободы с целью его дистанционной идентификации и отслеживания его местонахождения, предназначенное для длительного ношения на теле (более 3 месяцев) и имеющее встроенную систему контроля несанкционированного снятия и вскрытия корпуса, а также стационарное устройство аудиовизуального контроля – электронное устройство, предназначенное для автоматической визуальной и голосовой идентификации) и другие.

Порядок осуществления контроля определяется нормативными правовыми актами, утверждаемыми федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере исполнения уголовных наказаний, совместно со Следственным комитетом Российской Федерации и федеральными органами исполнительной власти, в состав которых входят органы предварительного следствия, по согласованию с Генеральной прокуратурой Российской Федерации.

Особенности порядка избрания данной меры пресечения обусловлены содержанием ограничений, налагаемых на свободу передвижения обвиняемого, подозреваемого.

Домашний арест в качестве меры пресечения избирается в отношении подозреваемого или обвиняемого по решению суда на основании ходатайства следователя, дознавателя, в порядке, установленном ст. 108 УПК РФ для избрания в качестве меры пресечения заключения под стражу. При этом учитываются его возраст, состояние здоровья, семейное положение и другие обстоятельства. В постановлении судьи (определении суда) должен содержаться исчерпывающий перечень ограничений в личной свободе, которым подвергается арестованный, и определяться орган (либо должностное лицо), на которое возлагается обязанность по осуществлению надзора за соблюдением обвиняемым (подозреваемым) установленных для него ограничений. Орган или должностное лицо, осуществляющее надзор, не вправе выходить за установленные судебным решением рамки ограничений, возложенных на арестованного.

В случае нарушения подозреваемым, обвиняемым, в отношении которого избран домашний арест, условий исполнения этой меры пресечения, отказа от применения к нему аудиовизуальных, электронных и иных технических средств контроля или умышленного повреждения, уничтожения, нарушения целостности указанных средств либо совершения им иных действий, направленных на нарушение функционирования применяемых к нему аудиовизуальных, электронных и иных технических средств контроля, суд по ходатайству следователя или дознавателя, а в период судебного разбирательства по представлению контролирующего органа может изменить эту меру пресечения на более строгую (ч. 14 ст. 107 УПК РФ).

Заключение под стражу. Данная мера пресечения состоит в лишении свободы обвиняемого (подозреваемого) путем помещения его в место предварительного заключения (следственный изолятор, изолятор временного содержания) на период производства по уголовному делу (ст. 108 УПК РФ).

Порядок содержания лиц, в отношении которых в качестве меры пресечения избрано заключение под стражу, определяется Федеральным законом «О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений».

Избрание в качестве меры пресечения заключения под стражу допускается только после проверки судом обоснованности подозрения в причастности лица к совершенному преступлению. Обоснованное подозрение предполагает наличие достаточных данных о том, что лицо могло совершить преступление (лицо застигнуто при совершении преступления или непосредственно после его совершения; потерпевший или очевидцы указали на данное лицо как на совершившее преступление; на данном лице или его одежде, при нем или в его жилище обнаружены явные следы преступления и т.п.).

Проверяя обоснованность подозрения в причастности лица к совершенному преступлению, суд не вправе входить в обсуждение вопроса о виновности лица.

Мера пресечения в виде заключения под стражу может применяться по делам о преступлениях, за которые законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше трех лет при невозможности применения иной, более мягкой, меры пресечения.

Лишь в исключительных случаях эта мера пресечения может быть применена по делам о преступлениях, за которые законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок до трех лет при наличии одного из следующих обстоятельств: 1) подозреваемый или обвиняемый не имеет постоянного места жительства на территории Российской Федерации; 2) его личность не установлена; 3) им нарушена ранее избранная мера пресечения; 4) он скрылся от органов предварительного расследования или от суда.

Отсутствие у подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления, за которое предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок до трех лет, постоянного места жительства на территории Российской Федерации при отсутствии оснований, предусмотренных статьей 97 УПК РФ, не может являться единственным основанием, достаточным для избрания в отношении его меры пресечения в виде заключения под стражу. При этом отсутствие у лица регистрации на территории Российской Федерации может являться лишь одним из доказательств отсутствия у него постоянного места жительства, но само по себе не является предусмотренным пунктом 1 части 1 статьи 108 УПК РФ обстоятельством,

дающим основание для избрания в отношении его меры пресечения в виде заключения под стражу.

Отсутствие у подозреваемого или обвиняемого документов, удостоверяющих его личность, само по себе не свидетельствует о наличии обстоятельства, предусмотренного пунктом 2 части 1 статьи 108 УПК РФ.

В частности, о том, что лицо может скрыться от дознания, предварительного следствия или суда, на первоначальных этапах производства по уголовному делу могут свидетельствовать тяжесть предъявленного обвинения и возможность назначения наказания в виде лишения свободы на длительный срок либо нарушение лицом ранее избранной в отношении его меры пресечения, не связанной с лишением свободы. О том, что лицо может скрыться за границей, могут свидетельствовать, например, подтвержденные факты продажи принадлежащего ему на праве собственности имущества на территории Российской Федерации, наличия за рубежом источника дохода, финансовых (имущественных) ресурсов, наличия гражданства (подданства) иностранного государства, отсутствия у такого лица в Российской Федерации постоянного места жительства, работы, семьи.

Заключение под стражу, как наиболее строгая мера пресечения, применяется следователем с согласия руководителя следственного органа, а также дознавателем с согласия прокурора по судебному решению. Вместе с тем принятие судебного решения об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу в отсутствие обвиняемого допускается только в случае объявления обвиняемого в международный розыск. В начале заседания судья объявляет, какое ходатайство подлежит рассмотрению, разъясняет явившимся в судебное заседание лицам их права и обязанности. Затем прокурор либо по его поручению лицо, возбудившее ходатайство, обосновывает его, после чего заслушиваются другие явившиеся в судебное заседание лица.

Об избрании в качестве меры пресечения заключения под стражу суду надлежит учитывать также обстоятельства, указанные в статье 99 УПК РФ, – тяжесть преступления, сведения о личности подозреваемого или обвиняемого, его возраст, состояние здоровья, семейное положение, род занятий и другие обстоятельства (например, совершение лицом преступления в отношении членов своей семьи при совместном проживании, поведение лица после совершения преступления, в частности явку с повинной, активное содействие раскрытию и расследованию преступления, заглаживание причиненного в результате преступления вреда).

Рассмотрев ходатайство, судья выносит одно из следующих постановлений: об избрании в отношении подозреваемого или обвиняемого меры пресечения в виде заключения под стражу; об отказе в удовлетворении ходатайства; о продлении срока задержания.

Также закон предусматривает исключения из общего порядка применения рассматриваемой меры пресечения.

Первое исключение касается категории уголовных дел о преступлениях, перечень которых указан в ч. 1.1 ст. 108 УПК РФ (статьями 159-159.3, 159.5, 159.6, 160, 165, если эти преступления совершены в сфере предпринимательской деятельности, а также статьями 171-174, 174.1, 176-178, 180-183, 185-185.4, 190-199.4 УК РФ).

Второе исключение касается несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого, к которому заключение под стражу в качестве меры пресечения может

быть применено в случае, если он подозревается или обвиняется в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления. В исключительных случаях эта мера пресечения может быть избрана в отношении несовершеннолетнего, подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления средней тяжести.

Орган предварительного расследования, в производстве которого находится уголовное дело, незамедлительно уведомляет кого-либо из близких родственников подозреваемого или обвиняемого, при их отсутствии – других родственников, а при заключении под стражу военнослужащего или сотрудника органа внутренних дел – также командование воинской части или начальника органа, в котором проходит службу указанный сотрудник о месте содержания его под стражей или об изменении места содержания под стражей (ч. 12 ст. 108 УПК РФ).

Постановление судьи об избрании в качестве меры пресечения заключения под стражу или об отказе в этом может быть обжаловано в апелляционном порядке с учетом особенностей, предусмотренных статьями 389.3 УПК РФ, в течение 3 суток со дня его вынесения. Суд апелляционной инстанции принимает решение по жалобе или представлению не позднее чем через 3 суток со дня их поступления. Решение суда апелляционной инстанции об отмене постановления судьи об избрании в качестве меры пресечения заключения под стражу подлежит немедленному исполнению. Решение суда апелляционной инстанции может быть обжаловано в кассационном порядке по правилам, установленным главой 47.1 УПК РФ.

Одним из важных моментов при избрании заключения под стражу, является точное исчисление сроков содержания под стражей.

По смыслу статьи 109 УПК РФ, сроки содержания под стражей исчисляются сутками и месяцами. В срок содержания под стражей в период досудебного производства включаются срок содержания под стражей в период предварительного расследования и срок содержания под стражей в период рассмотрения уголовного дела прокурором до принятия им одного из решений, предусмотренных частью первой статьи 221, частью первой статьи 226, частью первой статьи 226.8 и частью пятой статьи 439 УПК РФ. Срок содержания под стражей в период предварительного расследования исчисляется с момента заключения подозреваемого, обвиняемого под стражу до направления уголовного дела прокурору с обвинительным заключением, обвинительным актом, обвинительным постановлением или постановлением о направлении уголовного дела в суд для применения принудительной меры медицинского характера.

Истекает срок в 24 часа последних суток срока независимо от того, приходится ли его окончание на рабочий или нерабочий день.

В соответствии со ст. 109 УПК РФ содержание под стражей при расследовании преступлений не может продолжаться более двух месяцев. Этот срок может быть продлен до шести месяцев районным или военным судом при невозможности:

- а) закончить предварительное следствие в двух месячный срок. Невозможность закончить расследование должна быть обусловлена особенностями дела (большим числом эпизодов, соучастников и др.), а не особенностями следователя (отпуск, болезнь, занятость другими делами);
- б) избрания иной, более мягкой меры пресечения. Следователь должен доказать это обстоятельство, а не ссылаться на отсутствие оснований для избрания другой меры пресечения.

Дальнейшее продление срока может быть осуществлено в отношении лиц, обвиняемых в совершении тяжких и особо тяжких преступлений, только в случаях особой сложности уголовного дела и при наличии оснований для избрания этой меры пресечения судьей того же суда по ходатайству следователя, внесенному с согласия руководителя соответствующего следственного органа по субъекту Российской Федерации, иного приравненного к нему руководителя следственного органа либо по ходатайству дознавателя в случаях, предусмотренных частью пятой статьи 223 УПК РФ, с согласия прокурора субъекта Российской Федерации или приравненного к нему военного прокурора, до 12 месяцев.

Дальнейшее продление срока содержания под стражей (от 12 месяцев до 18 месяцев) может быть продлен лишь в исключительных случаях в отношении лиц, обвиняемых в совершении особо тяжких преступлений, судьей суда, указанного в части третьей статьи 31 УПК РФ, или военного суда соответствующего уровня по ходатайству следователя, внесенному с согласия в соответствии с подследственностью Председателя Следственного комитета Российской Федерации либо руководителя следственного органа соответствующего федерального органа исполнительной власти (при соответствующем федеральном органе исполнительной власти), до 18 месяцев.

Ходатайство о продлении срока содержания под стражей должно быть представлено в суд по месту производства предварительного расследования либо месту содержания обвиняемого под стражей не позднее чем за 7 суток до его истечения. Судья не позднее чем через 5 суток со дня получения ходатайства принимает в порядке, предусмотренном частями четвертой, восьмой и одиннадцатой статьи 108 УПК РФ, одно из следующих решений:

- 1) о продлении срока содержания под стражей на срок, необходимый для окончания ознакомления обвиняемого и его защитника с материалами уголовного дела, направления уголовного дела прокурору с обвинительным заключением, обвинительным актом, обвинительным постановлением или постановлением о направлении уголовного дела в суд для применения принудительной меры медицинского характера, а также для принятия прокурором и судом решений по поступившему уголовному делу, за исключением случая, предусмотренного частью шестой настоящей статьи;
- 2) об отказе в удовлетворении ходатайства следователя и освобождении обвиняемого из-под стражи.

По уголовному делу, направляемому прокурору с обвинительным заключением, обвинительным актом, обвинительным постановлением или постановлением о направлении уголовного дела в суд для применения принудительной меры медицинского характера, по ходатайству следователя или дознавателя, возбужденному в порядке, установленном частью третьей статьи 108 УПК РФ и частью восьмой настоящей статьи, срок запрета определенных действий, срок домашнего ареста или срок содержания под стражей может быть продлен для обеспечения принятия прокурором, а также судом решений по поступившему уголовному делу на срок, продолжительность которого определяется с учетом сроков, предусмотренных частью первой статьи 221, либо частью первой статьи 226, либо частью первой статьи 226.8, а также частью третьей статьи 227 УПК РФ.

В случае возвращения прокурором уголовного дела следователю в соответствии

с пунктом 2 части первой статьи 221 или пунктом 2 части пятой статьи 439 УПК РФ и обжалования данного решения следователем в соответствии с частью четвертой статьи 221 УПК РФ, а также возвращения уголовного дела дознавателю в соответствии с пунктом 2 части первой статьи 226, пунктом 2 или 3 части первой статьи 226.8 УПК РФ и обжалования данного решения дознавателем в соответствии с частью четвертой статьи 226 или частью четвертой статьи 226.8 УПК РФ по ходатайству следователя или дознавателя, возбужденному в порядке, установленном частью третьей статьи 108 УПК РФ и частью восьмой статьи 109 УПК РФ, срок запрета определенных действий, срок домашнего ареста или срок содержания под стражей может быть продлен для обеспечения принятия вышестоящим прокурором, а также судом решений по поступившему уголовному делу на срок, продолжительность которого определяется с учетом сроков, предусмотренных частью четвертой статьи 221, либо частью четвертой статьи 226, либо частью четвертой статьи 226.8, а также частью третьей статьи 227 УПК РФ.

В случае, предусмотренном частью второй.1 статьи 221 УПК РФ, по ходатайству прокурора, возбужденному перед судом в период досудебного производства не позднее чем за 7 суток до истечения срока запрета определенных действий, срока домашнего ареста или срока содержания под стражей, срок указанных мер пресечения может быть продлен до 30 суток.

В срок содержания под стражей в период досудебного производства включаются срок содержания под стражей в период предварительного расследования и срок содержания под стражей в период рассмотрения уголовного дела прокурором до принятия им одного из решений, предусмотренных частью первой статьи 221, частью первой статьи 226, частью первой статьи 226.8 и частью пятой статьи 439 УПК РФ. Срок содержания под стражей в период предварительного расследования исчисляется с момента заключения подозреваемого, обвиняемого под стражу до направления уголовного дела прокурору с обвинительным заключением, обвинительным актом, обвинительным постановлением или постановлением о направлении уголовного дела в суд для применения принудительной меры медицинского характера.

Решение о продлении срока принимается в порядке, предусмотренном ст. 108 УПК РФ. Согласно ч. 8 ст. 109 УПК РФ копия решения суда направляется начальнику места содержания под стражей. Последующее продление срока не допускается, содержащийся под стражей подлежит немедленному освобождению.

Время ознакомления обвиняемого и его защитника с материалами уголовного дела учитывается при исчислении срока содержания под стражей.

При этом материалы оконченого расследованием уголовного дела должны быть предъявлены для ознакомления обвиняемому и его защитнику не позднее чем за 30 суток до истечения предельного срока содержания под стражей, установленного законом.

При возвращении судом на новое расследование уголовного дела, по которому срок содержания обвиняемого под стражей истек, а по обстоятельствам дела мера пресечения в виде заключения под стражу изменена быть не может, суд вправе продлить срок содержания лица под стражей в порядке ст. 109 УПК, но не более чем на шесть месяцев.

Дальнейшее продление указанного срока производится с учетом времени

пребывания обвиняемого под стражей до направления дела в суд в порядке и в пределах, установленных законом (ч. 12 ст. 109 УПК РФ). Вместе с тем рассмотрение ходатайства о продлении срока содержания под стражей обвиняемого в его отсутствие не допускается, за исключением случаев нахождения обвиняемого на стационарной судебно-психиатрической экспертизе, при этом участие защитника обвиняемого в судебном заседании является обязательным.

В силу ст. 110 УПК РФ любая мера пресечения отменяется тогда, когда в ней отпадает необходимость, а изменяется на более строгую или более мягкую тогда, когда изменяются основания для применения меры пресечения. Решение об изменении меры пресечения в виде заключения под стражу принимается дознавателем, следователем или судом, в производстве которых находится уголовное дело, не позднее 3 суток со дня поступления к ним из мест содержания под стражей копии медицинского заключения.

6.5. Иные меры процессуального принуждения

К числу иных мер уголовно-процессуального принуждения следует отнести такие, при помощи которых обеспечивается законный порядок в ходе производства по делу, а также условия для надлежащего исполнения приговора в части гражданского иска (ст. 111 УПК РФ).

Первая группа иных мер процессуального принуждения применяется к подозреваемому и обвиняемому:

- обязательство о явке;
- привод;
- временное отстранение от должности;
- наложение ареста на имущество.

Вторая группа иных принудительных мер применяется к потерпевшему, свидетелю, гражданскому истцу, гражданскому ответчику, эксперту, специалисту, переводчику и понятому:

- обязательство о явке;
- привод;
- денежное взыскание.

Применение указанных мер возможно только в случаях, предусмотренных УПК (в отношении определенного круга участников, при наличии особых оснований, для достижения специальных целей).

Иные меры процессуального принуждения это процессуальное воздействие, направленное на обеспечение должного поведения участников уголовного судопроизводства.

Рассмотрим данные меры принуждения подробнее.

Обязательство о явке (ст. 112 УПК РФ) представляет собой письменное обязательство лица своевременно являться по вызову к должностным лицам, осуществляющим уголовный процесс, и незамедлительно сообщать им о перемене своего места жительства или пребывания. Процессуальный порядок применения обязательства о явке включает: принятие решения об этом (без вынесения отдельного постановления); получение письменного обязательства участника уголовного судопроизводства, в отношении которого применяется обязательство; разъяснение последствий его нарушения; принятие мер в случае невыполнения данного обязательства.

Должностное лицо, применившее обязательство о явке, обязано разъяснить последствия его нарушения в виде возможности осуществления привода или наложения денежного взыскания. Обязательство о явке включает в себя также обязанность лица незамедлительно сообщать о перемене места жительства. Этим обязательство о явке существенно отличается от подписки о невыезде, при которой подозреваемый или обвиняемый не имеет права менять место жительства без разрешения дознавателя, следователя, и суда, чем ограничивается конституционное право на свободу передвижения и выбора места жительства.

Привод состоит в принудительном доставлении в орган расследования или суд лица в случае его неявки по вызову без уважительной причины (ст. 113 УПК РФ). Уважительными причинами неявки являются: несвоевременное получение повестки, болезнь, стихийное бедствие, длительный непредвиденный перерыв в движении транспорта, болезнь члена семьи или наличие малолетних детей при невозможности поручить кому-либо уход за ними и др. О наличии причин, препятствующих явке, вызываемое лицо обязано заблаговременно уведомить тот орган, которым оно вызывалось (ч. 3 ст. 113 УПК РФ).

Приводу подвергаются только те участники процесса, чье личное присутствие необходимо: это подозреваемый, обвиняемый, потерпевший, свидетель. О приводе следователь, дознаватель или судья выносит мотивированное постановление, а суд – определение. Копия этого решения остается в деле, а подлинник направляется для исполнения: в стадии предварительного расследования – соответствующему органу дознания, указанному в ч. 1 ст. 40 УПК РФ, в судебном производстве – судебному приставу по обеспечению установленного порядка деятельности судов (ч. 7 ст. 113 УПК РФ).

Уголовно-процессуальный закон ограничивает использование привода в ночное время; в отношении несовершеннолетних в возрасте до 14 лет; беременных женщин; лиц, которые по состоянию здоровья, удостоверенному врачом, не могут покидать место пребывания.

Решение о приводе и действия по его исполнению могут быть обжалованы заинтересованными лицами прокурору, руководителю следственного органа или в суд (гл. 16 УПК РФ).

Временное отстранение от должности применяется к подозреваемому или обвиняемому должностному лицу и состоит в запрете выполнения им своих должностных обязанностей в целях обеспечения установленного УПК РФ порядка уголовного судопроизводства (ст. 114 УПК РФ). Для применения данной меры принуждения следователь с согласия руководителя следственного органа, а также дознаватель с согласия прокурора возбуждает перед судом по месту производства предварительного расследования соответствующее ходатайство.

Основанием применения такой меры принуждения является обоснованное предположение о том, что данное лицо будет препятствовать установлению истины в силу своего должностного положения либо оно может совершить новое общественно-опасное деяние.

Ходатайство рассматривается районным судьей по месту производства предварительного расследования в порядке, предусмотренном ч.ч. 4 и 6 ст. 108 УПК РФ. В течение 48 часов судья выносит постановление о временном отстранении от должности или об отказе в этом. Постановление о временном отстранении от должности

направляется по месту работы подозреваемого или обвиняемого, администрация которого обязана его исполнить.

В случае привлечения в качестве обвиняемого высшего должностного лица субъекта Российской Федерации и предъявления ему обвинения в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления Генеральный прокурор Российской Федерации направляет Президенту Российской Федерации представление о временном отстранении от должности указанного лица. Президент Российской Федерации в течение 48 часов должен принять решение о временном отстранении указанного лица от должности либо об отказе в этом. Федеральными законами предусмотрены дополнительные правила порядка временного отстранения от должности отдельных категорий должностных лиц⁸³.

Временное отстранение подозреваемого или обвиняемого от должности отменяется на основании постановления дознавателя, следователя, когда в применении этой меры отпадает необходимость (ч. 4 ст. 114 УПК РФ).

Наложение ареста на имущество (ст.ст. 115-116 УПК РФ) – это превентивно-обеспечительная мера процессуального принуждения, содержание которой состоит в ограничении права собственности (иного вещного права) для предупреждения ее сокрытия или отчуждения и в целях обеспечить исполнение приговора в части имущественных взысканий.

К имущественным взысканиям относятся:

- а) удовлетворение гражданского иска, заявленного в уголовном деле;
- б) назначение дополнительного уголовного наказания в виде конфискации имущества.

При этом, необходимо наличие фактических данных, позволяющих с достаточной степенью обоснованности подозревать (обвинять) лицо в совершении преступления, а также данных, свидетельствующих и том, что имущество отвечает требованиям ч. 1 ст. 104¹ УК РФ.

Специальным условием применения данной меры принуждения является возможность взыскания имущества, а основанием – обоснованное предположение о его возможном сокрытии или отчуждении.

Арест накладывается на имущество, принадлежащее подозреваемому, обвиняемому или лицам, несущим материальную ответственность по закону за их действия указанного в ч. 1 ст. 104¹ УК РФ.

Арест имущества, находящегося у других лиц (добросовестных приобретателей), возможен при условии, что оно получено в результате преступных действий обвиняемого (подозреваемого) и не является вещественным доказательством (которое изымается путем обыска или выемки). Арест не налагается на имущество, на которое не может быть обращено взыскание.

Наложение ареста на имущество производится только по решению суда (п. 9 ч. 2 ст. 29 УПК РФ).

Исполнение постановления о наложении ареста на имущество осуществляется следователем с согласия руководителя следственного органа или дознавателем

⁸³ См.: Федеральный закон «О прокуратуре Российской Федерации»; Федеральный закон от 28.12.2010 г. № 403-ФЗ «О Следственном комитете Российской Федерации»; Федеральный закон от 30.11.2011 г. № 342-ФЗ «О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» и др.

с согласия прокурора.

Ходатайство о наложении ареста на имущество подлежит рассмотрению не позднее, чем через 24 часа после момента его поступления в суд. В соответствии с ч. 3 ст. 165 УПК РФ в судебном заседании вправе участвовать прокурор, следователь и дознаватель.

Следователь, дознаватель предоставляет суду для принятия решения о наложении ареста на имущество следующий перечень заверенных копий документов уголовного дела:

- постановления о возбуждении уголовного дела и привлечении лица в качестве обвиняемого;
- протоколы задержания и допросов подозреваемого, обвиняемого; постановления о применении меры пресечения до предъявления обвинения;
- постановления о признании лица гражданским истцом и гражданским ответчиком;
- материалы уголовного дела, подтверждающие, что имущество получено в результате преступных действий подозреваемого, обвиняемого либо использовалось или предназначалось для использования в качестве орудия преступления либо для финансирования терроризма, организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации);
- другие материалы, связанные с особенностями имущества, на которое налагается арест.

При наложении ареста на имущество составляется протокол в соответствии с требованиями статьей 166 УПК и 167 УПК РФ. При отсутствии имущества, подлежащего аресту, об этом указывается в протоколе. Копия протокола вручается лицу, на имущество которого наложен арест, с разъяснением права в установленном настоящим Кодексом порядке обжаловать решение о наложении ареста на имущество, а также заявить мотивированное ходатайство об изменении ограничений, которым подвергнуто арестованное имущество, или об отмене ареста, наложенного на имущество.

В постановлении о наложении ареста на имущество суд должен установить ограничения, связанные с владением, пользованием, распоряжением арестованным имуществом, и указать срок, на который налагается арест на имущество, с учетом установленного по уголовному делу срока предварительного расследования и времени, необходимого для передачи уголовного дела в суд.

Арест, наложенный на имущество, либо отдельные ограничения, которым подвергнуто арестованное имущество, отменяются на основании постановления, определения лица или органа, в производстве которого находится уголовное дело, когда в применении данной меры процессуального принуждения либо отдельных ограничений, которым подвергнуто арестованное имущество, отпадает необходимость, а также в случае истечения установленного судом срока ареста, наложенного на имущество, или отказа в его продлении. Арест на безналичные денежные средства, находящиеся на счетах лиц, не являющихся подозреваемыми, обвиняемыми или лицами, несущими по закону материальную ответственность за их действия, наложенный в целях обеспечения исполнения приговора в части гражданского иска, также отменяется, если принадлежность арестованных денежных

средств установлена в ходе предварительного расследования и отсутствуют сведения от заинтересованного лица, подтвержденные соответствующими документами, о наличии спора по поводу их принадлежности либо принадлежность этих денежных средств установлена судом в порядке гражданского судопроизводства по иску лица, признанного потерпевшим и (или) гражданским истцом по уголовному делу.

Существенными особенностями обладает исполнение решения о наложении ареста на имущество трех отдельных видов.

1. денежные средства и иные ценности, находящиеся на счете, во вкладе или на хранении в банках и иных кредитных организациях;
2. недвижимое имущество;
3. ценные бумаги. Не подлежат аресту ценные бумаги на предъявителя, находящиеся у третьего лица – добросовестного приобретателя.

Кроме того, срок ареста, наложенного на имущество лиц, указанных в части третьей статьи 115 УПК РФ, может быть продлен в случае, если не отпали основания для его применения. В этом случае, следователь с согласия руководителя следственного органа или дознаватель с согласия прокурора не позднее чем за 7 суток до истечения срока ареста, наложенного на имущество, или до приостановления предварительного следствия возбуждает перед судом по месту производства предварительного расследования ходатайство о продлении срока ареста, наложенного на имущество, о чем выносит соответствующее постановление (статья 115.1 УПК РФ).

Судья выносит постановление о продлении срока ареста, наложенного на имущество, сохранении или изменении ограничений, связанных с владением, пользованием, распоряжением арестованного имущества, либо о полном или частичном отказе в удовлетворении заявленного ходатайства, в том числе об отмене ареста, наложенного на имущество или изменении указанных ограничений.

Кроме того, уголовно-процессуальный закон статья 116 УПК РФ предусматривает наложения ареста на ценные бумаги.

В целях обеспечения возможной конфискации имущества, указанного в части первой статьи 104.1 Уголовного кодекса Российской Федерации, либо в целях обеспечения возмещения вреда, причиненного преступлением, либо в целях обеспечения исполнения наказания в виде штрафа арест на ценные бумаги либо их сертификаты налагается по месту нахождения имущества либо по месту учета прав владельца ценных бумаг с соблюдением требований статьи 115 УПК РФ⁸⁴.

В протоколе о наложении ареста на ценные бумаги указываются: 1) общее количество ценных бумаг, на которые наложен арест, их вид, категория (тип) или серия; 2) номинальная стоимость; 3) государственный регистрационный номер; 4) сведения об эмитенте или о лицах, выдавших ценные бумаги либо осуществивших учет прав владельца ценных бумаг, а также о месте производства учета; 5) сведения о документе, удостоверяющем право собственности на ценные бумаги, на которые наложен арест.

⁸⁴ Ценными бумагами на предъявителя являются бумаги, не содержащие указания на лицо, которому следует осуществить исполнение. Права, вытекающие из такой ценной бумаги, принадлежат ее предъявителю, а для передачи прав, ею удостоверяемых, достаточно простого вручения ценной бумаги другому лицу.

4. Порядок совершения действий по погашению ценных бумаг, на которые наложен арест, выплате по ним доходов, их конвертации, обмену или иных действий с ними устанавливается федеральным законом.

Денежное взыскание регулируется ст.ст. 117 и 118 УПК РФ. В случае неисполнения участниками уголовного судопроизводства процессуальных обязанностей либо нарушения любыми лицами порядка в судебном заседании на них может быть наложено денежное взыскание в размере до двух тысяч пятисот рублей в порядке, установленном статьей 118 УПК РФ, а в иных статьях (ч. 4 ст. 103, ч. 3 ст. 105 УПК РФ) такой размер обозначен до 10 тысяч рублей.

Основанием наложения денежного взыскания является уголовно-процессуальное правонарушение, которое включает в себя следующие элементы: а) действие либо бездействие участника процесса, нарушающее его обязанность, в том числе соблюдать порядок в зале судебного заседания; б) вину участника процесса; в) уголовно-процессуальную деликтоспособность.

Участник уголовного процесса должен быть субъектом уголовно-процессуального нарушения, вменяемым и достигшим определенного возраста, как нам представляется – 16-ти лет.

Если нарушение было допущено в ходе предварительного расследования, то следователь, дознаватель составляет протокол о допущенном нарушении и направляет его по подсудности в суд, который в течение пяти суток с момента поступления протокола должен рассмотреть вопрос о наложении взыскания. Если же нарушение было допущено в ходе судебного заседания, то оно оформляется постановлением судьи или определением суда.

Суд в течение 5 суток с момента поступления данного протокола обязан рассмотреть вопрос о применении денежного взыскания. Вопрос о наложении денежного взыскания решается в судебном заседании, на которое вызываются лицо, составившее протокол, и лицо, на которое может быть наложено взыскание. Неявка правонарушителя без уважительных причин не препятствует рассмотрению дела по наложению взыскания. К протоколу о нарушении, который направляется в районный суд, прилагается информация, необходимая в соответствии с правилами заполнения расчетных документов на перечисление суммы денежного взыскания, предусмотренными законодательством Российской Федерации о национальной платежной системе⁸⁵.

В результате рассмотрения вопроса о наложении денежного взыскания судья вносит постановление: 1) о наложении денежного взыскания; 2) либо об отказе в его наложении; 3) либо решение об отсрочке или рассрочке исполнения постановления о наложении денежного взыскания на срок до трех месяцев.

В порядке, установленном частями третьей и четвертой настоящей статьи, решается вопрос об обращении в доход государства залога в случаях, предусмотренных частью девятой статьи 106 УПК РФ.

⁸⁵ О национальной платежной системе: федеральный закон от 27 июня 2011 г. № 161-ФЗ (ред. от 18.07.2017) // Собрание законодательства РФ. 2011. № 27. Ст. 3872.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Какие меры процессуального принуждения Вам известны?
2. Каковы цели применения уголовно-процессуальных мер принуждения?
3. Каков процессуальный порядок и основания задержания подозреваемого?
4. Каков процессуальный порядок и основания задержания обвиняемого?
5. Перечислите меры уголовно-процессуального пресечения.
6. Каковы основания применения мер пресечения?
7. Перечислите меры пресечения избираемые по решению суда?
8. Каковы основания и цели избрания меры пресечения в виде запрета определенных действий?
9. Каковы основания и цели избрания меры пресечения в виде заключения под стражу?
10. Каковы основания и цели избрания меры пресечения в виде домашнего ареста?
11. Расскажите, при каких условиях и в каком порядке избирается залог в качестве меры пресечения.
12. Перечислите иные меры принуждения.
13. В отношении кого могут быть применены иные меры принуждения?

Глава 7.

ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ДОКУМЕНТЫ, СРОКИ, ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ИЗДЕРЖКИ, ХОДАТАЙСТВА И ЖАЛОБЫ В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ

В результате изучения данной темы обучающийся должен:

Знать: понятие и виды уголовно-процессуальных документов; понятие, виды и порядок исчисления процессуальных сроков; понятие, а также порядок заявления, рассмотрения и разрешения ходатайств и жалоб в уголовном судопроизводстве; понятие, виды и порядок взыскания процессуальных издержек.

Уметь: определять вид документа, необходимого для оформления конкретного процессуального действия или решения; определять момент начала и окончания течения процессуальных сроков; разграничивать ходатайства и жалобы в уголовном судопроизводстве.

Владеть навыками: составления процессуальных документов; применения норм уголовно-процессуального законодательства в части регламентации процессуальных сроков, а также рассмотрения и разрешения ходатайств и жалоб.

Ключевые термины: понятие и виды уголовно-процессуальных документов; приговор; определение; постановление; протокол; уголовно-процессуальные сроки; ходатайство; жалоба; процессуальные издержки.

7.1. Процессуальные документы: их значение, виды, форма и содержание

Понятие и значение процессуальных документов. В ходе уголовного судопроизводства суд, прокурор, следователь, орган дознания, дознаватель совершают различные процессуальные действия в определенных формах, предусмотренных законом.

Сколько бы ни длилось предварительное расследование, на любом его этапе могут быть востребованы сведения, полученные по данному делу ранее. При этом в производстве по большинству уголовных дел участвует достаточно много различных лиц. Для того, чтобы эффективно действовать, им необходимо располагать данными, полученными другими субъектами уголовно-процессуальной деятельности. Эти данные должны быть закреплены в определенном документе, содержание и форма которого указаны в законе.

*Действие лица или органа, ведущего уголовное судопроизводство, закрепленное в процессуальном документе, принято именовать **процессуальным актом**.*

Виды процессуальных документов, их содержание и форма. В процессе предварительного расследования в соответствии с уголовно-процессуальным законодательством составляется много различных видов процессуальных документов, которые условно можно разделить на обязательные (основные) и факультативные (вспомогательные).

К **обязательным** документам относятся те из них, которые составляются по каждому уголовному делу органом дознания, дознавателем или следователем. В них содержатся выводы по основным вопросам, возникающим в ходе дознания или следствия, решения о дальнейшем движении дела, о производстве следственных действий, фиксируются и закрепляются доказательства. К таким документам относятся постановления, протоколы, обвинительное заключение и обвинительный акт.

Факультативными являются те виды процессуальных документов, необходимость составления которых зависит от конкретных обстоятельств совершения преступления, личности обвиняемого, собранных материалов. Такие документы не обязательно составляются по каждому уголовному делу. Факультативные виды документов способствуют принятию правильных решений должностным лицом органа расследования, обеспечению прав участников уголовного процесса, выполнению ими процессуальных обязанностей, своевременному и надлежащему производству следственных действий, а также сохранению вещественных доказательств.

Среди документов факультативного характера можно назвать представления, подписки, обязательства, письменные поручения, письменные уведомления, письменные возражения, заявления, объяснения, повестки, описи и др.

По своему содержанию, форме и значению процессуальные акты могут быть разделены на две группы:

- первую группу составляют протоколы следственных и судебных действий, в которых удостоверяется факт производства, содержание и результаты следственных и судебных действий.
- вторую группу процессуальных актов составляют те из них, которые содержат ответы на процессуально-правовые вопросы, возникающие в связи с производством по делу, и вопросы материального права, связанные с разрешением уголовного дела по существу.

Протокол – это документ, которым удостоверяется факт производства, содержание и результаты следственного и судебного действия. Протоколы ведутся при производстве следственных действий, в судебном заседании.

Различают три основных вида протоколов:

1. Протоколы допроса подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля

и протоколы очных ставок являются формой юридического закрепления источника доказательств (показаний потерпевшего, свидетеля, подозреваемого, обвиняемого).

2. Протоколы, в которых удостоверяются факты и обстоятельства, выявленные при осмотрах, освидетельствованиях, обысках, выемках, задержаниях, предъявлениях для опознания, а также при производстве следственного эксперимента, экспертизы, проверке показаний на месте. Информация, содержащаяся в этих протоколах, является самостоятельным источником доказательств.

3. Иные протоколы – составляются для того, чтобы зафиксировать выполнение того или иного требования уголовно-процессуального закона. Например, протокол ознакомления обвиняемого с постановлением о назначении судебной экспертизы, протокол ознакомления потерпевшего с материалами уголовного дела и другие.

Протокол может быть написан от руки или изготовлен с помощью технических средств. При производстве следственного действия могут также применяться стенографирование, фотографирование, киносъемка, аудио- и видеозапись. Стенограмма и стенографическая запись, фотографические негативы и снимки, материалы аудио- и видеозаписи хранятся при уголовном деле.

Как правило, протокол составляется в ходе процессуального действия или немедленно после его окончания. По отношению к следственным действиям такое требование прямо закреплено в законе (ст. 166 УПК РФ), что является одной из гарантий полноты и точности записей. Составление протокола спустя значительное время после окончания процессуального действия (особенно осмотра места происшествия) может привести к тому, что в памяти составителя документа и других участников будут сглажены существенные детали и подробности. Кроме того, одновременность составления протокола и производства процессуального действия влечет за собой дополнительные затраты времени на ознакомление с протоколом и его подписанием.

Исключение относительно срока составления допускается только в отношении протокола судебного заседания, составление которого разрешается в пределах трех суток со дня окончания судебного заседания (ст. 259 УПК РФ).

Содержание протоколов определяется их назначением: обеспечить участникам уголовного процесса возможность получать относящуюся к делу информацию, пользоваться ею на протяжении всего процесса, предоставить эту информацию другим участникам, создать условия для контроля за соблюдением законности действий и принимаемых решений в судопроизводстве.

В протоколе следственного действия в соответствии со ст. 166 УПК РФ указываются:

- место производства следственного действия;
- дата и время его начала и окончания (в часах и минутах);
- должность, специальное звание и фамилия лица, составляющего протокол;
- те же данные в отношении других сотрудников, участвовавших в производстве следственного действия;
- фамилии, имена, отчества и домашние адреса иных участников следственного действия;
- состояние погоды и характер освещенности – в протоколах осмотра, обыска, освидетельствования, следственного эксперимента.

Кроме того, в протоколах делаются отметки о разъяснении участникам процессуального действия их прав и обязанностей, о предупреждении их об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний, за заведомо ложный перевод, а в случае необходимости – за разглашение данных предварительного следствия и т.д.

В основной части протокола описываются процессуальные действия в том порядке, в каком они имели место, а также выявленные при их производстве существенные для дела обстоятельства. Описание должно быть полным, но не пространным. Главное требование к языку – четкость стиля, определенность и постоянство терминологии.

С протоколом знакомятся все лица, участвовавшие в производстве следственного действия, причем им должно быть разъяснено право делать замечания, подлежащие рассмотрению составителем протокола. Если замечания касаются содержания протокола и следовательно, дознаватель с ними согласны, то они вносят в протокол соответствующие изменения. Если составитель согласен с замечанием или оно касается не содержащегося в протоколе описания, а проведения следственного действия, то замечание подлежит обязательному занесению в протокол. Все внесенные в протокол изменения, дополнения и исправления должны быть оговорены и удостоверены лицами, подписавшими протокол.

К протоколу прилагаются фотографические негативы и снимки, киноленты, диапозитивы, фонограммы допроса, кассеты видеозаписи, носители компьютерной информации, чертежи, схемы, слепки и оттиски следов, выполненные при производстве следственного действия.

В соответствии с принципом охраны прав и свобод человека и гражданина в уголовном судопроизводстве, в целях обеспечения безопасности потерпевшего, его представителя, свидетеля, их близких, родственников и близких лиц должностное лицо органа расследования вправе в протоколе следственного действия не приводить данные о личности этих участников. В этом случае следователь с согласия руководителя следственного органа выносит постановление, в котором излагаются причины принятия решения о сохранении в тайне этих данных, указывается псевдоним участника следственного действия и приводится образец его подписи, которые он будет использовать в протоколах следственных действий, произведенных с его участием. Постановление помещается в конверт, который после этого опечатывается и приобщается к уголовному делу (ч. 9 ст. 166 УПК РФ).

Как мы уже отмечали, особым видом протоколов является протокол судебного заседания. Это один из наиболее важных процессуальных документов, призванный полно и точно отразить все существенные события, имевшие место в судебном заседании; это единственный документ, доказывающий, что было и чего не было в судебном заседании. Отсутствие в деле протокола судебного заседания является нарушением уголовно-процессуального закона и влечет за собой отмену приговора в апелляционной или кассационной инстанции (ст.ст. 369, 379 и 381 УПК РФ).

Требования к содержанию и форме протокола судебного заседания, порядок принесения замечаний на него и их рассмотрения регламентированы ст.ст. 259 и 260 УПК РФ.

Документы, фиксирующие решения, относятся ко второй группе процессуальных документов. Очень важно, чтобы принятые по делу решения материализовались в

форме, исключающей споры о том, что именно было решено. Такой формой является постановление.

Постановление – это любое решение, за исключением приговора, вынесенное судьей единолично; решение, вынесенное президиумом суда при пересмотре соответствующего судебного решения, вступившего в законную силу; решение прокурора, руководителя следственного органа, следователя, органа дознания, начальника органа дознания, начальника подразделения дознания, дознавателя, вынесенное в ходе досудебного производства, за исключением обвинительного заключения, обвинительного акта и обвинительного постановления (п. 25 ст. 5 УПК РФ).

Большинство постановлений приобретает силу после подписания лицом, их составившим. Некоторые из них нуждаются в утверждении руководителем следственного органа или прокурора.

В судебных стадиях решения, кроме того, фиксируются в форме приговора или определения.

Приговор – решение о невиновности или виновности подсудимого и назначении ему наказания либо его освобождении от наказания, вынесенное судом первой или апелляционной инстанции (п. 28 ст. 5 УПК РФ).

Определение – любое решение, вынесенное судом первой инстанции коллегиально судами первой, апелляционной или кассационной инстанций, за исключением приговора и кассационного определения.

Таким образом, следует отметить, что составление процессуальных документов представляет целую систему гарантий осуществления правосудия, так как принимаемые решения облекаются в форму определенного документа, предусмотренного уголовно-процессуальным законом.

7.2. Процессуальные сроки, их классификация и порядок исчисления

Понятие процессуальных сроков. Процессуальные сроки представляют собой определенную процессуальную гарантию, следовательно, их соблюдение – одно из средств охраны конституционных прав и свобод граждан.

В целях эффективной реализации назначения уголовного судопроизводства законодатель определяет необходимость установления процессуальных сроков.

Под **процессуальными сроками** в уголовном судопроизводстве понимается установленное законом время для совершения тех или иных процессуальных действий.

Сроки для совершения процессуальных действий определяются точной календарной датой, указанием на событие, которое обязательно должно наступить, или периодом времени, в течение которого действие может быть совершено. Следовательно, нарушение процессуальных сроков недопустимо и, как правило, влечет за собой применение к участникам уголовного судопроизводства соответствующих санкций. Для участников уголовного судопроизводства, не являющихся должностными лицами, это может выражаться как в отказе от приема ходатайства или жалобы на действия (бездействие) должностных лиц, так и в утрате возможности подачи жалобы в апелляционную или кассационную инстанции и т.п. Умышленное же нарушение процессуальных сроков лицами, уполномоченными осуществлять досудебное и судебное производство, влечет применение к ним уголовной ответственности.

В то же время уголовно-процессуальным законодательством определен порядок, при котором уполномоченные на то должностные лица имеют право на продление и восстановление пропущенного срока. Это чаще всего обусловлено уважительной причиной, которую признает в качестве таковой должностное лицо, в чьем производстве находится уголовное дело. Судебно-следственная практика к уважительным причинам относит: стихийное бедствие, болезнь, командировку, различного рода задержки, связанные с рассмотрением замечаний на протоколы и постановления следственных и судебных органов, и т.п.

Классификация и порядок исчисления процессуальных сроков. Продолжительность процессуальных сроков исчисляется часами, сутками и месяцами. Особенность определения процессуальных сроков, указанных в годах (ч. 2 ст. 398 УПК РФ «Отсрочка исполнения приговора», ч. 3 ст. 414 УПК РФ «Сроки возобновления производства» и ч. 2 ст. 432 УПК РФ «Освобождение судом несовершеннолетнего подсудимого от наказания с направлением в специализированное учреждение для несовершеннолетних»), заключается в том, что они исчисляются по тем же правилам, как и при исчислении месяцами.

При исчислении сроков месяцами не принимаются во внимание тот час и те сутки, которыми начинается течение срока. В этом случае течение процессуального срока начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало. Исключение составляет исчисление сроков содержания под стражей, домашнего ареста и нахождения в медицинском или психиатрическом стационаре. Так, в соответствии с ч. 9 ст. 109 УПК РФ срок содержания под стражей в период предварительного следствия исчисляется с момента заключения подозреваемого (обвиняемого) под стражу до направления прокурором дела в суд. В случае если подозреваемый был задержан, а затем заключен под стражу, срок согласно ч. 3 ст. 128 УПК начинается исчисляться с момента фактического задержания.

В ч. 2 ст. 128 УПК РФ установлено, что срок, исчисляемый сутками, истекает в 24 часа последних суток. Данное положение можно проиллюстрировать на порядке рассмотрения сообщения о преступлении, для принятия решения по которому в соответствии с ч. 1 ст. 144 УПК РФ отводится трое суток.

В практической деятельности правоохранительных и судебных органов несогласованность вызывает порядок включения нерабочего времени в исчисление сроков. Традиционно в понятие «нерабочий день» входят субботние, воскресные и праздничные дни. Если окончание срока приходится на нерабочий день, то последним днем срока считается первый наступивший после него рабочий день. Однако необходимо учитывать, что это правило не применяется при исчислении срока задержания (ст. 94 УПК РФ), содержания под стражей (ст. 109 УПК РФ), домашнего ареста (ст. 107 УПК РФ), нахождения в медицинском и психиатрическом стационаре (ст. 203 УПК РФ).

Если процессуальный срок исчисляется часами, то он истекает через соответствующее количество часов независимо от времени суток и дня недели.

Особое место законодатель отводит положениям, при которых процессуальный срок не считается пропущенным. Это – конституционная гарантия соблюдения прав и свобод лиц, участвующих в уголовном судопроизводстве. В соответствии с ч. 1 ст. 129 УПК РФ срок не считается пропущенным, если жалоба, ходатайство

или иной документ до истечения срока сданы на почту, переданы или заявлены лицу, уполномоченному их принять. Время их подачи определяется по штемпелю учреждения связи. В остальных случаях время приема документов устанавливается по отметке, сделанной должностным лицом, принявшим документ.

Для лиц, содержащихся под стражей или находящихся в медицинском либо психиатрическом стационаре, срок не будет признан пропущенным, если жалоба или иной документ до истечения срока сданы администрации места предварительного заключения либо медицинского или психиатрического стационара.

Как уже отмечалось, нарушение процессуальных сроков должностными лицами неминуемо влечет наказание, предусмотренное материальным правом. Однако в исключительных случаях закон предоставляет право продления процессуальных сроков.

Порядок восстановления пропущенного срока.

Восстановление пропущенного срока представляет собой процедуру, которая может применяться в случае несвоевременного обращения лиц, имеющих интерес в исходе уголовного дела.

В качестве заинтересованных лиц в рамках уголовного судопроизводства выступают его участники, имеющие:

- уголовно-правовой интерес в исходе дела (потерпевший, его представители, подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, их защитники и представители);
- гражданско-правовой интерес в исходе дела (гражданский истец, гражданский ответчик и их представители).

В соответствии с ч. 1 ст. 130 УПК РФ пропущенный по уважительной причине срок должен быть восстановлен на основании постановления дознавателя, следователя или судьи, для чего заинтересованные в восстановлении пропущенного срока лица должны подать ходатайство тому должностному лицу, в производстве которого находится уголовное дело.

В этом случае дознаватель, следователь, прокурор и судья, к которым поступило ходатайство о восстановлении пропущенного срока, обязаны вынести соответствующее постановление как в случае удовлетворения ходатайства, так и отказа в этом. Постановления дознавателя или следователя могут быть обжалованы в суде по месту производства предварительного расследования. Жалоба разрешается в судебном заседании судьей единолично не позднее, чем через пять суток со дня ее поступления с участием заявителя или его представителя, защитника, если они участвуют в уголовном деле, а также с участием прокурора (ст. 125 УПК РФ). Жалоба на постановление судьи по поводу восстановления пропущенного срока направляется в вышестоящий суд. При наличии оснований судья вправе восстановить этот срок.

7.3. Понятие и виды процессуальных издержек, порядок их взыскания

Понятие процессуальных издержек. Уголовное судопроизводство, как и всякая область человеческой деятельности, связано с материальными затратами: зарплата должностным лицам, расходы на содержание помещений, приобретение и эксплуатацию техники, возмещение расходов и выплату вознаграждений лицам, вовлекаемым в уголовный процесс и т.д. Все расходы, связанные с производством по уголовному делу, принимает на себя государство (в этом различие

с гражданским процессом). Оно оплачивает любое процессуальное действие вне зависимости от того, в интересах кого из участников и по чьей инициативе оно проводится. Единственным критерием является направленность этого действия на достижение цели уголовного процесса.

Однако после того, как производство по уголовному делу завершено, часть затрат государства может быть взыскана с подсудимого, признанного виновным, в том числе и осужденного, освобожденного от наказания. Если по делу признаны виновными несколько лиц (подсудимых), суд определяет, в каком размере издержки должны быть возложены на каждого из них, учитывая при этом степень их вины и имущественное положение. По делам в отношении несовершеннолетних в предусмотренных законом случаях процессуальные издержки могут быть возложены на их родителей или опекунов.

В случае прекращения дела или оправдания подсудимого, реабилитации лица, а также при имущественной несостоятельности (несостоятельным является лицо, не получающее доходов и не имеющее имущества, подлежащего описи), с которого должны быть взысканы процессуальные издержки, они возмещаются за счет средств федерального бюджета (ст. 132 УПК РФ).

При оправдании подсудимого по делу частного обвинения суд вправе полностью или частично возложить издержки на лицо, по жалобе которого было начато производство. При прекращении уголовного дела в связи с примирением сторон процессуальные издержки взыскиваются с одной или обеих сторон.

***Процессуальными издержками** являются связанные с производством по уголовному делу расходы, которые возмещаются за счет средств федерального бюджета либо средств участников уголовного судопроизводства.*

Виды процессуальных издержек. К процессуальным издержкам относятся:

- суммы, выплачиваемые потерпевшему, свидетелю, их законным представителям, эксперту, специалисту, переводчику, понятым, а также адвокату, участвующему в уголовном деле по назначению дознавателя, следователя или суда, на покрытие расходов, связанных с явкой к месту производства процессуальных действий и проживанием (расходы на проезд, наем жилого помещения и дополнительные расходы, связанные с проживанием вне места постоянного жительства (суточные);
- суммы, выплачиваемые потерпевшему на покрытие расходов, связанных с выплатой вознаграждения представителю потерпевшего;
- суммы, выплачиваемые работающим и имеющим постоянную заработную плату потерпевшему, свидетелю, их законным представителям, понятым в возмещение недополученной ими заработной платы за время, затраченное ими в связи с вызовом в орган дознания, к следователю, прокурору или в суд;
- суммы, выплачиваемые не имеющим постоянной заработной платы потерпевшему, свидетелю, их законным представителям, понятым за отвлечение их от обычных занятий;
- вознаграждение, выплачиваемое эксперту, переводчику, специалисту за исполнение ими своих обязанностей в ходе уголовного судопроизводства, за исключением случаев, когда эти обязанности исполнялись ими в порядке служебного задания;

- суммы, выплачиваемые адвокату за оказание им юридической помощи в случае участия адвоката в уголовном судопроизводстве по назначению;
- суммы, израсходованные на демонтаж, хранение, пересылку и перевозку (транспортировку) вещественных доказательств, а также на перевозку (транспортировку) трупов и их частей;
- суммы, израсходованные на производство судебной экспертизы в экспертных учреждениях;
- ежемесячное государственное пособие в размере прожиточного минимума трудоспособного населения в целом по Российской Федерации, выплачиваемое обвиняемому, временно отстраненному от должности в порядке, установленном ч. 1 ст. 114 УПК РФ;
- суммы, связанные с уведомлением близких родственников, родственников или близких лиц подозреваемого о его задержании и месте нахождения;
- иные расходы, понесенные в ходе производства по уголовному делу и предусмотренные УПК РФ.

Как отмечено в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 19 декабря 2013 г. № 42 «О практике применения судами законодательства о процессуальных издержках по уголовным делам»⁸⁶, к иным расходам, понесенным в ходе производства по уголовному делу, относятся, в частности, расходы, непосредственно связанные с собиранием и исследованием доказательств и предусмотренные УПК РФ (например, расходы, связанные с участием педагога, психолога и иных лиц в производстве следственных действий и т.п.).

Выплата вознаграждения и возмещение расходов по явке производится по постановлению следователя, дознавателя, прокурора или судьи либо по определению суда немедленно по выполнении свидетелем, понятым, экспертом и т.д. своих обязанностей независимо от взыскания судебных издержек с обвиняемого. Расходы военнослужащих по явке предварительно оплачиваются воинскими частями. Возмещение этих расходов производится по требованию воинских частей. Самим военнослужащим орган, их вызвавший, никаких расходов не возмещает. Эти же правила относятся и к аттестованным сотрудникам МВД Российской Федерации.

Порядок взыскания процессуальных издержек. Итак, процессуальные издержки взыскиваются с осужденных или же возмещаются за счет средств федерального бюджета.

Согласно ст. 132 УПК РФ процессуальные издержки возмещаются за счет федерального бюджета, если в деле участвует адвокат в качестве защитника по назначению. В данном случае оплата труда производится в соответствии с постановлением Правительства РФ от 01 декабря 2012 г. № 1240 «О порядке и размере возмещения процессуальных издержек, связанных с производством по уголовному делу, издержек в связи с рассмотрением гражданского дела, административного дела, а также расходов в связи с выполнением требований Конституционного Суда Российской Федерации и о признании утратившими силу некоторых актов

⁸⁶ О практике применения судами законодательства о процессуальных издержках по уголовным делам: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 19 декабря 2013 г. № 42 (ред. от 15.05.2018) // Российская газета. 2013. № 294.

Совета Министров РСФСР и Правительства Российской Федерации»⁸⁷.

Процессуальные издержки возмещаются за счет средств федерального бюджета также в случае имущественной несостоятельности лица, с которого они должны быть взысканы, и в случае реабилитации лица.

В остальных случаях суд может возложить обязанность возмещения процессуальных издержек на осужденных, оправданных или их законных представителей.

7.4. Ходатайства: порядок их заявления, рассмотрения и разрешения

Понятие ходатайства. В ходе предварительного расследования или судебного разбирательства подозреваемый, обвиняемый, его защитник, потерпевший, его законный представитель, частный обвинитель, эксперт, а также гражданский истец, гражданский ответчик, их представители вправе заявить ходатайство о производстве процессуальных действий или принятии процессуальных решений для установления обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела, обеспечения прав и законных интересов лица, заявившего ходатайство, или представляемого им лица соответственно.

Наиболее близким синонимом к слову «ходатайство» является слово «просьба».

***Ходатайство** – это обращение указанных в уголовно-процессуальном законе участников уголовного судопроизводства к дознавателю, следователю, прокурору или в суд с просьбой о предоставлении возможности использовать то или иное право либо о совершении этими органами или должностными лицами процессуальных действий или принятии процессуальных решений, направленных на установление обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела, защиту прав и законных интересов участников уголовного судопроизводства.*

Ходатайство, во-первых, информирует лиц, ведущих уголовное судопроизводство, о нарушениях прав и законных интересов лиц, вовлеченных в его сферу, и, во-вторых, содержит просьбу об отмене неправомерного решения и указывает на то, что именно надо предпринять для устранения имеющих место пробелов и ошибок.

В соответствии с ч. 1 ст. 119 УПК РФ по содержанию просьб различают ходатайства, направленные на производство процессуальных действий и принятие процессуальных решений.

Целью ходатайства является не само по себе производство процессуального действия или принятия решения, а следующие положения:

- 1) реализация с их помощью лицом прав и законных интересов (например, права потерпевшего на ознакомление с материалами уголовного дела; права подозреваемого или обвиняемого на приглашение защитника);
- 2) установление того или иного имеющего значение для уголовного дела обстоятельства, благоприятного для определенного участника уголовного процесса (речь идет об установлении обстоятельств, входящих в общий или специальный предмет доказывания, например, об уточнении размера вреда,

⁸⁷ О порядке и размере возмещения процессуальных издержек, связанных с производством по уголовному делу, издержек в связи с рассмотрением гражданского дела, административного дела, а также расходов в связи с выполнением требований Конституционного Суда Российской Федерации и о признании утратившими силу некоторых актов Совета Министров РСФСР и Правительства Российской Федерации: постановление Правительства РФ от 01 декабря 2012 г. № 1240 (ред. от 26.01.2018) // Российская газета. 2012. № 283.

причиненного преступлением, об установлении обстоятельств, смягчающих или отягчающих ответственность обвиняемого, и т.д., – см. подробно в ст.ст. 73, 421, 434 УПК РФ).

Классификация ходатайств. Круг субъектов, имеющих право заявить ходатайство, определен ст. 119 УПК РФ, а также нормами, регламентирующими процессуальное положение отдельных участников уголовного судопроизводства. По кругу субъектов и их полномочиям можно выделить следующие виды ходатайств:

1. Ходатайства о производстве процессуальных действий или принятии решений, заявляемые участниками уголовного судопроизводства, имеющими в уголовном деле признаваемый законом интерес, или их представителями, защищающими (представляющими) этот интерес.

К таким субъектам относятся:

а) подозреваемый (п. 5 ч. 4 ст. 46 УПК РФ), обвиняемый (п. 5 ч. 4 ст. 47 УПК РФ), его защитник (п. 8 ч. 1 ст. 53 УПК), законный представитель несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого (п. 5 ч. 2 ст. 426 УПК РФ), гражданский ответчик (п. 8 ч. 2 ст. 54 УПК РФ) и его представитель (ч. 2 ст. 55 УПК), которые используют право заявления ими ходатайства для защиты от выдвинутого обвинения (уголовного преследования);

б) потерпевший (п. 5 ч. 2 ст. 42 УПК РФ), государственный обвинитель (ч. 3 ст. 119 УПК РФ), частный обвинитель (ч. 4 ст. 246 УПК), гражданский истец (п. 4 ч. 4 ст. 44 УПК РФ), законный представитель и представитель потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя (ч. 3 ст. 45 УПК РФ), которые заявляют ходатайства в целях изблечения подозреваемого, обвиняемого и реализации своих нарушенных преступным деянием законных интересов.

2. Ходатайства должностных лиц органов предварительного расследования (дознателя, органа дознания, следователя) о производстве процессуальных действий, ограничивающих конституционные права граждан на свободу, личную неприкосновенность, неприкосновенность частной жизни, на тайну переписки, телефонных переговоров и иных сообщений, на неприкосновенность жилища (речь идет о возбуждении ходатайства перед судом об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу, о производстве ряда следственных действий – обыска и выемки в жилище, контроля и записи телефонных и иных переговоров, наложении ареста на почтово-телеграфные отправления и т.д.).

3. Ходатайства иных участников, вовлекаемых в уголовное судопроизводство (выполняющих обеспечительные функции или чье появление в уголовном процессе вызвано нуждами доказывания), направленные на обеспечение эффективного исполнения ими своих обязанностей и реализацию предоставленных им законом прав. К участникам, имеющим право заявлять такие ходатайства, относятся: свидетель, специалист, эксперт, личный поручитель, залогодатель, родитель, представитель администрации закрытого детского учреждения, командование воинской части, кандидат в присяжные заседатели, переводчик, педагог, понятой.

Порядок заявления ходатайств. Ходатайство заявляется дознавателю, следователю либо в суд.

Ходатайство может быть заявлено в любой момент производства по уголовному делу. При этом письменное ходатайство приобщается к уголовному делу, устное – заносится в протокол следственного действия или судебного заседания.

Отклонение ходатайства не лишает заявителя права вновь заявить ходатайство.

Порядок рассмотрения и разрешения ходатайств. Ходатайство подлежит рассмотрению и разрешению непосредственно после его заявления. В случаях же, когда немедленное принятие решения по ходатайству, заявленному в ходе предварительного расследования, невозможно, оно должно быть разрешено не позднее трех суток со дня его заявления (ст. 121 УПК РФ).

Об удовлетворении ходатайства либо о полном или частичном отказе в его удовлетворении дознаватель, следователь и судья выносят постановление, а суд – определение, которое доводится до сведения лица, заявившего ходатайство. Согласно ч. 4 ст. 7 УПК РФ решение по ходатайству должно быть мотивированным. Решение по ходатайству может быть обжаловано в порядке, установленном УПК РФ (ст.ст. 123-127).

В постановлении (или определении) о разрешении ходатайства указываются: время и место его вынесения; кем оно вынесено; фамилия, имя, отчество заявителя; сущность и доводы ходатайства; обстоятельства, установленные в результате проверки ходатайства; пункт, часть и статья УПК РФ, на основании которых принимается решение по результатам рассмотрения ходатайства; суть этого решения и порядок его обжалования.

Обязательным элементом разрешения ходатайства является доведение результатов его рассмотрения до заявителя, в частности, путем вручения копии принятого решения, что обеспечивает лицу возможность в полной мере реализовать свои права, а при необходимости – вновь заявить ходатайство или обжаловать решения компетентных органов при дальнейшем производстве по уголовному делу. Однако, определения и постановления об удовлетворении или отклонении ходатайств, вынесенные в ходе судебного разбирательства, не подлежат обжалованию в суд второй инстанции. Пересмотр такого решения возможен в порядке надзорного производства.

Особо следует выделить порядок заявления ходатайства дознавателем и следователем о проведении процессуальных действий, требующих судебного решения. Они оформляются постановлением. Ходатайства о проведении процессуальных действий дознаватель и следователь вносят в суд только с согласия надзирающего прокурора либо руководителя следственного органа соответственно (п. 5 ч. 2 ст. 37, п. 4 ч. 1 ст. 39 УПК РФ), а суд обязан рассмотреть эти ходатайства в определенные сроки.

Так, судья единолично обязан рассмотреть:

- а) ходатайство об избрании подозреваемому, обвиняемому в качестве меры пресечения залога, домашнего ареста или заключения под стражу – в течение восьми часов (ч. 4 ст. 108 УПК РФ);
- б) ходатайство о временном отстранении обвиняемого от должности – в течение 48 часов (ч. 2 ст. 114 УПК РФ);
- в) ходатайство о проведении следственных действий, которые в соответствии со ст. 29 УПК РФ допускаются на основании судебного решения – в течение 24 часов (ч. 2 ст. 165 УПК РФ).

По результатам рассмотрения таких ходатайств судья принимает одно из двух решений: либо выносит постановление о проведении того или иного действия (при принятии положительного решения) либо выносит постановление об отказе

в удовлетворении ходатайства.

Решение по ходатайству может быть обжаловано.

7.5. Жалобы в уголовном судопроизводстве: порядок их заявления, рассмотрения и разрешения

***Жалоба** – это основанное на законе обращение участвующих в уголовном судопроизводстве лиц к органу государственной власти, уполномоченному на его прием, рассмотрение и разрешение, по поводу нарушения прав и законных интересов этих лиц, допущенного в результате действия (бездействия) или решения органа дознания, дознавателя, следователя и суда, осуществляющих уголовное судопроизводство, с требованием об устранении этого нарушения (ст. 123 УПК РФ).*

Субъекты права обжалования. Жалоба может быть подана всеми участниками уголовного судопроизводства, перечисленными в разделе II УПК РФ: потерпевшим, частным обвинителем, гражданским истцом, представителями потерпевшего, частного обвинителя и гражданского истца, подозреваемым, обвиняемым, защитником, законным представителем несовершеннолетнего подозреваемого и обвиняемого, гражданским ответчиком и его представителем, свидетелем, экспертом, специалистом, переводчиком, понятым. Право обжалования принадлежит также иным лицам, как участвующим, так и не принимающим участия в деле, в части, в которой процессуальные действия и решения затрагивают их интересы.

Субъектов права обжалования можно разделить на следующие группы:

а) участники уголовного судопроизводства, имеющие личный правовой интерес в уголовном деле (подозреваемый, обвиняемый, потерпевший, частный обвинитель, гражданский истец, ответчик);

б) участники, которые защищают или представляют интересы указанных лиц (защитник, представители потерпевшего, гражданского истца, частного обвинителя, гражданского ответчика, законные представители несовершеннолетнего подозреваемого и обвиняемого, лиц, в отношении которых ведется производство о применении принудительных мер медицинского характера);

в) участники, которые вовлекаются в сферу уголовного судопроизводства в связи с процессом доказывания (свидетель, эксперт, специалист, переводчик, понятой; «иные лица», чьи интересы могут быть затронуты в результате производимых процессуальных действий или принимаемых процессуальных решений, например, гражданин, в жилище которого производится обыск, сопровождаемый изъятием материальных ценностей; организация, на денежные средства которой в связи с проведением производства по уголовному делу наложен арест);

г) должностные лица, ведущие уголовное судопроизводство. Так, дознаватель вправе обжаловать указания, данные ему начальником органа дознания и прокурором, соответственно надзирающему прокурору и вышестоящему прокурору (ч. 4 ст. 41 УПК РФ); следователь вправе обжаловать указания, данные ему руководителем следственного органа по уголовному делу, вышестоящему руководителю следственного органа (ч. 3 ст. 39 УПК РФ). Субъектом права обжалования может быть и прокурор, который имеет право апелляционного и кассационного обжалования (ст. 354 УПК РФ).

Порядок заявления жалобы. Жалоба может быть устной и письменной. Как правило, специальных требований к ее форме нет. Исключение составляют

апелляционные и кассационные жалобы или представления прокурора, надзорные жалобы или представления, к содержанию которых законом установлен ряд требований.

В письменной жалобе должны содержаться сведения о заявителе, о том, кому она адресована, об органе или должностном лице, о его действии (бездействии) или решении, которые обжалуются.

Согласно ч. 2 ст. 18 УПК РФ при подаче жалобы участники уголовного судопроизводства могут использовать родной язык (иной язык), которым они владеют, а компетентные органы должны обеспечить им возможность при подаче жалобы бесплатно пользоваться услугами переводчика.

Устная жалоба заносится в специально составленный по этому поводу протокол. Если жалоба заявлена во время производства какого-либо следственного (иного процессуального) действия, то она должна быть занесена в протокол соответствующего действия (например, в протокол о производстве обыска или выемки, в протокол ознакомления обвиняемого (иного участника) с материалами уголовного дела).

Если на момент подачи жалобы или ее рассмотрения выяснится, что уголовное дело передано в суд с обвинительным заключением (актом, постановлением), жалоба направляется в этот суд и рассматривается при разрешении судьей вопроса о назначении судебного заседания и заявленных ходатайств в соответствии с требованиями ст. 228 УПК РФ.

Сроки, ограничивающие сроки подачи жалобы участниками уголовного судопроизводства, в законе четко не обозначены, за исключением срока обжалования приговора. Согласно ст. 356 УПК РФ срок обжалования приговора ограничен 10 сутками с момента провозглашения приговора, для осужденного этот срок исчисляется со дня вручения ему копии приговора.

Жалобы, подаваемые прокурору или в суд, могут быть принесены участником процесса непосредственно: по почте, телеграфом, через канцелярию прокуратуры и суда (заявляться в ходе приема граждан). В случае подачи жалобы, адресованной прокурору или суду, через орган дознания, дознавателя или следователя, администрацию места содержания лица под стражей или администрацию медицинского стационара, в который лицо помещено для производства судебной экспертизы, эти должностные лица обязаны направить ее адресату. Закон не устанавливает срока передачи такой жалобы прокурору или суду. Очевидно, что это должно быть сделано сразу же после ее поступления, поскольку предусмотренный законом срок для рассмотрения или разрешения жалобы исчисляется со дня ее получения. Таким днем следует считать день получения жалобы и любым должностным лицом, осуществляющим уголовное судопроизводство и уполномоченным принять жалобу (ст. 129 УПК РФ).

В силу ч. 1 ст. 11 УПК РФ гарантией реализации лицом права на принесение жалобы является обязанность должностных лиц, осуществляющих уголовное судопроизводство, разъяснять порядок обжалования при проведении процессуальных действий и принятии процессуальных решений и обеспечить возможность реализации этого права.

Порядок рассмотрения и разрешения жалоб. Субъектом рассмотрения жалоб являются руководитель следственного органа, прокурор (ст. 124 УПК РФ) и суд (ст. 125 УПК РФ).

Прокурор, на которого возложено осуществление надзора за исполнением законов органами дознания и предварительного следствия, в пределах своих полномочий рассматривает и разрешает любые жалобы, содержащие сведения о нарушении законов должностными лицами указанных органов (ст. 10 Федерального закона «О прокуратуре Российской Федерации»). Не могут быть объектом прокурорского надзора лишь те действия и решения дознавателя и следователя, которые были ими осуществлены на основании судебного решения. Вышестоящий прокурор рассматривает жалобы на действия (бездействие) и решения, принимаемые нижестоящим прокурором (ч. 4 ст. 124 УПК РФ).

Суд является субъектом рассмотрения жалоб на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, руководителя следственного органа и прокурора. Он рассматривает жалобы на постановления об отказе в возбуждении уголовного дела, о прекращении уголовного дела, на иные решения и действия (бездействие) перечисленных лиц, которые способны причинить ущерб конституционным правам и свободам участников процесса либо затруднить доступ гражданам к правосудию (ч. 1 ст. 125 УПК РФ).

Отказ компетентных органов и должностных лиц в приеме сообщения о преступлении может быть обжалован или прокурору, или в суд (ч. 5 ст. 144 УПК РФ). Такое же право предоставлено заявителю в случае отказа в возбуждении уголовного дела (ч. 5 ст. 148 УПК РФ).

Жалобы участников уголовного судопроизводства рассматриваются судом по месту производства предварительного расследования, однако, в случае удовлетворения заявления об отводе судьи, нескольких судей или всего состава суда жалобы вместе с уголовным делом передаются в производство другого судьи или другого состава суда в порядке, установленном УПК РФ (ч. 5 ст. 65). Судебные решения, а также действия (бездействие) суда могут быть обжалованы в вышестоящий суд в порядке апелляционного, кассационного или надзорного производства либо в порядке возобновления производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств (ст. 127 УПК РФ).

Процессуальный порядок рассмотрения жалобы прокурором и руководителем следственного органа включает проведение проверочных действий: изучение имеющихся материалов уголовного дела, получение объяснений от заявителя, дознавателя и следователя, начальника органа дознания и начальника следственного отдела.

При получении жалобы, адресованной прокурору, следователю и дознавателю надлежит направить ее адресату со всеми объяснениями и необходимыми документами, что не только сократит срок рассмотрения жалобы, избавив прокурора от истребования материалов, подтверждающих правомерность обжалуемых действий и решений, но и позволит следователю и дознавателю дать наиболее полные и всесторонние объяснения об обстоятельствах, изложенных в жалобе.

О всех поступивших жалобах уведомляется прокурор. О принесенных по делу жалобах и представлениях на приговор суда должны быть также уведомлены с направлением копий этих документов осужденный или оправданный, его защитник, обвинитель, потерпевший, гражданский истец, ответчик, их представители, если жалоба или представление затрагивают их интересы. Им разъясняется право подавать свои возражения на поданные жалобы и представления. Заявитель

вправе приложить дополнительные материалы, обосновывающие его жалобу, или просить прокурора истребовать дополнительные материалы из соответствующих организаций и учреждений.

В случае необходимости прокурор при рассмотрении жалобы сам может истребовать дополнительные материалы, в том числе отражающие ход и результаты оперативно-розыскной деятельности, посетить места содержания задержанных и заключенных под стражу.

По общему правилу принесенные жалобы не приостанавливают исполнение обжалуемого решения, если это не сочтет нужным сделать орган дознания, дознаватель, следователь, прокурор или судья.

Прокурор и руководитель следственного органа рассматривают жалобу в течение трех суток с момента ее поступления и до принятия по ней решения. В исключительных случаях, когда для проверки жалобы необходимо истребовать дополнительные материалы либо принять иные меры, закон допускает рассмотрение ее в срок до 10 дней. О рассмотрении жалобы свыше трех суток необходимо заблаговременно известить заявителя с указанием причин отсрочки. Дальнейшее продление срока рассмотрения жалобы недопустимо.

Жалобы, адресованные прокурору либо руководителю следственного органа, всегда рассматриваются ими лично. Эти лица обязаны проверить изложенные в жалобе обстоятельства и доводы. При необходимости они вправе вызвать заявителя для получения от него более полных и конкретных объяснений по поводу обстоятельств, изложенных в жалобе. Прокурор и руководитель следственного органа вправе получить необходимые объяснения от дознавателя, следователя, чьи действия (бездействие) или решение обжалуются.

По результатам проверки прокурор и руководитель следственного органа могут принять одно из двух решений:

- а) об удовлетворении жалобы (полном или частичном);
- б) об отказе в ее удовлетворении.

Признав необходимым удовлетворить жалобу, прокурор либо руководитель следственного органа должны отменить обжалуемое решение дознавателя или следователя либо дать указание о прекращении обжалуемого действия или, наоборот, о выполнении предусмотренных законом процессуальных действий (если жалоба подана на бездействие должностного лица).

При отказе в удовлетворении жалобы прокурор и руководитель следственного органа обязаны аргументировать мотивы такого решения, обосновывать его ссылками на нормы соответствующих законов, конкретные доказательства со ссылками на материалы уголовного дела.

Свое решение по жалобе прокурор и руководитель следственного органа оформляют постановлением. О принятом решении по жалобе и о дальнейшем порядке обжалования заявитель должен быть уведомлен незамедлительно. По просьбе заявителя ему на руки может быть выдана копия постановления прокурора либо, соответственно, руководителя следственного органа.

Жалобы, постановления прокурора либо руководителя следственного органа с принятыми по жалобам решениями, ответы прокуроров либо руководителей следственного органа заявителям приобщаются к материалам уголовного дела. Наличие в уголовном деле жалобы, надлежащим образом оформленной, помогает

суду принять правильное решение по вновь заявленным жалобам, способствует предупреждению необоснованных жалоб и, тем самым, умышленного затягивания уголовного судопроизводства.

Правовую базу обжалования в суд действий и решений государственных органов и должностных лиц составляет ст. 46 Конституции Российской Федерации, а правовую базу обжалования решений, принимаемых при досудебном производстве, – положения и нормы международного права, которые в силу ч. 4 ст. 15 Конституции Российской Федерации являются составной частью российской правовой системы.

Предметом обжалования при досудебном производстве являются два вида действий и решений органов предварительного расследования (дознателя, органа дознания, следователя). Первая группа – решения, обжалование в суд которых прямо предусмотрено в УПК РФ, а именно: постановления об отказе в возбуждении уголовного дела (ч. 1 ст. 125, ч. 5 ст. 148 УПК РФ) и о прекращении уголовного дела (ч. 1 ст. 125 УПК РФ). В суд может быть подана жалоба и на отказ в приеме сообщения о преступлении (ч. 5 ст. 144 УПК РФ). Установление права обжалования в суд именно этих процессуальных решений обусловлено тем, что они влекут прекращение уголовно-процессуальных отношений, препятствуют дальнейшему производству по делу и могут существенно ограничить права и законные интересы граждан.

Вторую группу составляют иные действия (бездействие) и решения должностных лиц, осуществляющих уголовное судопроизводство, которые способны причинить ущерб конституционным правам и свободам участников уголовного судопроизводства либо затруднить доступ граждан к правосудию.

Конституция Российской Федерации предусматривает широкий перечень прав и свобод человека и гражданина (ст.ст. 17-54), непосредственно или косвенно реализуемых в сфере уголовного судопроизводства. Очевидно, что затруднить доступ к правосудию способно любое действие или решение должностного лица, осуществляющего досудебное производство. На этом основании в порядке ст. 125 УПК РФ в суд могут быть обжалованы любые действия и решения дознавателя, следователя и прокурора, если заявитель полагает, что они затрагивают его конституционные права и свободы, и приведет необходимые доводы в обоснование этого утверждения.

Территориальная подсудность жалоб на решения и действия дознавателя, следователя, прокурора определяется местом проведения предварительного расследования. Чаще всего им является место совершения деяния, содержащего признаки состава преступления (ч. 1 ст. 152 УПК РФ). После окончания предварительного расследования уголовное дело подлежит рассмотрению судом по месту совершения преступления (ч. 1 ст. 32 УПК РФ), то есть тем же судом, который ранее рассматривал жалобу. Рассмотрение судьей жалобы на действия и решения, принятые в ходе досудебного производства, не является основанием для отвода судьи при разрешении дела по существу.

Жалобы, поданные в порядке ст. 125 УПК РФ, рассматриваются в соответствии с ч. 3 ст. 125 УПК РФ в районном суде или военном суде соответствующего уровня (гарнизонном военном суде) судьей единолично.

Принесение жалобы, как правило, не приостанавливает производство действия и исполнение решения (см. ч. 7 ст. 125 УПК РФ). Право приостановления

исполнения обжалованных действий и решений с учетом доводов, приведенных в жалобе, принадлежит органу дознания, дознавателю, следователю, прокурору. Приостановление или отмена обжалуемого решения не устраняет обязанности указанных лиц направить жалобу на рассмотрение суда.

Жалоба рассматривается судьей не позднее пяти суток со дня ее поступления (ч. 3 ст. 125 УПК РФ). В течение этого срока судья должен уведомить (телефонограммой или извещением) дознавателя, следователя, прокурора о поступлении жалобы, о необходимости представления ими объяснений, а также материалов, подтверждающих законность и обоснованность обжалованных действий и решений.

В законе нет четкого перечня документов, представляемых судье дознавателем, следователем, прокурором в подтверждение законности и обоснованности обжалуемых действий и решений. Очевидно, что материалы должны убедительно свидетельствовать о законности и обоснованности произведенного действия и принятого решения, а их представление в суд не должно отрицательно влиять на установление истины по делу.

Рассмотрение жалобы осуществляется судьей в открытом судебном заседании. Судебная процедура тем и отличается от административной, что рассмотрение дела происходит на основе состязательности сторон, с обеспечением им равных процессуальных прав. Этот принцип применим и к разрешению судом жалоб, с учетом того, что судебная проверка в этих случаях проводится в стадии досудебного производства, когда следует принимать во внимание необходимость сохранения тайны следствия.

В соответствии с ч. 3 ст. 125 УПК РФ в судебном заседании при рассмотрении жалобы участвуют заявитель, а также его защитник, законный представитель или представитель, при условии, что они уже участвуют в деле. Однако, если лицо одновременно с подачей жалобы заявляет ходатайство об участии в судебной проверке защитника, законного представителя или представителя, ранее не принимавших участие в уголовном деле, необходимо принять меры к обеспечению их участия в судебном заседании.

В рассмотрении жалобы судьей участвует прокурор. Закон предусматривает участие при рассмотрении жалобы и иных лиц, чьи интересы непосредственно затрагиваются обжалуемым действием (бездействием) или решением, в качестве которых могут выступать должностные лица, действия и решения которых обжалуются, участники уголовного судопроизводства, имеющие противоположный процессуальный интерес, свидетели и т.п.

Суд должен принять меры к своевременному извещению лиц о времени и месте рассмотрения жалобы. Если, несмотря на это, извещенные лица не явились в судебное заседание и не настаивают на рассмотрении жалобы с их участием, препятствий для рассмотрения судом жалобы нет.

В условиях состязательности стороны должны обладать равным объемом процессуальных прав, поэтому судья обязан разъяснить явившимся в судебное заседание лицам их правовой статус, права и обязанности.

При рассмотрении в суде жалоб участники процесса имеют право: обосновывать жалобу; давать объяснения; представлять доказательства; заявлять ходатайства, относящиеся к предмету жалобы; заявлять отводы; защищать свои права

и законные интересы любыми другими средствами и способами, не противоречащими закону. Однако, отметим, что закон не устанавливает права участников рассмотрения жалобы знакомиться с материалами, предоставляемыми в суд в подтверждение законности и обоснованности процессуальных решений и действий.

Рассмотрение жалобы осуществляется в ревизионном порядке: суд не связан доводами, приведенными в жалобе, и обязан всесторонне проверить законность и обоснованность обжалуемого действия или решения.

В случае обнаружения судьей при проверке правомерности действий и решений дознавателя, следователя и прокурора нарушений закона, ущемляющих права участников процесса, он выносит об этом частное постановление в адрес прокурора, осуществляющего надзор за проведением расследования.

Если в результате рассмотрения жалобы судья примет решение о ее удовлетворении, то в постановлении он не только признает действие (бездействие) или решение соответствующих должностных лиц незаконным или необоснованным, но и обязывает их устранить допущенное нарушение.

Направление копии постановления судьи, принятого по жалобе, заявителю и прокурору (ч. 6 ст. 125 УПК РФ) предоставляет им возможность обжаловать его в кассационном порядке (глава 47.1 УПК РФ) и в порядке надзора (глава 48.1 УПК).

В соответствии со ст. 127 УПК РФ жалобы и представления на приговоры, определения и постановления судов первой и апелляционной инстанций, а также на представления и судебные решения, принимаемые в ходе досудебного производства по уголовному делу, подаются и рассматриваются в порядке, установленном главами 45.1 и 47.1 (в апелляционном и кассационном порядке). Жалобы и представления на судебные решения, вступившие в законную силу, подаются и рассматриваются в порядке, установленном главами 48.1 и 49 УПК РФ, то есть в надзорном порядке и в порядке возобновления производства ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств.

Статья 125.1 УПК РФ предусматривает некоторые особенности рассмотрения судом жалоб на постановление дознавателя, следователя, руководителя следственного органа или прокурора о прекращении уголовного дела или уголовного преследования по основаниям, предусмотренным ч. 2 ст. 24 или ч. 3 ст. 27 УПК РФ.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Что такое «процессуальный документ», каковы виды процессуальных документов?
2. Раскройте понятие «протокол», какова классификация протоколов как вида процессуальных документов?
3. Каков порядок исчисления процессуальных сроков месяцами?
4. Каков порядок заявления и разрешения ходатайств в уголовном судопроизводстве?
5. Какие участники уголовного процесса являются субъектами рассмотрения и разрешения жалоб?
6. Каковы сроки рассмотрения жалоб и какие решения могут быть приняты по результатам их рассмотрения?
7. Что такое «процессуальные издержки» и каков порядок их взыскания?

Глава 8.

РЕАБИЛИТАЦИЯ И ИНОЕ ВОЗМЕЩЕНИЕ ВРЕДА

В результате изучения данной главы обучающийся должен:

***Знать:** понятие и сущность реабилитации в уголовном процессе России; виды возмещаемого вреда в рамках уголовного судопроизводства; понятие, виды и структура возмещения иска при реабилитации в уголовно-процессуальном праве.*

***Уметь:** применять уголовно-процессуальный закон при решении вопроса о реабилитации лиц и возмещении вреда реабилитируемому.*

***Владеть знаниями:** о видах возмещаемого вреда в рамках уголовного судопроизводства.*

***Ключевые термины:** реабилитация в уголовном процессе; возмещение морального вреда; гражданский иск; уголовно-процессуальная реституция.*

8.1. Понятие реабилитации в уголовном судопроизводстве и основания возникновения права на реабилитацию

Реабилитация – порядок восстановления прав и свобод лица, незаконно или необоснованно подвергнутого уголовному преследованию, и возмещения причиненного ему вреда (п. 34 ст. 5 УПК РФ). На этапе досудебного и судебного разбирательства должностные лица процессуальных органов могут совершать ошибки, которые причиняют вред физическим и юридическим лицам, в связи с чем, законодательство Российской Федерации предусматривает восстановление прав граждан (юридических лиц), которым был причинен вред в ходе уголовного преследования, применения мер процессуального принуждения или осуждения. Межотраслевой правовой многоступенчатый институт реабилитации в уголовном судопроизводстве представляет собой совокупность однородных юридических норм, которые регламентируют: основания возникновения и признания права на реабилитацию; виды вреда, подлежащего возмещению, в том числе и юридическим лицам; порядок обжалования решения о производстве выплат и восстановления иных прав реабилитированного. Специфика возмещения вреда реабилитированному заключается в том, что возмещение производится государством, то есть за счет казны Российской Федерации, в полном объеме независимо от вины органа дознания, следователя, прокурора и суда. Вред реабилитированному возмещается только из федерального казначейства. В силу ст. 1071 ГК в случаях, когда причиненный вред подлежит возмещению за счет казны РФ, от ее имени выступает Министерство финансов РФ. В соответствии с ч. 3 ст. 1081 ГК государство в случае возмещения им вреда, причиненного должностным лицом органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры или суда, имеет право регресса к этому лицу, если его вина установлена приговором суда, вступившим в законную силу, то есть если вред был причинен в результате совершения преступления. Согласно ч. 1 ст. 133 УПК РФ право на реабилитацию содержит три составляющих: 1) право на возмещение имущественного вреда; 2) право на устранение последствий морального вреда; 3) право на восстановление в трудовых, пенсионных, жилищных и иных правах. Закон предусматривает неодинаковый порядок возмещения различных видов вреда и восстановления в иных правах (см. ст. 135-139 УПК РФ).

Уголовное преследование – процессуальная деятельность, осуществляемая стороной обвинения в целях изобличения подозреваемого, обвиняемого в совершении преступления (п. 55 ст. 5 УПК РФ).

Субъектами реабилитации, согласно ч. 2, 2.1 и 3 ст. 133 УПК РФ, являются:

1. Подсудимый, в отношении которого вынесен оправдательный приговор по любому из оснований, указанных в ч. 2 и 8 ст. 302 УПК РФ (например, не установлено событие преступления, подсудимый не причастен к совершению преступления, в деянии подсудимого нет признаков преступления).

2. Подсудимый, уголовное преследование в отношении которого прекращено в связи с отказом государственного или частного обвинителя от обвинения. В ходе судебного разбирательства государственный обвинитель вправе отказаться от обвинения в порядке ч. 7 ст. 246 УПК РФ. По уголовным делам частного обвинения неявка потерпевшего без уважительных причин влечет за собой прекращение уголовного дела по основанию, предусмотренному п. 2 ч. 1 ст. 24 УПК РФ (ч. 3 ст. 249 УПК РФ). Прекращение уголовного дела в судебном заседании происходит по п. 2 ст. 254 УПК РФ.

3. Подозреваемый или обвиняемый, уголовное преследование в отношении которого прекращено: за отсутствием события преступления (п. 1 ч. 1 ст. 24 УПК РФ); за отсутствием в деянии состава преступления (п. 2 ч. 1 ст. 24 УПК РФ); за отсутствием заявления потерпевшего по делам частного и публичного обвинения (п. 5 ч. 1 ст. 24 УПК РФ); за отсутствием согласия суда на возбуждение уголовного дела или на привлечение в качестве обвиняемого члена Совета Федерации и депутата Государственной Думы, Генерального прокурора, судьи Конституционного Суда, Верховного Суда, Высшего Арбитражного Суда РФ, судьи федерального суда общей юрисдикции и федерального арбитражного суда, иных судей, депутата законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта Федерации, следователя, адвоката, прокурора (п. 6 ч. 1 ст. 24 УПК РФ); ввиду непричастности подозреваемого или обвиняемого к совершению преступления (п. 1 ч. 1 ст. 27 УПК РФ); ввиду наличия в отношении подозреваемого или обвиняемого вступившего в законную силу приговора по тому же обвинению либо определения суда или постановления судьи о прекращении уголовного дела по тому же обвинению (п. 4 ч. 1 ст. 27 УПК РФ); ввиду наличия в отношении подозреваемого или обвиняемого неотмененного постановления органа дознания, следователя или прокурора о прекращении уголовного дела по тому же обвинению либо об отказе в возбуждении уголовного дела (п. 5 ч. 1 ст. 27 УПК РФ); ввиду отказа Государственной Думы Федерального Собрания РФ в даче согласия на лишение неприкосновенности Президента РФ, прекратившего исполнение своих полномочий, и (или) отказа Совета Федерации в лишении неприкосновенности данного лица (п. 6 ч. 1 ст. 27 УПК РФ).

4. Осужденный – в случаях полной или частичной отмены вступившего в законную силу обвинительного приговора суда и прекращения уголовного дела ввиду его непричастности к совершению преступления (п. 1 ч. 1 ст. 27 УПК РФ) или за отсутствием события преступления (п. 1 ч. 1 ст. 24 УПК РФ); за отсутствием в деянии состава преступления (п. 2 ч. 1 ст. 24 УПК РФ); в связи с истечением сроков давности уголовного преследования (п. 3 ч. 1 ст. 24 УПК РФ); в связи со смертью лица, за исключением случаев, когда производство по уголовному делу

необходимо для реабилитации умершего (п. 4 ч. 1 ст. 24 УПК РФ); за отсутствием заявления потерпевшего по делам частного и частно-публичного обвинения (п. 5 ч. 1 ст. 24 УПК РФ); в связи с отсутствием согласия суда на возбуждение уголовного дела или на привлечение в качестве обвиняемого члена Совета Федерации и депутата Государственной Думы, Генерального прокурора, судьи Конституционного Суда, Верховного Суда, Высшего Арбитражного Суда РФ, судьи федерального суда общей юрисдикции и федерального арбитражного суда, иных судей, депутата законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта Федерации, следователя, адвоката, прокурора (п. 6 ч. 1 ст. 24 УПК РФ). Для реабилитации этих лиц необходимо «решение суда апелляционной инстанции (приговор), вынесенное в соответствии с п. 2 ч. 3 ст. 367 УПК, суда кассационной инстанции (определение), вынесенное в соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 378 УПК РФ или суда надзорной инстанции (определение или постановление), вынесенное в соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 408 УПК РФ».

5. Лицо, к которому были применены принудительные меры медицинского характера – в случае отмены незаконного или необоснованного постановления суда о применении данной меры. Принудительные меры медицинского характера предусмотрены гл. 15 УК РФ и 51 УПК РФ.

6. Лицо, указанное в пунктах 1-4 ч.2 ст. 133 УПК РФ, по уголовным делам частного обвинения, если уголовное дело было возбуждено в соответствии с ч. 4 ст. 20 УПК РФ, а также осужденные по уголовным делам частного обвинения, возбужденным судом в соответствии со ст. 318 УПК РФ, в случаях полной или частичной отмены обвинительного приговора суда и оправдания осужденного либо прекращения уголовного дела или уголовного преследования по основаниям, предусмотренным п. 1, 2 и 5 ч. 1 ст. 24 УПК РФ и п. 1, 4 и 5 ч.1 ст. 27 УПК РФ.

7. Любое лицо, незаконно подвергнутое мерам процессуального принуждения в ходе производства по уголовному делу. В соответствии со ст. 133 УПК РФ основаниями возникновения права на реабилитацию, в том числе права на возмещение вреда, являются:

- а) осуществление уголовного преследования, которое представляет собой процессуальную деятельность, выполняемую стороной обвинения в целях изобличения подозреваемого, обвиняемого в совершении преступления (п. 55 ст. 5 УПК РФ);
- б) незаконное применение к любому лицу мер процессуального принуждения в ходе производства по уголовному делу (ч. 3 ст. 133 УПК РФ).

Меры процессуального принуждения регламентируются разделом IV УПК РФ, к ним относятся: задержание подозреваемого, меры пресечения, иные меры процессуального принуждения (обязательство о явке, привод, временное отстранение от должности, наложение ареста на имущество, денежное взыскание). Учитывая приоритет прав человека перед правами государства (ст. 2 и 18 Конституции РФ), судебная практика толкует положения ч. 3 ст. 133 УПК РФ расширительно как по кругу лиц, так и по видам мер принуждения. В соответствии с этой нормой право на возмещение вреда предоставляется даже обвиняемому (вне зависимости от признания результатов его уголовного преследования обоснованным или необоснованным), например, при отмене примененной в отношении него меры пресечения в виде заключения под стражу в связи с переквалификацией содеянного,

по которой данная мера пресечения применяться не могла. Несмотря на то, что в гл. 4 УПК РФ среди мер принуждения не названы такие принудительные меры, как обыск в жилище, выемка и другие следственные действия, осуществляемые в принудительном порядке, причиненный незаконным их производством вред также подлежит возмещению. Тем более, когда такой вред причиняется «посторонним» лицам, в отношении которых уголовное преследование не осуществляется.

В уголовно-процессуальном законодательстве (ч. 4 ст. 133 УПК РФ) предусматривается, что право на реабилитацию отсутствует, когда примененные в отношении лица меры процессуального принуждения или постановленный обвинительный приговор отменены или изменены ввиду: а) издания акта об амнистии; б) истечения сроков давности; в) недостижения возраста, с которого наступает уголовная ответственность; г) отставания несовершеннолетнего, достигшего возраста уголовной ответственности, в психическом развитии, не связанного с психическим расстройством, которое не позволило ему в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) и руководить ими в момент совершения деяния, предусмотренного уголовным законом; д) принятия закона, устраняющего преступность или наказуемость деяния, за исключением случаев вынесения судом постановления, предусмотренного п. 1 ч. 3 ст. 125.1 УПК РФ. Важно подчеркнуть, что право на возмещение вреда возникает не только в случае, когда в отношении реабилитированного совершались действия и принимались решения, признанные незаконными или необоснованными, но и в случае, если вред был причинен в результате законных и обоснованных на момент своего производства действий, которые, однако, были связаны с напрасным уголовным преследованием.

8.2. Процессуальный порядок реабилитации в уголовном судопроизводстве

Право на реабилитацию, может возникать при наличии следующих условий: 1) вынесение оправдательного приговора; 2) прекращение уголовного преследования в связи с отказом государственного или частного обвинителя от обвинения; 3) прекращение уголовного преследования; 4) полная или частичная отмена вступившего в законную силу обвинительного приговора суда и прекращение уголовного дела в связи с непричастностью подсудимого к совершению преступления или по любому другому основанию, предусмотренному п. 1-6 ч. 1 ст. 24 УПК РФ; 5) отмена незаконного или необоснованного постановления суда о применении принудительной меры медицинского характера. Право на возмещение ущерба возникает лишь в случае полной реабилитации лица, то есть когда дело прекращено полностью, а не в какой-либо части. В соответствии с ч. 5 ст. 133 УПК РФ в иных случаях вопросы, связанные с возмещением вреда, разрешаются в порядке гражданского судопроизводства. К иным случаям можно отнести незаконные действия адвоката, эксперта или следователя при производстве им обыска и т.д. Такие гражданско-правовые отношения регламентируются ст. 1069, 1070 и другими статьями ГК РФ. Порядок и условия реабилитации, предусмотренные гл. 18 УПК РФ, не распространяются на жертв политических репрессий. Реабилитацию последних регулируют специальные нормативные акты. Исходя из положений Конституции РФ о праве каждого на возмещение государством вреда, причиненного

незаконными действиями (или бездействием) органов государственной власти или их должностных лиц, право на реабилитацию имеет не только лицо, уголовное преследование в отношении которого прекращено по основаниям, предусмотренным ч. 2 ст. 133 УПК РФ, по делу в целом, но и лицо, уголовное преследование в отношении которого прекращено по указанным основаниям по части предъявленного ему самостоятельного обвинения (так называемая частичная реабилитация), например, при прекращении уголовного дела за отсутствием состава преступления, предусмотренного ст. 105 УК РФ, при обвинении в убийстве и краже. Должностные лица признают за оправданным либо лицом, в отношении которого прекращено уголовное преследование, право на реабилитацию (ч. 1 ст. 134 УПК РФ). В этих актах органы и должностные лица отдельным пунктом должны указать, что лицо имеет право на реабилитацию.

Кроме признания права на реабилитацию, суд, прокурор, следователь, орган дознания, дознаватель обязаны разъяснить гражданину порядок возмещения вреда, связанного с уголовным преследованием: а) в какие органы и в какие сроки он вправе обратиться для подробного расчета подлежащих выплате сумм; б) какими органами и в какой последовательности будут осуществляться выплаты или действия по восстановлению иных нарушенных прав. В соответствующем извещении разъясняется право на возмещение различных видов вреда, на восстановление в трудовых, пенсионных, жилищных и иных правах, указываются конкретные органы, в которые гражданин может обратиться с требованием о возмещении того или иного вида вреда, а также сроки реализации данного права. Так, например, определив размер возмещения вреда, судья не позднее месяца со дня поступления требования выносит постановление о производстве выплат, копию которого направляет реабилитированному, а в случае его смерти – наследникам, близким родственникам, родственникам или иждивенцам. При этом суд, рассматривающий требования реабилитированного о возмещении вреда или восстановлении его в правах в порядке гл. 18 УПК РФ, вправе удовлетворить их или отказать в их удовлетворении полностью либо частично в зависимости от доказанности указанных требований представленными сторонами и собранными судом доказательствами. Постановление судьи о производстве выплат, возврате имущества может быть обжаловано в апелляционном, кассационном и надзорном порядке (ст. 137 УПК РФ). В части требований, оставленных судом без рассмотрения, реабилитированный вправе обратиться в суд в порядке гражданского судопроизводства.

8.3. Понятие и значение гражданского иска в уголовном судопроизводстве

Конституция РФ (ст. 46) гарантирует каждому судебную защиту гражданских прав. В случае нарушения имущественных прав гражданина непосредственно преступными действиями, заявленный им гражданский иск может быть рассмотрен совместно с уголовным делом. Предъявление гражданского иска является одним из самых эффективных способов защиты гражданско-правовых интересов физических и юридических лиц в уголовном процессе. Другими способами возмещения ущерба в уголовном процессе являются: а) **уголовно-процессуальная реституция** (ст. 81, 82, 309 УПК РФ) – это *восстановление в уголовном деле материального положения лица, пострадавшего от преступления, посредством возвращения ему в порядке,*

указанном в законе, вещественных доказательств, а при необходимости – предметов того же рода или уплаты их стоимости, если это возможно без ущерба для производства по делу»; б) добровольное возмещение ущерба – возмещение (по собственной инициативе) обвиняемым или иным лицом, несущим материальную ответственность за действия обвиняемого, имущественного и морального вреда, причиненного преступлением физическому или юридическому лицу в денежной или иной форме. Государство, владея исключительным правом на уголовное преследование граждан, совершивших преступления, вместе с тем принимает на себя юридическую обязанность обеспечить восстановление имущественного положения физического или юридического лица, понесшего ущерб от преступного посягательства. Оно «обеспечивает потерпевшим доступ к правосудию и компенсацию причиненного ущерба». Гражданским истцом, в соответствии с ч. 1 ст. 44 УПК РФ, является физическое или юридическое лицо, предъявившее требование о возмещении имущественного вреда, при наличии оснований полагать, что данный вред причинен ему непосредственно преступлением. Решение о признании гражданским истцом оформляется определением суда или постановлением судьи, прокурора, следователя, дознавателя. Гражданский истец может предъявить гражданский иск и для имущественной компенсации морального вреда. Гражданский иск в уголовном процессе – это заявленное в ходе досудебного производства по уголовному делу требование о возмещении имущественного вреда и имущественной компенсации морального вреда, причиненных преступлением физическому или юридическому лицу, и адресованное этим лицом (его законными представителями, прокурором) обвиняемому или иным лицам, несущим материальную ответственность за действия обвиняемого. Рассмотрение гражданского иска в рамках уголовного судопроизводства позволяет более эффективно восстанавливать права лица, которому преступлением причинен вред.

При предъявлении гражданского иска гражданский истец освобождается от уплаты государственной пошлины (ч. 2 ст. 44 УПК РФ). Рассмотрение гражданского иска совместно с уголовным делом способствует экономии процессуальных средств, позволяет использовать более эффективные способы обеспечения иска и скорейшего его рассмотрения.

8.4. Предмет гражданского иска в уголовном судопроизводстве

Предметом иска в уголовном процессе является требование гражданского истца о возмещении преступником материального ущерба, который был причинен преступлением. Сам гражданский иск в уголовном процессе может быть разрешен при его предъявлении только тогда, когда действия обвиняемого, которыми был причинен материальный ущерб, содержат признаки состава преступления. Предметом гражданского иска является обращенное к суду требование истца к обвиняемому (гражданскому ответчику) о принудительной передаче вещи или денег в качестве возмещения за вред, причиненный преступлением. Основание гражданского иска составляют юридические факты, которые приводят к возникновению правоотношения между истцом и обвиняемым (гражданским ответчиком). Именно на этих юридических фактах базируются требования истцов. Такими фактами в рамках уголовного судопроизводства являются: совершение преступления; наличие имущественного и морального вреда, причиненного истцу; причинная связь между совершенным

общественно опасным деянием и наступившим в результате его совершения общественно опасным последствием в виде материального и морального вреда. Физическому лицу может быть причинен моральный, физический и имущественный вред. У юридического же лица в результате совершения преступления может пострадать только его имущество и деловая репутация (ч. 1 ст. 42 УПК РФ). Физический вред выражается в лишении жизни, причинении вреда здоровью человека различной степени тяжести. Законодательство предусматривает, что средства, затраченные на стационарное лечение граждан в случаях причинения вреда их здоровью в результате умышленных преступных действий (за исключением причинения вреда при превышении пределов необходимой обороны или в состоянии внезапно возникшего сильного душевного волнения, вызванного неправомерными действиями потерпевшего), подлежат взысканию в доход государства с лиц, осужденных за эти преступления – по искам лечебных учреждений или прокурора. Суд не наделяется правом «в отсутствие предъявленного гражданского иска по собственной инициативе, без выяснения позиций сторон и без соблюдения принципов состязательности разрешить вопрос о возмещении материального ущерба, причиненного преступлением...».

Имущественный вред выражается в том, что в результате совершения преступления уменьшается объем имущественных благ гражданина, предприятия, учреждения. Такой вред чаще всего причиняется преступлениями в сфере экономики. Гражданский иск может быть предъявлен после возбуждения уголовного дела и до окончания судебного следствия при разбирательстве данного уголовного дела в суде первой инстанции (ч. 2 ст. 44 УПК РФ). Это связано с необходимостью установить основания и размеры вреда и суммы возмещения, в том числе путем проведения следственных и процессуальных действий.

Если гражданский иск не был предъявлен в уголовном процессе или он остался без рассмотрения, то лицо имеет право предъявить такой иск в порядке гражданского судопроизводства (ч. 3 ст. 250 УПК РФ). Условием рассмотрения гражданского иска совместно с уголовным делом должна являться причинная связь между преступлением, совершенным обвиняемым (подсудимым), и причиненным потерпевшему материальным ущербом. Если в ходе предварительного расследования не будет установлено такой причинной связи, то заявителю должно быть отказано в признании его гражданским истцом. Если по какой-то причине заявитель все же ошибочно будет признан гражданским истцом, то такой гражданский иск должен быть устранен из дела, а при вынесении приговора его должны оставить без рассмотрения. В ч. 3 ст. 44 УПК РФ закреплено право прокурора и законных представителей предъявлять гражданский иск в защиту интересов несовершеннолетних, лиц, признанных недееспособными либо ограниченно дееспособными, в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством, лиц, которые по иным причинам не могут сами защищать свои права и законные интересы; право на предъявление такого иска в защиту интересов государства представлено прокурору. Гражданин или юридическое лицо вправе отказаться от предъявленного им гражданского иска. До принятия отказа от гражданского иска дознаватель, следователь, прокурор, суд разъясняет гражданскому истцу, что это приведет к прекращению производства по иску. Отказ от гражданского иска может быть заявлен гражданским истцом в любой момент производства по уголовному делу,

но до удаления суда в совещательную комнату для постановления приговора (п. 11 ч. 4 и ч. 5 ст. 44 УПК РФ).

Доказывание гражданского иска в уголовном процессе следует рассматривать с двух сторон. Во-первых, по сравнению с доказыванием иска в гражданском и арбитражном процессах. Во-вторых, по сравнению с доказыванием остальных обстоятельств, подлежащих доказыванию по уголовному делу. Естественно, что процесс доказывания гражданского иска в уголовном процессе имеет свои особенности. Так, предмет доказывания, кроме установления характера и размера вреда, причиненного преступлением, может быть расширен при необходимости установления лица, который должен быть признан гражданским истцом или гражданским ответчиком, включая вопрос об их процессуальной правоспособности и дееспособности. В ряде случаев требуется установить имущественное положение обвиняемого или гражданского ответчика. Средством обеспечения гражданского иска и возмещения вреда, причиненного преступлением, является наложение ареста на имущество и ценные бумаги (ст. 115 и 116 УПК РФ). В соответствии со ст. 230 УПК РФ судья (при поступлении к нему уголовного дела) по ходатайству потерпевшего, гражданского истца или их представителей либо прокурора вправе вынести постановление о принятии мер по обеспечению возмещению вреда, причиненного преступлением, либо возможной конфискации имущества. Исполнение указанного постановления возлагается на судебных приставов-исполнителей. Гражданский иск в защиту интересов несовершеннолетних, лиц, признанных недееспособными либо ограниченно дееспособными в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством, лиц, которые по иным причинам не могут сами защищать свои права и законные интересы, может быть предъявлен их законными представителями или прокурором, а в защиту интересов государства – только прокурором. Согласно ч. 1 ст. 11 УПК РФ суд обязан разъяснять обвиняемому, потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику, а также другим участникам уголовного судопроизводства их права, обязанности и ответственность и обеспечивать возможность осуществления этих прав. В кассационном или надзорном порядке может быть принято решение об отмене приговора в части гражданского иска, о его изменении в этой части или оставлении без изменения.

Допущение гражданского иска к рассмотрению в уголовном процессе имеет большое значение. Оно способствует оперативности и экономичности решения вопроса о возмещении имущественного вреда, причиненного преступлением, о компенсации морального вреда, причиненного им, а также делает излишним повторное исследование по сути тех же – необходимых для разрешения уголовного дела – обстоятельств и в порядке гражданского судопроизводства; служит тому, чтобы пострадавший от преступления не был вынужден дважды участвовать в процессе: в порядке уголовного и гражданского судопроизводства. Гражданский иск в уголовном процессе – правовое средство устранения тех противоправных последствий, которые повлекло совершение преступления.

8.5. Процессуальный порядок заявления, доказывания, обеспечения и разрешения гражданского иска

Гражданский иск в уголовном деле может быть предъявлен после его возбуждения и до окончания судебного следствия при рассмотрении и разрешении

уголовного дела в суде первой инстанции (ст. 44 УПК РФ). Важно заметить, что гражданский иск может быть заявлен в указанных временных пределах в суде апелляционной инстанции в связи с тем, что рассмотрение и разрешение уголовного дела в этой инстанции является новым судебным разбирательством. Окончательно гражданский иск в уголовном процессе разрешается судом.

Суд вправе рассмотреть гражданский иск в отсутствие гражданского истца, если:

- а) об этом ходатайствует истец или его представитель;
- б) гражданский иск поддерживает прокурор;
- в) подсудимый полностью согласен с предъявленным гражданским иском (ч. 2 ст. 250 УПК РФ).

В остальных случаях суд при неявке гражданского иска или его представителя вправе оставить гражданский иск без рассмотрения. В этом случае за гражданским истцом сохраняется право предъявить иск в порядке гражданского судопроизводства (ч. 3 ст. 250 УПК РФ).

В соответствии с п. 10, 11 и 12 ч. 1 ст. 299 УПК РФ при постановлении приговора суд, в частности, решает вопросы:

- а) подлежит ли удовлетворению гражданский иск, в чью пользу и в каком размере;
- б) как поступить с имуществом, на которое наложен арест для обеспечения гражданского иска или возможной конфискации;
- в) как поступить с вещественными доказательствами.

В п. 15 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 ноября 2016 г. № 1 «О судебном приговоре»⁸⁸ отмечено, что суд обязан привести в приговоре мотивы, обосновывающие полное или частичное удовлетворение иска либо отказ в нем, указать с приведением соответствующих расчетов размеры, в которых удовлетворены требования истца, и закон, на основании которого разрешен гражданский иск. При удовлетворении гражданского иска, предъявленного несколькими подсудимым, в приговоре надлежит указать, какие конкретно суммы подлежат взысканию с них солидарно и какие – в долевом порядке.

В соответствии с ч. 2 ст. 306 УПК РФ суд отказывает в удовлетворении гражданского иска:

- а) при постановлении оправдательного приговора;
- б) при прекращении уголовного дела за отсутствием события преступления (п. 1 ч. 1 ст. 24 УПК РФ);
- в) при прекращении уголовного преследования в связи с непричастностью подозреваемого или обвиняемого к совершению преступления (п. 1 ч. 1 ст. 24 УПК РФ).

Суд оставляет гражданский иск без рассмотрения при прекращении уголовного дела и уголовного преследования по всем другим основаниям, предусмотренным ст. 24 и 27 УПК РФ.

В ч. 2 ст. 309 УПК РФ предусматривается, что если для определения суммы иска необходимы дополнительные расчеты, проведение которых требует отложения

⁸⁸ О судебном приговоре: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 ноября 2016 г. № 55 // Российская газета. 2016. № 277.

судебного разбирательства, суд может признать за гражданским истцом право на удовлетворение гражданского иска и передать вопрос о размере возмещения гражданского иска для рассмотрения в порядке гражданского судопроизводства. Прекращение производства по гражданскому иску в уголовном процессе по мотиву отказа от него лишает гражданского истца права на предъявление иска в порядке гражданского судопроизводства к тому же лицу по тому же предмету и основанию. В случаях, когда ущерб причинен совместными действиями подсудимого и другого лица, в отношении которого уголовное дело было прекращено по нереабилитирующим основаниям, суд возлагает на подсудимого обязанность возместить материальный ущерб в полном объеме и разъясняет гражданскому истцу право предъявить в порядке гражданского судопроизводства к лицам, уголовное дело в отношении которых было прекращено, иск о возмещении ущерба солидарно с осужденным. В случае если материальный ущерб причинен подсудимым совместно с другим лицом, в отношении которого уголовное дело было выделено в отдельное производство, суд возлагает обязанность по возмещению ущерба в полном размере на подсудимого. При вынесении в последующем обвинительного приговора в отношении лица, уголовное дело о котором было выделено в отдельное производство, суд вправе возложить на него обязанность возместить ущерб солидарно с ранее осужденным. Следует отметить, что участие в уголовном судопроизводстве гражданского истца и гражданского ответчика, несмотря на выполнение ими побочной процессуальной функции, играет важную роль в области возмещения материального и компенсации морального вреда, причиненного преступлением.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Дайте понятие реабилитации.
2. Перечислите законодательные и иные акты, регламентирующие реабилитацию, и дайте им общую характеристику.
3. Опишите эволюцию института реабилитации лиц, подвергавшихся незаконному уголовному преследованию (привлечению к уголовной ответственности).
4. Какими процессуальными документами должно подтверждаться право на реабилитацию?
5. Какие виды вреда подлежат возмещению (устранению) при реабилитации?
6. Как должны извещаться граждане об их реабилитации и о порядке реализации их прав, связанных с реабилитацией?
7. Опишите основные особенности возмещения имущественного вреда, причиненного незаконным уголовным преследованием: объем возмещаемого вреда, учет вины его причинителя и источник покрытия расходов по возмещению.
8. Назовите органы, уполномоченные разрешать вопросы, связанные с возмещением имущественного вреда; дайте общую характеристику их полномочий.
9. В чем особенности компенсации морального вреда, причиненного незаконными действиями правоохранительных органов?
10. Дайте общую характеристику оснований признания жертвой политических репрессий.
11. В каком порядке принимается решение о признании лица жертвой политических репрессий?

ГЛАВА 9.

КОНТРОЛЬ И НАДЗОР В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ

В результате изучения данной главы обучающийся должен:

Знать: правовые средства против нарушений закона в уголовном судопроизводстве, особенности ведомственного процессуального контроля, прокурорского надзора и судебного контроля, условия для обращения в суд с жалобой в порядке ст. 125 УПК РФ, процессуальный порядок рассмотрения жалоб руководителем следственного органа, прокурором и судом;

Уметь: выявлять нарушения закона, влекущие за собой обжалование руководителю следственного органа, прокурору и в суд, составлять жалобы;

Владеть навыками: использования средств против нарушений закона в уголовном судопроизводстве.

Ключевые термины: контроль; надзор; ведомственный процессуальный контроль; прокурорский надзор; судебный контроль.

9.1. Понятие, сущность и значение контроля и надзора в уголовном судопроизводстве

В современном отечественном законодательстве каждому гражданину гарантируется защита его прав и свобод (ч. 1 ст. 46 Конституции РФ). Это право, вытекает из конституционной концептуальной идеи о том, что защита прав и свобод человека и гражданина является высшей ценностью и из принципа охраны достоинства личности. В связи с этим, государство должно обеспечить каждому возможность отстаивать свои права в споре с любыми уполномоченными должностными лицами и компетентными органами, в том числе и органами, которые осуществляют предварительное расследование по уголовным делам.

Особое место в защите интересов общества и государства занимают властные структурные подразделения и государственные органы, которые осуществляют контроль и надзор за соблюдением прав и свобод человека и гражданина в российском досудебном уголовном судопроизводстве.

В уголовном процессе ряд должностных лиц обладают значительными контрольными и надзорными полномочиями. Они наделены процессуальной властью, вправе единолично решать вопросы, затрагивающие существенные права и свободы человека и гражданина, интересы организаций, общества и государства.

Законодатель предусматривает систему органов и должностных лиц, в пределах их компетенции, деятельность которых позволяет ограничить от возможных нарушений закона и произвола со стороны лиц, участвующих в досудебном производстве по уголовному делу. К ним следует отнести: прокурора, осуществляющего прокурорский надзор; суд, реализующий судебный контроль; руководителя следственного органа, начальника органа дознания, начальника подразделения дознания, на которых возложены функции по ведомственному руководству и процессуальному контролю.

Как известно, в настоящее время суды не входят в структуру органов – участников уголовного судопроизводства со стороны обвинения и защиты, а также

не являются органом уголовного преследования. Этот судебный орган создает необходимые условия для исполнения сторонами их процессуальных обязанностей и осуществления предоставленных им прав. Поэтому судебные полномочия именуются как полномочия по осуществлению судебного контроля в досудебном уголовном судопроизводстве.

Ведомственный процессуальный контроль (руководитель следственного органа, начальник органа дознания, начальник подразделения дознания), *судебный контроль* и *прокурорский надзор* следует рассматривать как формы контроля и надзора на досудебном этапе.

В современных условиях развития уголовного судопроизводства понятия «надзор» и «контроль» имеют важное не только теоретическое, но и практическое значение, поскольку от правильного употребления указанных понятий зависит, во-первых, соотношение понятий ведомственного процессуального контроля и прокурорского надзора и, во-вторых, прокуроры, руководители следственных органов и начальники органов (подразделений) дознания в своей повседневной деятельности сталкиваются с необходимостью четкого разграничения указанных понятий.

В юридической литературе, законодательной и правоприменительной практике по этому вопросу существуют различные взгляды, и, не в последнюю очередь, это различие обусловлено не одинаковым словоупотреблением в законодательстве разных стран и, даже, одной и той же страны.

В обыденном понимании значение слов «контроль» и «надзор» одинаково: это наблюдение или постоянное наблюдение с целью присмотра, проверки за кем или чем-либо за соблюдением каких-нибудь правил⁸⁹.

В юридической литературе закрепилось мнение о различности рассматриваемых понятий, так как это разные правовые явления, государственные функции и правовые институты⁹⁰. Именно поэтому их не следует отождествлять.

Чаще всего под контролем понимают такую систему отношений между органами публичной власти, при которой контролирующий орган может отменять правоприменительные акты подконтрольного органа.

С этой точки зрения термин «контроль» может рассматриваться объемнее и полнее термина «надзор», поскольку включает в себя возможность соответствующего вышестоящего и контролирующего органа не только надзирать (наблюдать за законностью и ставить вопрос об устранении их нарушении), но и устранять их своей властью⁹¹.

Представляется, что *надзор* при таком понимании – *это такая система отношений, при которой надзорный орган должен лишь обратить внимание поднадзорного органа на его ошибку и, самое большее, может приостановить действие этого нормативно-правового акта, но отменять или исправлять акт должен сам поднадзорный орган.*

⁸⁹ Ожегов С.И., Шведова К.Ю. Толковый словарь русского языка. М., 1994. С. 286, 371.

⁹⁰ Шалумов М.С. Прокурорский надзор и государственный контроль за исполнением законов: разграничение компетенции и ответственность // Государство и право. 1999. № 1. С. 79-80.

⁹¹ Судостроительство и правоохранительные органы в Российской Федерации / Под ред. В.И. Швецова. М., 1991. С. 12.

При этом необходимо особо отметить, что в отличие от контролирующего органа прокуратура сама не устраняет нарушение закона, но добивается этого от соответствующего органа или должностного лица, либо в судебном порядке.

Исключением из этого общего правила является надзор прокуратуры за точным и единообразным исполнением закона органами дознания и предварительного следствия при расследовании уголовных дел. Прокурор в этой отрасли прокурорского надзора обладает достаточно широкими властно-распорядительными полномочиями и сам своей властью вправе устранить выявленные нарушения закона, особенно за органами дознания. Однако, как представляется, что в соответствии с конституционным положением о системе разделения основных ветвей власти прокурор при установлении нарушений закона за органами предварительного расследования должен вникать, а не забегать и подменять соответствующих должностных лиц и не вмешиваться в их процессуальную и административно-управленческую деятельность. Более того, прокурор как гарант законности на всех уровнях, особенно в районном (городском) и среднем звеньях, должен потребовать от руководителей следственных органов, начальников органов дознания и начальников подразделений дознания всех уровней неукоснительного исполнения возложенных на них законом своевременного ведомственного процессуального контроля в досудебном уголовном судопроизводстве.

Кроме того, говоря о правильном употреблении понятия «надзор» необходимо отметить, что существуют близко с ним связанное понятие «наблюдение», употреблявшееся в ряде отечественных законодательных актов о прокурорском надзоре в 20-х годах прошлого века.

Надзор прокурора подразумевает более активную форму деятельности по сравнению с наблюдением и предполагает использование предоставленных прокурору правовых средств реагирования по предупреждению правонарушений, их пресечению, принятию мер по привлечению виновных лиц к ответственности, восстановлению нарушенных прав и т. д.

В отличие от «надзора», «наблюдение» за исполнением законов содержит в себе элемент пассивности, созерцательности, невмешательства в то или иное явление, событие или обстоятельство. В связи с этим, отказ в советский период развития прокуратуры от понятия «наблюдение» был не случаен, поскольку в этот период развития нашего государства существовало государственное управление по объективным и субъективным обстоятельствам с элементами тоталитарного режима. В связи с этим, вместо этого понятия в правовой оборот был последовательно введен в законодательство понятие «надзор» за исполнением законов.

Прокурорский надзор представляет собой постоянно осуществляемую деятельность уполномоченного на это субъекта. Как известно, в ст. 37 УПК РФ определены основополагающие полномочия прокурора на досудебных и судебных стадиях уголовного судопроизводства. Это, далеко, не исчерпывающий перечень полномочий. Но из них можно сделать вывод, что происходит их непрерывная реализация с момента принятия сообщения о преступлении и заканчивая направлением материалов уголовного дела с итоговым решением в суд либо прекращением уголовного дела.

Понятие «контроль» предполагает выполнение лишь отдельных полномочий по проверке. Так, судебный контроль является одномоментным. Например, в ст. 29

УПК РФ закреплен строго определенный закрытый перечень проверочных полномочий суда на досудебном этапе, которые касаются санкционирования конкретных следственных действий или проверки законности проведенного следственного действия в порядке ст. 165 УПК РФ.

Ведомственный процессуальный контроль, осуществляемый руководителем следственного органа, начальником органа дознания и начальником подразделения дознания является текущим, непрерывным и постоянным в досудебном уголовном судопроизводстве.

В свою очередь, прокурорский надзор означает определенную отстраненность органа прокуратуры от поднадзорного объекта, то есть это своевременный и тщательный «присмотр» извне за органами дознания и органами предварительного следствия. Процессуальный контроль же может осуществляться как извне (судом), так и внутри самой системы (руководителем и начальником). Таким образом, надзор служит для своевременного выявления нарушений закона, точного и единообразного исполнения закона на всей территории нашего государства, а контроль – для установления нарушения законодательства и устранения этих нарушений в уголовном судопроизводстве.

Как отмечалось выше, прокурорский надзор предполагает определенные параметры поднадзорной деятельности, то есть проведенные проверки уголовно-процессуальной деятельности с точки зрения соответствия федеральному закону, но не целесообразности, поскольку орган прокуратуры не вправе вмешиваться во внутренние дела другого органа, в том числе, за органами дознания и предварительного следствия.

Сфера же уголовно-процессуального контроля не ограничена: проверке подвергается исполнение всех процессуальных документов, нормативно-правовых актов, целесообразность и эффективность способов, средств и методов, выбранных следователем, дознавателем. На страже интересов общества и государства стоят и органы прокуратуры, которые, согласно ст. 2 ФЗ «О прокуратуре Российской Федерации», осуществляют надзор за соблюдением прав и свобод человека и гражданина всеми государственными органами и должностными лицами, в том числе, за органами дознания и органами предварительного следствия.

Для рассматриваемых понятий «контроль» и «надзор» характерны следующие общие черты:

- контроль и надзор – это, прежде всего, особые виды государственной деятельности;
- процессуальный контроль и прокурорский надзор – особая уголовно-процессуальная деятельность, осуществляемая уполномоченными субъектами власти – руководителем следственного органа, начальником органа дознания, начальником подразделения дознания, судьей (судом) и прокурором соответственно;
- общей формой осуществления деятельности по контролю, за исключением судебного контроля, и прокурорскому надзору за объектами является наблюдение;
- контроль, за исключением судебного контроля, и прокурорский надзор – это властное наблюдение за соблюдением законодательства, проверка его соблюдения и применение соответствующими органами и должностными

лицами в пределах своей компетенции мер от имени государства.

В целом, в отличие от контролирующего органа, прокурор, исходя из конституционного принципа о разделении основных ветвей власти, сам не устраняет (не отменяет) нарушение закона, не должен вмешиваться в процессуальную деятельность органов дознания и предварительного следствия, но обязан добиваться восстановления нарушенного закона от соответствующего органа или уполномоченного должностного лица (руководителя следственного органа, начальника органа дознания, начальника подразделения дознания) мерами прокурорского реагирования, либо в судебном порядке.

Как видно, законодатель устанавливает различные полномочия для должностных лиц по осуществлению контрольных и надзорных функций в досудебных стадиях, при этом значительно расширяет полномочия судебной власти и органов исполнительной власти в лице органов дознания и предварительного следствия за счет существенного ограничения прокурорской власти.

Близость указанных понятий не означает их идентичности и функционального дублирования решаемых задач соответствующими властными субъектами на досудебных стадиях уголовного судопроизводства.

Таким образом, понятие «контроль» шире понятия «прокурорский надзор», а прокурорскую надзорную деятельность можно рассматривать как составную часть деятельности контрольной. Иными словами, соотношение между ними можно определить, как целое (контроль, за исключением, ведомственного процессуального контроля и судебного контроля, как специфических видов контроля) и частное (прокурорский надзор).

Для правильного понимания сущности ведомственного процессуального контроля следует соотнести понятие «процессуальный контроль» и понятие «процессуальное руководство». Это два самостоятельных специфических вида уголовно-процессуальной деятельности.

В уголовно-процессуальном законодательстве не дано определение понятию «процессуальный контроль». Этот термин вошел достаточно широко в юридический обиход недавно лишь с появлением Следственного комитета Российской Федерации и достаточно широко употребляется в ведомственных нормативных актах. Так, в приказе Следственного комитета РФ от 15 января 2011 г. № 1 «Об организации процессуального контроля в Следственном комитете Российской Федерации» также отсутствует дефиниция процессуального контроля, но подробно установлены те меры, которые составляют процессуальный контроль на досудебных стадиях уголовного судопроизводства специально уполномоченных должностных лиц. К ним следует отнести:

- 1) тщательное изучение материалов и сообщений, поступивших в порядке ст.144-145 УПК РФ;
- 2) дача письменных указаний и принятие мер реагирования при выявлении нарушений;
- 3) отмена незаконных и необоснованных постановлений следователя и рассмотрение вопроса о привлечении виновного лица к ответственности;
- 4) тщательный контроль на стадии возбуждения уголовного дела;
- 5) получение информации от следователей по следственным действиям, проведенным без судебного решения;

- б) изучение материалов дела при избрании меры пресечения в виде заключения под стражу, залога, домашнего ареста и их продления и другие.

Таким образом, **процессуальный контроль** – это строго регламентированная законом, непрерывная и внутренняя процессуальная деятельность уполномоченных должностных лиц по контролю за процессом расследования уголовного дела по наиболее важным направлениям работы официальных участников, ведущих производство по уголовному делу. Он включает в себя определенные элементы надзора.

Процессуальное руководство – это понятие более узкое, чем процессуальный контроль. Им также наделены специально уполномоченные должностные лица, и оно состоит в непосредственной организации работы подконтрольного органа, издании организационно-распорядительных документов, обязательных для исполнения всеми подчиненными, утверждении структуры и штатного расписания, распределении нагрузки на подчиненных сотрудников.

Процессуальное руководство руководителя следственного органа, начальника органа дознания и начальника подразделения дознания состоит в организации эффективного производства в расследовании уголовных дел и осуществляется с помощью тех полномочий, которые предоставлены им уголовно-процессуальным законом. Осуществляя процессуальный контроль, руководитель и начальник изучают материалы уголовных дел, дают указание о направлении расследования, о производстве определенных следственных действий, иные указания управленческого характера. Таким образом, рассматриваемые функции тесно взаимосвязаны, и функция процессуального контроля проявляется в процессуальном руководстве.

В настоящее время в досудебном производстве четко не выделены понятия «ведомственный процессуальный контроль», «судебный контроль» и «прокурорский надзор». Так, в лингвистическом смысле сочетание «судебный контроль» не закреплено. Это свидетельствует о том, что данное понятие пока не стало общеупотребляемым среди юристов.

Таким образом, **контроль** – это особый вид государственной деятельности, осуществляемый постоянно и непрерывно всеми органами власти и управления, учреждениями, организациями, предприятиями независимо от форм собственности, должностными лицами, находящимися в отношениях власти-подчинения, обладающими полномочиями по выявлению нарушений закона, отмене незаконных, необоснованных правовых решений, привлечении к ответственности должностных лиц, причастных к этим нарушениям, наложении дисциплинарных взысканий, применении иных мер воздействия на подконтрольный орган или должностное лицо и распространяющийся на все сферы жизнедеятельности.

Прокурорский надзор – есть единая, федеральная централизованная система органов, осуществляющих от имени Российской Федерации надзор за соблюдением Конституции Российской Федерации и исполнением федеральных законов и подзаконных актов, действующих на ее территории, в целях выявления нарушений закона, обращения внимания об этом поднадзорному органу или должностному лицу, предложения об устранении нарушений закона и принятия других мер для восстановления законности.

Контроль в уголовном судопроизводстве (за исключением судебного контроля) – это специфическая уголовно-процессуальная деятельность, которая

осуществляется специально уполномоченными субъектами на этапах приема, регистрации и рассмотрения сообщения о преступлениях на стадии возбуждения уголовного дела и в ходе предварительного расследования в форме властного наблюдения за законностью и целесообразностью процессуальной деятельности участников уголовного судопроизводства с целью соблюдения Конституции РФ, уголовного и уголовно-процессуального законодательства и направлена на выявление допущенных нарушений закона, их отмену и принятие мер юридической ответственности должностных лиц за совершенные правонарушения.

9.2. Прокурорский надзор за исполнением законов в досудебном уголовном судопроизводстве

***Прокурорский надзор** на досудебных стадиях уголовного судопроизводства – это особая отрасль прокурорского надзора, предметом которой является специфический вид государственной деятельности специально уполномоченного органа (прокуратуры), осуществляющего надзор от имени государства. Заключается таковой в постоянном и непрерывном внешнем наблюдении за точным и единообразным соблюдением и исполнением федеральных законов и подзаконных актов органами, осуществляющими дознание и предварительное следствие, выявлении допущенных ими нарушений и их устранений в целях защиты прав и свобод участников уголовного судопроизводства и использовании предоставленных уголовно-процессуальным законом средств для их устранения.*

Одним из наиболее приоритетных направлений прокурорского надзора, называемых нередко его отраслью, является надзор за исполнением законов органами, осуществляющими дознание и предварительное следствие. Характерным признаком этого надзора является то, что в отличие от не менее важного надзора за исполнением законов (общий надзор) он реализуется в уголовно-процессуальной форме, осуществляется в установленном порядке и при определенных условиях, точно предусмотренных уголовно-процессуальным законом.

Для осуществления этого вида надзора прокурор наделен властными и распорядительными полномочиями. Анализ полномочий прокурора в досудебном производстве свидетельствует о том, что для прокурорского надзора существуют не только собственно-процессуальные отношения, но и отношения управленческого характера. Именно поэтому прокурор осуществляет одновременно надзор как за исполнением законов, так и за решением задач досудебной подготовки материалов по уголовным делам о совершенных или готовящихся преступлениях.

Как известно, прокурорский надзор в досудебном производстве представляет собой особую и высшую форму государственного контроля, является своего рода вершиной его пирамиды. Поэтому прокуратура фактически в этом отношении выступает в качестве органа консолидирующего действия ведомственного процессуального контроля в лице руководителя следственного органа, начальника органа дознания и начальника подразделения дознания, направленные на устранение, предотвращение, пресечение и восстановление нарушенных прав и свобод человека и гражданина, интересов организаций, общества и государства, достижение эффективного взаимодействия, слаженной и результативной работы по выявлению правонарушений, предупреждению преступных проявлений и противоправных действий.

Одной из основных целей практической деятельности прокуратуры является обеспечение единства и укрепление законности. Укрепление законности в досудебном производстве при помощи обеспечения средствами прокурорского надзора выражается в целенаправленном воздействии прокуратуры на практику исполнения законов участниками процесса, обеспечения ими единообразия в понимании закона.

Важно подчеркнуть, что законность в досудебном уголовном судопроизводстве – это мощный организующий и дисциплинирующий фактор, требующий точного и неуклонного соблюдения государственной дисциплины со стороны всех участников. Конституция Российской Федерации одновременно требует от своих граждан соблюдать закон, так как иначе будут нарушены права и свободы других граждан, интересы общества, государства. Это требует усиления контрольных функций в досудебном производстве со стороны руководителя следственного органа, начальника органа дознания и начальника подразделения дознания. При этом контролирующие органы также строго и неукоснительно должны исполнять закон.

Главным направлением в деятельности прокуратуры в досудебных стадиях является беспристрастное обеспечение законности за процессуальной деятельностью органов предварительного расследования. Содержание законности включает в себя:

- 1) законы и подзаконные нормативно-правовые акты;
- 2) соблюдение и исполнение федеральных законов и подзаконных актов;
- 3) осуществление контрольных функций органов государственного управления;
- 4) прокурорский надзор за точным и единообразным соблюдением и исполнением федеральных законов и подзаконных актов;
- 5) меры юридической ответственности за совершенные правонарушения.

Как видно, содержание понятия «законность» включает не только законы и подзаконные акты, но и активную и целенаправленную правоприменительную деятельность органов дознания и предварительного следствия и их контролирующих структур по строжайшему исполнению данных нормативно-правовых актов.

Таким образом, когда речь идет об укреплении законности в досудебном производстве, решающим становится разработка государством, его соответствующими органами государственной власти, необходимых мер по дальнейшему совершенствованию законодательно-нормативной базы, усилению качества и эффективности деятельности ведомственного процессуального контроля, активизации и совершенствованию прокурорского надзора и судебного контроля в деле обеспечения неотвратимости ответственности и наказания за допущенные нарушения российской законности.

Законодатель наделяет прокурора в досудебном производстве особыми полномочиями по осуществлению надзора за законностью процессуальной деятельности органов, осуществляющих дознание и предварительное следствие. Особенность такого надзора состоит в определенных законом действиях, направленных на обеспечение неукоснительного исполнения уполномоченными должностными лицами органов дознания и предварительного следствия требований федеральных законов и подзаконных актов, начиная с момента поступления к ним и регистрации информации (заявлений, сообщений) о совершенном или готовящемся преступлении и до принятия ими окончательного процессуального решения по материалам предварительной (доследственной) проверки либо по уголовному делу.

Специфика прокурорского надзора на досудебных этапах характеризуется также его особым предметом, которым следует считать исполнение федеральных законов и подзаконных актов уполномоченными должностными лицами органов дознания и предварительного следствия. Это деятельность прокуроров в пределах их компетенции с использованием тех полномочий, которые предоставлены им для соблюдения законности при расследовании преступлений. Цель этой прокурорско-надзорной деятельности – это своевременное выявление и принятие мер прокурорского реагирования по предупреждению и устранению нарушения закона.

Предмет прокурорского надзора непосредственно определен Федеральным законом «О прокуратуре Российской Федерации» (ст. 29), который включает в себя: соблюдение прав и свобод человека и гражданина; соблюдение установленного порядка разрешения заявлений и сообщений о совершенных или готовящихся преступлениях; соблюдение порядка проведения расследования; соблюдение законности решений органами предварительного расследования.

Из положения этой нормы следует, что:

1) предметом прокурорского надзора является не орган государственной власти, осуществляющий дознание и предварительное следствие, не дознаватель, следователь, руководитель следственного органа, начальник органа дознания или начальник подразделения дознания, а исполнение ими законов и подзаконных актов;

2) прокурор осуществляет свою деятельность по двум направлениям: с одной стороны, это соблюдение прав и свобод человека и гражданина; порядок рассмотрения сообщений о преступлениях; производство расследования, а с другой – законность решений органов предварительного расследования по уголовным делам, то есть надзирает как за законностью осуществления процессуальных действий, так и за законностью принимаемых процессуальных решений.

Принимая во внимание то, что предметом прокурорского надзора является законность всей деятельности органов дознания и предварительного следствия, можно выделить несколько основных этапов надзора прокурора в досудебном производстве. К ним следует отнести:

1) надзор за законностью и обоснованностью разрешения заявления и сообщений о преступлениях, постановлений о возбуждении уголовного дела или отказе в этом;

2) надзор за законностью и обоснованностью применения мер процессуального принуждения (задержание подозреваемого; заключение под стражу подозреваемого, обвиняемого, других мер пресечения; производства неотложных и иных следственных действий, проводимых на первоначальном этапе расследования органами дознания и предварительного следствия);

3) надзор за законностью и обоснованностью привлечения лица в качестве обвиняемого;

4) участие прокурора в рассмотрении судом ходатайств о применении к подозреваемому и обвиняемому меры пресечения в виде заключения под стражу и домашнего ареста и о продлении содержания под стражей; о применении иных мер процессуального принуждения; о производстве следственных действий в случаях, предусмотренных законом; в рассмотрении судом жалоб на действия (бездействие) и процессуальные решения дознавателя, следователя, руководителя

следственного органа, начальника органа дознания, начальника подразделения дознания и прокурора;

5) обеспечение прав и законных интересов участников уголовного судопроизводства, в том числе потерпевших от преступления;

6) исполнение требований закона об установлении им всех обстоятельств, подлежащих обязательному доказыванию по уголовному делу;

7) прокурорский надзор за законностью принятия решения при окончании дознания и предварительного следствия.

На перечисленные этапы для осуществления прокурорского надзора ориентируют приказы Генерального прокурора РФ от 28 декабря 2016 г. № 826 «Об организации прокурорского надзора за процессуальной деятельностью органов предварительного следствия»; от 26 января 2017 г. № 33 «Об организации прокурорского надзора за процессуальной деятельностью органов дознания»; от 27 ноября 2007 г. № 189 «Об организации прокурорского надзора за соблюдением конституционных прав граждан в уголовном судопроизводстве»; от 01 ноября 2011 г. № 373 «О порядке рассмотрения жалоб на действия (бездействие) и решения органов дознания, дознавателя, следователя, руководителя следственного органа и прокуратуры» и другие.

В досудебных стадиях уголовного судопроизводства этот вопрос решен несколько иначе. В ч. 1 ст. 37 УПК РФ говорится о надзоре за процессуальной деятельностью органов дознания и предварительного следствия. Именно поэтому, за любой процессуальной деятельностью, в которую помимо закрепленных в ФЗ «О прокуратуре Российской Федерации», входит и деятельность дознавателя, следователя, руководителя следственного органа, начальника органа дознания и начальника подразделения дознания.

Такое определение предмета прокурорского надзора связано с тем, что процессуальная деятельность в досудебном производстве затрагивает важнейшие конституционные права и свободы лиц, которые вовлечены в уголовное судопроизводство.

В настоящее время перед органами прокуратуры в досудебных стадиях определена первостепенная задача, которая заключается в организации работы таким образом, чтобы деятельность прокуратуры максимально обеспечивала конечную цель уголовного преследования – изобличение лиц, виновных в совершении преступления, и привлечение их к уголовной ответственности. В связи с этим органы прокуратуры должны в полной мере использовать установленный законом значительный потенциал полномочий для осуществления надзора за соблюдением и исполнением федеральных законов и подзаконных актов деятельности органов дознания и предварительного следствия в целях полноценной защиты прав, свобод и законных интересов участников уголовного судопроизводства, в первую очередь потерпевших от преступлений.

Задачами прокурорского надзора в стадии возбуждения уголовного дела является: предупреждение, выявление и устранение случаев укрытия преступлений от учета, необоснованного возбуждения уголовного дела или отказа в этом, незаконного направления материалов о преступлениях по подследственности.

На стадии предварительного расследования надзорная деятельность прокурора акцентирована на защиту конституционных прав граждан и, прежде всего, на обеспечение неприкосновенности личности. В процессе расследования

в наибольшей степени затрагиваются права и законные интересы при решении таких вопросов, как задержание, заключение под стражу подозреваемого или обвиняемого, привлечение к уголовной ответственности и др. В связи с этим надзор прокурора направлен на то, чтобы все действия и решения дознавателя, следователя, начальника подразделения дознания, начальника органа дознания и руководителя следственного органа были законными, обоснованными и справедливыми, а допущенные ими нарушения законов своевременно выявлялись и устранялись.

В ходе предварительного расследования на всех его этапах надзорной деятельности прокурор обязан принимать меры, чтобы защитить конституционные права и интересы лиц и организаций, потерпевших от преступления, защитить личность от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения и ограничения ее прав и свобод, а также осуществлять уголовное преследование в целях назначения виновным справедливого наказания. Одновременно с этим он следит за тем, чтобы неукоснительно соблюдались предусмотренные законом порядок и условия расследования уголовных дел.

Важнейшая особенность для успешного осуществления надзора за действиями органов дознания и предварительного следствия – это наделение прокурора достаточно широкими властно-распорядительными полномочиями, особенно в отношении органов дознания, хотя это в определенной мере противоречит конституционной концепции о разделении ветвей власти. Именно они позволяют ему своевременно выявлять, предупреждать и устранять нарушение законов при расследовании преступлений. Только прокурор вправе отменить любое незаконное необоснованное решение или акт органа дознания и, в определенных случаях, органов предварительного следствия.

Прокурор не возглавляет органы дознания и предварительного следствия. Во главе их стоят руководители следственного органа, начальники органов и подразделений дознания, которые осуществляют административное руководство подчиненными им работниками, в том числе и действующими в качестве следователя.

В досудебном производстве прокурор в полном объеме реализует процессуальное руководство дознанием. В связи с этим, он в соответствии с предоставленными ему полномочиями принимает властно-распорядительное решение. При этом процессуальная самостоятельность и независимость дознавателя не освобождает прокурора от осуществления процессуального руководства за органами дознания при расследовании преступлений.

Прокуроры одновременно осуществляют общее руководство и надзор за дознанием строго в рамках закона и установленных законом процессуальных средств.

Надзор за органами дознания и предварительного следствия должен осуществляться таким образом, чтобы были осуществлены все принципы уголовно-процессуального производства, направленные на реализацию цели и задач, стоящих перед ними.

Значение прокурорского надзора за исполнением законов в досудебном производстве состоит в том, что прокурор обеспечивает раскрываемость преступлений, законность и обоснованность следственных и процессуальных действий, привлечения к уголовной ответственности лиц, виновных в совершении преступлений, инедопущение привлечения к уголовной ответственности лиц, невиновных в совершении преступлений, охрану прав и законных интересов человека и гражданина.

При осуществлении надзора прокурор пользуется определенными формами и методами, которые дают ему возможность предупредить, выявить и устранить нарушение законов. Форма надзора есть правовые средства реализации полномочий прокурора. В юридической литературе термины «форма надзора» и «правовые средства надзора» употребляются как однозначные. Методы – это вырабатываемые прокурорской практикой на основе науки и передового опыта способы, приемы, пути реализации правомочий прокурора. Иными словами, *форма надзора – это то, что должен делать прокурор, а методы надзора – это то, каким образом он должен это делать.*

Совокупностью методов называется методика прокурорского надзора. Форма и методы надзора используются прокурором в их единстве для выявления, устранения и предупреждения нарушения законов. Очевидно, эти направления прокурорской деятельности (выявление, устранение и предупреждение нарушения законов) взаимообусловлены, взаимосвязаны и представляют единый процесс прокурорского надзора.

Прокурорским надзором охватываются все направления стадии возбуждения уголовного дела и расследования преступлений. Возбуждение уголовного дела является важнейшей стадией уголовного судопроизводства. Законное, обоснованное и своевременное возбуждение уголовного дела есть одно из необходимых условий как быстрого и полного раскрытия, так и его полного, объективного всестороннего и справедливого расследования. И, наоборот, незаконное, необоснованное и несвоевременное возбуждение уголовного дела приводит к утрате доказательств содеянного и к снижению актуальности события совершенного преступления, а в конечном итоге – к оставлению безнаказанными лиц, совершивших преступление, в том числе и особо опасные, такие, как террористические акты, экстремистские и бандитские налеты, умышленные убийства, разбойные нападения и иные тяжкие преступления.

Для реализации надзорных полномочий на данных стадиях прокурор ежедневно проверяет неукоснительное исполнение федерального законодательства при приеме, разрешении и учете заявлений и сообщений о преступлениях. В связи с этим он сопоставляет имеющиеся фактические данные органов внутренних дел, сообщений СМИ, жалобы граждан, сведения страховых компаний, медицинских и травматических учреждений, районных и городских комиссий по делам несовершеннолетних, ГИБДД, государственных инспекций по охране труда и технике безопасности и иных источников.

Особое внимание обращается прокурором на соблюдение порядка регистрации сообщений о преступлениях, их процессуальное оформление, обязательное уведомление заявителя о принятии заявлений и соблюдение сроков их рассмотрений.

Необходимо подчеркнуть, что прием, учет, регистрация и проверка заявлений о преступлениях, осуществляемые правоохранительными органами, являются началом начал их деятельности по борьбе с преступностью. Между тем, ни отечественное уголовно-процессуальное законодательство, ни ведомственные предписания руководителей федеральных правоохранительных органов не уделяют этой деятельности должного внимания, считая ее чисто технической. В теории уголовно-процессуального права эта деятельность всегда считалась вне процессуальной. Однако в большинстве случаев поступающие в органы дознания

и предварительного следствия сообщения о совершенных преступлениях нуждаются в тщательной проверке. Это сам по себе сложный и ответственный этап стадии возбуждения уголовного дела. Именно здесь окончательно формируется решение о возбуждении уголовного дела. В связи с этим законодатель вполне оправдано включает соблюдение установленного порядка разрешения заявлений и сообщений о совершенных или готовящихся преступлениях в качестве составной части предмета прокурорского надзора за исполнением законов органов предварительного расследования, подчеркивая особую значимость данного участка их деятельности.

Во избежание нарушений закона при производстве предварительной (доследственной) проверки и их своевременного пресечения прокурор должен следить за точным соблюдением сроков, полнотой действий органа дознания и предварительного следствия, обоснованностью проведения проверочных действий, качеством их выполнения. Как затягивание предварительных (доследственных) проверок, так и поспешное поверхностное их производство в равной степени несут в себе опасность осложнений в последующей работе по расследованию преступлений.

Оценка законности, обоснованности и своевременности возбуждения уголовного дела осуществляется прокурором в сплошном порядке, имея в виду, что в соответствии с ч. 4 ст. 147 УПК РФ копия постановления о возбуждении уголовного дела должна незамедлительно направляться прокурору.

Своевременность возбуждения уголовного дела зависит от того, насколько ответственно и взвешенно дознаватель, следователь, начальник подразделения дознания, начальник органа дознания и руководитель следственного органа подходят к установлению достаточности данных, указывающих на признаки преступления. Для этого они должны опираться на определенные критерии и систему показателей, позволяющих принять безошибочные решения о возбуждении уголовного дела. Данными показателями должен руководствоваться и прокурор, оценивая законность действий уполномоченных должностных лиц поднадзорных органов дознания и предварительного следствия.

Как правило, основными признаками, свидетельствующими о достаточности данных для возбуждения уголовного дела, являются сведения, указывающие на наличие события преступления, отдельные элементы субъективной и объективной сторон состава преступления и другие. Бесспорным признаком, дающим необходимость незамедлительного возбуждения дела, служит явная выраженность общественно опасного и противоправного характера совершенного деяния. Законность возбуждения уголовного дела оценивается прокурором не только по существу, но и по его оформлению.

Особое внимание в надзорной практике заслуживают результаты рассмотрения мотивированных постановлений прокуроров, направленных в органы дознания или предварительного следствия для решения вопроса о возбуждении уголовного дела по фактам выявленных прокурором нарушений уголовного законодательства. При отрицательном решении должна быть незамедлительная реакция прокурора, направленная на отмену принятого руководителем следственного органа решения. При положительном решении не следует ограничиваться признанием законности и обоснованности вынесения постановления о возбуждении уголовного дела. Подчас формально, согласившись с прокурором, следственный орган может вскоре

незаконно и необоснованно прекратить производство по делу. Наблюдение прокурора за последующим после возбуждения уголовного дела ходом расследования в данном случае позволит исключить по таким, как, впрочем, и другим уголовным делам ошибочные решения органов расследования преступлений.

Таким образом, прокуроры на местах должны:

- 1) тщательно изучать материалы проверок и сообщения о преступлениях;
- 2) не допускать промедления в возбуждении уголовного дела при очевидных признаках преступления;
- 3) выносить мотивированное постановление о направлении соответствующих материалов в следственный орган или орган дознания для решения вопроса о возбуждении уголовного дела по фактам выявленных прокурором нарушений уголовного законодательства;
- 4) требовать от органов дознания и предварительного следствия незамедлительного устранения нарушений федерального законодательства, допущенных в ходе дознания и предварительного следствия.

Существенное место в работе прокурора по надзору за исполнением законов органами, осуществляющими дознание и предварительное следствие, занимает надзор за законностью производства следственных действий. Проведение следственных действий возможно только при наличии возбужденного уголовного дела. До возбуждения уголовного дела отступление от данного правила закон допускает в случаях, не терпящих отлагательства, допускает для производства отдельных следственных действий по закреплению следов преступления и установлению лица, его совершившего, допускает осмотр места происшествия, документов, предметов, трупов, освидетельствование, назначение и производство судебной экспертизы (ч. 1 ст. 144, ч. 2 ст. 176, ч. 4 ст. 178, ч. 1 ст. 179, ч. 4 ст. 195 УПК РФ). На соблюдение данных требований прокурор обращает внимание в первую очередь.

При производстве следственных действий должен соблюдаться в полном объеме установленный законом порядок их проведения.

О соблюдении данного требования прокурор судит по протоколу следственного действия.

Осуществляя надзор за соблюдением законов органами, производящими дознание и предварительное следствие, прокурор следит за тем, чтобы органы дознания не подменяли органа предварительного следствия. В частности, чтобы по уголовным делам, по которым производство предварительного следствия обязательно, деятельность органов дознания ограничивалась бы только производством неотложных следственных действий. По окончании этих действий уголовное дело незамедлительно должно быть направлено руководителю следственного органа, причем во всех случаях не позднее десяти суток с момента возбуждения уголовного дела.

Постоянное внимание прокурором должно уделяться соблюдению правил о подследственности, от чего во многом зависит объективность расследования. Серьезной задачей прокурора является обеспечение действенного надзора за законностью привлечения лица в качестве обвиняемого. В процессе ее решения прокурор выясняет наличие и достаточность оснований для вынесения постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого, соблюдении требований закона,

определяющих порядок предъявления обвинения, разъяснения обвиняемому его прав, допрос обвиняемого.

От уровня прокурорского надзора в решающей степени зависит соблюдение законности при применении мер процессуального принуждения и, прежде всего, задержание подозреваемого, заключение под стражу подозреваемого и обвиняемого. Применение всех без исключения мер пресечения прокурором должно признаваться законным только при наличии достаточных оснований полагать, что обвиняемый (подозреваемый) скроется от дознания, предварительного следствия, суда или воспрепятствует установлению справедливости по уголовному делу, или будет продолжать заниматься преступной деятельностью, а также для обеспечения исполнения приговора (ст. 97 УПК РФ). Основания применения меры пресечения должны быть обязательно названы в постановлении следователя.

Одной из наиболее важных составных частей процесса расследования преступлений является исполнение законов, регламентирующих окончание дознания и предварительного следствия. Прокурорский надзор на данном этапе окончания расследования преступлений заключается в проверке и оценке прокурором законности и обоснованности решения дознавателя и следователя о признании следствия, дознания законченным; соблюдения прав потерпевшего, обвиняемого, гражданского истца (ответчика) на ознакомление с материалами дела; соблюдения требований закона при составлении обвинительного заключения, обвинительного акта (постановления) или постановления о прекращении уголовного дела.

Обоснованность и законность признания дознавателем и следователем дознания и предварительного следствия законченным и собранных доказательств достаточным для составления обвинительного заключения (акта, постановления) прокурор оценивает на основе изучения всех материалов дела, как правило, при поступлении к нему дела с обвинительным заключением (актом, постановлением). При этом достаточность доказательств может быть прокурором констатирована только в том случае, если они подтверждают наличие совершения преступления и виновность обвиняемого, других обстоятельств, входящих в предмет доказывания.

Неполнота расследования, его односторонность, необъективность и несправедливость указывают на преждевременность его признания законченным и необходимость продолжения работы по делу. Именно поэтому, прокурор должен следить и за тем, чтобы по каждому уголовному делу были доказаны обстоятельства, способствовавшие совершению преступлений (ч. 2 ст. 73 УПК РФ).

Если эти обстоятельства органами дознания и предварительного следствия по уголовному делу не выяснены или установлены неполно, то прокурор вправе возвратить дело со своими письменными указаниями дознавателю, следователю для дополнительного расследования и устранения выявленных недостатков (п. 2 ч. 1 ст. 221, п. 2 ч. 1 ст. 226 УПК РФ).

По уголовному делу, поступившему с обвинительным постановлением при сокращенной форме дознания, прокурор может направить дело дознавателю для производства дознания в общем порядке, если по делу были допущены существенные нарушения закона («б» п. 3 ч. 1 ст. 226.8 УПК РФ).

Как видно, главное внимание прокурора должно быть сосредоточено на своевременной проверке выполнения вышеперечисленных требований закона дознавателем, следователем, начальником подразделения дознания, начальником органа

дознания и руководителем следственного органа в процессе расследования преступлений.

В досудебном уголовном судопроизводстве субъектами реализации прокурорских полномочий являются прокурор района (города), их заместители, а также приравненные к ним прокуроры (ч. 5 ст. 37 УПК РФ).

Законодателем не наделены полномочиями прокурора в досудебных стадиях начальники отделов и управлений прокуратур субъектов Федерации и Генеральной прокуратуры РФ, их помощники.

Правовыми актами прокурорского надзора в досудебном производстве являются постановления, письменное требование, письменное указание, письменное согласие на проведение конкретных процессуальных действий или принятие решений, представлений (апелляционных, кассационных, надзорных и другие).

9.3 Ведомственный процессуальный контроль за исполнением законов в досудебном уголовном судопроизводстве

Ведомственный процессуальный контроль за исполнением законов в досудебном уголовном судопроизводстве – это особая уголовно-процессуальная деятельность специально уполномоченных субъектов в лице руководителя следственного органа, начальника органа дознания и начальника подразделения дознания, которая заключается в процессуальном руководстве и ведомственном контроле за административно-управленческой деятельностью подчиненных им должностных лиц в форме непосредственного наблюдения, проверки выявления нарушений закона, их отмене и принятии мер ответственности за совершенные ими правонарушения в целях законного, эффективного и экономного функционирования органа дознания и органа предварительного следствия при осуществлении уголовного судопроизводства.

Данный контроль представляет собой установленные законом процессуальные механизмы обеспечения законности дознания и предварительного следствия на досудебных этапах уголовного судопроизводства.

Наряду с прокурорским надзором и судебным контролем указанные формы деятельности руководителя следственного органа, начальника органа дознания и начальника подразделения дознания, их заместители создают дополнительные правовые гарантии четкого и строгого соблюдения процессуального порядка производства по уголовному делу, качества и результативности предварительного расследования, обеспечения прав и свобод участников уголовного судопроизводства.

Повседневный текущий ведомственный процессуальный контроль за соблюдением законности деятельности следователей и ходом предварительного следствия при производстве расследования преступлений осуществляет руководитель следственного органа. Он обладает полномочиями, которыми ранее был наделен прокурор. Можно сказать о том, что связка «прокурор-следователь» заменена законодателем на связку «руководитель следственного органа – следователь». Законодателем переданы ему, в основном, все полномочия, связанные с контролем качества процессуальной деятельности следователя. Это очень важное нововведение, поскольку появился новый властный субъект со стороны обвинения с присущими ему функциями и полномочиями. Наделение руководителя следственного органа сверхвластным кругом полномочий по ведомственному процессуальному

контролю было обусловлено в первоочередном порядке в связи с реализацией конституционной концептуальной системой о разделении ветвей власти и реформы органов прокуратуры и предварительного следствия, проведенной в 2007 году.

Руководитель следственного органа осуществляет три функции: уголовное преследование, уголовно-процессуальный контроль и ведомственный контроль. Наряду с другими обязанностями он осуществляет свою основную функцию уголовного преследования путем реализации уголовно-процессуального контроля и ведомственного контроля.

В уголовно-процессуальных правоотношениях между руководителем следственного органа и следователем присутствуют как собственно-процессуальные, так и организационно-управленческие отношения. Ведомственный контроль следователями составляет лишь часть деятельности руководителя следственного органа, поскольку он осуществляет процессуальный контроль в целом за состоянием и ходом расследования производства по уголовному делу.

Как видно, помимо прокурорского надзора в досудебных стадиях предусмотрены некоторые формы контроля за законностью процессуальной деятельности органов предварительного расследования и их должностных лиц, реализующих публичное уголовное преследование, в частности процессуальный контроль руководителя следственного органа.

Функция процессуального контроля руководителя следственного органа осуществляется в интересах строгого и точного исполнения закона. Его контроль за процессуальной деятельностью органа предварительного следствия является контролем за исполнением законов этим подконтрольным органом и должностным лицом, поскольку процессуальная деятельность следователя реализуется исключительно на основе закона. Поэтому такой процессуальный контроль наряду с функцией уголовного преследования является одной из основных процессуальных функций руководителя следственного органа. Следовательно, функция уголовного преследования осуществляется через контрольную функцию, так как все элементы, связанные с возбуждением, приостановлением, прекращением и окончанием уголовного дела должны быть законными, обоснованными и справедливыми. Для этого он наделен значительными властно-распорядительными полномочиями.

Для осуществления этой процессуальной функции он обеспечен широким кругом полномочий (ст. 39 УПК РФ). Именно поэтому, руководитель следственного органа является ключевой фигурой в досудебном производстве, поскольку в его ведении находятся вопросы координации предварительного следствия, согласования и отмены ряда процессуальных решений и ходатайств следователя, его отводов и самоотводов, продления сроков предварительного следствия и другие.

Одним из наиболее важных средств его процессуального руководства за деятельностью следователя при расследовании преступлений является дача соответствующих указаний. Данные указания руководителя по делу даются в виде постановления или в иной письменной форме, которая обязательна для исполнения следователем. Однако они могут быть обжалованы не только руководителю вышестоящего следственного органа, но и в судебном порядке, как это имело место в свое время до 1917 г. в Российской империи. Обжалование указаний руководителя не приостанавливает их исполнение, за исключением случаев, когда эти указания

касаются внутреннего убеждения следователя, то есть вопросов, перечисленных в ч. 3 ст. 38 УПК РФ.

Внутриведомственными нормативными актами на руководителя также возложены обязанности по:

- 1) контролю за своевременностью действий следователей по раскрытию и предупреждению преступлений;
- 2) организации и контролю работы следователей по своевременному и качественному расследованию уголовных дел;
- 3) принятию мер к наиболее полному, всестороннему, объективному и справедливому производству предварительного следствия по уголовным делам, используя при этом, предоставленные ему полномочия УПК РФ;
- 4) осуществлению контроля за своевременностью и обоснованностью возбуждения уголовных дел или об отказе в этом, избрания и изменения меры заключения; своевременностью и полнотой принятых мер по установлению личности обвиняемого (подозреваемого), по обеспечению возмещения материального ущерба и сохранности изъятых вещественных доказательств;
- 5) соблюдению законности при осуществлении следователями деятельности по раскрытию и предупреждению преступлений при производстве предварительного расследования;
- 6) контролю за своевременностью назначения экспертиз; направления в территориальные подразделения органов внутренних дел уведомлений о необходимости проведения профилактической работы с лицами, в отношении которых избрана мера пресечения, не связанная с лишением свободы; направления материалов для организации розыска скрывшегося обвиняемого в соответствующие розыскные подразделения. Помимо этого, руководитель следственного органа ежемесячно проверяет законность и обоснованность приостановления производства уголовных дел по основаниям, указанным в ст. 208 УПК РФ.

Возложение всех указанных полномочий на руководителя следственного органа способствуют обеспечению процессуальной самостоятельности органов предварительного следствия, разделению прокурорских и следственных функций и, по мнению законодателя, должно положительно повлиять на всесторонность, объективность, полноту и справедливость данной формы расследования.

Следует отметить, что произошедшее изменение в действующем уголовно-процессуальном законодательстве в какой-то степени укрепило процессуальную самостоятельность следователя, что можно оценивать положительно.

Текущий ведомственный процессуальный контроль за соблюдением законов при производстве дознания осуществляется начальником подразделения дознания и начальником органа дознания. Этот контроль в отношении дознавателей (оперуполномоченных, участковых уполномоченных, других должностных лиц, в производстве которых находятся материалы доследственной проверки или уголовные дела) по новому уголовно-процессуальному закону стал носить еще более ограниченный характер по сравнению с ранее действовавшим законодательством. В связи с этим: 1) дознаватель стал более самостоятельным и независимым от органов дознания (его начальника); 2) круг полномочий органа дознания по отношению к дознавателю значительно уменьшился; 3) предусмотренные законом

уголовно-процессуальные полномочия начальника органа дознания не подлежат расширительному толкованию, ибо дознаватель действует самостоятельно, за исключением случаев, когда в соответствии с уголовно-процессуальным законом на это требуется согласие органа дознания.

Начальник органа дознания принимает решения (или утверждает таковые) по принципиальным вопросам, перечисленным в ст. 94, 144, 145, 157 и 225 УПК РФ. Он уполномочен давать письменные указания дознавателю по любым вопросам расследования. Такие указания обязательны для исполнения (ч. 4 ст. 41 УПК РФ).

Уголовно-процессуальные действия, направленные на собирание доказательств, применение мер уголовно-процессуального принуждения, осуществляют:

- 1) по делам, по которым предварительное следствие не обязательно, – дознаватель;
- 2) по делам, по которым предварительное следствие обязательно, – сотрудник органа дознания, получающий полномочия участвовать в деле от начальника органа дознания (или его заместителя), который должен указать ему на необходимость принятия дела к производству и проведению неотложных следственных действий в постановлении о возбуждении уголовного дела (такой сотрудник при проведении процессуальных действий наделен правами и обязанностями дознавателя).

Ведомственный процессуальный контроль за соблюдением законов при производстве дознания наряду с начальником органа дознания осуществляется и начальником подразделения дознания. В уголовном судопроизводстве появился новый субъект власти, которому переданы определенные полномочия, связанные с непосредственным ведомственным процессуальным контролем качества деятельности дознавателя. Это очень важная новелла в отечественном уголовном судопроизводстве, поскольку новый официальный участник со стороны обвинения обладает присущими только ему функциями и полномочиями. В настоящее время начальник подразделения дознания обладает тремя основными полномочиями: уголовного преследования, процессуального контроля и ведомственного контроля.

Контролирующая деятельность начальника подразделения дознания не подменяет и не заменяет начальника органа дознания и прокурора в досудебном производстве, а органично способствует им. Он имеет возможность более оперативно руководить расследованием.

Анализ полномочий начальника подразделения дознания показывает, что он имеет возможность более оперативно руководить расследованием. Он, как и начальник органа дознания, наделен некоторыми функциями по координации этой формы предварительного расследования, а также по обеспечению законности и обоснованности решений дознавателя. Начальник подразделения дознания обладает не только процессуальным контролем, но и ведомственным контролем в виде организационно-управленческих отношений.

Начальник подразделения дознания, как и руководитель следственного органа, осуществляет непосредственный процессуальный контроль в целом за состоянием и ходом расследования преступлений дознавателями.

Одним из главных положений руководства начальника подразделения дознания по уголовному делу является дача им официальных указаний по наиболее принципиальным вопросам дела (направление расследования, производства отдельных

следственных действий, избрание в отношении подозреваемого меры пресечения, квалификация преступления и объеме обвинения), которые обязательны для исполнения дознавателем. Эти указания даются в письменном виде. Правила об обязательном исполнении его указаний и невозможности приостановить их исполнение в связи с обжалованием ограничивает процессуальную самостоятельность дознавателя. Процессуальные полномочия начальника подразделения дознания необходимы для повышения результативности уголовного преследования.

Процессуальный контроль может осуществляться как с помощью мер, для принятия которых достаточно решения самого начальника подразделения дознания, так и посредством обращений к прокурору.

Как видно, процессуальный статус начальника подразделения дознания в определенной степени схож с процессуальным статусом руководителя следственного органа.

Более подробно процессуальные полномочия руководителя следственного органа, начальника органа дознания и начальника подразделения дознания по контролю за деятельностью органов предварительного расследования рассмотрены в соответствующих темах.

9.4. Судебный контроль за исполнением законов в досудебном уголовном судопроизводстве

Судебная власть является составной частью государственной власти на территории Российской Федерации. В соответствии с Конституцией РФ и уголовно-процессуальным законодательством помимо осуществления правосудия на суд возложен целый ряд контрольных функций досудебного производства по отношению к деятельности органов, осуществляющих дознание и предварительное следствие.

Расширение такого рода юрисдикции связано с гуманизацией и справедливостью отечественного уголовного судопроизводства и объясняется тем, что суд – более беспристрастный и надежный гарант защиты прав и свобод человека и гражданина на досудебных стадиях, чем прокурорский надзор и ведомственный процессуальный контроль руководителя следственного органа, начальника органа дознания и начальника подразделения дознания.

***Судебный контроль** за исполнением законов в досудебном производстве – это специфическая уголовно-процессуальная деятельность, направленная на обеспечение соблюдения в уголовном судопроизводстве конституционных прав и свобод участников процесса, недопущение их нарушения, восстановления незаконно и (или) необоснованно нарушенных конституционных прав, позволяющая своевременно выявить и устранить следственные ошибки органов предварительного расследования.*

В настоящее время судебный контроль за процессуальными решениями и действиями дознавателя, следователя, начальника подразделения дознания, начальника органа дознания, руководителя следственного органа, прокурора, других должностных лиц осуществляется в двух формах.

Первая форма (предварительный контроль) заключается в судебном санкционировании процессуальных решений (действий), реализация которых сопряжена с существенным ограничением конституционных прав и свобод граждан.

Данный судебный контроль направлен на то, чтобы не допустить незаконного и необоснованного применения соответствующей меры уголовно-процессуального принуждения на досудебном производстве. По результатам предварительного судебного контроля принимаются следующие непосредственные решения: 1) об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста и залога; 2) о продлении срока содержания под стражей или срока домашнего ареста; 3) о помещении подозреваемого, обвиняемого, не находящихся под стражей, в медицинскую организацию, оказывающую медицинскую помощь в стационарных условиях, или медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях, для производства соответствующих судебных экспертиз; 4) о возмещении имущественного вреда; 5) о временном отстранении подозреваемого или обвиняемого от должности; 6) об установлении срока ареста, наложенного на имущество, и его продлении в порядке, предусмотренном УПК РФ (п. 1-3.1, 9.1, 10 ч. 2 ст. 29).

К этой форме судебного контроля относится также разрешение судом органу расследования производства следственных действий, связанных с ограничением конституционных прав и свобод на неприкосновенность личности, жилища, тайну переписки и другие (п. 4 – 9, 10.1-12 ч. 2 ст. 29 УПК РФ).

Перечисленные решения принимаются судом в порядке, предусмотренном ст. 108, 109, 165 и 203 УПК РФ.

Этот судебный контроль реализуется также в процессе проверки законности и обоснованности производства, осмотра жилища, обыска и выемки в жилище, личного обыска, выемки заложенной или сданной на хранение в ломбард вещи, наложении ареста на имущество, указанные в ч. 1 ст. 104.1 УК РФ в случаях, не терпящих отлагательства (ч. 5 ст. 165 УПК РФ).

Очень важной формой судебного контроля (последующий судебный контроль) за исполнением законов в досудебном производстве является проверка законности и обоснованности процессуальных действий (бездействия) и принимаемых решений уполномоченными должностными лицами органов уголовного преследования.

Такой судебный контроль осуществляется в рамках института «судебной защиты прав и свобод человека и гражданина» (ст. 46 Конституции РФ).

Поводом к судебному контролю за исполнением законов в досудебных стадиях выступают жалобы как конкретного, так и неопределенного круга лиц, а также ходатайства дознавателей, следователей, других должностных лиц, осуществляющих предварительное расследование преступлений.

Предметом жалобы могут быть любые уголовно-процессуальные действия (бездействие) и решение дознавателя, следователя, начальника подразделения дознания, начальника органа дознания, руководителя следственного органа, прокурора, его заместителя, других должностных лиц в процессе досудебного производства по установлению обстоятельств преступления, которые способны причинить ущерб конституционным правам и свободам участников уголовного судопроизводства либо затруднить доступ к правосудию.

Из этого института исключены уголовно-процессуальные действия и решения, связанные с задержанием подозреваемого; продлением ему срока задержания; домашним арестом, заключением под стражу обвиняемого (подозреваемого); продлением срока содержания обвиняемого под стражей; помещением подозреваемых,

обвиняемых в судебно-медицинский или судебно-психиатрический стационар для соответствующих экспертиз, для которых предусмотрен специальный порядок их осуществления и принятия.

Рассматриваемая форма судебного контроля реализуется в порядке, предусмотренном ст. 125 УПК РФ.

Следует отметить, что постановление дознавателя, следователя, начальника подразделения дознания, начальника органа дознания, руководителя следственного органа, прокурора, его заместителя о возбуждении уголовного дела или об отказе в этом, о прекращении уголовного дела, а равно иные их решения и действия (бездействие), которые способны причинить ущерб конституционным правам и свободам участников уголовного судопроизводства либо затруднить доступ граждан к правосудию, могут быть обжалованы в районный суд по месту производства предварительного расследования. Исключения могут составить случаи, когда дознаватель, следователь, начальник подразделения дознания, начальник органа дознания, руководитель следственного органа или прокурор по своей инициативе найдут нужным приостановить действия или исполнение решения до рассмотрения и разрешения жалобы судом по существу.

Жалоба может быть подана в суд потерпевшим, подозреваемым (обвиняемым), его защитником, либо законным представителем, другим заинтересованным лицом непосредственно через дознавателя, следователя или прокурора.

Жалобы лиц, содержащихся под стражей, подаются через администрацию места содержания под стражей, которая немедленно их направляет в суд. Эти жалобы рассматриваются судьей единолично.

В случае, если жалоба подается непосредственно в суд, то он сам принимает необходимые меры к истребованию необходимых для рассмотрения и разрешения жалобы через дознавателя, следователя или прокурора, обязывает их вместе с жалобой представить в суд необходимые документы и материалы.

При поступлении жалобы в суд она регистрируется, по ней заводится отдельное производство, к которому приобщаются: жалобы, представленные сторонами материалы, сведения о подготовке к судебному заседанию, постановления судьи по результатам рассмотрения жалобы, а также иные документы.

Если суд считает представленные материалы недостаточными для всестороннего, объективного и справедливого разрешения дела, то он вправе истребовать необходимые материалы.

Судья проверяет законность и обоснованность обжалуемых действий (бездействия) и решений перечисленных компетентных должностных лиц не позднее чем через пять суток со дня поступления жалобы в судебном заседании с участием заявителя, его защитника, законного представителя или представителя, если они участвуют в уголовном деле, иных лиц, чьи интересы непосредственно затрагиваются обжалуемым действием (бездействием) или решением, а также с участием прокурора, следователя, дознавателя, других должностных лиц в суде.

Жалобы, подлежащие разрешению, рассматриваются в открытом судебном заседании, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 ст. 241 УПК РФ.

Неявка лиц, надлежащим образом извещенных о времени, дате и месте рассмотрения жалобы в судебном заседании и не настаивающих на ее рассмотрении с их участием, не является препятствием для рассмотрения жалобы судом.

В начале судебного заседания судья открывает заседание, объявляет, какая жалоба подлежит рассмотрению, представляется явившимся в судебное заседание участникам уголовного процесса, разъясняет им права и обязанности. Затем заявитель обосновывает жалобу, после чего заслушиваются другие лица. Заявителям предоставляется возможность выступить с репликой.

По результатам рассмотрения жалобы судья выносит постановление, в котором:

- 1) констатирует признание действия (бездействия) или решения соответствующих компетентных должностных лиц незаконными или необоснованными и обязывает их устранить допущенные ими нарушения;
- 2) признает обжалуемое действие (бездействие), решение выполненным или вынесенным в соответствии с законом и отказывает в удовлетворении жалобы.

Копии постановления судьи по жалобе направляются заявителю и прокурору с указанием права и порядка обжалования.

Постановление судьи может быть обжаловано в апелляционном порядке в десятидневный срок в вышестоящий суд.

Принесение жалобы не приостанавливает производство обжалуемого действия или исполнение обжалуемого решения, если это не найдет нужным сделать дознаватель, орган дознания, следователь, руководитель следственного органа, прокурор или судья.

В соответствии со ст. 127 УПК РФ жалобы и представления на приговоры, определения постановлений судов первой и апелляционной инстанций, а также жалобы и представления на судебные решения, принимаемые в ходе досудебного производства по уголовному делу, приносятся в порядке, установленном гл. 45.1 и 47.1 УПК РФ.

Жалобы и представления на судебные решения, вступившие в законную силу, приносятся в порядке, установленном гл. 48.1 и 49 УПК РФ.

9.5. Соотношение надзора и контроля за исполнением законов в досудебном уголовном судопроизводстве

Соотношение положения процессуального статуса прокурора с процессуальным положением руководителя следственного органа являются базовой основой реализации властными субъектами сторон обвинения, поставленных перед ними целей. Полномочия прокурора и руководителя следственного органа, предусмотренные УПК РФ, обусловлены занимаемыми должностями и соответствующей компетенцией. Они возникают и используются только в сфере досудебного производства с момента возбуждения уголовного дела.

Осуществление прокурором функций уголовного преследования и надзора за процессуальной деятельностью органов предварительного следствия являются взаимосвязанными составляющими.

Уголовное преследование реализуется в тех прокурорских полномочиях, которые нацелены на максимально эффективное и целесообразное обеспечение неотвратимости уголовной ответственности лиц, совершивших преступления. Надзорная функция прокурора проявляется там, где он руководствуется исключительно интересами строгого и точного исполнения закона, жертвуя ради этого, если потребуется эффективностью уголовного преследования.

Руководитель следственного органа в досудебном производстве реализует две основные функции:

- 1) уголовного преследования;
- 2) ведомственного процессуального контроля за деятельностью органов предварительного следствия.

Процессуальная контрольная функция руководителя следственного органа и надзорная функция прокурора осуществляются исключительно интересами строгого и неукоснительного соблюдения законов. Текущий ведомственный процессуальный контроль со стороны руководителя следственного органа создает правовые гарантии соблюдения процессуального порядка производства по уголовному делу, качества и эффективности предварительного расследования, обеспечения функциональных прав, свобод и законных интересов участников уголовного судопроизводства и иных лиц, не являющихся участниками досудебного производства.

Прокурорский надзор в отличие от процессуального контроля руководителя следственного органа может осуществляться только в отношении обеспечения законности, а руководитель следственного органа проверяет не только законность, но и целесообразность деятельности подконтрольного органа.

В настоящее время прокурор в досудебном производстве полностью освобожден от ответственности за процессуальное руководство предварительным следствием, что само по себе является уникальной новацией. В настоящее время процессуальное руководство за ходом предварительного следствия возложено на руководителя следственного органа.

Важно подчеркнуть, что уголовное преследование проявляется, главным образом, на завершающем этапе предварительного расследования, окончания предварительного следствия – в полномочиях прокурора при рассмотрении уголовного дела, поступившего к нему от следователя с обвинительным заключением. Только с этого момента, по большому счету, прокурор становится ответственным за качество обвинения по уголовному делу, по которому ему придется в дальнейшем поддерживать государственное обвинение в суде. Таким образом, прокурор теоретически свободен для осуществления более объективного и справедливого надзора в стадии возбуждения уголовного дела и на ранних этапах предварительного следствия. Исключения составляют лишь определенные полномочия прокурора по инициированию уголовного преследования в стадии возбуждения уголовного дела. Так, прокурор вправе выносить мотивированные постановления о направлении материалов в следственный орган или орган дознания для решения вопроса о возбуждении уголовного дела. Прокурор, признав отказ следователя или руководителя следственного органа о возбуждении уголовного дела незаконным или необоснованным, вправе вынести мотивированное постановление об отмене постановления об отказе в возбуждении уголовного дела.

Прокурор вплоть до момента утверждения им обвинительного заключения (акта, постановления) еще не является в полном смысле уголовным преследователем и потому до некоторой степени призван исполнять роль арбитра между сторонами обвинения и защиты. При этом он принимает меры по устранению допущенных следователем и руководителем следственного органа нарушений закона. При таких обстоятельствах создаются объективные предпосылки для усиления состязательности на предварительном следствии.

Представляется, что решение законодателя о передаче, практически в полном объеме, процессуальных полномочий управленческого характера в досудебном производстве от прокурора к руководителю следственного органа выглядит абсолютно логичным.

Процессуальное положение руководителя следственного органа в современных условиях имеет важное научное и практическое значение. Такое положение ключевой процессуальной фигуры руководителя следственного органа на досудебных стадиях и присущий только ему набор процессуальных возможностей обусловлены необходимостью осуществления им процессуального контроля за организацией предварительного следствия, его сроками, обеспечением мер к наиболее полному, всестороннему, объективному и справедливому производству предварительного следствия.

Несмотря на разные процессуальные интересы прокурора и руководителя следственного органа, их объединяет единство цели и задач, которые состоят в обеспечении реализации своих полномочий по законному и эффективному производству следствия по уголовному делу. Однако, процессуальные возможности по вмешательству в расследование дела у руководителя следственного органа шире, нежели у прокурора, хотя последний обладает большими правами и властными полномочиями при определении направления движения уголовного дела после завершения его расследования.

Полномочия прокурора, направленные на обеспечение исполнения федерального законодательства, при приеме, регистрации и разрешении информации о преступлениях и на осуществление последующего своевременного и поступательного надзора за процессуальной деятельностью органов дознания и предварительного следствия входят в число его надзорной функции. В свою очередь руководитель следственного органа обязан по каждому уголовному делу обеспечить соответствующие направления расследования и не допускать принятия следователем незаконных и необоснованных решений. Поэтому он должен регулярно проверять материалы уголовных дел, находящихся в производстве у следователя. Несмотря на это, серьезное вмешательство прокурора в расследование уголовного дела продолжает иметь место до сих пор.

В целях обеспечения прокурором точного и единообразного исполнения закона на досудебных стадиях он истребует уголовные дела, осуществляет их проверку и принимает по ним процессуальные решения в порядке, установленном законом.

Полномочия прокурора характеризуются наличием в них властных организационно-распорядительных форм его процессуальной деятельности. Это указывает на то, что в досудебном производстве прокурор является руководителем межведомственного уровня организации предварительного расследования. Несмотря на то, что прокурор лишился значительных властных полномочий по процессуальному руководству за органами предварительного следствия и непосредственного производства по уголовному делу, а также в какой-то степени ограничен его вмешательством в уголовно-процессуальную деятельность уполномоченных должностных лиц, осуществляющих производство, законодатель, главным образом, оставил его ответственным не только за качество проведенного расследования, но и за законность самого процесса расследования. Прокурор свои процессуальные полномочия в ходе предварительного следствия непосредственно

реализует также через процессуальную деятельность руководителя следственного органа.

Требования и другие процессуальные действия прокурора, адресованные руководителю следственного органа, обязательны к исполнению последним. В исключительном случае, законодатель допускает руководителю следственного органа выразить прокурору свое несогласие с его требованием об устранении нарушений федерального законодательства, допущенные в процессе предварительного следствия, исходя из процессуальной самостоятельности следователя и руководителя следственного органа.

Совсем иное процессуальное положение руководителя следственного органа в досудебных стадиях уголовного судопроизводства. Во первых, он наделен большим кругом властных полномочий в отношении осуществления ведомственного контроля за следователями при расследовании дел и, во-вторых, процессуальное руководство за деятельностью следователей при расследовании преступлений.

Деятельность руководителя следственного органа является формой прямого и непосредственного участия в производстве расследования по уголовному делу. Так, в его ведении находятся вопросы координации и предварительного следствия, согласования и отмены ряда процессуальных решений и ходатайств следователя, рассмотрение отводов и самоотводов следователя, продления процессуальных сроков предварительного следствия и другие. Таким образом, возложение на руководителя следственного органа таких полномочий в досудебном производстве также реально способствует обеспечению процессуальной самостоятельности органов предварительного следствия, разделению прокурорских и следственных функций.

В настоящее время руководитель следственного органа наделен всеми контрольными (с элементами надзора) полномочиями за процессуальной деятельностью следователей в досудебном производстве, которые ранее осуществлял прокурор. Он осуществляет процессуальный контроль с помощью мер, для принятия которых достаточно его решения (постановления).

Цели, формы, методы и организационные условия осуществления процессуального контроля руководителя следственного органа установлены не только в УПК РФ, но и в ведомственных правовых актах, в частности, в приказах Следственного комитета РФ «О мерах по организации процессуального контроля», «О мерах по организации предварительного следствия» и других.

Несмотря на то, что в досудебном производстве фигура руководителя следственного органа сверхвластна, прокурор вправе требовать от него и следователя устранения нарушений, допущенных ими в процессуальной деятельности. В случае необходимости законодателем предусмотрена процедура межведомственных споров (ч. 6 ст. 37 и ч. 7 ст. 39 УПК РФ). К сожалению, она настолько сложна и неэффективна для защиты человека и гражданина, что вынуждает всех участников досудебного производства и иных лиц, не являющихся участниками процесса, в целях ускорения и объективности обращаться за защитой своих прав, свобод и законных интересов в суд.

Важное место в уголовно-процессуальных отношениях занимают вопросы соотношения правового статуса прокурора и начальника органа дознания. Так, начальник органа дознания в досудебном производстве осуществляет две основные

функции: функцию уголовного преследования и функцию ведомственного процессуального контроля (управления за дознанием при расследовании уголовных дел).

Начальник органа дознания реализует свою функцию уголовного преследования при возбуждении уголовного дела, вправе принимать решение о производстве неотложных следственных действий в отсутствие следователя по тяжким и особо тяжким преступлениям, по которым предварительное следствие обязательно (задержание лица по подозрению в совершении преступления, направление руководителю следственного органа дел, по которым необходимо предварительное следствие, утверждение обвинительного акта (постановления) по уголовным делам, по которым предварительное следствие необязательно).

Начальник органа дознания осуществляет функцию ведомственного процессуального контроля за дознанием, имеет право и уполномочен давать указания дознанию по вопросам расследования. Такие указания обязательны для исполнения.

Начальник подразделения дознания осуществляет функцию ведомственно-процессуального управления и руководство дознанием при расследовании уголовного дела. Эта его деятельность как руководителя подразделения дознания является процессуальной формой прямого и непосредственного участия в процессуальном производстве расследования по уголовному делу. В досудебном производстве он имеет некоторые схожие полномочия с начальником органа дознания по отношению к дознавателю, и с руководителем следственного органа по отношению к следователю.

В досудебном производстве важное значение имеет вопрос о соотношении объема полномочий начальника органа дознания, начальника подразделения дознания и руководителя следственного органа по уголовным делам, по которым производство предварительного следствия не обязательно. Анализ процессуального статуса указанных должностных лиц позволяет сделать вывод об их определенном сходстве и различии.

Сходные полномочия руководителя следственного органа, начальника органа дознания и начальника подразделения дознания в досудебном производстве выражаются в следующем.

1. Руководитель следственного органа, начальник органа дознания и начальник подразделения дознания наиболее всего приближены к уполномоченным должностным лицам, непосредственно осуществляющим предварительное расследование по уголовному делу. Следовательно, они могут своевременно принять процессуальное решение, выявить и устранить возможные нарушения, привлечь виновного к уголовной ответственности, осуществить, тем самым, свои контрольные полномочия без привлечения прокурорского надзора.

2. Руководитель следственного органа вправе возбудить уголовное дело, принять его к производству и произвести предварительное следствие в полном объеме (ч. 2 ст. 39 УПК РФ). Начальник органа дознания имеет право возбудить уголовное дело, принять его к производству и произвести дознание в полном объеме, то есть он обладает полномочиями органа дознания, предусмотренные ч. 2 ст. 40 УПК РФ, иначе он не мог бы возлагать полномочия, предусмотренные п. 1 ч. 2 ст. 40 УПК РФ на дознавателя. Начальник подразделения дознания также обладает полномочиями по возбуждению уголовного дела, принятию его к своему производству и проведению дознания в полном объеме (ч. 2 ст. 40.1 УПК РФ).

3. Руководитель следственного органа и начальник подразделения дознания имеют право проверить материалы уголовного дела. Данная проверка позволяет выявить недостатки при расследовании уголовного дела и принять меры по их устранению. Проверка должна проводиться систематически, распространяться на следователей и дознавателей и на уголовные дела.

4. Руководитель следственного органа вправе давать поручения производства предварительного следствия следователю, либо нескольким следователям, изымать уголовное дело у следователя и передавать его другому следователю, создавать следственную группу и изменять ее состав. Поручение о производстве дознания и неотложных следственных действий, решение о производстве дознания группой дознавателей, об изменении ее состава, о назначении ее руководителя, о наделении дознавателя полномочиями органа дознания принимает начальник органа дознания (ч. 2 ст. 223.2, ч. 1 ст. 41 УПК РФ).

Начальник подразделения дознания поручает дознавателю проверку сообщения о преступлении, принятии по нему решения, выполнение неотложных следственных действий либо производство дознания по уголовному делу; вправе изымать уголовное дело и передавать его другому дознавателю (п. 1, 2 ч. 1 ст. 40.1 УПК РФ).

5. Указания, данные руководителем и начальником, обязательны для исполнения. Данные указания можно разделить на две группы: 1) указания, обжалование которых приостанавливает их исполнение следователем (в случае, когда указания касаются изъятия уголовного дела и передачи его другому следователю, привлечения лица в качестве обвиняемого, квалификации преступления, объема обвинения, избрания меры пресечения, производства следственных действий, которые допускаются только по судебному решению, направление дела в суд или его прекращение (ч. 3 ст. 39 УПК РФ). Эти указания приостанавливают исполнение только на стадии предварительного следствия; 2) указания, обжалование которых не приостанавливает их исполнение следователем или дознавателем (ч. 4 ст. 41, ч. 4 ст. 40.1 УПК РФ). Обжалование этой группы указаний не приостанавливает их исполнение на стадии предварительного расследования в форме следствия и дознания.

6. Руководитель следственного органа по окончании расследования утверждает обвинительное заключение (ч. 6 ст. 220 УПК РФ), а начальник органа дознания утверждает обвинительный акт (постановление) (ч. 4 ст. 225 УПК РФ).

7. Восстановление утраченного уголовного дела либо его материалов производится по постановлению руководителя следственного органа, начальника органа дознания (ст. 158.1 УПК РФ).

8. Руководитель следственного органа обладает полномочием по даче указаний следователю о привлечении лица в качестве обвиняемого, о квалификации преступления и об объеме обвинения. Он вправе лично участвовать в проверке сообщения о преступлении и лично рассматривать сообщения о преступлении (п. 3 ч. 1 ст. 39 УПК РФ).

Начальник подразделения дознания правомочен давать указания о направлении расследования, о производстве отдельных следственных действий, об избрании меры пресечения, о квалификации преступления и об объеме обвинения (п. 2 ч. 2 ст. 40.1 УПК РФ).

В досудебном производстве прокурор обладает схожими полномочиями с руководителем следственного органа, но не наделены ими начальник органа дознания и начальник подразделения дознания:

1. К наиболее суровым средствам процессуального контроля руководителя следственного органа относится отмена незаконных и необоснованных постановлений подчиненного следователя, нижестоящего руководителя следственного органа, руководителя, следователя (дознателя) другого органа предварительного расследования (п. 2, 2.1 и п. 7 ч. 1 ст. 39 УПК РФ).

Начальник органа дознания подобным контрольным полномочием не обладает. Оно закреплено за прокурором (п. 6 ч. 2 ст. 37 УПК РФ).

Начальник подразделения дознания вправе отменить лишь необоснованное постановление дознателя о приостановлении производства дознания по уголовному делу, а ходатайство об отмене незаконных необоснованных постановлений об отказе в возбуждении уголовного дела направить прокурору.

2. Руководитель следственного органа уполномочен продлевать процессуальный срок предварительного следствия, тогда как срок дознания может быть продлен только прокурором (п. 8 ч. 1 ст. 39, ч. 3 ст. 223 УПК РФ).

3. Руководитель вправе возвращать уголовное дело следователю со своими указаниями о производстве дополнительного расследования, тогда как по отношению к дознавателю это право закреплено только за прокурором (п. 15 ч. 2 ст. 37, п. 11 ч. 1 ст. 39 УПК РФ).

4. Руководитель дает согласие следователю на возбуждение перед судом ходатайства на производство следственного действия, на которое требуется получение судебного решения, дает согласие на избрание, продление, отмену, или изменение меры пресечения, в том числе и меры пресечения в виде заключения под стражу (п. 4 ч. 1 ст. 39, ч. 3 ст. 108 УПК РФ) и продление, тогда как дознавателю согласия на перечисленные процессуальные действия дает только прокурор (п. 5 ч. 2 ст. 37, ч. 3 ст. 108, ч. 4 ст. 224 УПК РФ).

5. Руководитель вправе разрешать отводы, заявленные следователю, его самоотводы, а также отстранять следователя от дальнейшего расследования при допущении нарушений закона (п. 5 и п. 6 ч. 1 ст. 39 УПК РФ). В отношении дознателя этим правом обладает прокурор (п. 9 и п. 10 ст. 37 УПК РФ).

6. Руководитель вправе давать указания следователю о направлении расследования, производстве отдельных следственных действий (п. 3 ч. 1 ст. 39 УПК РФ), а прокурор уполномочен давать письменные указания дознавателю о направлении расследования, производстве процессуальных действий (п. 4 ч. 2 ст. 37 УПК РФ), хотя этим полномочием обладает и начальник подразделения дознания.

7. Руководитель следственного органа утверждает постановление следователя о прекращении производства по уголовному делу (п. 9 ч. 1 ст. 39 УПК РФ). Постановление дознателя о прекращении производства по уголовному делу утверждает прокурор (п. 13 ч. 2 ст. 37 УПК РФ).

8. В случае признания следователем постановления о прекращении уголовного дела или уголовного преследования незаконным или необоснованным руководитель следственного органа вправе принять решение о его отмене и возобновлении производства по уголовному делу (ч. 1 ст. 214 УПК РФ). В отношении дознателя подобным правомочием обладает прокурор (ч. 1 ст. 214 УПК РФ).

Прокурор при осуществлении надзорной функции и функции уголовного преследования в досудебном производстве должен добиваться от руководителя следственных органов, начальника органа дознания и начальника подразделения дознания неукоснительного исполнения требования закона при реализации ими процессуальных контрольных функций, их качества и эффективности.

Совсем иное положение у прокурора по осуществлению надзора за дознанием в досудебном производстве. Анализ полномочий прокурора позволяет сделать вывод о том, что он в настоящее время не просто осуществляет функцию уголовного преследования, но и руководит процессуальной деятельностью органов дознания и дознавателя. Эту функцию прокурора сложно назвать как процессуальным руководством в отношении упрощенной и ускоренной формы предварительного расследования – дознания.

Прокурор, осуществляя процессуальное руководство за органами дознания, обеспечивает не только уголовное преследование, но и надзор за процессуальной деятельностью дознания, а начальник подразделения дознания, по смыслу закона, по каждому делу должен обеспечить соответствующее направление расследования и не допускать принятия дознавателем незаконных и необоснованных решений.

Полномочия прокурора по отношению к начальнику органа дознания и начальнику подразделения дознания характеризуются наличием властных организационно-распорядительных форм. Процессуальная деятельность начальника органа дознания и начальника подразделения дознания является для прокурора предметом поднадзорной деятельности. Прокурор, исходя из интереса обеспечения законности и обоснованности осуществления уголовного преследования и защиты прав, свобод и интересов участников уголовного судопроизводства в ходе дознания, является гарантом законности, а начальник органа дознания и начальник подразделения дознания являются непосредственными организаторами процессуальной деятельности по расследованию преступлений органами дознания.

Профессиональные отношения между прокурором, начальником органа дознания и начальником подразделения дознания осуществляются на основе уголовно-процессуальных отношений, не имеют между собой характера «власти-подчинения». Прокурор выступает процессуальным руководителем по отношению к ним, которые в своих уголовно-процессуальных отношениях с прокурором обладают относительной процессуальной самостоятельностью по вопросам, отнесенным к их компетенции.

Особое место в досудебном производстве занимает вопрос о соотношении прокурорского надзора и судебного контроля. В настоящее время можно однозначно утверждать, что действующий ныне судебный контроль – это совершенно новая и самостоятельная функция суда в современном российском уголовном судопроизводстве, и наиболее важное значение она приобретает по уголовным делам на досудебных стадиях.

Судебный контроль по своей сущности есть еще одна система гарантий прав и свобод человека и гражданина. При надлежащем его осуществлении правовая защищенность граждан получает эффективные средства ее обеспечения.

Анализ прокурорско-следственной и судебной практики убедительно показывает, что прокурорский надзор и судебный контроль не конкуренты, и тем более не антагонисты. Каждая из форм контроля делает общее государственное дело,

имеет общие цели укрепления законности в сфере расследования преступлений, защиты прав, свобод и законных интересов человека и гражданина. В своей совокупности прокурорский надзор и судебный контроль в досудебном производстве взаимно дополняют и усиливают друг друга.

Институт судебной защиты не влечет ограничения надзорной функции, возложенной на прокурора. Как и до его введения, полномочия по осуществлению надзора за точным и единообразным соблюдением и исполнением федеральных законов и подзаконных актов органами, осуществляющими дознание и предварительное следствие, обеспечивают прокурору возможность реального воздействия на весь ход расследования преступлений.

Уголовно-процессуальный закон Российской Федерации в первоначальной редакции, практически в основной части, сохранил права, которыми были наделены ранее прокуроры на досудебных этапах уголовного судопроизводства.

Несмотря на то, что в настоящее время произошли существенные изменения и дополнения в отечественном уголовно-процессуальном законодательстве, полномочия прокурора, тем не менее, позволяют прокурорскому надзору и сейчас выступать равноправным партнером судебного контроля, обеспечивать оптимальный режим взаимоотношений судебного контроля и прокурорского надзора.

Полная совместимость прокурорского надзора и судебного контроля имеет в своей основе специфику средств, с помощью которых каждый из названных правовых институтов обеспечивает решение задач по укреплению законности в досудебном производстве. Концепция становления прокуратуры Российской Федерации на переходный период развития правового демократического российского государства справедливо признает, что постепенно расширяющийся судебный порядок защиты прав и свобод граждан является наиболее надежным и эффективным. Вместе с тем данная концепция исходила из того, что правосудие не заменяет и не подменяет прокурорский надзор за законностью, а судебная система не может и не должна выполнять надзорные функции прокуратуры, поскольку суд в силу многих причин весьма ограничен в своих возможностях.

Если говорить о сфере распространения компетенций суда и прокуратуры в отношении контроля и надзора за законностью, то, с одной стороны, они в определенной степени совпадают, а с другой – прокурорская надзорная деятельность существенно шире судебной, о чем свидетельствуют полномочия прокурора, указанные в УПК РФ. Прокурор не ограничивается рассмотрением вопросов о правомерности совершения тех или иных действий органом уголовного преследования, либо оценкой законности и обоснованности процессуальных решений (действий) поднадзорных органов и должностных лиц, вовлеченных в орбиту уголовно-процессуальных отношений при производстве уголовных дел.

В поле зрения прокурора широкий пласт полномочий, связанных с осуществлением надзорных функций, например, использование требований федерального законодательства о порядке приема, регистрации и разрешения сообщений о преступлениях во всех правоохранительных органах; разрешение споров о подследственности; заключение досудебного соглашения о сотрудничестве с подозреваемым (обвиняемым), определением направления расследования уголовных дел и другие.

Способы осуществления судом и прокуратурой своих контрольных и надзорных полномочий значительно отличаются. Суд реализует их только по инициативе

заинтересованных лиц и по мере поступления заявлений и жалоб граждан, организаций, материалов следственных и оперативных органов государства. Судебный контроль носит эпизодический характер, а прокурорский надзор осуществляется постоянно, причем и в случае отсутствия сигналов извне. Механизм судебного контроля включается только в случае принесения в суд жалобы на действия и решения органа дознания, дознавателя, следователя и прокурора.

Прокурор имеет возможность знакомиться со всеми материалами дела, выявлять нарушения закона путем оперативного анализа направляемых в прокуратуру копий постановлений о возбуждении уголовного дела, приостановлении предварительного следствия или дознания, о прекращении уголовного дела, привлечении в качестве обвиняемого, уведомлении о подозрении лица в совершении преступления, сообщении о задержании подозреваемого и другие, что суду не свойственно. Однако судья, осуществляющий судебную практику законности и обоснованности действий следователя и органа дознания, вправе применить другие средства, которые неправомерно использовать прокурор, например, рассмотрение жалобы в судебном заседании с вызовом в суд заинтересованных лиц.

Средства прокурорского надзора позволяют незамедлительно выявлять и реагировать на нарушения закона. Порядок судебной проверки законности решения следователя, органа дознания предусматривает отведение определенного срока на рассмотрение в суде поступивших на них жалоб, возможность апелляционного, кассационного и надзорного обжалования принятых судом решений.

Прокурорский надзор носит сплошной характер, охватывая все действия по расследованию преступлений. Судебный контроль таковым быть не может, поскольку ограничен предметом жалобы. Кроме того, нельзя не считаться тем, что, в противном случае, суд может быть поставлен перед необходимостью оценки виновности лица, что допустимо лишь при рассмотрении дела по существу. Судебная проверка законности решений дознавателя, следователя, руководителя следственного органа, начальника подразделения дознания и начальника органа дознания распространяется, главным образом, на те из них, которые непосредственно связаны с ограничением прав и свобод граждан.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Определите сущность и значение контроля в уголовном судопроизводстве.
2. Определите сущность и значение надзора в уголовном судопроизводстве.
3. В чем заключается ведомственный процессуальный контроль?
4. Определите процессуальный порядок осуществления судебного контроля.
5. Как на Ваш взгляд соотносятся контроль и надзор в досудебном производстве?

Раздел II.

ДОСУДЕБНОЕ ПРОИЗВОДСТВО

Глава 10.

ВОЗБУЖДЕНИЕ УГОЛОВНОГО ДЕЛА

В результате изучения данной главы обучающийся должен:

Знать: понятие, сущность и порядок возбуждения уголовного дела в уголовном судопроизводстве;

Уметь: правильно принимать решение о возбуждении или отказе в возбуждении уголовного дела;

Владеть знаниями: о порядке регистрации сообщений о преступлениях, о порядке проведения проверки сообщения о преступлении, о порядке принятия решения о возбуждении или отказе в возбуждении уголовного дела.

Ключевые термины: возбуждение уголовного дела; поводы к возбуждению; основание возбуждения; явка с повинной; заявление; проверка сообщения о совершенном преступлении; решения принимаемые по результатам рассмотрения сообщения о совершенном преступлении.

10.1. Понятие и значение стадии возбуждения уголовного дела

Конституция РФ допускает возможность реализации норм уголовного судопроизводства только в тех случаях, когда имеются признаки преступления. Законодателем определено, что расследование преступления начинается со стадии возбуждения уголовного дела.

Стадия возбуждения уголовного дела – первая стадия уголовного процесса.

В этой стадии полномочные органы государства и должностные лица, получив сведения о совершенном или готовившемся преступлении, устанавливают наличие или отсутствие оснований для производства по уголовному делу и принимают решение о возбуждении уголовного дела или об отказе в возбуждении уголовного дела.

Как и любую другую стадию уголовного процесса, возбуждение уголовного дела характеризуют свои непосредственные задачи, особый круг субъектов, своя процессуальная форма, сроки производства, особые итоговые решения и процессуальные этапы.

Задача стадии возбуждения уголовного дела. Задача стадии возбуждения уголовного дела состоит в своевременном начале расследования по совершенному или готовившемуся преступлению, так как запоздалое реагирование на информацию о преступлении может привести к утрате доказательств, что может серьезно затруднить расследование или даже обречь его на неудачу.

Сущность стадии возбуждения уголовного дела. Сущность этой стадии заключается в том, что орган дознания, дознаватель и следователь, установив в событии, о котором им стало известно, признаки преступления, обязаны принять процессуальное решение о возбуждении уголовного дела и начать производство по уголовному делу. Иными словами, на стадии возбуждения уголовного дела

принимается решение о начале принудительной процессуальной деятельности, результаты которой будут служить материалом для судебного разбирательства (ст.ст. 146, 147 УПК РФ).

Если же отсутствуют достаточные основания признаков преступления, либо выявляются обстоятельства, исключающие производство по делу, то органом предварительного расследования принимается решение об отказе в возбуждении уголовного дела (ч. 1 ст. 148 УПК РФ). Этими двумя видами решений завершается стадия возбуждения уголовного дела.

Значение стадии возбуждения уголовного дела. Значение данной стадии уголовного процесса заключается в том, что своевременное и обоснованное возбуждение уголовных дел имеет большое предупредительное и воспитательное значение, поскольку способствует укреплению убежденности населения в неотвратимости наказания, справедливости законодательства, надлежащем уровне борьбы с преступностью, надежности защиты правоохранительными органами интересов граждан и государства от преступных посягательств. Производство по заявлениям и сообщениям о преступлениях представляет собой своеобразный фильтр, который позволяет уполномоченным на то государственными органами отделить преступление от проступка, принять решение о необходимости производства расследования или об отказе в возбуждении уголовного дела. Поэтому возбуждение уголовного дела без достаточных оснований, равно как и необоснованный отказ в возбуждении уголовного дела, являются не только грубыми нарушениями законности, но и приводят к напрасной затрате сил и средств правоохранительных органов и к созданию чрезмерной нагрузки в их работе.

10.2. Поводы и основания для возбуждения уголовного дела

Для возбуждения уголовного дела необходимо одновременное наличие двух составляющих: законного повода и достаточного основания.

Повод для возбуждения уголовного дела. *Под поводами для возбуждения уголовного дела следует понимать сообщение о преступлении, полученное из предусмотренного процессуальным законом источника, прием которого обязывает органы предварительного расследования (а по делам частного обвинения – судью) приступить к процессуальной деятельности* (п. 43 ст. 5, ст.ст. 140-143 УПК РФ).

В ч. 1 ст. 140 УПК РФ предусмотрено четыре повода для возбуждения уголовного дела.

Первым поводом к возбуждению уголовного дела в соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 140 УПК РФ является заявление о преступлении. *Заявление о преступлении – это обращенное к компетентным органам или суду официальное сообщение о совершенном или готовящемся преступлении, удостоверенное определенным образом.*

Заявление о преступлении является наиболее распространенным поводом, адресованным компетентным органам.

Заявление о преступлении может исходить как от частного, так и от должностного лица. Например, как заявление о преступлении расценивается обращение руководителя коммерческой организации с просьбой о привлечении к уголовной ответственности за преступление против интересов службы в коммерческой организации.

Анонимное заявление не может служить поводом к возбуждению уголовного дела. Анонимные заявления проверяются путем проведения оперативно-розыскных

мероприятий либо иным непроцессуальным путем.

В соответствии с ч. 1 ст. 141 УПК РФ заявление о преступлении может быть сообщено в устной или письменной форме. Письменное заявление должно быть подписано заявителем. Устное заявление подлежит занесению в протокол. В протоколе должны содержаться данные о заявителе и о документах, удостоверяющих личность заявителя. В соответствии с ч. 6 ст. 141 УПК РФ заявитель должен быть предупрежден об уголовной ответственности за заведомо ложный донос в порядке ст. 306 УК РФ, о чем делается отметка в протоколе, которая удостоверяется его подписью. При этом заявителю также разъясняются положения статьи 51 Конституции РФ о том, что он не обязан свидетельствовать против самого себя, своего супруга и близких родственников.

В заявлении отражается информация о преступлении, в конце протокола делается отметка о том, прочитан ли он лично или вслух лицом, принявшим заявление, правильно ли записано со слов заявителя, содержание замечаний либо указание на их отсутствие. Протокол также подписывается лицом, принявшим заявление.

Если сообщение о преступлении сделано при производстве следственного действия или в ходе судебного разбирательства, то оно заносится соответственно в протокол следственного действия или протокол судебного заседания. В этом случае отдельный протокол принятия устного заявления не составляется. По общему правилу сообщать о совершенном или готовившемся преступлении – это право, а не обязанность граждан, однако при определенных обстоятельствах законодатель предусматривает обязанность граждан под страхом привлечения к уголовной ответственности сообщать органам предварительного расследования об известных им готовившихся или совершенных особо тяжких преступлениях (ст. 316 УК РФ).

В силу принципа публичности уголовного процесса компетентные органы государства и уполномоченные должностные лица в каждом случае обнаружения признаков преступления обязаны возбудить уголовное дело независимо от волеизъявления потерпевшего. Исключение составляют только дела частного и частно-публичного обвинения⁹².

Разновидностью заявления о преступлении в соответствии с п. 1-1 ч.1 ст.140 УПК РФ, является направление должностными лицами Центрального банка РФ либо конкурсными управляющими (ликвидаторами) финансовых организаций материалов в орган предварительного расследования для решения вопроса о возбуждении уголовного дела о преступлениях, предусмотренных статьей 172.1 УК РФ.

Вторым поводом для возбуждения уголовного дела является **явка с повинной**, предусмотренная п. 2 ч. 1 ст. 140, ст. 142 УПК РФ. *Она представляет собой добровольное сообщение лица, обратившегося в орган дознания, предварительного следствия, о совершенном им преступлении.*

Явка с повинной является одним из видов позитивного поведения лица, совершившего преступление. Полученное сообщение подлежит тщательной проверке и критической оценке, с целью исключить незаконное давление на лицо, заявившее о явке с повинной.

⁹² Более подробно порядок возбуждения уголовного дела частного обвинения мировым судьей, предусмотренный главой 41 УПК, будет рассмотрен в соответствующей главе учебника.

Заявление о явке с повинной может быть сделано как в устном, так и в письменном виде. Письменное заявление подписывается заявителем. Устное заявление принимается и заносится уполномоченным должностным лицом в протокол в порядке, установленном ч. 3 ст. 141 УПК РФ. В конце протокола отмечается, прочитан ли он лично или вслух лицом, принявшим явку с повинной, правильно или неправильно записано со слов заявителя, отмечаются замечания к протоколу (содержание замечаний либо указание на их отсутствие). Протокол подписывается явившимся с повинной и лицом, принявшим заявление.

Третьим поводом для возбуждения уголовного дела является сообщение о совершенном или готовящемся преступлении, полученное из иных источников, что предусмотрено п. 3 ч. 1 ст. 140 УПК РФ. В связи с тем, что заявление о преступлении и явка с повинной выделены законом как самостоятельные поводы, можно сделать вывод о том, что третьим поводом для возбуждения уголовного дела является любая информация о совершенном или готовящемся преступлении, процессуально оформленная рапортом об обнаружении признаков преступления.

Иными источниками могут быть любые источники информации, за исключением указанных в ст. ст. 141 и 142 УПК РФ. Это непосредственное обнаружение признаков преступления органом дознания, дознавателем, начальником подразделения дознания, следователем, руководителем следственного органа, прокурором или судом. Эти признаки могут быть обнаружены при проведении следственных действий по возбужденному уголовному делу (например, при осмотре места происшествия, обыске, допросе потерпевшего, свидетеля и т.д.), при выявлении факта дачи заведомо ложных показаний участниками судопроизводства во время рассмотрения дел в суде, при проведении оперативно-розыскных мероприятий органом дознания⁹³, при исполнении служебных обязанностей сотрудниками правоохранительных органов.

Постановлениями Правительства, приказами, инструкциями ряда министерств и ведомств определена обязанность руководителей учреждений, организаций, предприятий сообщать о наличии, выявлении, обнаружении признаков преступления. Так, медицинские учреждения обязаны незамедлительно сообщать в органы полиции о случаях доставления в них лиц с наличием телесных повреждений, когда есть основания полагать об насильственном характере этих повреждений⁹⁴.

Одним из видов иного источника информации следует считать и материалы (рапорты, объяснения, акты), которыми оформлены результаты личного наблюдения преступления сотрудниками правоохранительных органов, оказавшихся случайными свидетелями данного преступления.

⁹³ См. подробнее: Об утверждении Инструкции о порядке представления результатов оперативно-розыскной деятельности органу дознания, следователю или в суд: совместный приказ МВД России, Министерства обороны РФ, ФСБ России, Федеральной службы охраны РФ, Федеральной таможенной службы, Службы внешней разведки РФ, Федеральной службы исполнения наказаний, Федеральной службы РФ по контролю за оборотом наркотиков, Следственного комитета РФ от 27 сентября 2013 г. № 776/703/509/507/1820/42/535/398/68 // Российская газета. 2013. № 282.

⁹⁴ См. подробнее: Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации: федеральный Закон РФ от 21 ноября 2011 г. № 323-ФЗ (ред. от 07.03.2018) // Российская газета. 2011. № 263.

Факт получения информации о совершенном или готовящемся преступлении из указанных источников оформляется рапортом об обнаружении признаков преступления (ст. 143 УПК РФ). Этот рапорт, как вытекает из буквального толкования закона, составляется в момент получения первичной информации. В некоторых случаях подобная информация, являясь результатом специально предпринятой проверки (в рамках административной, оперативно-розыскной, прокурорско-надзорной деятельности), содержит достаточные данные для принятия окончательного процессуального решения.

В рапорте об обнаружении признаков преступления отражаются наименование руководителя следственного органа или начальника органа дознания, которому адресован рапорт; процессуальное основание рапорта; установленные обстоятельства совершенного деяния и источник получения информации об этом; должность, звание, фамилия и инициалы лица, получившего сообщение; число, месяц и год составления рапорта; подпись должностного лица, составившего рапорт.

С целью исключения случаев укрытия преступлений от учета, а также правильного исчисления сроков принятия решения составленный рапорт подлежит регистрации в книге учета заявлений и сообщений о преступлениях. В органах внутренних дел эта книга ведется в дежурной части. После регистрации рапорт передается начальнику органа предварительного следствия или дознания.

Четвертым поводом для возбуждения уголовного дела является постановление прокурора о направлении материалов в орган предварительного расследования для решения вопроса об уголовном преследовании. Прокурор выносит данное постановление в результате осуществления надзора за соблюдением законности или рассмотрения обращения граждан (ст. 10 Федеральный закон «О прокуратуре РФ»).

Одного лишь наличия повода для возбуждения уголовного дела недостаточно. Чтобы обеспечить обоснованность расследования, требуется еще основание.

Основание для возбуждения уголовного дела. *Основанием для возбуждения уголовного дела является наличие фактических данных, указывающих на признаки преступления.*

В соответствии с ч. 2 ст. 140 УПК РФ дело может быть возбуждено, когда имеются достаточные данные, указывающие на признаки состава преступления. Для обнаружения признаков преступления (то есть оснований к возбуждению уголовного дела) проводится проверка заявления или сообщения о преступлении. Она осуществляется не процессуальным (в том числе оперативным) путем.

В некоторых случаях уголовное дело может быть возбуждено и при отсутствии сведений об этих обстоятельствах⁹⁵. Обычно бывает достаточно установить объект и объективную сторону преступления. В этих случаях уголовное дело возбуждается по факту события преступления (*in rem*), а не в отношении конкретного лица (*in personam*), что однако при определенных условиях не исключает возможности возбуждения уголовного дела в отношении определенного лица, например, при задержании преступника на месте преступления, либо в силу

⁹⁵ См. подробнее: Об утверждении Инструкции о порядке рассмотрения заявлений, сообщений о преступлениях и иной информации о происшествиях, связанных с безвестным исчезновением лиц: приказ МВД России № 38, Генпрокуратуры России № 14, СК России № 5 от 16 января 2015 г. // Российская газета. 2015. № 65.

специфики преступления (дача заведомо ложных показаний). В этом случае лицо, в отношении которого возбуждено уголовное дело, должно получить процессуальный статус подозреваемого или обвиняемого в установленном порядке. Выяснение самого деяния и установление в нем признаков состава преступления предпринимается на основе полученных данных. Необходимо, чтобы их было достаточно для обоснованного вывода. Достаточность данных достигается путем установления логических связей между ними, устранения противоречий, подкрепления обстоятельств комплексом источников. В каждом конкретном случае достаточность данных для обоснованного вывода о наличии признаков преступления определяется уполномоченным должностным лицом по своему внутреннему убеждению. Поэтому каждое сообщение о преступлении должно быть тщательно рассмотрено, первичные материалы внимательно изучены, проанализированы и оценены, при необходимости получены объяснения, потребованы дополнительные материалы.

Вместе с тем получение необходимых данных должно быть ограничено задачами стадии возбуждения уголовного дела. Вывод об имевшем место преступлении, хотя и должен быть основан на достаточных данных, все же носит обычно предположительный характер и побуждает к проведению всестороннего расследования в следующей стадии процесса. С другой стороны, необоснованное расширение пределов проверки сообщения о преступлении затягивает решение вопроса о возбуждении уголовного дела и создает условия для уничтожения следов и сокрытия преступления.

Поэтому, чтобы не допустить подмены этой стадии предварительным следствием, законодатель ограничивает возможность производства до возбуждения дела следственных действий, направленных на собирание и проверку доказательств и их источников, но предусматривает возможность довольно широкого применения иных процессуальных действий, с помощью которых можно процессуально закрепить и проверить поступившее заявление или сообщение о преступлении.

10.3. Порядок рассмотрения сообщений о преступлении

Рассмотрение сообщений о преступлениях составляет содержание стадии возбуждения дела и включает в себя прием, регистрацию, проверку первичной информации и принятие по ней решения (ч. 1 ст. 144 УПК РФ).

Порядок регистрации сообщений о преступлении.

Прием и регистрация сообщений о преступлениях осуществляется в правоохранительных органах, чаще всего – в дежурной части подразделения полиции. Должностные лица обязаны принять сообщение вне зависимости от вида преступления, места и времени его совершения, полноты информации. Прием сообщения о преступлении заканчивается соответствующей регистрацией (в книге учета сообщений о происшествиях в органах внутренних дел и аналогичных книгах в других органах предварительного расследования). Порядок регистрации устанавливается ведомственными инструкциями.

Заявителю на руки выдается документ о принятии сообщения о преступлении (талон-уведомление) с указанием данных о лице, его принявшем, а также даты и времени его принятия. Отказ в приеме сообщения может быть обжалован заявителем прокурору или в суд в порядке ст. 124 и 125 УПК РФ (ч. 5 ст. 144 УПК РФ).

Способы проверки сообщений о преступлении.

Проверка сообщения о преступлении носит логический характер, осуществляемый по каждому заявлению или сообщению и только в рамках тех сведений, которые имеются в поступившем материале. Она проводится в форме анализа и оценки информации, Содержащихся в задокументированных заявлениях или сообщениях о преступлении. Без такой проверки весьма сомнительно принятие сколько-нибудь законного, обоснованного решения. По существу, в таком случае происходит уяснение смысла поступивших сведений, логическое определение их содержания, с целью дать им правовую оценку и принять конкретное решение.

В тех случаях, когда в поступивших материалах содержится недостаточно сведений для принятия решения, проводятся проверочные действия, суть которых заключается в собирании дополнительных сведений, подтверждающих или опровергающих первоначальную информацию о преступлении.

Средствами проверки являются непринудительные способы собирания доказательств. К ним относятся получение образцов для сравнительного исследования, различные справки, проведение ревизии, документальных проверок, инвентаризации, а также судебные экспертизы. Ряд проверочных мероприятий иницируется путем дачи письменных поручений органу дознания о проведении оперативно-розыскных мероприятий. Проведение таких действий предусматривается ч. 4 ст. 21, ст. 144 УПК РФ.

Часть 1-1 ст. 144 УПК РФ определяет порядок получения объяснений от очевидцев и заявителя. Опрашиваемым разъясняется, что при проведении данных процессуальных действий они могут не свидетельствовать против самих себя, своего супруга (своей супруги) и других близких родственников, круг которых определен ст. 5 УПК РФ, что они могут пользоваться услугами адвоката, а также приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, органа дознания, следователя, руководителя следственного органа в порядке, установленном главой 16 УПК РФ. Участники проверки сообщения о преступлении могут также быть предупреждены о неразглашении данных досудебного производства в порядке, установленном ст. 161 УПК РФ. При необходимости безопасность участника досудебного производства обеспечивается в порядке, установленном ч. 9 ст. 166 УПК РФ, в том числе при приеме сообщения о преступлении. Так, в соответствии с ч. 2 ст. 2 Федерального закона «О государственной защите потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства» государственной защите могут подлежать до возбуждения уголовного дела заявитель, очевидец или жертва преступления, либо иные лица, которые способствовали предупреждению или раскрытию преступления.

Если информация о преступлении было получена из средств массовой информации, то редакция СМИ должна по запросу органов уголовного преследования передать им имеющиеся в ее распоряжении материалы о преступлении (ч. 4 ст. 21 УПК РФ). При этом редакция имеет право не сообщать данные о лице, предоставившем информацию, если это лицо поставило условие неразглашения своего имени.

Чтобы не допустить подмены стадии возбуждения уголовного дела стадией предварительного расследования, законодатель ограничивает возможность производства до возбуждения дела следственных действий, направленных на собирание

и проверку доказательств и их источников, но, компенсируя свой запрет, допускает возможность довольно широкого применения иных процессуальных действий, с помощью которых можно процессуально закрепить и проверить поступившее заявление или сообщение о преступлении. В связи с этим возможности установления обстоятельств совершенного преступления на данном этапе значительно уже, чем во время предварительного расследования.

Таким образом, согласно действующему законодательству процессуальная деятельность в данной стадии осуществляется за небольшим исключением без производства следственных действий. По общему правилу производство следственных действий (как обладающих принудительным характером) до вынесения постановления о возбуждении уголовного дела не допускается, кроме осмотров места происшествия, предметов и документов, трупов (ч. 2 ст. 176 УПК РФ), освидетельствование и производство судебной экспертизы (ч. 1 ст. 144 УПК РФ).

Таким образом, можно сделать вывод, что проверка – это умозрительная и практическая деятельность должностных лиц предварительного расследования, осуществляемая в соответствии с нормами уголовно-процессуального закона и направленная на получение, фиксацию и оценку фактических данных, необходимых для разрешения заявлений и сообщений.

Сроки проведения проверки по сообщению о преступлении.

Срок процессуальной проверки сообщений о преступлениях составляет до 3 суток со дня приема сообщения о преступлении. Данный срок может быть продлен до 10 суток по ходатайству следователя или дознавателя соответственно руководителем следственного органа или начальником органа дознания. При необходимости проведения документальных проверок, ревизий, судебных экспертиз, исследований документов, предметов, трупов, а также оперативно-розыскных мероприятий этот срок может быть продлен до 30 суток прокурором по ходатайству дознавателя или руководителем следственного органа по ходатайству следователя.

Установленный законодателем срок принятия решения – 30 суток исчисляется с момента поступления заявления или сообщения в соответствующий государственный орган и до его разрешения, то есть до принятия решения о возбуждении дела или об отказе в нем. Ни при каких условиях он не может быть продлен, данный срок является окончательным, дальнейшее проведение проверочных мероприятий в стадии возбуждения уголовного дела законодателем не допускается.

10.4. Решения, принимаемые по результатам рассмотрения сообщения о преступлении

Проверка сообщений о преступлениях завершается вынесением постановления:

- о возбуждении уголовного дела;
- об отказе в возбуждении уголовного дела;
- о передаче сообщения по подследственности или подсудности.

Возбуждение уголовного дела. При наличии повода и достаточного основания к возбуждению уголовного дела следователь, дознаватель в пределах своей компетенции возбуждает уголовное дело. О возбуждении уголовного дела выносится постановление. Постановление состоит из вводной, описательной и резолютивной частей. В вводной части указывается кем, когда и где вынесено постановление. В описательной части излагаются повод и основание к возбуждению

уголовного дела. В резолютивной части указывается пункт, часть статьи УК РФ, на основании которых возбуждается уголовное дело. При наличии лица, в отношении которого возбуждается уголовное дело, указываются его фамилия, имя, отчество. После вынесения постановления орган предварительного расследования приступает к расследованию. В тех случаях, когда уголовное дело возбуждается тем должностным лицом, которое будет вести расследование, выносится одно постановление – о возбуждении уголовного дела и принятии его к своему производству. В случае принятия к своему производству дела, возбужденного другим следователем или дознавателем, лицо, которому поручено продолжить расследование, выносит постановление о принятии дела к своему производству. При принятии решения о возбуждении уголовного дела по признакам преступлений, предусмотренных ст.ст. 193-3 и 193-4 УК РФ, не позднее 3 суток следователь направляет информацию в налоговый орган, на учете которого стоит налогоплательщик, в отношении которого было возбуждено уголовное дело. Полученную информацию налоговый орган рассматривает в течение 15 суток и извещает следователя (п.п. 7-8 ст. 144 УПК РФ).

После вынесения постановления о возбуждении уголовного дела следователь (дознаватель) составляет соответствующие статистические карты и предоставляет их прокурору вместе с материалами возбужденного уголовного дела для проверки законности и обоснованности принятого решения.

Отказ в возбуждении уголовного дела. При отсутствии оснований для возбуждения уголовного дела выносится постановление об отказе в возбуждении уголовного дела. Данные решения в соответствии со ст. 148 УПК РФ вправе выносить следователь, орган дознания или дознаватель.

Основания для отказа в возбуждении уголовного дела содержатся в ч. 1 ст. 24 УПК РФ и предусматривают:

1. **Отсутствие события преступления.** Данное основание предполагает отсутствие самого факта (события), для расследования которого ведется производство по делу. Например, информация о наступлении смерти человека не подтвердилась.

2. **Отсутствие в деянии состава преступления** означает, что сам факт деяния, совершенного конкретным лицом, установлен, но в установленном событии отсутствует состав преступления. Например, деяние, по которому проводятся проверочные действия, совершено в состоянии необходимой обороны или крайней необходимости, либо имел место добровольный отказ от совершения преступления, либо имеются иные установленные законом условия, исключающие уголовную наказуемость деяния. По этому же основанию выносится постановление об отказе в возбуждении уголовного дела, если преступление совершил несовершеннолетний. Уголовным законодательством предусмотрено, что ответственность наступает с 16 лет, а по ряду преступлений с 14-летнего возраста. В отношении несовершеннолетних, не достигших возраста, необходимого для привлечения к уголовной ответственности, могут применяться лишь меры воспитательного характера.

3. **Истечение сроков давности уголовного преследования** определяется на основании ст. 78 УК РФ, в которой установлены сроки давности и сформулированы основные правила их применения.

4. **Смерть подозреваемого или обвиняемого** влечет отказ в возбуждении уголовного дела, поскольку указанное обстоятельство свидетельствует об отсутствии субъекта преступления.

Возбуждение уголовного дела о преступлении, которое совершил при жизни умерший, может осуществляться только в интересах его реабилитации.

5. Отсутствие заявления потерпевшего исключает производство по уголовным делам частного и частно-публичного обвинения. К первым относятся уголовные дела о преступлениях, предусмотренных первыми частями ст.ст. 115, 116.1, 128.1 УК РФ. Эти дела возбуждаются не иначе как по заявлению потерпевшего или его законного представителя и подлежат прекращению в связи с примирением потерпевшего с обвиняемым. К уголовным делам частно-публичного обвинения относятся дела о преступлениях, предусмотренных ст. 116, ч. 1 ст. 131, ч. 1 ст. 132, ч. 1 ст. 137, ч. 1 ст. 138, ч. 1 ст. 139, ст. 145, ч. 1 ст. 146, ч. 1 ст. 147 УК РФ, а также уголовные дела о преступлениях, предусмотренных статьями 159-159.3, 159.5, 159.6, 160, 165 УК РФ. Эти дела возбуждаются не иначе как по заявлению потерпевшего и могут быть прекращены на общих основаниях.

6. Отсутствие заключения суда о наличии признаков преступления в действиях любого лица, указанного в пунктах 1, 3-5, 9 и 10 ч. 1 ст. 448 УПК РФ, либо отсутствие согласия соответственно Совета Федерации, Государственной Думы, Конституционного Суда РФ, квалификационной коллегии судей на возбуждение уголовного дела или привлечение в качестве обвиняемого лица, указанного в пунктах 1, 3-5 ч. 1 ст. 448 УПК РФ. Согласие указанных органов на возбуждение уголовного дела или на привлечение в качестве обвиняемого требуется в отношении члена Совета Федерации, депутата Государственной Думы, судьи Конституционного Суда РФ, судьи Верховного Суда РФ, Высшего Арбитражного Суда РФ и всех иных судей, в том числе судьи окружного (флотского) военного суда. Заключение суда о наличии признаков преступления дается в отношении указанных лиц, а также в отношении депутата законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта Российской Федерации, следователя и адвоката.

Об отказе в возбуждении уголовного дела выносится мотивированное постановление, в котором особое внимание обращается на обоснованность такого решения.

При принятии процессуального решения об отказе в возбуждении уголовного дела о преступлениях, предусмотренных ст.ст. 198-199.4 УК РФ, копия постановления направляется в течение 24 часов в налоговый орган, где стоит на учете налогоплательщик, в отношении которого было принято данное процессуальное решение.

В постановлении об отказе в возбуждении уголовного дела по поводу деяния, о котором в сообщении или заявлении говорится как о преступлении, но оно таковым не признается, должны быть приведены конкретные данные, обосновывающие этот вывод.

Содержащаяся в постановлении аргументация, подтверждающая выводы лица, вынесшего постановление, позволяет достаточно глубоко, объективно и всесторонне проверить правильность этих выводов, а лицам и организациям, от которых поступило заявление или сообщение, при несогласии с принятым решением принести мотивированную жалобу.

Должностное лицо, вынесшее постановление об отказе в возбуждении уголовного дела, обязано разъяснить заявителю право на обжалование. Заявитель вправе оспаривать как сам отказ, так и мотивы решения. На постановление об отказе в возбуждении уголовного дела, вынесенное дознавателем или следователем, жалоба приносится прокурору, руководителю следственного подразделения или в суд.

Закон не содержит указания, в какой срок может быть обжаловано решение об отказе в возбуждении уголовного дела. Это означает, что при принесении жалобы на отказ в возбуждении уголовного дела следует руководствоваться общими сроками давности привлечения к уголовной ответственности, предусмотренной ст. 78 УК РФ.

После принятия процессуального решения об отказе в возбуждении уголовного дела материалы направляются прокурору для проверки законности и обоснованности принятого решения.

Передача сообщения по подследственности. Третьим видом решения на стадии возбуждения уголовного дела является передача сообщения по подследственности. Если сообщение о преступлении поступило в правоохранительный орган, который в силу правил о подследственности (ст. 151 УПК РФ) не вправе возбудить по данному сообщению уголовное дело и расследовать его сам, тогда этот орган направляет сообщение о преступлении вместе с приобщенными к нему материалами по подследственности в тот орган, к компетенции которого относится принятие решения по данному сообщению⁹⁶. Например, орган внутренних дел обязан зарегистрировать заявление потерпевшего от преступления, вне зависимости от места, где было совершено преступление, принять меры к закреплению следов, а затем незамедлительно в соответствии с ч. 3 ст. 145 УПК РФ направить заявление по территориальности в соответствующий орган предварительного расследования, в компетенции которого находится расследование уголовных дел на данной территории. Такой порядок имеет важное практическое значение. С одной стороны, он обязывает органы предварительного расследования принять заявление или сообщение о любом преступлении и принять неотложные действия по пресечению преступления и процессуальному закреплению следов преступления, с другой стороны, освобождает потерпевшего от необходимости обивать пороги казенных учреждений в поисках компетентного правоохранительного органа. Срок принятия решения по материалу о преступлении, который передан в другой орган, исчисляется с момента первичной регистрации и составляет не более 30 суток. Пересылка материала о преступлении приостанавливает течение срока принятия решения, после поступления материала в орган предварительного расследования, который будет принимать решение, срок принятия процессуального решения возобновляется.

О передаче материалов по подследственности информируется заявитель.

Особенности прокурорского надзора на стадии возбуждения уголовного дела.

Важным условием обеспечения законности и обоснованности возбуждения уголовных дел является прокурорский надзор. Прокурор надзирает за тем, чтобы не было необоснованного возбуждения или отказа в возбуждении уголовного дела, чтобы должностными лицами органов предварительного расследования строго соблюдались сроки и порядок рассмотрения заявлений и сообщений о преступлениях, не ущемлялись права и законные интересы граждан. Для решения этих задач

⁹⁶ Об организации прокурорского надзора за исполнением законов при приеме, регистрации и разрешении сообщений о преступлениях в органах дознания и предварительного следствия: приказ Генпрокуратуры России от 05 сентября 2011 г. № 277 (ред. от 05.12.2016) // Законность. 2011. № 12.

законодатель предусмотрел, чтобы следователь (дознатель) в срок не позднее 24 часов предоставлял прокурору копию постановления о возбуждении уголовного дела и материалы, являющиеся основанием для возбуждения уголовного дела (ч. 4 ст. 146 УПК РФ).

Если решение о возбуждении уголовного дела по мнению прокурора является незаконным и необоснованным, то прокурор выносит постановление об отмене постановления о возбуждении уголовного дела и возвращает материалы в орган предварительного расследования для дополнительной проверки.

Осуществляя надзор за законностью возбуждения уголовного дела, прокурор обязан не реже 1 раза в месяц проверять в органах дознания и предварительного следствия требования закона о приеме, регистрации и разрешении заявлений и сообщений о преступлениях.

В целях проверки законности принятых решений об отказе в возбуждении уголовного дела в соответствии с ч. 6 ст. 148 УПК РФ прокурор, проверяя постановления следователя или дознателя об отказе в возбуждении уголовного дела, обязан обращать внимание не только на обоснованность отказа по существу, но и на соответствие формулировки приведенного в постановлении основания отказа в возбуждении уголовного дела нормам материального и процессуального права, а также на соответствие этой формулировки обстоятельствам, находящимся в материалах проверки.

Также прокурор проверяет, уведомлены ли об отказе в возбуждении уголовного дела граждане, учреждения и организации, приславшие заявление или сообщение, разъяснено ли им право на обжалование такого решения.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. В чем на Ваш взгляд заключается значение стадии возбуждения уголовного дела?
2. Дайте определение стадии возбуждения уголовного дела.
3. Перечислите поводы к возбуждению уголовного дела.
4. Назовите основание к возбуждению уголовного дела.
5. Определите какие решения уполномочено принимать должностное лицо на стадии возбуждения уголовного дела.
6. В какой период необходимо принять решения по заявленному сообщению о совершенном преступлении?

Глава 11.

ПРЕДВАРИТЕЛЬНОЕ РАССЛЕДОВАНИЕ

В результате изучения данной главы обучающийся должен:

Знать: понятие и сущность стадии предварительного расследования; формы предварительного расследования; понятие, значение и содержание общих условий предварительного расследования.

Уметь: разграничивать формы предварительного расследования: предварительное следствие, дознание, дознание в сокращенной форме; применять общие условия предварительного расследования.

Владеть знаниями: о формах предварительного расследования; об общих условиях предварительного расследования.

Ключевые термины: предварительное расследование; предварительное следствие; дознание; общие условия предварительного расследования; подследственность; территориальность; обязательное разрешение ходатайств; соединение уголовного дела; выделение уголовного дела; производство неотложных следственных действий.

11.1. Понятие, задачи, значение стадии предварительного расследования

Предварительное расследование – это самостоятельная стадия уголовного судопроизводства, на которой специально уполномоченные органы и должностные лица (следователь, руководитель следственного органа, дознаватель и орган дознания) осуществляют в соответствии с уголовно-процессуальным законом деятельность по собиранию, проверке и оценке доказательств, на основе которых устанавливается виновность (или невиновность) лица в совершении преступления, а также иные обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела.

Предварительное расследование следует рассматривать в двух аспектах: как самостоятельную стадию уголовного судопроизводства и как деятельность специально уполномоченных органов и должностных лиц.

Предварительное расследование представляет собой деятельность органов дознания и предварительного следствия по собиранию, проверке и оценке доказательств о событии преступления; виновности лица его совершившего, а также о мотивах преступления; об обстоятельствах, влияющих на степень и характер ответственности; об условиях, способствующих совершению преступления; о характере и размере вреда, причиненного преступлением. Это далеко не полный перечень обстоятельств, которые в соответствии с уголовно-процессуальным законом требуется установить на этой стадии (ст. ст. 73, 421, 434 УПК РФ).

Всестороннее, полное и объективное расследование преступления обеспечивает не только правильное применение норм уголовного закона, но и предотвращает возможность привлечения в качестве обвиняемого лица, не совершавшего преступления, что предопределено назначением уголовного судопроизводства.

Задачи стадии предварительного расследования:

- быстрое и полное раскрытие преступления;

Это необходимо для того, чтобы обеспечить полное раскрытие преступления и неотвратимость наказания за его совершение. Преступление считается раскрытым полно, когда установлены все обстоятельства, подлежащие доказыванию по делу (ст. 73 УПК РФ).

- изобличение виновных;

Заключается в том, что органы дознания и предварительного следствия должны собрать достаточно доказательств, на основе которых можно сделать однозначный вывод о наличии события преступления и состава преступления в деянии лица, привлекаемого к уголовной ответственности.

- обеспечение правильного применения закона;

Означает точное и неуклонное исполнение органами дознания и предварительного следствия требований закона и соответствие ему всех действий и принимаемых решений.

- выявление причин и условий, способствовавших совершению преступления, и принятие мер к их устранению;

В соответствующие государственные органы, общественные организации или должностным лицам вносятся представления о принятии мер к устранению этих причин и условий.

- принятие мер по обеспечению возмещения материального ущерба в случае причинения преступлением такого ущерба;

Органы дознания и предварительного следствия в числе таких мер могут разыскать и изъять похищенное имущество, провести обыск в целях обнаружения и изъятия имущества, денег и ценностей, нажитых преступным путем, и т.д.

- укрепление законности и правопорядка;

Данная задача выражается в строгом соблюдении законов в деятельности самих этих органов, разъяснении и обеспечении прав всех участвующих в деле лиц и т.п.

Расследование называется предварительным потому, что оно предшествует производству в суде. Сделанные органами дознания и предварительного следствия первоначальные выводы о том, что преступление имело место, и о лице, его совершившем, является для суда предварительной версией органов предварительного расследования, осуществляющих в соответствии с уголовно-процессуальным законом уголовное преследование (ст. 20 УПК РФ), что подлежит всесторонней и объективной проверке в суде. Признать лицо виновным в совершении преступления и назначить ему справедливое наказание правомочен только суд (ст. 49 Конституции РФ). При этом суд основывает приговор лишь на тех доказательствах, которые были рассмотрены и нашли свое подтверждение при судебном рассмотрении уголовного дела. Однако очевидно, что предварительное расследование, проведенное органами дознания или следствия в соответствии с законом, является фактором, обеспечивающим всестороннее, полное и объективное исследование обстоятельств дела в судебном заседании, и в последующем постановление законного, обоснованного и справедливого приговора.

11.2. Предварительное следствие и дознание как формы предварительного расследования

Уголовно-процессуальный закон предусматривает две формы предварительного расследования: дознание и предварительное следствие (ч.1 ст. 150 УПК РФ).

***Предварительное следствие** – это основная форма предварительного расследования, осуществляемая по большинству уголовных дел следователем (или следственной группой) в пределах установленных УПК РФ полномочий, связанных с уголовным преследованием лиц, виновных в совершении преступлений.* Производство предварительного следствия обязательно по всем уголовным делам, за исключением уголовных дел о преступлениях, указанных в ч. 3 ст. 150 УПК РФ, так как по ним производится дознание.

В соответствии с ч. 2 ст. 151 УПК РФ предварительное следствие производится:

- 1) следователями Следственного комитета Российской Федерации;
- 2) следователями органов федеральной службы безопасности;
- 3) следователями органов внутренних дел Российской Федерации.

Предварительное следствие по уголовным делам о преступлениях, предусмотренных ч. 5 ст. 151 УПК РФ может производиться также следователями органа,

выявившего эти преступления. По уголовным делам о преступлениях, перечисленных в ч. 6 ст. 151 УПК РФ предварительное следствие производится следователями того органа, к чьей подследственности относится преступление, в связи с которым возбуждено соответствующее уголовное дело.

Началом производства предварительного следствия является момент вынесения следователем, дознавателем, органом дознания постановления о возбуждении уголовного дела либо постановления следователя, дознавателя о принятии уголовного дела к своему производству.

Предварительное следствие должно быть закончено в срок, не превышающий двух месяцев со дня возбуждения уголовного дела (ч. 1 ст. 162 УПК РФ). В срок предварительного следствия включается время со дня возбуждения уголовного дела и до его направления прокурору с обвинительным заключением или постановлением о передаче уголовного дела в суд для рассмотрения вопроса о применении принудительных мер медицинского характера либо до дня вынесения постановления о прекращении производства по уголовному делу (ч. 2 ст. 162 УПК РФ)⁹⁷.

В срок предварительного следствия не включается время на обжалование следователем решения прокурора о возвращении уголовного дела для производства дополнительного следствия, изменения объема обвинения либо квалификации действий обвиняемых или пересоставления обвинительного заключения и устранения выявленных недостатков, а также время, в течение которого предварительное следствие было приостановлено по основаниям, предусмотренным ст. 208 УПК РФ.

Срок предварительного следствия может быть продлен до трех месяцев руководителем соответствующего следственного органа.

По уголовному делу, расследование которого представляет особую сложность, срок предварительного следствия может быть продлен руководителем следственного органа по субъекту Российской Федерации и приравненным к нему руководителем иного следственного органа, а также их заместителями до 12 месяцев.

Дальнейшее продление срока предварительного следствия может быть произведено только в исключительных случаях Председателем Следственного комитета Российской Федерации, руководителем следственного органа соответствующего федерального органа исполнительной власти и их заместителями.

В соответствии с ч. 6 и 6.1 ст. 162 УПК РФ при возобновлении приостановленного или прекращенного уголовного дела, а также при возвращении уголовного дела для производства дополнительного следствия руководитель следственного органа, в производстве которого находится уголовное дело, вправе устанавливать срок предварительного следствия в пределах одного месяца со дня поступления уголовного дела к следователю вне зависимости от того, сколько раз оно до этого возобновлялось, прекращалось либо возвращалось для производства дополнительного следствия, и вне зависимости от общей продолжительности срока предварительного следствия. В случае возвращения прокурором уголовного дела следователю в связи с выявлением судом обстоятельств, указанных в ч. 1 и 1.2 ст. 237 УПК РФ, срок производства следственных и иных процессуальных действий не может превышать одного месяца со дня поступления уголовного дела

⁹⁷ Определение Верховного Суда РФ от 20.01.2010 № 66-О09-241.

к следователю. Дальнейшее продление срока предварительного следствия производится на общих основаниях.

Производство предварительного следствия по уголовному делу в случае его сложности или большого объема может быть поручено следственной группе, о чем выносится отдельное постановление или указывается в постановлении о возбуждении уголовного дела.

Решение о производстве предварительного следствия следственной группой, об изменении ее состава принимает руководитель следственного органа. В постановлении должны быть перечислены все следователи, которым поручено производство предварительного следствия, в том числе указывается, какой следователь назначается руководителем следственной группы. К работе следственной группы могут быть привлечены должностные лица органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность. Состав следственной группы объявляется подозреваемому, обвиняемому.

Руководитель следственной группы принимает уголовное дело к своему производству, организует работу следственной группы, руководит действиями других следователей, составляет обвинительное заключение либо выносит постановление о направлении уголовного дела в суд для рассмотрения вопроса о применении принудительных мер медицинского характера к лицу, совершившему преступление, и направляет данное постановление вместе с уголовным делом прокурору.

В ч. 4 ст. 163 УПК РФ закреплены решения, принимаемые руководителем следственной группы.

Руководитель и члены следственной группы вправе участвовать в следственных действиях, производимых другими следователями, лично производить следственные действия и принимать решения по уголовному делу в порядке, установленном уголовно-процессуальным законом (ч. 5 ст. 163 УПК РФ).

Должностные лица органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, привлекаемые для работы в следственной группе, должны быть также указаны в постановлении о ее создании или изменении ее состава.

Производство предварительного следствия оканчивается принятием одного из следующих решений (п. 1 ч. 1 ст. 158 УПК РФ):

- о прекращении уголовного дела;
- о прекращении уголовного преследования и возбуждении перед судом ходатайства о применении к несовершеннолетнему обвиняемому принудительной меры воспитательного воздействия;
- о направлении уголовного дела с обвинительным заключением прокурору для передачи его в суд;
- о направлении уголовного дела в суд для применения принудительных мер медицинского характера.

Дознание – это форма предварительного расследования, осуществляемая дознавателем (следователем), по уголовному делу, по которому производство предварительного расследования необязательно (п. 8 ст. 5 УПК РФ).

В соответствии с ч. 3 ст. 151 УПК РФ дознание производится:

- 1) дознавателями органов внутренних дел Российской Федерации;
- 2) дознавателями пограничных органов федеральной службы безопасности;
- 3) дознавателями органов Федеральной службы судебных приставов;

- 4) дознавателями органов государственного пожарного надзора федеральной противопожарной службы;
- 5) следователями Следственного комитета Российской Федерации;
- 6) дознавателями таможенных органов Российской Федерации.

Также в соответствии с п. 1 ч. 2 ст. 40 УПК РФ правом производства дознания наделены органы дознания и начальник подразделения дознания (ч. 2 ст. 40.1 УПК РФ).

Дознание производится в общем порядке либо в сокращенной форме (ч. 1.1 ст. 150 УПК РФ).

Дознание в общем порядке. Условием для производства дознания является совершение преступления, которое должно быть отнесено, как правило, к категории небольшой или средней тяжести (ч. 3 ст. 150 УПК РФ). Преступлением небольшой тяжести признаются умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание не превышает 3 лет лишения свободы (ч. 2 ст. 15 УК РФ).

По преступлениям, которые относятся к категории дел частного и частно-публичного обвинения, дознаватель с согласия прокурора вправе возбудить уголовное дело и при отсутствии заявления потерпевшего или его законного представителя в случае, если:

- а) данное преступление совершено в отношении лица, которое в силу зависимо-го или беспомощного состояния либо по иным причинам не может защищать свои права и законные интересы;
- б) преступление совершено лицом, данные о котором не известны (ч. 4 ст. 20 УПК РФ).

Дознание по уголовным делам об иных преступлениях небольшой и средней тяжести может производиться лишь по письменному указанию прокурора (п. 2 ч. 3 ст. 150 УПК РФ).

В соответствии с ч. 3 ст. 223 УПК РФ дознание производится в течение 30 суток со дня возбуждения уголовного дела. При необходимости срок может быть продлен прокурором до 30 суток. В необходимых случаях, в том числе связанных с производством судебной экспертизы, срок дознания может быть продлен прокурорами района, города, приравненным к ним военным прокурором и их заместителями до 6 месяцев. В исключительных случаях, связанных с исполнением запроса о правовой помощи, направленного в порядке, предусмотренном ст. 453 УПК РФ, срок дознания может быть продлен прокурором субъекта Российской Федерации и приравненным к нему военным прокурором до 12 месяцев.

Возобновление приостановленного дознания либо продление срока дознания по уголовным делам, находящимся в производстве следователя Следственного комитета Российской Федерации, осуществляется соответствующим руководителем следственного органа Следственного комитета Российской Федерации (ч. 6 ст. 223 УПК РФ).

В случае признания прокурором постановления о приостановлении производства по уголовному делу незаконным или необоснованным, согласно ч. 3.2 ст. 223 УПК РФ, он в течение 5 суток с момента получения материалов уголовного дела отменяет такое постановление, о чем выносит мотивированное постановление, которое незамедлительно направляется начальнику органа дознания. При этом в случае истечения срока дознания прокурор устанавливает срок дополнительного

дознания не более 10 суток. Дальнейшее продление срока дознания осуществляется на общих основаниях.

В случаях, когда уголовное дело возбуждается по факту совершения преступления и в ходе дознания получены достаточные данные, дающие основание подозревать лицо в совершении преступления, дознаватель составляет письменное уведомление о подозрении в совершении преступления (ч. 1 ст. 223.1 УПК РФ). Содержание данного уведомления закреплены в ч. 2 ст. 223.1 УПК РФ. Копия уведомления вручается подозреваемому с разъяснением ему прав подозреваемого, предусмотренных ст. 46 УПК РФ. В течение 3 суток с момента вручения лицу уведомления о подозрении в совершении преступления дознаватель должен допросить подозреваемого по существу подозрения. Также копия уведомления о подозрении лица в совершении преступления направляется прокурору.

При наличии данных, дающих основание подозревать лицо в совершении нескольких преступлений, предусмотренных разными пунктами, частями, статьями УК РФ, в уведомлении о подозрении в совершении преступления должно быть указано, в совершении каких деяний данное лицо подозревается по каждой из этих норм уголовного закона.

При установлении по одному уголовному делу нескольких подозреваемых уведомление о подозрении в совершении преступления вручается каждому из них.

В случае сложности или большого объема уголовного дела производство дознания может быть поручено группе дознавателей, о чем выносится отдельное постановление или указывается в постановлении о возбуждении уголовного дела. Решение о производстве дознания группой дознавателей, об изменении ее состава принимает начальник органа дознания. В постановлении должны быть перечислены все дознаватели, которым поручено производство дознания, в том числе указывается, какой дознаватель назначается руководителем группы дознавателей. К работе группы дознавателей могут быть привлечены должностные лица органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность. Состав группы дознавателей объявляется подозреваемому, обвиняемому.

Руководитель группы дознавателей принимает уголовное дело к своему производству, организует работу группы дознавателей, руководит действиями других дознавателей, составляет обвинительный акт.

Решения, принимаемые руководителем группы дознавателей закреплены в ч. 4 ст. 223.2 УПК РФ. Руководитель и члены группы дознавателей вправе участвовать в следственных действиях, производимых другими дознавателями, лично производить следственные действия и принимать решения по уголовному делу в порядке, установленном уголовно-процессуальным законом.

Производство дознания оканчивается принятием одного из следующих решений (п. 2 ч. 1 ст. 158 УПК РФ):

- о прекращении уголовного дела;
- о направлении уголовного дела с обвинительным актом прокурору для передачи его в суд;

Дознание в сокращенной форме. В соответствии с Федеральным законом № 23-ФЗ от 4 марта 2013 г. в УПК РФ были внесены изменения, а именно законодатель дополнил УПК РФ главой 32.1 «Дознание в сокращенной форме», регламентирующей основания и порядок производства дознания в сокращенной форме,

особенности доказывания, срок, окончание дознания, а также особенности судебного производства по уголовному делу, дознание по которому производилось в сокращенной форме.

Согласно положениям главы 32.1 УПК РФ дознание в сокращенной форме производится на основании соответствующего письменного ходатайства подозреваемого при наличии одновременно следующих условий:

- а) уголовное дело возбуждено в отношении конкретного лица по признакам одного или нескольких преступлений, подследственных дознанию;
- б) подозреваемый признает свою вину, характер и размер причиненного преступлением вреда, а также не оспаривает правовую оценку деяния, приведенную в постановлении о возбуждении уголовного дела;
- в) отсутствуют предусмотренные ст. 226.2 УПК РФ обстоятельства, исключающие производство дознания в сокращенной форме.

Дознание в сокращенной форме не может производиться, если:

- а) подозреваемый является несовершеннолетним;
- б) имеются основания для производства о применении принудительных мер медицинского характера, в порядке, предусмотренном гл. 51 УПК РФ;
- в) подозреваемый относится к категории лиц, в отношении которых применяется особый порядок уголовного судопроизводства, предусмотренный гл. 52 УПК РФ;
- г) лицо подозревается в совершении двух и более преступлений, если хотя бы одно из них не относится к преступлениям, предусмотренным п. 1 ч. 3 ст. 150 УПК РФ;
- д) подозреваемый не владеет языком, на котором ведется уголовное судопроизводство;
- е) потерпевший возражает против дознания в сокращенной форме.

Выявление этих обстоятельств на любой стадии уголовного процесса до удаления суда в совещательную комнату для постановления приговора является основанием для перехода к производству дознания в общем порядке или возвращения уголовного дела дознавателю для производства дознания в общем порядке.

При производстве дознания в сокращенной форме участники уголовного судопроизводства имеют те же права и обязанности, что и участники уголовного процесса по уголовному делу, дознание по которому производится в общем порядке, но с некоторыми особенностями.

Подозреваемый, обвиняемый, потерпевший или его представитель вправе заявить ходатайство о прекращении производства дознания в сокращенной форме и о продолжении производства дознания в общем порядке в любое время до удаления суда в совещательную комнату для постановления приговора. Такое ходатайство подлежит удовлетворению лицом, в производстве которого находится уголовное дело.

При наличии условий, предусмотренных гл. 32.1 УПК РФ, для производства дознания в сокращенной форме до начала первого допроса дознаватель разъясняет подозреваемому право ходатайствовать о производстве дознания в сокращенной форме, порядок и правовые последствия производства дознания в сокращенной форме, о чем в протоколе допроса подозреваемого делается соответствующая отметка.

Подозреваемый вправе заявить ходатайство о производстве дознания в сокращенной форме не позднее 2 суток со дня, когда ему было разъяснено право заявить такое ходатайство. Ходатайство о производстве дознания в сокращенной форме подается дознавателю в письменном виде и должно быть подписано подозреваемым, а также его защитником.

Поступившее от подозреваемого ходатайство о производстве дознания в сокращенной форме подлежит рассмотрению дознавателем в срок не более 24 часов с момента его поступления, по результатам рассмотрения которого дознаватель выносит одно из следующих решений:

- 1) об удовлетворении ходатайства и о производстве дознания в сокращенной форме;
- 2) об отказе в удовлетворении ходатайства при наличии обстоятельств, препятствующих производству дознания в сокращенной форме.

Постановление об удовлетворении ходатайства и о производстве дознания в сокращенной форме или постановление об отказе в удовлетворении соответствующего ходатайства может быть обжаловано в порядке, предусмотренном гл. 16 УПК РФ.

Уведомление об удовлетворении ходатайства подозреваемого и о производстве дознания в сокращенной форме в течение 24 часов с момента вынесения соответствующего постановления направляется прокурору, а также потерпевшему. В уведомлении потерпевшему разъясняются порядок и правовые последствия производства дознания в сокращенной форме, а также право возражать против производства дознания в сокращенной форме.

Участие защитника при производстве дознания в сокращенной форме является обязательным, даже если подозреваемый об этом не ходатайствует.

При производстве дознания в сокращенной форме доказательства по уголовному делу собираются в объеме, достаточном для установления события преступления, характера и размера причиненного им вреда, а также виновности лица в совершении преступления, с учетом особенностей, предусмотренных ст. 226.5 УПК РФ. Дознаватель обязан произвести только те следственные и иные процессуальные действия, не производство которых может повлечь за собой невозможную утрату следов преступления или иных доказательств.

Дознаватель вправе:

- а) не проверять доказательства, если они не были оспорены подозреваемым, его защитником, потерпевшим или его представителем;
- б) не допрашивать лиц, от которых в ходе проверки сообщения о преступлении были получены объяснения, за исключением случаев, если необходимо установить дополнительные фактические обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела, сведения о которых не содержатся в материалах проверки сообщения о преступлении, либо проверить доказательства, достоверность которых оспорена подозреваемым, его защитником, потерпевшим или его представителем.

При производстве дознания в сокращенной форме не обязательно назначение судебной экспертизы по вопросам, ответы на которые содержатся в заключении специалиста по результатам исследования, за исключением необходимости установления дополнительных фактических обстоятельств, имеющих значение

для уголовного дела; проверки выводов специалиста, поставленных под сомнение подозреваемым, его защитником, потерпевшим или его представителем, а также в случаях, когда УПК РФ предусмотрено обязательное назначение судебной экспертизы.

Дознаватель также вправе не производить иные следственные и процессуальные действия, направленные на установление фактических обстоятельств, сведения о которых содержатся в материалах проверки сообщения о преступлении, если такие сведения отвечают требованиям, предъявляемым к доказательствам уголовно-процессуальным законом.

В соответствии со ст. 226.6. УПК РФ дознание в сокращенной форме должно быть окончено в срок, не превышающей 15 суток со дня вынесения постановления о производстве дознания в сокращенной форме. В этот срок включается время со дня вынесения постановления о производстве дознания в сокращенной форме до дня направления уголовного дела прокурору с обвинительным постановлением.

Срок производства дознания в сокращенной форме может быть продлен прокурором до 20 суток в случаях, предусмотренных ч. 9 ст. 226.7 УПК РФ, а именно когда обвиняемый, его защитник, потерпевший и (или) его представитель до окончания ознакомления с обвинительным постановлением и материалами уголовного дела заявили ходатайства о признании доказательства, указанного в обвинительном постановлении, недопустимым либо о производстве дополнительных следственных и иных процессуальных действий. Постановление о продлении срока дознания в сокращенной форме должно быть представлено прокурору не позднее чем за 24 часа до истечения срока дознания 15 суток. О продлении срока дознания в сокращенной форме дознаватель в письменном виде уведомляет подозреваемого, его защитника, потерпевшего и его представителя.

Если в указанный срок окончить дознание в сокращенной форме не представляется возможным, то оно продолжается в общем порядке.

Признав, что необходимые следственные действия произведены и объем собранных доказательств достаточен для обоснования вывода о совершении преступления подозреваемым, дознаватель составляет обвинительное постановление, в котором указываются обстоятельства, изложенные в п. 1-8 ч. 1 ст. 225 УПК РФ, а также ссылки на листы уголовного дела. Обвинительное постановление должно быть составлено не позднее 10 суток со дня вынесения постановления о производстве дознания в сокращенной форме, подписывается дознавателем и утверждается начальником органа дознания (ст. 226.7 УПК РФ).

В соответствии со п. 3 ч. 1 ст. 47 УПК РФ с момента вынесения обвинительного постановления подозреваемый приобретает статус обвиняемого.

Не позднее 3 суток со дня составления обвинительного постановления обвиняемый и его защитник должны быть ознакомлены с обвинительным постановлением и материалами уголовного дела, о чем в протоколе ознакомления участников уголовного судопроизводства с материалами уголовного дела делается соответствующая отметка.

При наличии соответствующего ходатайства потерпевший и (или) его представитель знакомятся с обвинительным постановлением и материалами уголовного дела, о чем в протоколе ознакомления делается отметка.

В соответствии со ст. 226.8 УПК РФ уголовное дело и обвинительное

постановление направляются прокурору для принятия им в течение 3 суток соответствующего решения.

По уголовному делу, дознание по которому производилось в сокращенной форме, судебное производство осуществляется в особом порядке без проведения судебного разбирательства, что выражается в постановлении приговора на основании исследования и оценки только тех доказательств, которые указаны в обвинительном постановлении, а также дополнительных данных о личности подсудимого, представленных в порядке ч. 3 ст. 226.9 УПК РФ. Если же подсудимый, государственный обвинитель, потерпевший возражают против этого, и суд по собственной инициативе в случае установления обстоятельств, препятствующих постановлению законного, обоснованного и справедливого приговора, а также при наличии достаточных оснований полагать самооговор подсудимого, судья выносит постановление о возвращении уголовного дела прокурору для передачи его по подследственности и производства дознания в общем порядке.

11.3. Понятие, значение и содержание общих условий предварительного расследования

Общие условия составляют основу расследования так же, как принципы составляют основу всего уголовного судопроизводства. Расследование уголовного дела не может осуществляться с нарушением его общих условий. В противном случае собранные в ходе предварительного расследования доказательства являются недопустимыми, а принятые решения – не имеющими юридической силы.

***Общие условия предварительного расследования** – это установленные уголовно-процессуальным законом и основанные на принципах уголовного судопроизводства положения (требования), которые выражают природу, сущность и содержание предварительного расследования как стадии уголовного судопроизводства.*

Значение общих условий предварительного расследования заключается в том, что их соблюдение:

- 1) обеспечивает успешное выполнение задач, стоящих перед органами дознания и предварительного следствия;
- 2) создает возможность для реализации принципов уголовного судопроизводства;
- 3) является гарантией соблюдения прав и законных интересов участников процесса.

Все вместе они образуют систему, закладывающую основы производства предварительного расследования.

Глава 21 УПК РФ выделяет следующие виды общих условий предварительного расследования:

- формы предварительного расследования (ст. 150);
- подследственность (ст. 151);
- место производства предварительного расследования (ст. 152);
- соединение уголовных дел (ст. 153);
- выделение уголовных дел (ст. 154);
- выделение в отдельное производство материалов уголовного дела (ст. 155);
- начало производства предварительного расследования (ст. 156);

- производство неотложных следственных действий (ст. 157);
- окончание предварительного расследования (ст. 158);
- восстановление уголовных дел (ст. 158.1);
- обязательность рассмотрения ходатайства (ст. 159);
- меры попечения о детях, об иждивенцах подозреваемого или обвиняемого и меры по обеспечению сохранности его имущества (ст. 160);
- меры по обеспечению гражданского иска (ст. 160.1);
- недопустимость разглашения данных предварительного расследования (ст. 161).

***Подследственность** – это признаки уголовного дела, в силу которых определяется, к ведению какого органа относится производство предварительного расследования (ст. 151 УПК РФ).*

Различают следующие признаки подследственности: предметный (родовой), персональный, альтернативный (смешанный) и территориальный.

Предметный (родовой) признак подследственности определяется в зависимости от квалификации совершенного преступления по соответствующей статье УК РФ.

Персональный признак подследственности зависит от особенностей субъекта преступления (возраст лица, физическое или психическое состояние, должностное положение и пр.).

Альтернативная (смешанная) подследственность имеет место в тех случаях, когда уголовно-процессуальный закон допускает производство предварительного следствия по делам о некоторых преступлениях следователями того органа, который их выявил (ч. 5 ст. 151 УПК РФ), вследствие чего предварительное расследование по одной и той же категории дел, в зависимости от обстоятельств, может производиться следователями и дознавателями различных ведомств. Подследственность по связи дел определяется при необходимости расследования двух или более связанных между собой преступлений, когда подследственность одного дела определяется в зависимости от подследственности другого дела (ч. 6 ст. 151 УПК РФ).

Споры о подследственности уголовного дела разрешает прокурор.

Территориальный признак подследственности определяется **местом производства предварительного расследования.**

В соответствии со ст. 152 УПК РФ местом производства предварительного расследования является место совершения общественно опасного деяния, содержащего признаки преступления. Если преступление было начато в одном месте, а окончено в другом, то уголовное дело расследуется по месту окончания преступления. Если же преступления совершены в разных местах, то по решению вышестоящего руководителя следственного органа уголовное дело расследуется по месту совершения большинства преступлений или наиболее тяжкого из них. В целях обеспечения полноты, объективности расследования и соблюдения процессуальных сроков предварительное расследование может производиться по месту нахождения обвиняемого или большинства свидетелей. По мотивированному постановлению руководителя вышестоящего следственного органа уголовное дело может быть передано для производства предварительного расследования в вышестоящий следственный орган с письменным уведомлением прокурора о принятом решении.

В соответствии со ст. 153 УПК РФ **соединение уголовных дел** производится с целью успешного расследования уголовного дела, выявления всех участников преступления, определения роли каждого из них в совершенном деянии, а также решения задач уголовного судопроизводства.

Соединение уголовных дел в одно производство возможно в отношении:

- 1) нескольких лиц, совершивших одно или несколько преступлений в соучастии;
- 2) одного лица, совершившего несколько преступлений;
- 3) лица, обвиняемого в заранее не обещанном укрывательстве преступлений, расследуемых по соединяемым уголовным делам;
- 4) в случаях, когда лицо, подлежащее привлечению в качестве обвиняемого, не установлено, но имеются достаточные основания полагать, что несколько преступлений совершены одним лицом или группой лиц.

Соединение уголовных дел, находящихся в производстве следователя, производится на основании постановления руководителя следственного органа, а находящихся в производстве дознавателя – на основании постановления прокурора.

Срок предварительного расследования при соединении уголовных дел определяется по уголовному делу, имеющему наиболее длительный срок предварительного расследования. При этом срок производства по остальным уголовным делам поглощается наиболее длительным сроком и дополнительно не учитывается.

В соответствии со ст. 154 УПК РФ **выделение уголовного дела** в отдельное производство для завершения предварительного расследования возможно, если это не отразится на всесторонности и объективности предварительного расследования и разрешения уголовного дела, в случаях большого объема уголовного дела или множественности его эпизодов⁹⁸. Дознаватель и следователь вправе выделить из уголовного дела в отдельное производство другое уголовное дело в отношении:

- 1) отдельных подозреваемых или обвиняемых по уголовным делам о преступлениях, совершенных в соучастии, в связи с необходимостью приостановления производства по делу (п. 1-4 ч. 1 ст. 208 УПК РФ);
- 2) несовершеннолетних подозреваемых или обвиняемых, привлеченных к уголовной ответственности вместе с совершеннолетними обвиняемыми;
- 3) иных лиц, подозреваемых или обвиняемых в совершении преступления, не связанного с деяниями, вменяемыми в вину по расследуемому уголовному делу, когда об этом становится известно в ходе предварительного расследования;
- 4) подозреваемых или обвиняемых, с которыми прокурором заключено досудебное соглашение о сотрудничестве;
- 5) отдельных подозреваемых, в отношении которых предварительное расследование производится в порядке, предусмотренном гл. 32.1 УПК РФ, если в отношении иных подозреваемых или обвиняемых предварительное расследование производится в общем порядке.

Выделение уголовного дела производится на основании постановления следователя или дознавателя. В уголовном деле, выделенном в отдельное производство, должны содержаться подлинники или заверенные следователем, или дознавателем

⁹⁸ Кассационное определение Верховного Суда РФ от 30.08.2006 № 73-О06-21.

копии процессуальных документов, имеющих значение для уголовного дела. Материалы уголовного дела, выделенного в отдельное производство, допускаются в качестве доказательств по данному делу.

Срок предварительного следствия по уголовному делу, выделенному в отдельное производство, исчисляется со дня вынесения соответствующего постановления, когда выделяется уголовное дело по новому преступлению или в отношении нового лица. В остальных случаях срок исчисляется с момента возбуждения того уголовного дела, из которого оно выделено в отдельное производство.

Если выделяется в отдельное производство уголовное дело для производства предварительного расследования нового преступления или в отношении нового лица, то в постановлении о выделении уголовного дела должно содержаться решение о возбуждении уголовного дела в порядке ст. 146 УПК РФ.

Согласно ст. 155 УПК РФ в случае, если в ходе предварительного расследования становится известно о совершении иными лицами преступления, не связанного с расследуемым преступлением следователь, дознаватель выносит постановление о выделении материалов, содержащих сведения о новом преступлении, из уголовного дела и направлении их для принятия решения в соответствии со ст.ст. 144 и 145 УПК РФ: следователь – руководителю следственного органа, а дознаватель – прокурору. Материалы, содержащие сведения о новом преступлении и выделенные из уголовного дела в отдельное производство, допускаются в качестве доказательств по данному уголовному делу (ч. 2 ст. 155 УПК РФ).

Начало производства предварительного расследования связано со стадией возбуждения уголовного дела и характеризуется тремя правилами: расследование проводится только после возбуждения уголовного дела; оно проводится в строго определенном порядке; следователь и дознаватель обязаны приступить к расследованию немедленно после принятия дела к своему производству.

Предварительное расследование начинается с момента возбуждения уголовного дела, о чем следователь, дознаватель, орган дознания выносит соответствующее постановление.

Если следователю или дознавателю поручается производство по уже возбужденному уголовному делу, то он выносит постановление о принятии его к своему производству (ст. 156 УПК РФ).

Неотложные следственные действия – это действия, осуществляемые органом дознания после возбуждения уголовного дела, по которому производство предварительного следствия обязательно, в целях обнаружения и фиксации следов преступления, а также доказательств, требующих незамедлительного закрепления, изъятия и исследования (п. 19 ст. 5 УПК РФ).

Неотложные следственные действия производят:

- 1) органы дознания, указанные в п. 1 и 8 ч. 3 ст. 151 УПК РФ, по всем уголовным делам, за исключением уголовных дел, указанных в п. п. 2-6 ч. 2 ст. 157 УПК РФ, а также уголовных дел о преступлениях, предусмотренных ст. 198 – 199.2 УК РФ;
- 2) органы федеральной службы безопасности – по уголовным делам о преступлениях, указанных в п. 2 ч. 2 ст. 151 УПК РФ;
- 3) таможенные органы – по уголовным делам о преступлениях, предусмотренных ст. 173.1, 173.2, 174, 174.1, 189, 190, 193, 193.1, ч. 3 и 4 ст. 194, ч. 2

ст. 200.1, 200.2, 226.1, 229.1 УК РФ, выявленных таможенными органами РФ;

- 4) начальники органов военной полиции Вооруженных Сил Российской Федерации, командиры воинских частей и соединений, начальники военных учреждений и гарнизонов – по уголовным делам о преступлениях, совершенных военнослужащими, гражданами, проходящими военные сборы, а также лицами гражданского персонала Вооруженных Сил Российской Федерации, других войск, воинских формирований и органов в связи с исполнением ими своих служебных обязанностей или в расположении части, соединения, учреждения, гарнизона;
- 5) начальники учреждений и органов уголовно-исполнительной системы – по уголовным делам о преступлениях против установленного порядка несения службы, совершенных сотрудниками соответствующих учреждений и органов, а равно о преступлениях, совершенных в расположении указанных учреждений и органов иными лицами;
- 6) иные должностные лица, которым предоставлены полномочия органов дознания в соответствии со ст. 40 УПК РФ.

Срок производства неотложных следственных действий составляет 10 суток со дня возбуждения уголовного дела, после чего орган дознания направляет уголовное дело руководителю следственного органа в соответствии с п. 3 ст. 149 УПК РФ и может производить по нему следственные действия и оперативно-розыскные мероприятия только по письменному поручению следователя.

Следователь, дознаватель, установив, что уголовное дело им не подследственно, производит неотложные следственные действия, после чего следователь передает дело руководителю следственного органа, а дознаватель прокурору для направления по подследственности (ч. 5 ст. 152 УПК РФ).

Окончание предварительного расследования определяется формой его расследования (ст. 158 УПК РФ).

Предварительное следствие может быть окончено в порядке, установленном гл. 29-31 УПК РФ:

- а) вынесением постановления о прекращении уголовного дела или уголовного преследования (ст. 213 УПК РФ);
- б) составлением обвинительного заключения и направления уголовного дела в прокуратуру для утверждения обвинительного заключения и дальнейшего направления дела в суд (ст. 215 УПК РФ).
- в) вынесением постановления о направлении дела в суд для применения принудительных мер медицинского характера (п. 2 ч. 1 ст. 439 УПК РФ).

Предварительное расследование в форме дознания оканчивается в порядке, установленным гл. 32 УПК РФ:

- а) вынесением постановления о прекращении уголовного дела и уголовного преследования (ст. 213 УПК РФ);
- б) обвинительным актом, вынесенным по данному делу (ст. 225 УПК РФ);
- в) обвинительным постановлением (при сокращенной форме дознания).

Установив в ходе досудебного производства по уголовному делу обстоятельства, способствовавшие совершению преступления, дознаватель, руководитель следственного органа, следователь вправе внести в соответствующую организацию

или соответствующему должностному лицу представление о принятии мер по устранению указанных обстоятельств или других нарушений закона. Данное представление подлежит рассмотрению с обязательным уведомлением о принятых мерах не позднее одного месяца со дня его вынесения.

Восстановление уголовного дела осуществляется путем производства предварительного расследования с соблюдением всех требований уголовно-процессуального закона, в том числе с соблюдением общих условий предварительного расследования, сроков расследования и содержания под стражей. Восстановление уголовного дела производится по сохранившимся копиям материалов уголовного дела, которые могут быть признаны доказательствами в порядке, установленном УПК РФ, и путем проведения процессуальных действий.

Восстановление утраченного уголовного дела либо его материалов производится по постановлению:

- руководителя следственного органа;
- начальника органа дознания;
- по решению суда, направляемому руководителю следственного органа или начальнику органа дознания для исполнения, в случае утраты уголовного дела или материалов в ходе судебного производства.

Сроки дознания, предварительного следствия и содержания под стражей при восстановлении уголовного дела исчисляются в порядке, установленном ст. 109, 162 и 223 УПК РФ. Если по утраченному уголовному делу истек предельный срок содержания под стражей, то обвиняемый подлежит немедленному освобождению.

Ходатайство – это официальная просьба о совершении процессуальных действий или принятии решений, обращенная к органу дознания, следователю или в суд. **Обязательность рассмотрения ходатайства**, заявленного следователем, дознавателем либо в суд закреплена в ч. 1 ст. 159 и ч. 2 ст. 119 УПК РФ. Подозреваемый, обвиняемый, его защитник, потерпевший, его законный представитель и представитель, частный обвинитель, эксперт, гражданский истец, гражданский ответчик, их представители и иное лицо, права и законные интересы которых затронуты в ходе досудебного или судебного производства, вправе заявить ходатайство о производстве процессуальных действий или принятии процессуальных решений для установления обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела (ч. 1 ст. 119 УПК РФ). Подозреваемому или обвиняемому, его защитнику, а также потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику или их представителям не может быть отказано в допросе свидетелей, производстве судебной экспертизы и других следственных действий, если обстоятельства, об установлении которых они ходатайствуют, также имеют значение для данного уголовного дела.

Меры попечения о детях, об иждивенцах и меры по обеспечению сохранности имущества принимает следователь, дознаватель, если подозреваемый или обвиняемый, задержан или заключен под стражу и у него остались без присмотра и помощи несовершеннолетние дети, другие иждивенцы, а также престарелые родители, нуждающиеся в постороннем уходе. Следователь, дознаватель принимает меры по их передаче на попечение близких родственников, родственников или других лиц либо помещению в соответствующие детские или социальные учреждения. Также следователем, дознавателем принимаются меры по обеспечению сохранности имущества и жилища подозреваемого или обвиняемого (ст. 160 УПК РФ).

О принятых мерах следователь или дознаватель уведомляет подозреваемого или обвиняемого.

Меры по обеспечению гражданского иска. В соответствии со ст. 160.1 УПК РФ следователь, дознаватель, установив, что совершенным преступлением причинен имущественный вред, обязан принять меры по установлению имущества подозреваемого, обвиняемого либо лиц, которые в соответствии с законодательством РФ несут ответственность за вред, причиненный подозреваемым, обвиняемым, стоимость которого обеспечивает возмещение причиненного имущественного вреда, и по наложению ареста на данное имущество.

Недопустимость разглашения данных предварительного расследования закреплена в ст. 161 УПК РФ. Данные предварительного расследования не подлежат разглашению, за исключением случаев, когда они могут быть преданы гласности лишь с разрешения следователя, дознавателя и только в том объеме, в каком ими будет признано это допустимым, если разглашение не противоречит интересам предварительного расследования и не связано с нарушением прав и законных интересов участников уголовного судопроизводства⁹⁹. Разглашение данных о частной жизни участников уголовного судопроизводства без их согласия, а также данных о частной жизни несовершеннолетнего потерпевшего, не достигшего возраста 14 лет, без согласия его законного представителя не допускается. Следователь, дознаватель предупреждает участников уголовного судопроизводства о недопустимости разглашения, о чем у них берется подписка с предупреждением об уголовной ответственности в соответствии со ст. 310 УК РФ.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Дайте понятие предварительного расследования.
2. Назовите задачи стадии предварительного расследования.
3. Какие формы предварительного расследования Вам известны? Раскройте их.
4. Какими органами производится предварительное следствие?
5. Кем производится дознание в общем порядке?
6. Кем производится дознание в сокращенной порядке?
7. Дайте понятие общих условий предварительного расследования.
8. Соотнесите понятие общих условий предварительного расследования с принципами уголовного процесса.
9. Дайте понятие подследственности уголовных дел, раскройте ее виды.
10. Что является местом производства предварительного расследования.
11. Дайте понятие неотложных следственных действий. Кто вправе проводить неотложные следственные действия.
12. Дайте понятие ходатайства.

⁹⁹ Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Уткина С.В. на нарушение его конституционных прав ч.1 и ч.2 ст. 125 и ст. 161 УПК РФ: Определение Конституционного Суда РФ от 21.05.2015 № 1049-О // СПС Консультант-Плюс.

Глава 12.

СЛЕДСТВЕННЫЕ ДЕЙСТВИЯ

В результате изучения данной главы обучающийся должен:

Знать: понятие, сущность и систему следственных действий; основания, условия и общие правила производства следственных действий; особенности производства отдельных следственных действий.

Уметь: анализировать положения уголовно-процессуального закона и иных нормативных правовых актов в части, касающейся общих правил и процессуального порядка производства следственных действий.

Владеть знаниями: о процессуальном порядке производства следственных и иных процессуальных действий; составления протоколов, постановлений и иных процессуальных документов.

Ключевые термины: следственные действия; система следственных действий; общие правила производства следственных действий; допрос; осмотр; обыск; выемка; очная ставка; проверка показаний на месте; судебная экспертиза; наложение ареста на почтово-телеграфные отправления; контроль и запись переговоров; получение информации о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами.

12.1. Понятие, сущность, значение и система следственных действий.

Основания, условия и общие правила их производства

Следственные действия – это предусмотренные и строго регламентированные уголовно-процессуальным законом, обеспеченные государственным принуждением действия органов дознания и предварительного следствия, направленные на собирание, проверку и оценку доказательств по уголовному делу. Собирание доказательств, исходя из положения ч. 1 ст. 86 УПК РФ, осуществляется в ходе уголовного судопроизводства дознавателем, следователем, прокурором и судом путем производства следственных и иных процессуальных действий, предусмотренных УПК РФ. В п. 32 ст. 5 УПК РФ законодатель раскрывает понятие процессуального действия как следственного, судебного или иного действия, предусмотренного УПК РФ.

Однако, к следственным действиям относятся только те действия, которые непосредственно направлены на собирание доказательств. Поэтому процессуальные действия считаются следственными не потому, что они осуществляются следователем, а потому, что они направлены на выявление «следов» преступления. Следственные действия имеют строгую процессуальную форму и обеспечены принуждением.

Таким образом, следственными действиями считаются такие способы собирания (формирования) доказательств, которые детально регламентированы законом и обеспечены принуждением. Значение следственных действий состоит в том, что они являются основным способом собирания доказательств, следовательно, и основным средством установления истины по уголовному делу.

К следственным действиям относятся:

- осмотр, освидетельствование, следственный эксперимент (гл. 24 УПК РФ);

- обыск, выемка, наложение ареста на почтово-телеграфные отправления, контроль и запись переговоров, получение информации о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами (гл. 25 УПК РФ);
- допрос, очная ставка, опознание, проверка показаний (гл. 26 УПК РФ);
- производство судебной экспертизы (гл. 27 УПК РФ).

Следственные действия могут быть классифицированы на виды по субъектам и времени их производства, по составу участников, по степени принудительности и другим основаниям. Так, в законе выделяется понятие неотложных следственных действий (п. 19 ст. 5, ст. 157 УПК), предусматриваются обязательные последовательности действий (задержание – допрос подозреваемого, допросы – очная ставка, допрос – предъявление для опознания).

Так, Б.Т. Безлепкин дифференцирует все следственные действия в зависимости от степени ущемления прав и свобод личности.

Первую группу составляют следственные действия, которые связаны с применением принуждения. Они требуют вынесения лицом, производящим расследование, постановления, которое является обязательным (осмотр трупа, освидетельствование, обыск и выемка).

Вторая группа связана с применением наиболее жестких мер принуждения, связанных с вторжением в сферу гарантированных Конституцией РФ прав и свобод личности, для своего производства требуют судебного решения.

Должностными лицами, правомочными производить следственные действия, являются:

- орган дознания (ч. 2 ст. 40 УПК РФ);
- начальник подразделения дознания (ч. 2 ст. 40.1 УПК РФ);
- дознаватель (п. 1 ч. 3 ст. 41 УПК РФ);
- руководитель следственного органа (ч. 2 ст. 39 УПК РФ);
- следователь (п. 3 ч. 2 ст. 38 УПК РФ);
- следователь-криминалист (п. 40.1 УПК РФ).

Общие правила производства следственных действий.

В ст. 164 УПК РФ раскрыты общие правила производства следственных действий, что позволило избежать многократного повторения одних и тех же положений применительно к каждому следственному действию. Ряд правил представляют собой самостоятельную правовую норму, некоторые нуждаются в конкретизации в иных взаимосвязанных с ними положениях.

К общим правилам производства следственных действий относятся группы норм, регламентирующие:

- 1) принятие решения о производстве следственного действия;
- 2) основания и условия производства следственного действия;
- 3) порядок производства следственного действия;
- 4) меры, обеспечивающие производство следственных действий.

Эти группы есть не что иное, как обобщенные гипотезы, диспозиции и санкции для института следственных действий.

1. Принятие решения о производстве следственного действия закреплены в ч. 1, 2 ст. 164 УПК РФ.

Следственные действия, предусмотренные ч. 3 ст. 178, 179, 182, 183 УПК РФ производятся на основании постановления следователя.

В случаях, предусмотренных п.п. 4-9, 11, 12 ч. 2 ст. 29 УПК РФ следственные действия производятся на основании судебного решения.

В соответствии со ст. 29 УПК РФ судебное решение требуется для производства следующих следственных действий:

- 1) о производстве осмотра жилища при отсутствии согласия проживающих в нем лиц;
- 2) о производстве обыска и (или) выемки в жилище;
- 3) о производстве выемки заложенной или сданной на хранение в ломбард вещи;
- 4) о производстве личного обыска, за исключением случаев, когда личный обыск проводится при задержании лица или заключении его под стражу, а также при наличии достаточных оснований полагать, что лицо, находящееся в помещении или ином месте, в котором производится обыск, скрывает при себе предметы или документы, имеющие значение для уголовного дела;
- 5) о производстве выемки предметов и документов, содержащих государственную или иную охраняемую федеральным законом тайну, а также предметов и документов, содержащих информацию о вкладах и счетах граждан в банках и иных кредитных организациях;
- 6) о контроле и записи телефонных и иных переговоров;
- 7) о получении информации о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами.

Судебный порядок получения разрешения на производство следственного действия регламентирован ст. 165 УПК РФ.

Часть 2 ст. 164 закрепляет перечень следственных действий, которые производятся на основании судебного решения. Эта норма отсылает к ч.2 ст. 29 УПК РФ, посвященным правомочиям суда в рамках досудебного контроля. Однако перечень следственных действий, закрепленных в данной статье не являются исчерпывающим. В соответствии с п. 3 ст. 8 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» проведение следственных действий в отношении адвоката также допускается только на основании судебного решения.

Определением Конституционного Суда РФ признано, что положения ст. 7, 29 и 182 УПК РФ «в их конституционно-правовом истолковании и в системном единстве с положениями п. 3 ст. 8 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» не предполагают возможность производства обыска в служебном помещении адвоката или адвокатского образования без принятия об этом специального судебного решения»¹⁰⁰.

В общем порядке следователь с согласия руководителя следственного органа, дознаватель с согласия прокурора возбуждает перед судом ходатайство о производстве следственного действия, о чем выносит постановление.

Ходатайство о производстве следственного действия подлежит рассмотрению единолично судьей районного или военного суда по месту производства предварительного следствия или производства следственного действия не позднее 24 часов

¹⁰⁰ Определение Конституционного Суда РФ от 08.11.2005 № 439-0 «По жалобе граждан С.В. Бородина, В.Н. Буробина, А.В. Быковского и других на нарушение их конституционных прав статьями 7, 29, 182 и 183 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. 2006. № 5. Ст. 633.

с момента поступления ходатайства. В судебном заседании вправе участвовать прокурор, следователь и дознаватель. По результатам рассмотрения ходатайства судья выносит постановление о разрешении производства следственного действия или об отказе в его производстве с указанием мотивов отказа. В случаях, не терпящих отлагательства, осмотр жилища, обыск и выемка в жилище, личный обыск, выемка заложенной или сданной на хранение в ломбард вещи, наложение ареста на имущество, указанное в ч. 1 ст. 104.1 УК РФ могут быть произведены на основании постановления следователя, дознавателя без получения судебного решения, но в течение 24 часов с момента начала производства следственного действия уведомляет судью и прокурора о его производстве. Конституционный Суд РФ в своем Определении от 25 марта 2004 года подтвердил приоритет тайны следствия, указав следующее: «в противном случае следственные и иные процессуальные действия, достижение позитивных результатов которых в значительной степени обусловлено их внезапным и конфиденциальным характером, при уведомлении о предстоящем их проведении заинтересованных лиц могли бы утратить всякий смысл»¹⁰¹. В течение 24 часов с момента получения данного уведомления судья проверяет законность произведенного следственного действия и выносит постановление о его законности или незаконности. В случае, если судья признает произведенное следственное действие незаконным, все доказательства, которые были получены в ходе производства следственного действия, признаются недопустимыми в соответствии со ст. 75 УПК РФ.

2. Общие основания и условия для производства следственных действий регламентируют те обстоятельства, которые влекут производство следственных действий. Общее основание для производства следственных действий – это наличие сведений о том, что необходимо получить доказательства определенного вида с помощью именно этих действий. В качестве основания выступают конкретные данные, а во многих случаях – судебные доказательства (например, для тех следственных действий, которые производятся по судебному решению).

Общие условия производства следственных действий складываются из следующих обстоятельств:

- а) наличие возбужденного уголовного дела (за исключением осмотра места происшествия, при производстве которого принуждение минимально (ч. 2 ст. 176 УПК);
- б) надлежащий субъект, не подлежащий отводу и принявший дело к своему производству;
- в) отсутствие служебного иммунитета у участников следственного действия (ст. ст. 3, 450 УПК РФ).

3. Порядок проведения следственного действия – это обобщенная диспозиция для института следственных действий. Порядок проведения следственного действия включает в себя правила, регламентирующие:

- а) место и время производства следственного действия. Место проведения следственного действия определяется местом производства предварительного

¹⁰¹ Определение Конституционного Суда РФ «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Власова Валерия Александровича на нарушение его конституционных прав положениями статей 115 и 165 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации» от 25 марта 2004 г. № 124-0 // СПС Консультант-Плюс.

расследования, то есть территориальной подследственностью дела (ст. 152 УПК РФ). В необходимых случаях следственные действия проводятся в ином месте, куда следователь выезжает лично либо поручает их производство следователю или органу дознания на основании отдельного поручения. Производство следственного действия в ночное время не допускается, за исключением случаев, не терпящих отлагательства. Согласно п. 21 ст. 5 УПК РФ ночным временем признается промежуток времени с 22 до 6 часов по местному времени. В необходимых случаях уголовно-процессуальный закон требует немедленного проведения следственных действий после производства других действий или наступления события (например, немедленный допрос обвиняемого после предъявления обвинения – ч. 1 ст. 173 УПК РФ) либо незамедлительного проведения действий при возникновении оснований для их проведения;

б) участников следственного действия, которые могут быть обязательными и факультативными. Случаи обязательного участия защитника предусмотрены ст. 51 УПК РФ, участие понятых регламентировано ст. 170 УПК РФ, переводчика – ст. 169 УПК РФ. Другие лица привлекаются следователем (дознавателем) факультативно, по его усмотрению. Однако следователь обязан обеспечить право сторон на участие в следственных действиях, проводимых по их ходатайству (п. 9 ч. 2 ст. 42; п. 10 ч. 4 ст. 44; п. 9 ч. 4 ст. 46; п. 10 ч. 4 ст. 47; п. 5 ч. 1 ст. 53 УПК РФ). Следователь вправе привлечь к участию в следственном действии должностное лицо органа, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность (ч. 7 ст. 164 УПК РФ). При производстве следственных действий недопустимо применение насилия, угроз и иных незаконных мер, а равно создание опасности для жизни и здоровья участвующих в нем лиц.

в) последовательность и приемы проведения следственного действия. Последовательность проведения следственного действия складывается из нескольких этапов. Первый этап – подготовительный. На нем принимается и оформляется решение о проведении следственного действия, принимаются меры по обеспечению его производства (задерживается корреспонденция, направляется повестка, осуществляется привод, эксгумация и др.). Второй этап связан с удостоверением в личности участников процесса, разъяснением им прав и обязанностей, задач и порядка проведения следственного действия. Удостоверение в личности возможно не только по документам. Оно может быть осуществлено путем опознания, со слов или даже визуально (если следователь уже знаком с данным участником процесса). Свидетель, потерпевший и специалист (если он дает показания) предупреждаются об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний по ст.ст. 307-308 УК РФ, а эксперт и переводчик – за дачу заведомо ложного заключения и заведомо неправильный перевод по ст. 307 УК РФ. Третий этап составляет осуществление познавательных приемов и операций, а на четвертом – фиксируются ход и результаты следственного действия.

4. Меры, обеспечивающие производство следственных действий. Нарушения процессуальных норм об основаниях, условиях и правилах производства следственных действий влекут негативные последствия. Для участников процесса это могут быть меры принуждения или даже уголовная ответственность. Для субъектов процесса в качестве основной санкции выступает утрата доказательственного

значения результатов следственного действия – санкция ничтожности (ч. 2 ст. 50 Конституции РФ; ч. 3 ст. 7, ст. 75 УПК РФ).

12.2. Особенности производства отдельных видов следственных действий

Нормативная основа – главы 24, 25, 26, 27 УПК РФ.

Осмотр – это личное восприятие и процессуальная фиксация внешних признаков объектов, к которым имеется свободный доступ.

Целью производства осмотра является обнаружение следов преступления, выяснение обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела, процессуальная фиксация признаков осматриваемых объектов.

Также к целям осмотра относят: выявление обстановки происшествия или обстановки иного объекта, в том числе условий жизни и воспитания несовершеннолетнего, получение образцов для сравнительного исследования (почвы, оттисков печатей), обнаружение орудий преступления.

Основанием производства осмотра являются сведения о том, что в результате обозрения доступного для следователя объекта можно получить сведения, имеющие значение для уголовного дела (ст. 176 УПК РФ).

Осмотр состоит в непосредственном обследовании с помощью зрительных органов, а также других органов чувств соответствующих объектов в целях выяснения обстоятельств, имеющих значение для дела.

При производстве следственного осмотра должны соблюдаться следующие правила:

- обязательными участниками осмотра являются понятые (ч. 1 ст. 170 УПК РФ), представитель администрации соответствующей организации, в которой производится осмотр помещения (ч. 6 ст. 177 УПК РФ);
- все обнаруженное и изъятое при осмотре должно быть предъявлено участникам осмотра (ч. 4 ст. 177 УПК РФ);
- изъятию подлежат только те предметы, которые могут иметь отношение к уголовному делу;
- особенности фиксации результатов осмотра состоят в том, что в протоколе описываются все действия следователя, а также все обнаруженное при осмотре в той последовательности, в какой производился осмотр, и в том виде, в каком обнаруженное наблюдалось в момент осмотра. Также должно быть указано время, при какой погоде и каком освещении производился осмотр, какие технические средства были применены и какие получены результаты, куда направлены после осмотра труп или предметы, имеющие значение для уголовного дела;
- при изъятии предметов в ходе осмотра целесообразно копию протокола вручить их владельцам, для обеспечения их права на обжалование.

Выделяются следующие **виды** осмотра: *осмотр места происшествия, местности, осмотра жилища, осмотра иного помещения, трупа, предметов и документов и т.д.*

Основанием для производства осмотра местности, жилища или иного помещения является наличие сведений (фактических данных) о совершенном преступлении или связанном с ним изменении обстановки, а также о значении обстановки

на местности или в помещении для установления обстоятельств, имеющих значение для дела.

Основание для осмотра предметов и документов – наличие у них признаков вещественных доказательств.

При наличии оснований для производства осмотра следователь непосредственно производит данное действие, а при необходимости осмотра жилища помимо воли проживающих в нем лиц – обращается за соответствующим разрешением в суд (ч. 1 ст. 12 УПК РФ).

В соответствии ч. 2 ст. 176 УПК РФ в случаях, не терпящих отлагательства, осмотр места происшествия может быть произведен до возбуждения уголовного дела. Случаи, не терпящие отлагательства, предопределяются степенью опасности утраты следов преступления под воздействием определенных лиц или природных явлений (например, атмосферных осадков) и отсутствием возможности обеспечить их сохранность в неизменном виде путем ограничения доступа к месту происшествия граждан, животных, технических средств.

При соблюдении требований ч. 3 ст. 177 УПК РФ осмотр документов, предметов, трупа как самостоятельное действие до возбуждения уголовного дела возможен только в том случае, если эти предметы, документы, объекты были обнаружены при осмотре места происшествия. Если для производства осмотра требуется продолжительное время или осмотр на месте затруднен, то предметы должны быть изъяты, упакованы, опечатаны, заверены подписью следователя на месте осмотра, при этом в протоколе осмотра по возможности указываются индивидуальные признаки и особенности изымаемых предметов.

Местом происшествия можно признать место сокрытия похищенного, обнаружения трупа, орудий преступления и т.п.

При производстве осмотра участвуют понятые, что определяется общим назначением института понятых в уголовном судопроизводстве, а именно потребностью удостоверения факта производства следственного действия, его хода и результатов. Исключение из правила об участии понятых при осмотре составляют случаи вынужденного отказа от их приглашения, вызванного следующими обстоятельствами: 1) труднодоступностью местности, при отсутствии надлежащих средств сообщения и 2) опасность для жизни и здоровья людей. В таких случаях при производстве следственного действия применяются технические средства фиксации его хода и результатов.

Осмотр как следственное действие предполагает изъятие как следов преступления (следы рук, обуви), так и любых иных вещественных (материальных) объектов.

Осмотр должен быть организован таким образом, чтобы понятые присутствовали при обнаружении следов преступления и иных, значимых для дела объектов, непосредственно наблюдали обследуемую обстановку. Все обнаруженное и изъятые при осмотре должно быть обязательно предъявлено понятым и другим участникам следственного действия.

Согласие проживающих в жилище лиц на производство в нем осмотра испрашивается во всех случаях независимо от целей следственного действия, в том числе при наличии явных признаков совершенного в нем преступления. Под проживающими в жилище лицами следует понимать его владельцев, основных

квартиросъемщиков, зарегистрированных в нем (постоянно или временно) совершеннолетних лиц.

Порядок получения судебного решения на осмотр жилища при отсутствии согласия проживающих в нем лиц, а также входение в него в исключительных случаях по постановлению следователя предусмотрен ч. 2 ст. 164, ст. 165 УПК РФ.

При вхождении в жилище следователь обязан объявить присутствующим какое следственное действие будет производиться и его цель. Если осмотр проводится на основании судебного решения или по постановлению следователя они объявляются владельцу или иному проживающему в жилище лицу под роспись.

Наличие оснований для производства осмотра места происшествия в жилище позволяет осуществить входение в него принудительно, в том числе с применением физической силы и вскрытием запертых дверей. В таких случаях целесообразно приглашение представителей жилищно-эксплуатационной организации. Вскрытие иных хранилищ в осматриваемом жилище в рамках процедуры осмотра не допускается.

Решение следователя об осмотре помещения организации обязательно для администрации или ее представителя. Осмотр производится, как правило, в их присутствии, в противном случае делается отметка в протоколе

Осмотр трупа производит следователь с участием судебно-медицинского эксперта, а в случае невозможности его участия – врача (ст. 178 УПК РФ).

При необходимости извлечения трупа из мест захоронения следователем выносятся постановление об эксгумации, о чем уведомляются близкие родственники или родственники покойного. При возражении близких родственников или родственников покойного об эксгумации, она проводится на основании судебного решения. Основанием для производства эксгумации являются сведения (фактические данные) о том, что: 1) на трупе имеются следы преступления, ранее не исследованные или не зафиксированные; 2) условия захоронения могут содержать сведения об обстоятельствах, имеющих значение для дела.

Неопознанные трупы подлежат обязательному фотографированию или дактилоскопированию, а также обязательной государственной геномной регистрации, в соответствии с законодательством РФ, в порядке, предусмотренном Правительством РФ.

Статья 185 УПК РФ регламентирует осмотр почтово-телеграфной корреспонденции (который является частью такого следственного действия как наложение ареста на почтово-телеграфные отправления, их осмотр и выемка), ч. 7 ст. 186 УПК РФ – осмотр и прослушивание фонограммы, полученной в результате контроля и записи переговоров (осмотр здесь – составная часть контроля и записи переговоров), осмотр документов, содержащих информацию о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами входит составной частью в такое следственное действие как получение информации о соединениях между абонентами и абонентскими устройствами (ч. 5 ст. 186.1 УПК РФ).

Освидетельствование – это следственное действие, состоящее в осмотре живого человека (ст. 179 УПК РФ). Освидетельствование – это разновидность осмотра, объектом которого является человеческое тело.

Основанием для проведения освидетельствования выступают сведения (фактические данные) о том, что на теле человека, вероятно, имеются:

- а) особые приметы (физиологические дефекты, родимые пятна, татуировки, рубцы, следы операции др.);
- б) следы преступления (пятна крови, частицы волос, микрочастицы и др.);
- в) телесные повреждения (царапины, раны, гематомы);

Внешние признаки освидетельствуемого лица, которые не являются особыми приметами, например, рост, вес, цвет волос, а также, состояние организма и другие присущие лицу признаки, например, состояние опьянения, следы от инъекций имеют значение для дела. В совокупность сведений, образующих основания для освидетельствования, может войти оперативно-розыскная информация, не противоречащая уголовно-процессуальным доказательствам.

Освидетельствование проводится в том случае, если не требуется производство судебно-медицинской экспертизы и может предшествовать производству судебной экспертизы. В случаях, не терпящих отлагательства, освидетельствование может быть произведено до возбуждения уголовного дела.

Освидетельствованию могут быть подвергнуты: подозреваемый, обвиняемый, потерпевший, а также свидетель с его согласия, за исключением случаев, когда освидетельствование необходимо для оценки достоверности его показаний. Постановление следователя также обязательно для обвиняемого, подозреваемого, потерпевшего. Лица, не имеющие процессуального статуса при производстве по уголовному делу, не освидетельствуются.

Уголовно-процессуальный закон выделяет следующие особенности производства освидетельствования:

- для производства освидетельствования следователь выносит постановление, которое является обязательным для освидетельствуемого лица;
- освидетельствование, т.е. осмотр тела или проверка состояния организма производится лично следователем, в чем ему могут оказать содействие врач или другой специалист;

При освидетельствовании лица другого пола следователь не присутствует, если освидетельствование сопровождается обнажением данного лица. В этом случае освидетельствование производится врачом. Специалист-врач может быть любого пола.

- при освидетельствовании, связанном с обнажением, фотографирование, видеозапись и киносъемка проводится с согласия освидетельствуемого лица;
- производится без участия понятых, если следователь по ходатайству лиц, участвующих в данном деле, или по собственной инициативе не примет иное решение (ч. ч. 1, 2 ст. 170 УПК РФ).

Изъятие в ходе освидетельствования объектов (например, смыва крови, подногтевого вещества) и фиксация хода и результатов данного следственного действия производятся по общим правилам осмотра.

Следственный эксперимент – это самостоятельное следственное действие, состоящее в проведении специальных опытов.

Целью производства следственного эксперимента является проверка и уточнение данных, имеющих значение для уголовного дела.

Основанием для производства следственного эксперимента являются сведения (фактические данные) о событии преступления или иных обстоятельствах,

имеющих значение для дела, существование которых без проверки опытом или посредством реконструирования неочевидно.

Степень точности восстановления обстановки зависит от следственно-судебной ситуации, от того, какие сведения проверяются опытным путем. Обстановка должна быть воспроизведена таким образом, чтобы не возникало сомнений в достоверности полученных результатов.

Если эксперимент направлен на проверку субъективной возможности производства определенных действий, то в его производстве участвуют лица, которые производили эти действия в реальной обстановке и на момент эксперимента занимают процессуальное положение подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего или свидетеля. В случаях проверки объективной возможности производства таких действий в эксперименте участвует любое постороннее лицо.

Следственный эксперимент, состоящий в реконструировании и обследовании обстановки (обстоятельств) не содержит опытных действий, как повторения (возможно неоднократного) ранее имевшего место события. Сущность следственного действия в данном случае состоит в осмотре восстановленной обстановки в целях выявления последовательности происшедшего события и механизма образования следов.

Уголовно-процессуальный закон не предусматривает письменного оформления решения о производстве эксперимента.

Следственный эксперимент в жилище должен производиться с согласия проживающих в нем лиц, при отсутствии такового, на основании судебного решения.

В следственном эксперименте может участвовать специалист любого профиля. Участие понятых обязательно. Количество понятых в следственном эксперименте, производимом в нескольких удаленных точках, должно быть больше двух. Например, двое понятых находятся в месте производства выстрела и столько же там, где определяется возможность его слышать.

Производство следственного эксперимента допускается, если не создается опасность для здоровья участвующих в нем лиц.

Обыск – следственное действие, состоящее в отыскании и изъятии в каком-либо месте или у какого-либо лица предметов и документов, которые могут иметь значение для дела. Обыск может производиться и в целях обнаружения разыскиваемых лиц и трупов.

Законность и обоснованность обыска оценивается исходя из наличия оснований на момент принятия решения и не должна зависеть от его результатов.

Основанием производства обыска является наличие достаточных данных полагать, что в каком-либо месте или у какого-либо лица могут находиться орудия, оборудования или иного средства совершения преступления, предметы, документы, ценности, которые могут иметь значение для уголовного дела.

Особенности производства обыска:

1) обыск производится на основании постановления следователя. Обыск в жилище производится на основании судебного решения, принимаемого в порядке ст. 165 УПК РФ. В постановлении следователя или судьи приводятся сведения, из которых вытекает необходимость производства следственного действия.

2) при производстве обыска участвует лицо, в помещении которого производится обыск, либо совершеннолетние члены его семьи. Также вправе

присутствовать защитник, а также адвокат того лица, в помещении которого производится обыск. В ч. 2 ст. 182 УПК РФ установлено правило о том, что защитник или адвокат того лица, в помещении которого производится обыск, могут присутствовать при обыске только с разрешения следователя. Данная норма находится в известном противоречии с процессуальным статусом защитника, имеющего право (п. 5 ч. 1 ст. 53 УПК РФ) участвовать во всех следственных действиях, производимых с участием подозреваемого, обвиняемого либо по его ходатайству или ходатайству самого защитника. Конституционный Суд Российской Федерации признал право любого лица, участвующего в уголовном судопроизводстве, на квалифицированную юридическую помощь при осуществлении в отношении него действий, сопряженных с уголовным преследованием, или мер уголовно-процессуального принуждения¹⁰².

3) до начала обыска следователь предлагает добровольно выдать подлежащие изъятию предметы, документы и ценности, которые могут иметь значение для уголовного дела. Если они выданы добровольно и нет оснований опасаться их сокрытия, то следователь вправе не производить обыск (ч. 5 ст. 182 УПК РФ).

4) при производстве обыска могут принудительно вскрываться как в целом помещение, так и любые хранилища или объекты, находящиеся внутри обыскиваемых помещений, если владелец отказывается открыть их добровольно. При этом не должно допускаться не вызываемое необходимостью повреждение имущества.

5) во время обыска на присутствующих лиц могут быть возложены дополнительные ограничения: запрет покидать место обыска, общаться друг с другом или иными лицами до окончания обыска.

6) производится изъятие предметов, предположительно относящихся к делу. Также изымаются предметы, изъятые из гражданского оборота. Изъятые при обыске предметы, документы и ценности предъявляются понятым и другим лицам, присутствующим при обыске, и в случае необходимости упаковываются и опечатываются на месте обыска, что удостоверяется подписями указанных лиц.

При производстве обыска электронные носители информации изымаются с участием специалиста. По ходатайству законного владельца изымаемых электронных носителей информации или обладателя содержащейся на них информации специалистом, участвующим в обыске, в присутствии понятых с изымаемых электронных носителей информации осуществляется копирование информации. Копирование информации осуществляется на другие электронные носители информации, предоставленные законным владельцем изымаемых электронных носителей информации или обладателем содержащейся на них информации. При производстве обыска не допускается копирование информации, если это может воспрепятствовать расследованию преступления либо, по заявлению специалиста, повлечь за собой утрату или изменение информации. Электронные носители информации, содержащие скопированную информацию, передаются законному владельцу изымаемых электронных носителей информации или обладателю содержащейся на них информации. Об осуществлении копирования информации и о передаче электронных носителей информации, содержащих скопированную информацию,

¹⁰² Постановление Конституционного Суд Российской Федерации от 27.06.2000 г. № 11-П «По делу о проверке конституционности ч. 1 ст. 47 и ч. 2 ст. 51 УПК РФ по жалобе гражданина В.И. Маслова» // СПС Консультант-Плюс.

законному владельцу изымаемых электронных носителей информации или владельцу содержащейся на них информации в протоколе делается запись.

7) при обыске следователем должны приниматься специальные меры по сохранению тайны частной жизни: от присутствующих лиц берется подписка о неразглашении данных предварительного расследования (ч. 2 ст. 161 УПК РФ).

8) фиксация хода и результатов обыска производится по общим правилам ст.ст. 166, 167 УПК РФ. В протоколе должно быть указано, в каком месте и при каких обстоятельствах были обнаружены предметы, документы и ценности, выданы оно добровольно или изъяты принудительно. Все изымаемые объекты должны быть перечислены с точным указанием их количества, меры, веса, индивидуальных признаков и по возможности стоимости. Если в ходе обыска были предприняты попытки уничтожить или спрятать подлежащие изъятию предметы, документы или ценности, то об этом в протоколе делается соответствующая запись, и указываются принятые меры. Копия протокола вручается лицу, в помещении которого был произведен обыск, либо совершеннолетнему члену его семьи. Если обыск производился в помещении организации, то копия протокола вручается под расписку представителю администрации соответствующей организации.

9) особой гарантией соблюдения при обыске прав и законных интересов граждан является возможность обжалования постановления о производстве обыска и его результатов непосредственно в суд.

Личный обыск – это самостоятельное следственное действие, состоящее в обследовании тела человека, и находящейся на нем одежды.

Целью производства личного обыска является обнаружение и изъятие предметов и документов, которые могут иметь значение для уголовного дела.

Личному обыску по общему правилу подлежит лицо, занимающее процессуальное положение подозреваемого или обвиняемого. При обыске в помещении личному обыску могут быть подвергнуты иные лица, в том числе не имеющие процессуального статуса.

Особенности производства личного обыска:

1) личный обыск осуществляется по возбужденному уголовному делу, производится на основании судебного решения. В исключительных случаях он может быть произведен по постановлению следователя без получения судебного решения (ч. 5 ст. 165 УПК РФ). Личный обыск может быть произведен и без соответствующего постановления при задержании лица или заключении его под стражу, а также при наличии достаточных оснований, что лицо, находящееся в помещении или ином месте, в котором производится обыск, скрывает при себе предметы или документы, имеющие значение для уголовного дела.

2) личный обыск производится только лицом одного с ним пола и в присутствии понятых и специалистов того же пола, если они участвуют в данном следственном действии.

3) ход и результаты личного обыска отражаются в протоколе в соответствии со ст. ст. 166 и 167 УПК РФ. На производство личного обыска распространяются правила ст. 182 УПК РФ.

Выемка – следственное действие, состоящее в процессуальном принудительном изъятии (фиксации) имеющих значение для дела определенных предметов и документов, когда точно известно где и у кого они находятся (ст. 183 УПК РФ).

Основанием производства выемки являются фактические данные, полученные уголовно-процессуальными средствами, а также в результате оперативно-розыскных мероприятий и позволяющие при оценке их в совокупности сделать достоверный вывод о местонахождении искомого объекта.

Особенности производства выемки:

1) выемка производится на основании постановления следователя.

Выемка предметов и документов, содержащих государственную или иную охраняемую федеральным законом тайну, предметов и документов, содержащих информацию о вкладах и счетах граждан в банках и иных кредитных организациях, а также вещей, заложенных и сданных на хранение в ломбард, производится на основании судебного решения, принимаемого в порядке ст. 165 УПК РФ.

2) в постановлении о производстве выемки указываются объекты, подлежащие изъятию, и определенное место их нахождения.

3) при производстве выемки изъятие электронных носителей информации производится с участием специалиста. По ходатайству законного владельца изымаемых электронных носителей информации или обладателя содержащейся на них информации специалистом, участвующим в выемке, в присутствии понятых с изымаемых электронных носителей информации осуществляется копирование информации на другие электронные носители информации, предоставленные законным владельцем изымаемых электронных носителей информации или обладателем содержащейся на них информации. При производстве выемки не допускается копирование информации, если это может воспрепятствовать расследованию преступления либо, по заявлению специалиста, повлечь за собой утрату или изменение информации. Электронные носители информации, содержащие скопированную информацию, передаются законному владельцу изымаемых электронных носителей информации или обладателю содержащейся на них информации. Об осуществлении копирования информации и о передаче электронных носителей информации, содержащих скопированную информацию, законному владельцу изымаемых электронных носителей информации или обладателю содержащейся на них информации в протоколе делается запись.

4) до начала выемки следователь предлагает выдать предметы и документы, подлежащие изъятию, а в случае отказа производит выемку принудительно.

5) в случае выемки заложенной или сданной на хранение в ломбард вещи в 3-дневный срок производится уведомление об этом заемщика или поклажедателя.

В случаях, когда в ходе выемки объект, подлежащий изъятию, в точно указанном месте не обнаружен, но имеются веские основания полагать, что он хранится в этом же помещении, следователю необходимо составить протокол выемки, в котором указать, что предмет не обнаружен и не изъят. После этого можно вынести постановление о производстве обыска, предъявить его присутствующим лицам и в соответствии с установленной процедурой произвести поисковые действия, о чем составить протокол.

Наложение ареста на почтово-телеграфные отправления – это комплексное следственное действие, состоящее в задержании почтово-телеграфных отправлений, осмотре содержащихся в посылках, бандеролях, письмах предметов и документов, а также телеграмм и радиограмм, и при необходимости в их изъятии или снятии с документов копий.

Основанием наложения ареста на почтово-телеграфные отправления являются сведения (фактические данные), содержащиеся в материалах уголовного дела, в том числе в приобщенных к делу результатах оперативно-розыскных мероприятий, о том, что в исходящих или поступающих бандеролях, посылках или других почтово-телеграфных отправлениях либо в телеграммах или радиограммах могут содержаться сведения, имеющие значение для дела.

Круг лиц, на почтово-телеграфные отправления которых может быть наложен арест, законом не предусмотрен.

Предусмотренный статьей 185 УПК РФ порядок доступа следователя к информации, содержащейся в почтово-телеграфных сообщениях, распространяется на случаи, когда эта информация находится в пределах государственных сетей связи (от почтового ящика до почтового ящика). Если же предметы, документы и иные сведения, предназначенные для передачи почтой или телеграфом, а также уже полученные адресатом, находятся в жилище, при физическом лице или ином месте, не связанном с каналами связи, они осматриваются и изымаются в общем порядке.

Особенности производства данного следственного действия:

1) наложение ареста на почтово-телеграфные отправления, их осмотр и выемка в учреждениях связи производится на основании судебного решения, в порядке ст. 165 УПК РФ.

Следователем выносится постановление о возбуждении перед судом ходатайства о наложении ареста на почтово-телеграфные отправления и производстве их осмотра и выемки. В ходатайстве следователя указываются:

- фамилия, имя, отчество и адрес лица, почтово-телеграфные отправления которого должны задерживаться;
- основания наложения ареста, производства осмотра и выемки;
- виды почтово-телеграфных отправлений, подлежащих аресту;
- наименование учреждения связи, на которое возлагается обязанность задерживать соответствующие почтово-телеграфные отправления.

2) копия судебного решения направляется в соответствующее учреждение связи, которому поручается задерживать почтово-телеграфные отправления и незамедлительно уведомлять об этом следователя.

3) осмотр, выемка и снятие копий с задержанных почтово-телеграфных отправлений производятся следователем в соответствующем учреждении связи с участием понятых из числа работников данного учреждения, а также при необходимости специалиста и переводчика.

В силу специфики наложения ареста на почтово-телеграфные отправления данное следственное действие всегда должно производиться с участием понятых из числа работников учреждения связи. Вместе с тем, при наличии оснований полагать, что в посылках или бандеролях находятся взрывчатые или ядовитые вещества, их осмотр может быть начат без участия понятых (ч. 3 ст. 170 УПК РФ). При не подтверждении таких сведений осмотр и выемка производятся в общем порядке.

4) ход и результаты следственного действия оформляются протоколом, в котором указывается, кем и какие почтово-телеграфные отправления были подвергнуты осмотру, скопированы, отправлены адресату или задержаны.

5) арест отменяется постановлением следователя с обязательным уведомлением суда, принявшего решение о наложении ареста, и прокурора, когда отпадает

необходимость в этой мере, но не позднее окончания предварительного расследования по данному уголовному делу.

*Сущность **контроля и записи переговоров** как следственного действия состоит в принятии следователем мотивированного решения об обращении в суд с целью получения судебного решения о проведении контроля и записи телефонных и иных переговоров, а также в его последующих действиях, направленных на истребование и использование полученных сведений в доказывании.*

Под телефонными переговорами имеются в виду переговоры абонентов по городской, междугородной, международной телефонной связи, а также с использованием радиотелефонной и радиорелейной, высокочастотной и космической связи. Под иными переговорами может пониматься, в частности, связь по телефаксу. Тайна переговоров с использованием радиостанций законом не охраняется, поэтому доступ к ним возможен без судебного разрешения.

Закон позволяет различать две разновидности контроля и записи переговоров, предопределяемые целями этого действия:

- контроль и запись переговоров в целях осуществления уголовного преследования;
- контроль и запись переговоров в целях защиты участников судопроизводства от преступных посягательств.

Основанием контроля и записи переговоров в целях уголовного преследования являются сведения о том, что в переговорах подозреваемого, обвиняемого и иных лиц могут содержаться фактические данные, имеющие значение для дела. Основанием контроля и записи переговоров в целях защиты участников судопроизводства выступают сведения, устанавливающие факты преступного (содержащего признаки преступления) воздействия определенных лиц на потерпевшего, свидетеля, их родственников и близких лиц. Процессуальные сведения могут дополняться гласными и негласными оперативно-розыскными мероприятиями.

Проведение контроля и записи переговоров в целях осуществления уголовного преследования ограничивается только делами о тяжких и особо тяжких преступлениях. Круг субъектов, чьи переговоры могут быть подвергнуты контролю, строго не определен. Закон относит к ним подозреваемого, обвиняемого и других лиц, чьи переговоры могут содержать сведения о преступлении либо иные сведения, имеющие значение для уголовного дела.

Особенности производства данного следственного действия:

1) контроль и запись телефонных и иных переговоров осуществляются только на основании судебного решения, в порядке ст. 165 УПК РФ.

Следователем выносится постановление о возбуждении перед судом ходатайства о контроле и записи телефонных и иных переговоров, в котором указываются:

- уголовное дело, при производстве которого необходимо применение данной меры;
- основания, по которым производится данное следственное действие;
- фамилия, имя, отчество лица, чьи телефонные и иные переговоры подлежат контролю и записи;
- срок осуществления записи;
- наименование органа, которому поручается техническое осуществление контроля и записи.

2) при наличии угрозы совершения насилия, вымогательства и других преступных действий в отношении потерпевшего, свидетеля или их близких родственников, родственников, близких лиц контроль и запись переговоров допускается по письменному заявлению указанных лиц, а при его отсутствии на основании судебного решения;

3) постановление о производстве контроле и записи телефонных и иных переговоров направляется следователем для исполнения в соответствующий орган;

4) срок производства контроля и записи телефонных и иных переговоров – до 6 месяцев.

Если необходимость в данной мере отпадает, производство контроля и записи телефонных и иных переговоров прекращается, но не позднее окончания предварительного расследования по данному уголовному делу.

5) следователь в течение всего срока производства контроля и записи телефонных и иных переговоров вправе в любое время истребовать от органа, их осуществляющего, фонограмму для осмотра и прослушивания. Она передается следователю в печатанном виде с сопроводительным письмом, в котором должны быть указаны даты и время начала и окончания записи указанных переговоров, и краткие характеристики использованных при этом технических средств.

Закон не предусматривает предварительного прослушивания следователем произведенных записей для целей отбора относящейся к делу информации.

6) о результатах осмотра и прослушивания фонограммы следователь с участием специалиста (при необходимости), а также лица, чьи телефонные и иные переговоры записаны, составляет протокол, в котором должна быть дословно изложена та часть фонограммы, которая, по мнению следователя, имеет отношение к данному уголовному делу.

7) фонограмма в полном объеме приобщается к материалам уголовного дела на основании постановления следователя как вещественное доказательство и хранится в печатанном виде в условиях, исключающих возможность прослушивания и тиражирования фонограммы посторонними лицами и обеспечивающих ее сохранность и техническую пригодность для повторного прослушивания, в том числе в судебном заседании (ч.8 ст. 186 УПК РФ).

Получение информации о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами – следственное действие, содержание которого состоит в получении следователем (дознавателем) от оператора связи сведений о дате, времени, продолжительности соединений между абонентами и (или) абонентскими устройствами (пользовательским оборудованием), номерах абонентов, других данных, позволяющих идентифицировать абонентов, а также сведений о номерах и месте расположения приемо-передающих базовых станций (п. 24.1 ст. 5 УПК РФ).

При наличии достаточных оснований полагать, что информация о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами имеет значение для уголовного дела, получение следователем указанной информации допускается на основании судебного решения, принимаемого в порядке, установленном ст. 165 УПК РФ.

В ходатайстве следователя о производстве следственного действия, касающегося получения информации о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами, указываются:

- 1) уголовное дело, при производстве которого необходимо выполнить данное следственное действие;
- 2) основания, по которым производится данное следственное действие;
- 3) период, за который необходимо получить соответствующую информацию, и (или) срок производства данного следственного действия;
- 4) наименование организации, от которой необходимо получить указанную информацию.

В случае принятия судом решения о получении информации о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами его копия направляется следователем в соответствующую осуществляющую услуги связи организацию, руководитель которой обязан предоставить указанную информацию, зафиксированную на любом материальном носителе информации. Указанная информация предоставляется в печатанном виде с сопроводительным письмом, в котором указываются период, за который она предоставлена, и номера абонентов и (или) абонентских устройств.

Получение следователем информации о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами может быть установлено на срок до шести месяцев. Соответствующая осуществляющая услуги связи организация в течение всего срока производства данного следственного действия обязана предоставлять следователю указанную информацию по мере ее поступления, но не реже одного раза в неделю.

Следователь осматривает представленные документы, содержащие информацию о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами, с участием понятых и (при необходимости) специалиста, о чем составляет протокол, в котором должна быть указана та часть информации, которая, по мнению следователя, имеет отношение к уголовному делу (дата, время, продолжительность соединений между абонентами и (или) абонентскими устройствами, номера абонентов и другие данные). Лица, присутствовавшие при составлении протокола, вправе в том же протоколе или отдельно от него изложить свои замечания.

Представленные документы, содержащие информацию о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами, приобщаются к материалам уголовного дела в полном объеме на основании постановления следователя как вещественное доказательство и хранятся в печатанном виде в условиях, исключающих возможность ознакомления с ними посторонних лиц и обеспечивающих их сохранность.

Если необходимость в производстве данного следственного действия отпадает, его производство прекращается по постановлению следователя, но не позднее окончания предварительного расследования по уголовному делу.

***Допрос** – это следственное действие, состоящее в получении показаний подозреваемого, обвиняемого, свидетеля, потерпевшего, эксперта и специалиста.*

Основанием для вызова и допроса любого лица в качестве свидетеля является наличие сведений (фактических данных), позволяющих полагать, что ему могут быть известны какие-либо обстоятельства, имеющие значение для расследования и разрешения уголовного дела.

Основанием для допроса лица в качестве потерпевшего – физического лица является наличие фактических данных о причинении ему преступлением физического, имущественного или морального вреда. Сведения, которыми располагает

потерпевший, во всех случаях имеют непосредственное значение для дела.

Основанием для допроса эксперта или специалиста является наличие в ранее данном ими заключениях таких неясностей, устранение которых возможно без проведения дополнительного исследования.

Основанием для первичного допроса подозреваемого или обвиняемого является сам факт постановки их в соответствующее процессуальное положение. Основанием для повторного допроса подозреваемого или обвиняемого являются сведения о том, что им известны фактические данные об обстоятельствах, имеющих значение для дела, либо их ходатайство. Повторный допрос по тому же самому обвинению обвиняемого, отказавшегося от дачи показаний, возможен только по его ходатайству.

Решение о производстве допроса не требует оформления.

Общие правила проведения допроса включают в себя нормы, регламентирующие:

- 1) основания, условия и цели допроса;
- 2) место, время и продолжительность допроса;
- 3) общие права допрашиваемого, порядок его вызова;
- 4) предмет допроса;
- 5) порядок и приемы допроса;
- 6) фиксация хода и результатов допроса.

1. Основания, условия и цели допроса. Общим основанием для допроса являются сведения о том, что лицо располагает интересующими расследование данными.

2. Место, время и продолжительность допроса (ст. 187 УПК РФ). Местом производства допроса является место производства предварительного следствия. Следователь вправе провести допрос в месте нахождения допрашиваемого лица.

Допрос не может длиться непрерывно более 4 часов. Продолжение допроса допускается после перерыва не менее чем на один час для отдыха и принятия пищи, причем общая продолжительность допроса в течение дня не должна превышать 8 часов. При наличии медицинских показаний продолжительность допроса устанавливается на основании заключения врача.

3. Общие права допрашиваемого, порядок его вызова. К общим правам допрашиваемого лица относятся:

- право на уважительное отношение (ст. 21 Конституции РФ; ст. 9, ч. 4 ст. 164 УПК РФ);
- право не свидетельствовать против себя, своих близких родственников и супруга (ст. 51 Конституции РФ);
- право давать показания на родном языке или на языке, которым лицо свободно владеет, а также право пользоваться услугами переводчика бесплатно (ч. 2 ст. 18; ч. 1 ст. 189 УПК РФ);
- право пользования при даче показаний документами и записями (ч. 3 ст. 189 УПК РФ);
- право на юридическую помощь (ст. 48 Конституции РФ);
- право на ознакомление с протоколом допроса, на внесение замечаний, дополнений и уточнений (ч. 6 ст. 190 УПК РФ);
- право на изготовление в ходе допроса схем, чертежей, рисунков (ч. 5 ст. 190 УПК РФ).

Свидетель, потерпевший вызывается на допрос повесткой, в которой указываются, кто и в каком качестве вызывается, к кому и по какому адресу, дата и время явки на допрос, а также последствия неявки без уважительных причин. Повестка вручается лицу, вызываемому на допрос, под расписку либо передается с помощью средств связи. В случае временного отсутствия лица, вызываемого на допрос, повестка вручается совершеннолетнему члену его семьи либо передается администрации по месту его работы или по поручению следователя иным лицам и организациям, которые обязаны передать повестку лицу, вызываемому на допрос.

Лицо, не достигшее возраста шестнадцати лет, вызывается на допрос через его законных представителей либо через администрацию по месту его работы или учебы. Вызов таких лиц напрямую осуществляется в случаях, когда посредники прямо заинтересованы в исходе дела или могут оказать на несовершеннолетнего неблагоприятное воздействие, а также когда они не в состоянии передать информацию о вызове и обеспечить явку.

Военнослужащий вызывается на допрос через командование воинской части.

В случае неявки без уважительных причин лицо, вызываемое на допрос, может быть подвергнуто приводу либо к нему могут быть применены иные меры процессуального принуждения.

4. Общий предмет допроса определен предметом доказывания по уголовному делу (ст. 73 УПК РФ).

5. Порядок и приемы допроса. В начале допроса устанавливается личность допрашиваемого, ему разъясняются права и обязанности, и порядок проведения следственного действия. Если у следователя возникают сомнения, владеет ли допрашиваемое лицо языком, на котором ведется производство по уголовному делу, то он выясняет, на каком языке допрашиваемое лицо желает давать показания. При проведении допроса запрещается задавать наводящие вопросы (ч. 2 ст. 189 УПК РФ). Наводящими принято считать вопросы, в которых содержится ответ или информация для его формулирования. В остальном следователь свободен при выборе тактики допроса.

Допрашиваемое лицо вправе пользоваться документами и записями.

По инициативе следователя или по ходатайству допрашиваемого лица в ходе допроса могут быть проведены фотографирование, аудио- и (или) видеозапись, киносъемка, материалы которых хранятся при уголовном деле и по окончании предварительного следствия опечатываются.

Если свидетель явился на допрос с адвокатом, приглашенным им для оказания юридической помощи, то адвокат присутствует при допросе, но при этом не вправе задавать вопросы свидетелю и комментировать его ответы. Адвокат допускается к участию в допросе свидетеля после предъявления удостоверения и ордера. Свидетель и адвокат не имеют права ходатайствовать об объявлении перерыва в допросе для проведения свидания наедине и конфиденциально. Ходатайство свидетеля об отложении допроса по причине неявки избранного им адвоката не обязательно для следователя.

6. Фиксация хода и результатов допроса производится в протоколе в соответствии со ст. ст. 166 и 167 УПК РФ. Показания допрашиваемого лица записываются от первого лица и по возможности дословно. Вопросы и ответы на них записываются в той последовательности, которая имела место в ходе допроса. В протокол

записываются все вопросы, в том числе и те, которые были отведены следователем или на которые отказалось отвечать допрашиваемое лицо, с указанием мотивов отвода или отказа.

Если в ходе допроса допрашиваемому лицу предъявлялись вещественные доказательства и документы, оглашались протоколы следственных действий и воспроизводились материалы аудио- и (или) видеозаписи, киносъемки следственных действий, то об этом в протоколе делается соответствующая отметка. По окончании допроса протокол предъявляется допрашиваемому лицу для прочтения. Факт ознакомления с показаниями и правильность их записи допрашиваемое лицо удостоверяет своей подписью в конце протокола. Каждый из лиц, участвовавших в допросе, должны подписать протокол.

Очная ставка – это поочередный (одновременный) допрос двух ранее допрошенных лиц, в показаниях которых имеются существенные противоречия.

Цель очной ставки – выяснение и по возможности устранение причин противоречий в показаниях ранее допрошенных лиц, равно как и устранение самих противоречий.

Основанием для проведения очной ставки является наличие в показаниях существенных противоречий. Существенное противоречие – это расхождение в показаниях, порождающее разумное сомнение в тех обстоятельствах, установление которых нужно для принятия процессуальных решений. Специальным условием очной ставки является обязательный предварительный допрос участников.

Очная ставка может быть проведена между любыми лицами, которые были подвергнуты допросу. Закон не запрещает произвести очную ставку между экспертами. Согласно ч. 4 ст. 283 УПК РФ целью допросов экспертов может служить преодоление противоречий между их заключениями, что предполагает возможность очной ставки между ними (например, при противоречивых показаниях, поясняющих результаты комиссионной экспертизы).

Субъектами очной ставки являются свидетель, потерпевший, подозреваемый, обвиняемый. Очная ставка может быть проведена с этими субъектами в любом сочетании. В этом следственном действии могут участвовать также все те субъекты процесса, которые допускаются к допросу.

Особенности производства очной ставки:

1. Приступая к допросу на очной ставке, следователь опрашивает лиц, между которыми производится очная ставка, знают ли они друг друга и в каких отношениях находятся между собой.

2. Допрашиваемым лицам поочередно предлагается дать показания по тем обстоятельствам, для выяснения которых проводится очная ставка. После дачи показаний следователь может задавать вопросы каждому из допрашиваемых лиц. Лица, между которыми проводится очная ставка, могут с разрешения следователя задавать вопросы друг другу.

3. В ходе очной ставки следователь вправе предъявить вещественные доказательства и документы. Оглашение показаний допрашиваемых лиц, содержащихся в протоколах предыдущих допросов, а также воспроизведение аудио- и (или) видеозаписи, киносъемки этих показаний допускаются лишь после дачи показаний указанными лицами или их отказа от дачи показаний на очной ставке.

4. В протоколе очной ставки показания допрашиваемых лиц записываются

в той очередности, в какой они давались. Каждое из допрашиваемых лиц подписывает свои показания, каждую страницу протокола и протокол в целом.

Предъявление для опознания – это процессуальное отождествление лицом объекта, который оно ранее воспринимало (ст. 193 УПК РФ).

Цель этого действия – установление тождества или различия между указанными лицами или объектами.

Основанием предъявления для опознания являются сведения о том, что:

- 1) участник процесса наблюдал определенное лицо или объект;
- 2) установление тождества или различия этого лица или объекта с другим лицом или объектом имеет значение для дела.

Следователь может предъявить для опознания лицо или предмет. Для опознания может быть предъявлен и труп. Опознающими являются свидетели, потерпевшие, подозреваемые, обвиняемые.

Особенности производства данного следственного действия:

1. Решение о производстве предъявления для опознания не требует оформления в виде специального постановления;

2. Опознающие предварительно допрашиваются об обстоятельствах, при которых они видели предъявленные для опознания лицо или предмет, а также о приметах и особенностях, по которым они могут его опознать;

3. Не может проводиться повторное опознание лица или предмета тем же опознающим и по тем же признакам;

4. Предъявляемые для опознания лица должны иметь внешнюю схожесть. Для этого подбираются люди одного возраста, расы, национальности. Схожесть приоритетна над возрастом, расой, национальностью и даже полом. Все опознаваемые должны быть одеты по возможности одинаково (без резких различий). Однородность предметов также предполагает их схожесть. В протоколе подробно описываются внешность и одежда предъявляемых лиц, предметы. Общее число лиц, предъявляемых для опознания, должно быть не менее трех. Это правило не распространяется на опознание трупа. Перед началом опознания опознаваемому предлагается занять любое место среди предъявляемых лиц, о чем в протоколе опознания делается соответствующая запись. Предмет предъявляется для опознания в группе однородных предметов в количестве не менее трех;

5. При невозможности предъявления лица или предмета опознание может быть проведено по фотографии, предъявляемой одновременно с фотографиями других лиц или предметов, внешне сходных с опознаваемым лицом или предметом. Также количество фотографий должно быть не менее трех.

Предъявление для опознания производится с участием не менее двух понятых. Понятые наблюдают насколько реализовано право опознаваемого занять любое место среди иных лиц. Они вправе сделать заявление по поводу правильности подбора лиц и предметов, среди которых предъявляется опознаваемый объект. В присутствии понятых приглашается опознающий. Следует избирать такой порядок приглашения, чтобы участники следственного действия не усомнились в том, что в этот момент опознающему сообщена информация о месте нахождения объекта среди других.

Если опознающий указал на одно из предъявленных ему лиц или один из предметов, то опознающему предлагается объяснить, по каким приметам или

особенностям он опознал данные лицо или предмет. Наводящие вопросы недопустимы.

В целях обеспечения безопасности опознающего предъявление лица для опознания по решению следователя может быть проведено в условиях, исключающих визуальное наблюдение опознающего опознаваемым. В этом случае понятые находятся в месте нахождения опознающего.

По окончании опознания составляется протокол в соответствии со ст. ст. 166, 167 УПК РФ.

***Проверка показаний на месте** – комплексное следственное действие, сочетающее в себе признаки допроса на месте происшествия и связанных с ним событий, осмотра, следственного эксперимента и предъявления для опознания.*

Цель следственного действия – это установление новых обстоятельств, имеющих значение для уголовного дела, осуществляемое путем проверки и уточнения ранее данных показаний на месте, связанном и исследуемым событием (ст. 194 УПК РФ).

Основанием производства следственного действия являются сведения (фактические данные), полученные в ходе допроса, о том, что допрашиваемое лицо действительно участвовало в определенных событиях или наблюдало их, но не располагает информацией, способной детально осветить эти события или указать на определенные объекты, либо если эти события нельзя полно описать без демонстрации имевших место действия и без совершения простейших поисковых операций. Решение о производстве проверки показаний на месте не требует специального оформления.

Проверка показаний на месте заключается в том, что ранее допрошенное лицо воспроизводит на месте обстановку и обстоятельства исследуемого события, указывает на предметы, документы, следы, имеющее значение для уголовного дела, демонстрирует определенные действия. Какое-либо постороннее вмешательство в ход проверки и наводящие вопросы недопустимы.

Доказательственное значение имеют сведения о том, что лицо, чьи показания проверяются, действительно осведомлено о происходивших событиях, знает те частности и детали, которые невозможно предугадать. Особенно ценны сведения о тех обстоятельствах преступления, которые на момент проверки показаний на месте не были известны органам расследования. Проверка показаний начинается с предложения лицу указать место, где его показания будут проверяться. Лицу, показания которого проверяются, после свободного рассказа и демонстрации действий могут быть заданы вопросы. Не допускается одновременная проверка на месте показаний нескольких лиц.

Участие понятых по общему правилу обязательно.

Особенности проведения допроса, очной ставки, опознания и проверки показаний с участием несовершеннолетних.

1. При проведении допроса, очной ставки, опознания и проверки показаний с участием несовершеннолетнего потерпевшего или свидетеля, не достигшего возраста шестнадцати лет либо достигшего этого возраста, но страдающего психическим расстройством или отстающего в психическом развитии, участие педагога или психолога обязательно. При производстве указанных следственных действий с участием несовершеннолетнего, достигшего возраста шестнадцати лет, педагог

или психолог приглашается по усмотрению следователя.

2. Указанные следственные действия с участием несовершеннолетнего потерпевшего или свидетеля в возрасте до семи лет не могут продолжаться без перерыва более 30 минут, а в общей сложности – более одного часа, в возрасте от семи до четырнадцати лет – более одного часа, а в общей сложности – более двух часов, в возрасте старше четырнадцати лет – более двух часов, а в общей сложности – более четырех часов в день. При производстве указанных следственных действий вправе присутствовать законный представитель несовершеннолетнего потерпевшего или свидетеля.

3. Потерпевшие и свидетели в возрасте до шестнадцати лет не предупреждаются об ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний. При разъяснении указанным потерпевшим и свидетелям их процессуальных прав, предусмотренных соответственно ст. ст. 42 и 56 УПК РФ, им указывается на необходимость говорить правду.

4. Следователь вправе не допустить к участию в допросе несовершеннолетнего потерпевшего или свидетеля его законного представителя и (или) представителя, если это противоречит интересам несовершеннолетнего потерпевшего или свидетеля. В этом случае следователь обеспечивает участие в допросе другого законного представителя несовершеннолетнего потерпевшего или свидетеля.

5. При проведении допроса, очной ставки, опознания и проверки показаний с участием несовершеннолетнего потерпевшего или свидетеля, не достигшего возраста шестнадцати лет либо достигшего этого возраста, но страдающего психическим расстройством или отстающего в психическом развитии, по уголовным делам о преступлениях против половой неприкосновенности несовершеннолетнего участие психолога обязательно.

6. Применение видеозаписи или киносъемки обязательно в ходе следственных действий, предусмотренных гл. 26 УПК РФ, с участием несовершеннолетнего потерпевшего или свидетеля, за исключением случаев, если несовершеннолетний потерпевший или свидетель либо его законный представитель против этого возражает. Материалы видеозаписи или киносъемки хранятся при уголовном деле.

Назначение и производство экспертизы – это следственное действие, состоящее в принятии решения о привлечении к уголовному судопроизводству лица, обладающего специальными знаниями, для производства исследования и формулирования выводов по поставленным вопросам, а также в проведении самого исследования, завершаемого составлением заключения эксперта.

Эксперт – это лицо, обладающее специальными знаниями и назначенное в порядке, установленном УПК РФ, для производства судебной экспертизы и дачи заключения (ч. 1 ст. 57 УПК РФ).

Цель производства экспертизы состоит в установлении обстоятельств, подлежащих доказыванию по конкретному уголовному делу, посредством разрешения вопросов, требующих специальных знаний в области науки, техники, искусства или ремесла.

Основанием для назначения экспертизы является необходимость установления фактов с помощью заключения эксперта – особого источника доказательств (ст. 80 УПК РФ). Вопрос об этой необходимости решается субъектом, ведущим производство по делу. Если по делу достаточно получить справку (разъяснение) специалиста

без проведения исследований, то основания для экспертизы отсутствуют. Однако в некоторых случаях назначение экспертизы является обязательным, даже при достаточности других доказательств (ст. 196 УПК РФ).

Назначение и производство судебной экспертизы обязательно, если необходимо установить:

- 1) причины смерти;
- 2) характер и степень вреда, причиненного здоровью;
- 3) психическое или физическое состояние подозреваемого, обвиняемого, когда возникает сомнение в его вменяемости или способности самостоятельно защищать свои права и законные интересы в уголовном судопроизводстве;
 - 3.1) психическое состояние подозреваемого, обвиняемого в совершении в возрасте старше восемнадцати лет преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетнего, не достигшего возраста четырнадцати лет, для решения вопроса о наличии или об отсутствии у него расстройства сексуального предпочтения (педофилии);
 - 3.2) психическое или физическое состояние подозреваемого, обвиняемого, когда имеются основания полагать, что он является больным наркоманией;
- 4) психическое или физическое состояние потерпевшего, когда возникает сомнение в его способности правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела, и давать показания;
- 5) возраст подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, когда это имеет значение для уголовного дела, а документы, подтверждающие его возраст, отсутствуют или вызывают сомнение.

Судебная экспертиза производится государственными судебными экспертами и иными экспертами из числа лиц, обладающих специальными знаниями.

Порядок назначения и производства экспертизы. Признав необходимым производство экспертизы, следователь выносит об этом постановление, а в случаях помещения подозреваемого, обвиняемого, не находящегося под стражей, в медицинский или психиатрический стационар, возбуждает перед судом соответствующее ходатайство. Судебная экспертиза может быть назначена и произведена до возбуждения уголовного дела.

Содержание постановления следователя определено в ч. 1 ст. 195 УПК РФ. В нем указываются: основания назначения экспертизы; фамилия, имя и отчество эксперта или наименование экспертного учреждения, в котором должна быть произведена судебная экспертиза; вопросы, поставленные перед экспертом; материалы, предоставляемые в распоряжение эксперта.

В соответствии с ч. 3 ст. 195 УПК РФ следователь обязан ознакомить с постановлением о назначении судебной экспертизы подозреваемого, обвиняемого, его защитника, потерпевшего и разъяснить им права, предусмотренные ст. 198 УПК РФ, о чем составляет протокол. Судебная экспертиза в отношении потерпевшего, за исключением случаев, предусмотренных п. п. 2, 4 и 5 УПК РФ, а также в отношении свидетеля производится с их согласия или согласия их законных представителей.

После вынесения следователем постановления о назначении судебной экспертизы порядок его дальнейших действий зависит от того, где производится экспертиза: в экспертном учреждении или вне его.

Постановление следователя о назначении экспертизы обязательно для исполнения учреждениями, которым оно адресовано. Однако руководитель экспертного учреждения вправе возвратить постановление следователю без исполнения, если в данном учреждении нет эксперта конкретной специальности либо специальных условий для проведения исследований, указав мотивы, по которым производится возврат.

Производство экспертизы может быть поручено нескольким экспертам одной или различных специальностей (ст. ст. 200, 201 УПК РФ).

В распоряжение эксперта представляются необходимые материалы, в ряде случаев передается уголовное дело. Самостоятельно получать материалы для исследования эксперт не вправе.

Эксперт имеет комплекс прав, цель которых обеспечить ему доступ к материалам расследования и тем самым создать предпосылки для дачи полного заключения (ч. 3 ст. 57 УПК РФ). Эксперт имеет право на, так называемую, «*экспертную инициативу*». Если при производстве экспертизы эксперт установит обстоятельства, имеющие значение для дела, по поводу которых ему не были поставлены вопросы, он вправе указать на них в своем заключении.

Результатом работы эксперта является его письменное заключение. Заключение эксперта одно из доказательств (ч. 1 ст. 80 УПК РФ), подлежащее оценке.

Выделяют следующие виды экспертиз:

- по субъекту исследования (числу экспертов) экспертизы могут быть единичными и комиссионными. Комиссионная экспертиза официально определяется как исследование двух и более экспертов одной специальности (ст. 200 УПК РФ). Однако для исследования нескольких экспертов разных специальностей также применяются правила комиссионной экспертизы. Специальным основанием для назначения комиссионной экспертизы может быть высокая субъективность суждений по характеру исследования (психиатрического, психологического, наркологического), сложность, объем и трудоемкость самих исследований;
- по предмету исследования экспертиза может быть однородной (проводимой по одной специальности) или комплексной (проводимой по разным специальностям);
- по объему исследования экспертизы делятся на основные и дополнительные. Дополнительная экспертиза дополняет заключение эксперта и проводится, когда основная (первичная экспертиза) не ставится под сомнение, просто появляется необходимость получения ответов на новые вопросы;
- по последовательности проведения исследования экспертизы подразделяются на первоначальные и повторные. Повторная экспертиза производится вместо вызывающей сомнение первоначальной экспертизы по тем же вопросам и с теми же объектами. Недоверие к первоначальной экспертизе обязывает всегда поручать повторную экспертизу другому эксперту или комиссии экспертов.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Дайте понятие следственных действий.
2. Соотнесите понятие «следственные действия» и «процессуальные действия».

3. Обозначьте систему следственных действий.
4. Кто уполномочен проводить следственные действия?
5. Общие правила производства следственных действий.
6. Раскройте судебный порядок получения разрешения на производство следственного действия.
7. Виды следственных действий?
8. Осмотр: понятие и виды.
9. Назовите особенности осмотра трупа. Эксгумация.
10. Освидетельствование: понятие, основания и порядок производства.
11. Следственный эксперимент: понятие, основания и порядок производства.
12. Обыск: понятие и виды.
13. Назовите особенности производства обыска в жилище и личного обыска.
14. Выемка: понятие и виды.
15. Наложение ареста на почтово-телеграфные отправления, их осмотр и выемка: понятие, основания и порядок производства.
16. Контроль и запись переговоров: понятие, основания и порядок производства.
17. Получение информации о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами: понятие, основания и порядок производства.
18. Допрос: понятие и виды. Место и время допроса. Порядок вызова на допрос. Общие правила проведения допроса. Протокол допроса. Особенности допроса несовершеннолетнего потерпевшего или свидетеля.
19. Очная ставка: понятие, основания и порядок проведения.
20. Предъявление для опознания: понятие и виды. Основания и порядок предъявления для опознания. Особенности опознания трупа.
21. Проверка показаний на месте: понятие, основания и порядок производства. Отличие проверки показаний на месте от следственного эксперимента.
22. Назовите особенности производства судебной экспертизы.

Глава 13.

ПРИВЛЕЧЕНИЕ В КАЧЕСТВЕ ОБВИНЯЕМОГО

В результате изучения данной темы обучающийся должен:

Знать: понятие привлечения в качестве обвиняемого, основания и значение этого уголовно-процессуального института; этапы привлечения лица в качестве обвиняемого; особенности предъявления обвинения; основания для изменения и дополнения ранее предъявленного обвинения; способы корректировки первоначального обвинения.

Уметь: разграничивать этапы привлечения в качестве обвиняемого; определять наличие достаточных доказательств для привлечения лица в качестве обвиняемого

Владеть навыками: толкования уголовно-процессуального закона, а также его применения к каждому этапу привлечения в качестве обвиняемого.

Ключевые термины: привлечения в качестве обвиняемого; основания и значение привлечения в качестве обвиняемого; обвиняемый; постановление о привлечении в качестве обвиняемого; допрос обвиняемого.

13.1. Понятие, основания и значение привлечения лица в качестве обвиняемого

Привлечение лица в качестве обвиняемого представляет собой один из центральных этапов стадии предварительного расследования, в ходе которого специально уполномоченные должностные лица выполняют широкий круг предусмотренных законом процессуальных действий. Закон не содержит понятия привлечения лица в качестве обвиняемого, а лишь регламентирует основания и процессуальный порядок его осуществления.

По смыслу теории уголовного процесса, привлечение лица в качестве обвиняемого тождественно привлечению лица к уголовной ответственности. Именно с этого момента у обвиняемого возникает обязанность нести ответственность за содеянное в рамках предъявленного обвинения.

Привлечение к уголовной ответственности необходимо рассматривать как реализацию уголовно-процессуальных отношений, но нельзя непосредственно связывать с наступлением уголовной ответственности (реализацией уголовно-правовых отношений). Не всегда привлечение к уголовной ответственности в ходе предварительного расследования влечет за собой наступление уголовной ответственности по приговору суда, вступившему в законную силу. Например, уголовное дело или уголовное преследование может быть прекращено по одному из оснований, предусмотренных ст. 24, 27 УПК РФ, либо субъект уголовно-процессуальных правоотношений может не совпадать с субъектом преступления (при незаконном или необоснованном возбуждении уголовного дела и (или) уголовного преследования и привлечении к уголовной ответственности). В подобных случаях состоявшееся привлечение к уголовной ответственности не повлечет для обвиняемого последствий, связанных с наступлением уголовной ответственности. Поэтому следует разграничивать такие теоретические понятия, как привлечение к уголовной ответственности и уголовная ответственность; обвиняемый (субъект уголовно-процессуальных отношений) и преступник (субъект уголовно-правовых отношений).

УПК содержит самостоятельную главу 23, регламентирующую привлечение в качестве обвиняемого и предъявление обвинения.

Привлекая лицо в качестве обвиняемого (к уголовной ответственности), следователь тем самым констатирует, что именно данный субъект совершил преступление, и ставит вопрос о раскрытии преступления.

***Привлечение в качестве обвиняемого** как центральный этап стадии предварительного расследования можно определить, как совокупность действий специально уполномоченного должностного лица, направленных на раскрытие преступления и непосредственно связанных с решением о привлечении лица к уголовной ответственности, принятым на основании и в строгом соответствии с законом.*

При осуществлении расследования в форме предварительного следствия привлечение лица в качестве обвиняемого включает в себя:

- 1) вынесение постановления о привлечении в качестве обвиняемого;
- 2) предъявление этого постановления лицу, привлеченному в качестве обвиняемого (предъявление обвинения);
- 3) допрос обвиняемого по существу предъявленного обвинения;

4) изменение и дополнение обвинения.

Первые три процессуальных действия являются обязательными и в соответствии со ст.ст. 171, 172 и 173 УПК РФ следуют строго друг за другом.

Четвертый этап – факультативный. Необходимость его осуществления возникает согласно ст. 175 УПК РФ только при наличии оснований для изменения обвинения.

При расследовании в форме дознания привлечение лица в качестве обвиняемого в соответствии со ст. 225 УПК РФ осуществляется посредством составления обвинительного акта. В исключительных случаях, когда в отношении подозреваемого была избрана мера пресечения в виде заключения под стражу, а обвинительный акт не был составлен в течение 10 суток со дня заключения подозреваемого под стражу, привлечение в качестве обвиняемого производится по правилам, предусмотренным для предварительного следствия (ст. 224 УПК РФ), после чего производство дознания продолжается в порядке, установленном главой 32 УПК РФ, либо данная мера пресечения отменяется. При производстве дознания в сокращенной форме привлечение лица в качестве обвиняемого происходит путем составления обвинительного постановления.

По смыслу ст. 171 УПК РФ привлекать лицо в качестве обвиняемого допустимо только при наличии достаточных доказательств, дающих основания для обвинения лица в совершении преступления. Очевидно, что принятию данного решения предшествует установленная законом уголовно-процессуальная деятельность следователя, направленная на собирание доказательств, подтверждающих причастность конкретного лица к совершению преступления. Достаточность доказательств означает:

- а) наличие совокупности доказательств;
- б) возможность их проверки;
- в) подтверждение этими доказательствами обстоятельств, входящих в предмет доказывания (например, наличие события преступления, совершение деяния конкретным лицом, квалификацию содеянного).

Вывод о достаточности доказательств делает должностное лицо органов предварительного расследования, то есть это субъективное мнение следователя. При оценке доказательств необходимо руководствоваться не только положениями УПК РФ (ст.ст. 14, 17, 24, 25, 27, 28, 73-90), но и нормами уголовного права (диспозиция статьи особенной части УК, сроки давности, возраст лица, привлекаемого в качестве обвиняемого). В процессе дальнейшего расследования обвинение может быть уточнено, изменено и дополнено (ст. 175 УПК РФ). При выдвижении первоначального обвинения можно пренебречь установлением обстоятельств, способствовавших совершению преступления, смягчающих или отягчающих наказание, характеризующих в полном объеме личность обвиняемого. Следует констатировать, что в УПК РФ предпринята попытка максимально конкретизировать перечень обстоятельств, которые должны быть доказаны и подтверждены материалами уголовного дела на момент решения вопроса о привлечении лица в качестве обвиняемого.

Решение о привлечении лица в качестве обвиняемого должно быть своевременным и правильным.

От деятельности следователя зависит законность и обоснованность принимаемого решения. Запоздалое или преждевременное привлечение лица в качестве обвиняемого может привести к негативным последствиям. Допущенные на практике

ошибки и просчеты приводят к грубейшим нарушениям закона, связанным с причинением невинным морального и материального ущерба. Закон гарантирует гражданину право на компенсацию морального и материального вреда, восстановление в трудовых, пенсионных, жилищных и иных правах (глава 18 УПК РФ), а также предусматривает уголовную ответственность должностных лиц за привлечение в качестве обвиняемого заведомо невинного лица (ст. 299 УК РФ). Кроме того, в силу ст. 75 УПК РФ доказательства, полученные с нарушением требований закона, являются недопустимыми, не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу обвинения, а также использоваться для доказывания любого из обстоятельств, имеющих значение для дела.

Вместе с тем следует подчеркнуть, что ущерб, причиненный гражданину безосновательным привлечением его в качестве обвиняемого, всегда несравнимо больше гарантируемой государством компенсации. При этом действительный преступник остается безнаказанным и зачастую беспрепятственно совершает новые преступления, следствие идет по ложному пути, а упущенное время и связанные с этим последствия заводят его в тупик и преступление остается нераскрытым.

Значение данного этапа предварительного расследования определяется несколькими обстоятельствами:

1. При привлечении в качестве обвиняемого лицо приобретает новый процессуальный статус. В процессе появляется центральный участник уголовного процесса – обвиняемый.
2. С этого момента возникают принципиально иные уголовно-процессуальные отношения между обвиняемым, органами предварительного расследования, прокурором и судом.
3. У обвиняемого появляются права, необходимые для защиты от предъявленного обвинения, порождающие соответствующие обязанности следователя.
4. Данные обвиняемым показания представляют собой новое самостоятельное доказательство.
5. У следователя появляется право оградить расследование от отрицательного воздействия со стороны обвиняемого, избрав в отношении него меру пресечения.
6. В соответствии со ст. 252 УПК РФ судебное разбирательство проводится только в отношении обвиняемого и лишь по предъявленному ему обвинению. Изменение обвинения в судебном разбирательстве возможно лишь в случае, если этим не ухудшается положение подсудимого и не нарушается его право на защиту.

13.2. Процессуальный порядок привлечения лица в качестве обвиняемого. Допрос обвиняемого

Закон не регламентирует сроки решения вопроса о привлечении лица в качестве обвиняемого. Выбор указанного момента зависит от конкретных обстоятельств, от собранных по делу доказательств, от их полноты и достоверности. При этом одинаково недопустимо как поспешное, преждевременное решение, так и неоправданное затягивание этого процесса.

Решение следователя о привлечении лица в качестве обвиняемого оформляется процессуальным документом, именуемым постановлением о привлечении

в качестве обвиняемого. Постановление состоит из вводной, описательной и резолютивной частей.

Во вводной части указываются место и дата составления, звание, должность и фамилия лица, составившего постановление, а также уголовное дело, по которому оно составлено.

В описательной части дается описание преступления с указанием времени и места его совершения, иных обстоятельств, подлежащих доказыванию в соответствии со ст. 73 УПК РФ, а также пункта, части, статьи УК РФ, предусматривающих ответственность за данное преступление. Указанная часть постановления должна быть изложена в максимально доступной форме, позволяющей лицу, в отношении которого оно вынесено, без труда сориентироваться в его сущности и содержании.

В резолютивной части следователь постановляет привлечь лицо в качестве обвиняемого по конкретному уголовному делу, предъявив ему обвинение в преступлении, предусмотренном соответствующей статьей (статьями) Уголовного кодекса, о чем объявить обвиняемому под расписку.

При привлечении к уголовной ответственности по одному уголовному делу нескольких лиц постановление о привлечении в качестве обвиняемого выносится отдельно в отношении каждого из них (ч. 4 ст. 171 УПК РФ).

Предъявление обвинения – это совокупность действий, направленных на ознакомление обвиняемого и его защитника с первоначальным обвинением. Предъявление обвинения подчиняется некоторым общим правилам, регулирующим этот институт. При этом действуют три правила, имеющие наибольшее значение на практике: а) соблюдение правил подследственности уголовных дел; б) срочность предъявления обвинения; в) обязательные участники данных процессуальных действий.

Следователь обязан лично предъявить обвинение и не имеет права поручить это никому другому, когда данное процессуальное действие относится к его подследственности.

Следующий момент – сроки предъявления обвинения. Первоначальное обвинение, содержащееся в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого, должно быть ему предъявлено не позднее трех суток со дня вынесения. Ограничение времени для предъявления обвинения реализует международно-правовые принципы: право обвиняемого «быть незамедлительно и подробно уведомленным на понятном ему языке о характере и основании предъявленного ему обвинения» и право иметь достаточное время и возможности для подготовки защиты (п.п. «а» и «б» п. 3 ст. 6 Конвенции о защите прав и основных свобод человека от 04 ноября 1950 г.). Это приводит к выводу о том, что следователь при наличии возможности должен предъявить обвинение как можно раньше, не дожидаясь истечения трехсуточного срока. Вместе с тем обвинение может быть предъявлено и по истечении трехсуточного срока при наличии объективных препятствий: неявка обвиняемого или его защитника; невозможность вызова обвиняемого из-за неизвестности места его нахождения; кратковременная болезнь обвиняемого; стихийное бедствие и др. В этих случаях обвинение предъявляется в день фактической явки обвиняемого или в день его привода¹⁰³.

¹⁰³ В случае помещения подозреваемого в медицинскую организацию, оказывающую

Кроме должностного лица, предъявляющего обвинение, и самого обвиняемого, обязательными участниками данной процедуры могут быть защитник, законный представитель и переводчик. Обвинение всегда должно предъявляться в присутствии защитника, за исключением случая, когда принят отказ обвиняемого от защитника (п. 1 ч. 1 ст. 51 УПК РФ). При этом защитник должен быть лицом, имеющим право выступать в качестве такового. В досудебном производстве в качестве защитника может выступать только адвокат. Иначе будет нарушено право граждан на квалифицированную юридическую помощь. При этом надо иметь в виду, что закон предусматривает случаи обязательного участия защитника (ст. 51 УПК РФ). Отсутствие защитника в таких случаях является существенным нарушением закона (п. 4 ч. 2 ст. 381 УПК РФ). Если защитник ранее в деле не участвовал, то перед предъявлением обвинения обвиняемому разъясняется и обеспечивается его право на помощь защитника. Изучение уголовных дел свидетельствует, что почти в половине случаев адвокат вступает в дело с момента предъявления обвинения.

При предъявлении обвинения обеспечивается участие в необходимых случаях законных представителей несовершеннолетнего обвиняемого (п. 2 ч. 2 ст. 426 УПК РФ) и переводчика (ст.ст. 18, 169 УПК РФ). Постановление о привлечении в качестве обвиняемого должно переводиться на родной язык обвиняемого или на язык, которым он хорошо владеет. Копия переведенного постановления не только вручается обвиняемому, но и остается в деле. Для того, чтобы установить факт владения языком, на котором ведется судопроизводство, некоторые авторы рекомендуют в ходе предшествующего допроса подозреваемого предложить ему собственноручно записать свои показания. Однако такая рекомендация вызывает возражения, так как действующий УПК Российской Федерации в отличие от УПК РСФСР 1960 года не предусматривает возможность собственноручной записи показаний.

Процедура предъявления обвинения. На основании анализа ст. 172 УПК РФ можно выделить следующие компоненты предъявления обвинения:

1. *Письменное извещение обвиняемого о дне предъявления обвинения и разъяснение ему юридических вопросов, связанных с приглашением или назначением защитника.*

Следователь извещает обвиняемого и его защитника о дне предъявления обвинения (ч.ч. 2-4 ст. 172 УПК РФ). Это означает, во-первых, заблаговременность вызова, чтобы обвиняемый мог подготовиться, в том числе получил помощь защитника. Во-вторых, надо уведомлять обвиняемого даже тогда, когда он никуда не вызывается. Например, содержащийся в следственном изоляторе обвиняемый должен быть заблаговременно уведомлен о дне, когда ему будет предъявлено обвинение в этом же следственном изоляторе. Администрация места содержания обвиняемого под стражей обязана обеспечить участие обвиняемого в процессуальном

психиатрическую помощь в стационарных условиях, для производства судебно-психиатрической экспертизы срок, в течение которого ему должно быть предъявлено обвинение в соответствии со ст.172 УПК РФ, прерывается до получения заключения экспертов (ч.3 ст.203 УПК). Если обвиняемый признан невменяемым, то ему обвинение не предъявляется, а начинается производство по применению принудительных мер медицинского характера в порядке, предусмотренном главой 51 УПК.

действию – предъявлении обвинения в виде предоставления помещений для этого или передачи обвиняемого конвоем для доставки по месту совершения процессуальных действий (ст. 28 Закона от 15 июля 1995 г. «О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений»).

Уведомление и вызов обвиняемого, не достигшего 16-ти лет, как правило, производится через его законных представителей либо через администрацию по месту его работы или учебы (ч. 4 ст. 188 УПК РФ). Вызов несовершеннолетнего, который содержится в закрытом детском учреждении, производится через администрацию этого учреждения. Таким образом, явку несовершеннолетнего должны обеспечить его законные представители, хотя повестка и адресуется несовершеннолетнему. Тем не менее, за уклонение от явки процессуальную ответственность в виде принудительного привода несет сам обвиняемый. Военнослужащий вызывается через командование воинской части (ч. 5 ст. 188 УПК РФ);

2. Удостоверение в личности обвиняемого и его защитника.

Удостоверение в личности возможно не только по документам, которые могут отсутствовать или быть поддельными. Оно может быть осуществлено путем предъявления для опознания, со слов и другими способами (даже визуально, если следователь уже ранее удостоверился в его личности, например, при допросе в качестве подозреваемого). Если после предъявления обвинения выяснится, что обвиняемый в действительности является не тем лицом, данные которого указаны в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого, то это влечет необходимость изменения обвинения (неправильных данных о личности обвиняемого) в порядке, предусмотренном ч. 1 ст. 175 УПК РФ. Если в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого данные о личности обвиняемого правильные, однако, оно предъявлено другому лицу (который выдавал себя за обвиняемого), то обвинение не считается предъявленным, но изменять его не требуется;

3. *Объявление постановления о привлечении в качестве обвиняемого.* Такое объявление может быть сделано путем прочтения постановления вслух следователем или путем прочтения самим обвиняемым. Обвиняемый и его защитник вправе получить бесплатно копию постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого, которую целесообразно вручить при объявлении постановления;

4. Разъяснение существа обвинения.

Разъяснение существа обвинения – это обязанность по защите и оказанию юридической помощи, которая возлагается на следователя (разумеется, что этим защитник не освобождается от выполнения своих обязанностей). Разъясняется не только существо обвинения, юридическое значение вменяемых в вину обстоятельств, но и содержание юридических терминов в формулировке обвинения. Из-за того, что обвиняемому недостаточно точно разъясняют сущность предъявленного обвинения, в протоколах допроса можно встретить запись обвиняемого о том, что он не согласен с предъявленным ему обвинением, хотя из содержания допроса видно, что фактически он полностью согласен с предъявленным ему обвинением.

5. *Разъяснение прав обвиняемого.* Производится в соответствии с перечнем этих прав, закрепленным в ст. 47 УПК РФ. Кроме прав, целесообразно разъяснить обязанности обвиняемого (являться по вызову, не препятствовать производству по делу и др.) и последствия их нарушения (привод, избрание более строгой меры пресечения).

Чтобы человек мог воспользоваться своими правами, последние должны ему разъясняться полно и неформально. При разъяснении прав необходимо учитывать образование, культурный уровень, жизненный опыт и психологические особенности обвиняемого;

6. Фиксация фактов выполнения вышеперечисленных действий в постановлении.

В постановлении о привлечении в качестве обвиняемого делаются записи о выполнении всех указанных выше действий, которые удостоверяются подписями обвиняемого и его защитника. Отказ обвиняемого от подписи должен быть предотвращен разъяснением значения его подписи не как признания вины, а как удостоверения факта предъявления обвинения. При отказе обвиняемого от подписи в постановлении делается соответствующая запись (ч. 7 ст. 172, ст. 167 УПК РФ). Действующий процессуальный закон требует в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого кроме даты указать время предъявления обвинения;

7. Вручение копий постановления о привлечении в качестве обвиняемого. После вынесения постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого копия этого постановления направляется прокурору, вручается самому обвиняемому, его защитнику. По общему правилу это происходит после предъявления обвинения. Однако в тех случаях, когда обвинение в течение установленного трехсуточного срока предъявить невозможно, копии должны быть направлены указанным лицам уже до предъявления обвинения. Потерпевший вправе знать о предъявленном обвиняемому обвинении (п. 1 ч. 2 ст. 42 УПК РФ), поэтому по ходатайству потерпевшего ему необходимо также направлять копию постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого.

После предъявления обвинения следовать обязан немедленно допросить обвиняемого. Допрос обвиняемого производят в целях: 1) выяснения юридической позиции стороны защиты, 2) предоставления обвиняемому возможности выдвинуть доводы в свою защиту, 3) получения показаний обвиняемого.

Допрос обвиняемого является самостоятельным следственным действием, поэтому при его производстве применяются общие правила следственных действий (ст. 164 УПК РФ) и общие правила допроса (ст. 187, 189 УПК РФ). В то же время допрос обвиняемого является логическим продолжением предъявления обвинения и выступает заключительным этапом процедуры привлечения лица в качестве обвиняемого. Особенности допроса обвиняемого обусловлены тем, что сам обвиняемый является стороной в уголовном деле и дача показаний – это его право. Чем более процесс проникнут состязательным началом, тем в более узких пределах допускается допрос и тем настоятельнее требование законодателя, чтобы обвиняемому было сообщено о его праве не давать никакого ответа.

Допрос обвиняемого носит двойственный характер. С одной стороны, допрашивая обвиняемого, следователь умелым, инициативным и активным допросом может узнать и выяснить существенные обстоятельства, проверить, подкрепить одни доказательства или опровергнуть другие, объясняющие то событие, по которому возбуждено и ведется производство по уголовному делу. С другой стороны, допрос обвиняемого – важнейшее средство его защиты.

Уголовно-процессуальный закон требует допросить обвиняемого немедленно после предъявления ему обвинения (ч. 1 ст. 173 УПК РФ). Незамедлительность

допроса означает, во-первых, что обвиняемому должна быть предоставлена возможность дать показания так быстро после предъявления обвинения, как он пожелает. Во-вторых, немедленность допроса означает запрет проводить другие следственные действия с участием обвиняемого без предоставления ему права дать показания по предъявленному обвинению. Например, нельзя после предъявления обвинения сначала провести проверку показаний обвиняемого или его личный обыск, а потом его допросить по предъявленному обвинению.

Следователь обеспечивает участие защитника в допросе обвиняемого. При этом допрос откладывается до окончания конфиденциального свидания обвиняемого с защитником, продолжительность которого не ограничена (п. 9 ч. 4 ст. 47 УПК РФ). Допрос откладывается и для обеспечения явки защитника. Показания обвиняемого, данные без участия защитника, всегда признаются недопустимыми, если обвиняемый от них отказывается (п. 1 ч. 2 ст. 75 УПК РФ). Если в допросе обвиняемого принимает участие защитник, то он с разрешения следователя может задавать вопросы. Если они не имеют отношения к допросу или являются наводящими, то следователь может их отвести, заявив обвиняемому, что на них не следует отвечать. Однако формулировка данных вопросов должна быть занесена в протокол допроса для того, чтобы в случае необходимости впоследствии можно было проверить, обоснованно ли следователь отвел их.

Перед допросом обвиняемому еще раз должны быть разъяснены его права (ч. 6 ст. 47 УПК РФ), особенно предоставляемые во время допроса: на отказ от дачи показаний, на дачу показаний на выбранном языке, на ознакомление с протоколом, на принятие замечаний на протокол, поправок, дополнений и уточнений.

Допрос обвиняемого производится в общем для всех видов допросов порядке, за исключением следующих изъятий. Во-первых, в начале допроса следователь выясняет юридическую позицию обвиняемого, признает ли он себя виновным. Во-вторых, закон не запрещает участия одного обвиняемого в допросе другого обвиняемого. Эта «забывчивость» законодателя, конечно же, не привела на практике к самоограничению тактических возможностей органов расследования. Однако даже теоретическая возможность участия обвиняемого в допросах обеспечивает право стороны непосредственно воспринимать первоисточник доказательства (как в состязательном судебном следствии).

Важно помнить, что признание обвиняемым своей вины не может быть положено в основу обвинения без подтверждения его виновности совокупностью других доказательств (ч. 2 ст. 77 УПК РФ).

Закон не предусматривает ответственности обвиняемого за самооговор и оговор других лиц, поэтому особо тщательно должны проверяться показания обвиняемого, изобличающие в совершении преступления других лиц.

Будучи не опровергнутыми, версии обвиняемого (при их реальности) должны толковаться в пользу обвиняемого (ч. 3 ст. 14 УПК РФ). Высшие судебные инстанции нашей страны неоднократно отмечали, что объяснения обвиняемого должны быть проверены следователем всеми возможными по обстоятельствам дела способами. Неустранимые сомнения в виновности обвиняемого толкуются в его пользу. Обязательной проверке подлежит утверждение обвиняемого об алиби.

Показания обвиняемого являются самостоятельным источником доказательств (ст. 77 УПК РФ), поэтому должны быть подробно зафиксированы в протоколе.

Следователь допускает ошибку, когда ограничивается записью о том, что обвиняемый полностью подтверждает ранее данные им показания в качестве подозреваемого или даже свидетеля. При допросе следователь должен допросить обвиняемого по всем пунктам предъявленного обвинения, по всем обстоятельствам инкриминируемого ему преступления. Если при допросе какие-либо обстоятельства остаются неосвещенными, то это само по себе может означать существенную неполноту следствия по делу (кроме случаев, когда обвиняемый вообще отказывается давать показания или отказывается отвечать на отдельные вопросы) и повлечь возвращение дела прокурором на дополнительное следствие.

Отказ обвиняемого от дачи показаний не освобождает следователя от составления протокола допроса, так как основная цель последнего – предоставить обвиняемому возможность изложить свою позицию и доводы. Отказ от подписи протокола допроса удостоверяется по общим правилам (ст. 167 УПК РФ). Отказ от дачи показаний может быть заявлен в любой момент допроса. При частичном отказе от дачи показаний он продолжается в обычном порядке. Юридическое значение отказа обвиняемого от дачи показаний состоит в запрете толковать его против обвиняемого, в признании недопустимости ранее данных показаний без участия защитника (п. 1 ч. 2 ст. 75 УПК РФ), в ограничениях повторного допроса (ч. 4 ст. 173 УПК РФ).

В случае отказа от дачи показаний на первом допросе повторный допрос обвиняемого по тому же обвинению может проводиться только по просьбе самого обвиняемого. Это правило устанавливает запрет воздействия на обвиняемого путем многократных повторных допросов. Отсюда следует несколько выводов о том, что без просьбы обвиняемого недопустимы: а) повторные допросы в целях добиться от него изменения ранее данных показаний (например, по мнению следователя, ложных); б) другие следственные действия, в которых требуется дача показаний обвиняемого, отказавшегося от дачи показаний на первом допросе (например, проверка его показаний на месте, опознание самим обвиняемым); в) необоснованные вызовы обвиняемого (например, находящегося на подписке о невыезде). Сам обвиняемый имеет право на дачу показаний в любой момент. Просьба обвиняемого о повторном допросе может быть заявлена в любое время и подлежит удовлетворению вне зависимости от его согласия или отказа дать показания на первом допросе. Просьба обвиняемого о своем допросе рассматривается по правилам разрешения ходатайств (ст. 159 УПК РФ). В то же время следует иметь в виду, что допрос по новому или измененному обвинению проводится без просьбы обвиняемого.

Ход и результаты каждого допроса обвиняемого фиксируются в протоколах (ст. 174 УПК РФ). УПК РФ предусматривает обязанность следователя указывать в протоколе допроса более широкий перечень данных о личности обвиняемого по сравнению со свидетелем и потерпевшим. Так, в начале допроса обвиняемого у него спрашиваются данные о дате и месте его рождения, гражданстве, образовании, семейном положении, месте работы, роде занятий или занимаемой должности, месте жительства (на практике – и месте регистрации), наличии прежней судимости (ст. 174 УПК РФ).

Фиксация результатов допроса должна проводиться с учетом лежащего в основе допроса метода расспроса¹⁰⁴. На формирование показаний воздействуют

¹⁰⁴ Подробнее об этом см.: *Шейфер С.А.* Следственные действия. Основания, процессуальный

разнообразные факторы, в числе которых особенности восприятия и запоминания событий допрашиваемым, оказывающие свое влияние еще до начал уголовного процесса. В ходе процессуальной деятельности следует принять во внимание и особенности воспроизведения информации и передачи ее допрашивающему. Поэтому особое значение принадлежит замечаниям, заявлениям, сделанным в ходе допроса. Эти замечания подлежат обязательному занесению в протокол.

Правильность записи показаний удостоверяется подписями допрашиваемого и следователя. Допрашиваемый дополнительно подписывает каждую страницу протокола допроса. До подписания протокола допрашиваемым все дополнения, уточнения и вычеркивания оговариваются и удостоверяются его подписью (подписями всех иных лиц – ч. 7 ст. 190 УПК РФ). Если допрашиваемый отказывается подписать протокол, в нем делается отметка об этом, заверяемая следователем и подписями других участников допроса. Если же обвиняемый в силу своих физических недостатков не может подписать протокол допроса, то его ознакомление с текстом протокола производится в присутствии защитника, законного представителя или понятых, которые своими подписями подтверждают содержание протокола и факт невозможности его подписания (ч. 3 ст. 167 УПК РФ). В протоколе должно быть отмечено, прочитан ли протокол допрошенным лично или зачитан следователем (ч. 6 ст. 190 УПК РФ).

13.3. Изменение и дополнение ранее предъявленного обвинения. Частичное прекращение уголовного преследования

На практике очень часто возникает необходимость уточнить, изменить, дополнить ранее предъявленное обвинение. Изучение уголовных дел показало, что в почти половине из них содержится несколько постановлений о привлечении лица в качестве обвиняемого. При этом, чем сложнее уголовное дело (больше количество эпизодов совершения преступления, соучастников, тяжесть преступления), тем чаще возникает необходимость в корректировке ранее выдвинутого обвинения.

Состязательный уголовный процесс ведется по выдвинутому обвинению, поэтому для изменения обвинения закон устанавливает специальные правила, обеспечивающие право обвиняемого на защиту.

В стадии предварительного расследования изменению и дополнению обвинения посвящена ст. 175 УПК РФ. Эта статья применяется только до того момента, пока дело не передано прокурору для утверждения обвинительного заключения (то есть изменение первоначального обвинения). После этого, в том числе в судебном производстве действуют иные правила изменения обвинения (ст.ст. 221, 226, 236, 246, 252 УПК РФ). Их общий смысл состоит в том, что обвинение может быть изменено в сторону его смягчения. Прокурор для ужесточения обвинения вправе вернуть уголовное дело следователю. Если уголовное дело было передано в суд, то обвинение уже не может быть ужесточено (так как возратить для этого дело прокурору невозможно).

Закон (ст. 175 УПК РФ) указывает на **три способа корректировки обвинения** в ходе предварительного расследования: а) изменение обвинения; б) дополнение обвинения; в) частичное прекращение уголовного преследования.

Под дополнением обвинения обычно понимается такое изменение обвинения, которое его расширяет, увеличивает. В обвинение включаются дополнительные, не вмененные ранее обвиняемому факты (эпизоды), влекущие изменение квалификации преступления на закон, предусматривающий более строгое наказание, либо увеличивающие фактический объем обвинения, хотя и не изменяющие юридической оценки содеянного. Дополнение будет и тогда, когда устанавливаются групповой признак,отягчающие ответственность обстоятельства, увеличение размера ущерба, причиненного преступлением.

Изменить обвинение – значит, внести в него корректировки. Эти корректировки могут как увеличивать обвинение (тем самым дополнять его), так и изменять в сторону уменьшения.

От изменения или дополнения обвинения надо отличать его замену. В следственной практике встречаются уголовные дела, в ходе дальнейшего расследования которых первоначально предъявленное обвинение не подтверждается, но выясняется, что обвиняемый совершил другое преступление, по которому к уголовной ответственности он не привлекался. В таких случаях речь идет не об изменении или дополнении ранее предъявленного обвинения, а о замене его новым. Здесь по первому обвинению дело производством прекращается полностью, а по вновь обнаруженному преступлению совершаются все действия, связанные с привлечением лица в качестве обвиняемого.

Юридические последствия изменения обвинения или его замены могут быть выражены в смене подсудственности уголовного дела, перехода вида обвинения в разряд частного или частно-публичного.

Новое постановление должно охватывать весь объем вменяемых обвиняемому фактов, выноситься и предъявляться в строгом соответствии с требованиями, содержащимися в ст. 171 и ст. 172 УПК РФ. Другими словами, новое выдвинутое обвинение полностью заменяет собой предыдущее. При этом постановление о привлечении в качестве обвиняемого, вынесенное во изменение или дополнение ранее предъявленного обвинения, должно быть мотивировано ссылкой на те изменения, которые послужили основанием для вынесения нового постановления. Такая мотивировка объясняет обвиняемому, его защитнику, начальнику следственного отдела, прокурору и суду причину предъявления нового обвинения и облегчает анализ его обоснованности.

Копия постановления о прекращении преследования направляется заинтересованным лицам и прокурору (ст. 213 УПК РФ). Прекращение преследования в части само по себе еще не означает незаконности и необоснованности привлечения в качестве обвиняемого, так как первоначальное обвинение выдвигается следователем еще без учета доводов защиты.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Допустимо ли использовать термины «привлечение в качестве обвиняемого», «привлечение к уголовной ответственности» и «предъявление обвинения» как синонимы?
2. Что является основанием для привлечения в качестве обвиняемого?
3. Особенности предмета и пределов доказывания при привлечении лица в качестве обвиняемого?

4. Назовите содержание каждой части постановления о привлечении в качестве обвиняемого.
5. Каков порядок предъявления обвинения?
6. Раскройте понятие, основания, условия и порядок допроса обвиняемого.
7. Каковы способы корректировки первоначального обвинения?
8. Можно ли утверждать, что изменение первоначального обвинения является результатом ранее совершенной ошибки следователя?

Глава 14.

ПРИОСТАНОВЛЕНИЕ И ВОЗОБНОВЛЕНИЕ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО СЛЕДСТВИЯ

В результате изучения данной темы обучающийся должен:

Знать: основания приостановления и возобновления предварительного следствия; процессуальный порядок приостановления и возобновления предварительного следствия.

Уметь: определять наличие достаточных данных позволяющих принять решение о возможности приостановления и возобновления предварительного следствия.

Владеть навыками: толкования уголовно-процессуального закона, а также его применения по каждому основанию приостановления и возобновления предварительного следствия.

Ключевые термины: приостановление предварительного расследования, основания для приостановления предварительного расследования; условия приостановления предварительного следствия; возобновление предварительного расследования.

14.1. Понятие, сущность и значение приостановления предварительного следствия

Приостановление предварительного расследования – временный перерыв в расследовании обстоятельств, подлежащих доказыванию по уголовному делу, в течение которого следователь (дознаватель) принимает меры к устранению обстоятельств, вызвавших приостановление в расследовании уголовного дела.

Впервые приостановление предварительного расследования как институт отечественного уголовно-процессуального права, был разработан и включен в Устав уголовного судопроизводства принятый в 1864 г. в виде приостановления обвинения (уголовного преследования) и просуществовал практически без изменений до начала XX века. В дальнейшем он был воспринят Уголовно-процессуальными кодексами РСФСР 1922 и 1923 гг. отличительной особенностью которых, также, как и Устава был факт возможности решение вопроса о приостановлении уголовного производства только судом. Позже в УПК РСФСР 1960 г. решение о приостановлении дела стал принимать сам орган предварительного расследования¹⁰⁵.

¹⁰⁵ Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник. 2-е изд., перераб. и доп.

На современном этапе развития отечественного уголовного процесса институт приостановления производства по уголовному делу связан с установлением законом сроков предварительного расследования и жестким порядком их продления.

Несмотря на свою большую проработанность и совершенство действующий УПК РФ, так же, как и его предшественники, не содержит формулировку понятия приостановления предварительного расследования, при этом законодатель использует различные обозначения, которые не изменяют существа данного правового института: приостановление предварительного следствия, приостановление производства по уголовному делу (ст. ст. 208, 238 УПК РФ). Относительно приостановления дознания УПК РФ не содержит никаких оговорок, распространив по данной категории уголовных дел в полном объеме без изъятий порядок, установленный главой 28 УПК РФ.

Специфика приостановления предварительного следствия. Специфичность рассматриваемого правового института связана с отсутствием в деле главных участников – подозреваемого или обвиняемого или невозможностью производить с ними следственные или процессуальные действия до устранения процессуальных препятствий или необходимости производства дополнительных следственных действий¹⁰⁶.

Согласно ч. 3 ст. 162 УПК РФ время, в течение которого производство по делу было приостановлено, не включается в срок предварительного следствия.

Для исключения необоснованного продления сроков расследования при возникновении данных обстоятельств законодатель, определив их исчерпывающий перечень, предусмотрел возможность приостановления расследования, закрепив рассматриваемый институт в главе 28 УПК РФ (ст.ст. 208-211 УПК РФ).

Значение приостановления предварительного следствия. В ходе предварительного расследования могут возникнуть обстоятельства, препятствующие производству процессуальных действий с участием подозреваемого либо обвиняемого. Необходимым условием предварительного расследования является то, что оно должно быть закончено в определенный срок. В этой связи, всякая временная невозможность продолжения расследования, способная нарушить установленные сроки, обязана быть обоснована и мотивирована в особом решении.

В отличие от прекращения уголовного дела, когда в результате такого решения по существу завершается уголовный процесс в целом, приостановление расследования означает, что процессуальная деятельность по делу продолжается, но в особых формах¹⁰⁷. Приостановленное дело, числится за следователем или дознавателем, находясь как бы «в дремлющем» состоянии и обязывает органы уголовного преследования принимать меры к устранению препятствий для его дальнейшего движения¹⁰⁸.

/ Л.Н Башкатов; отв. ред. И.Л. Петрухин. М.: ТК Велби, Проспект, 2006. С. 202.

¹⁰⁶ Рыжаков А.П. Уголовно-процессуальное доказывание и основные следственные действия. Тула: Кно-Рус, 2012. С. 27.

¹⁰⁷ Гуляев А.П. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации. Практическое руководство для следователей, дознавателей, прокуроров, адвокатов. М.: Экзамен XXI, 2015. С. 278.

¹⁰⁸ Коврига З.Ф. Процессуальные проблемы уголовного преследования и защиты // Правовая конфликтология (Теоретические проблемы междисциплинарного юридического исследования). Воронеж, 2012. С. 44.

Рассматриваемый институт характеризуется обстановкой, когда отсутствуют условия для продолжения расследования и основания для прекращения уголовного дела. В этих условиях основное значение приостановления предварительного расследования заключается в том, что это промежуточное решение, которое позволяет экономить процессуальные сроки, а также высвободить время для активной работы по другим уголовным делам, когда в производстве не возникло препятствий.

Приостановление дела также можно рассматривать как процессуальную гарантию защиты прав и интересов, с одной стороны – подозреваемого, обвиняемого, поскольку исключает незаконность уголовного преследования в его отношении. С другой стороны – потерпевшего, так как не допускает приостановления производства предварительного расследования по надуманным причинам, без предусмотренных УПК РФ оснований, связанных исключительно с невозможностью участия в деле подозреваемого, обвиняемого.

Характерные черты приостановления предварительного расследования:

1. Принятие указанного решения допускается исключительно при наличии предусмотренных законом оснований (в литературе их иногда именуют общими основаниями), которые связаны с невозможностью участия в деле подозреваемого, обвиняемого; а также условий (в ряде случаев называемых специальными основаниями), которые либо дополняют все основания – это общие условия, либо одно (несколько) оснований – это частные условия.

2. Приостановление предварительного расследования влечет за собой временный перерыв в производстве по делу, связанный с приостановкой исчисления его сроков. Таким образом, период времени, в течение которого предварительное расследование не велось, в его общий срок не включается и в этой связи не требует продления.

3. Принятие анализируемого решения влечет изменение содержания процессуальной деятельности следователя (дознателя), характеризующееся запретом на производство в рамках уголовного дела следственных действий. Что же касается проведения иных процессуальных действий, то они допустимы.

На практике, зачастую с принятием решения о приостановлении предварительного расследования следователь и дознаватель временно освобождаются от работы по приостановленному делу, переключая внимание на расследование иных дел, находящихся в их производстве.

Однако существующая система ведомственного и прокурорского контроля за делами данной категории позволяет учитывать их, а также проверять законность и обоснованность принимаемых решений.

Обобщая сказанное выше можно сформулировать понятие приостановления предварительного следствия.

***Приостановление предварительного следствия** – это предусмотренный уголовно-процессуальным законом временный перерыв в расследовании обстоятельств, подлежащих доказыванию по уголовному делу, в течение которого следователь (дознатель) принимает меры к устранению обстоятельств, вызвавших приостановление в расследовании уголовного дела, производит не процессуальные действия, направленные на сбор информации, необходимой для своевременного возобновления производства по делу.*

14.2. Основания, условия и процессуальный порядок приостановления предварительного следствия

Основания для приостановления предварительного расследования – это доказанность предусмотренных законом обстоятельств, которые препятствуют дальнейшему производству по делу и выражаются в невозможности участия подозреваемого, обвиняемого в следственных и иных процессуальных действиях.

Характеристика оснований для приостановления предварительного расследования.

Статьей 208 УПК РФ предусмотрен круг оснований для приостановления предварительного расследования. Так, предварительное следствие может быть приостановлено если:

- 1) лицо, подлежащее привлечению в качестве обвиняемого, не установлено;
- 2) подозреваемый или обвиняемый скрылся от следствия либо место его нахождения не установлено по иным причинам;
- 3) место нахождения подозреваемого или обвиняемого известно, однако реальная возможность его участия в уголовном деле отсутствует;
- 4) временное тяжелое заболевание подозреваемого или обвиняемого, удостоверенное медицинским заключением, препятствует его участию в следственных и иных процессуальных действиях.

Перечень приведенных оснований является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит. Никакие другие случаи, связанные, например, с заболеванием потерпевшего, свидетеля или защитника, либо связанные с утратой уголовного дела не могут служить основанием для приостановления производства по делу.

Необходимо отметить, что п. 1 ч. 1 ст. 208 УПК РФ предполагает ситуации, когда, несмотря на принятые меры, лицо, совершившее преступление не обнаружено вообще или по делу не собрано достаточных доказательств, позволяющих привлечь конкретное лицо в качестве обвиняемого. При этом характерно то, что наличие события преступления установлено доказательствами достоверно и отсутствуют основания для прекращения уголовного дела (уголовного преследования). Однако, проведенные органом дознания и следователем соответственно оперативно-розыскные мероприятия и следственные действия по установлению лица, совершившего общественно опасное деяние, не принесли положительных результатов. Таким образом, приостановление уголовного дела по этому основанию свидетельствует, что преступление остается нераскрытым.

В пункте 2 части 1 ст. 208 УПК РФ содержатся два самостоятельных основания приостановления предварительного расследования:

- а) когда подозреваемый или обвиняемый скрылся от следствия, и
- б) когда место его нахождения не установлено по иным причинам.

Отграничение этих оснований друг от друга имеет важное практическое значение, связанное с исчислением срока давности привлечения к уголовной ответственности. Так, в соответствии с ч. 3 ст. 78 УК РФ, если обвиняемый скрылся от следствия или суда, то течение срока давности приостанавливается. Данное обстоятельство предполагает наличие в материалах дела совокупности доказательств, указывающих на активные действия подозреваемого, обвиняемого,

препятствующие установлению его места нахождения: оставление места работы и жительства в связи с уклонением от явки к следователю или в суд; побег из-под стражи и др.

Однако факты, взятые в отрыве от целей и мотивов, которыми руководствовалось лицо, совершая то или иное действие, не всегда дают возможность точно определить, скрывается это лицо от следствия или нет. Скажем, систематические переезды гражданина с места на место могут быть связаны с бродяжничеством, а проживание без регистрации и документов – с нарушением паспортного режима, но не с намерением уклониться от уголовной ответственности. Поэтому необходимо установить, что перемена местожительства, использование лицом подложных документов преследовали определенную цель – избежать уголовной ответственности, скрыться от следствия¹⁰⁹.

Уклонение от уголовной ответственности может осуществляться в различных формах: тайная перемена места жительства, проживание по подложным документам, без документов, без регистрации у родственников или знакомых и т.п. Следовательно, скрывшимся от следствия признается тот, кто, сознавая возможность привлечения к уголовной ответственности, умышленно принимает меры, затрудняющие обнаружение его местонахождения органами предварительного расследования.

В отличие от предыдущего основания, иные причины невозможности установления места нахождения подозреваемого либо обвиняемого связаны с отсутствием данных об их месте нахождения, которые не обусловлены умышленными действиями подозреваемого, обвиняемого по уклонению от органов, ведущих расследование (например, смена места жительства, командировка, смерть вследствие старости, длительной хронической болезни, самоубийство, несчастный случай и т.п.). Таким образом, подозреваемый, обвиняемый, не предпринимающие сознательных, активных мер к уклонению от уголовной ответственности, не могут рассматриваться как лица, скрывающиеся от следствия.

Констатация неизвестности местопребывания подозреваемого, обвиняемого в этом случае означает признание того, что их розыск должен осуществляться в пределах дифференцированных сроков давности, установленных статьей 78 УК РФ, если подозреваемый, обвиняемый своими повторными преступными действиями не вызовут приостановления этих сроков.

Для основания, предусмотренного п. 3 ч. 1 ст. 208 УПК РФ, характерно, что место нахождения подозреваемого или обвиняемого известно, но реальная возможность его участия в уголовном деле отсутствует. Данное основание означает доказанность такого местонахождения подозреваемого или обвиняемого, откуда он не может прибыть по вызову или быть доставлен в срок, сопоставимый с общим сроком предварительного расследования. Например, подозреваемый находится в другом государстве и уклоняется от явки (до решения вопроса о выдаче – экстрадиции лица дело может быть приостановлено); в дальнем плавании или дальней экспедиции.

Четвертое основание, предусмотренное в п. 4 ч.1 ст. 208 УПК РФ, заключается в том, что: во-первых, здесь идет речь о тяжком заболевании; во-вторых,

¹⁰⁹ Рыжаков А.П. Уголовно-процессуальное доказывание и основные следственные действия. Тула: Кно-Рус, 2012. С. 34.

заболевание должно служить препятствием для участия подозреваемого, обвиняемого в судопроизводстве, и, в-третьих, оно должно быть удостоверено медицинским заключением.

В законе не указываются конкретные признаки заболевания, позволяющие отличить его от иных расстройств душевной деятельности, которые не влекут приостановления уголовного дела.

Так, например, в связи с психическим заболеванием подозреваемого, обвиняемого и сомнениями относительно его вменяемости назначается стационарная судебно-психиатрическая экспертиза, которая является процессуальным действием, следовательно, во время его производства расследование продолжается. Если же лицо совершило общественно опасное деяние в состоянии невменяемости, либо у него после совершения преступления наступило психическое расстройство, делающее невозможным назначение наказания, что подтверждается экспертизой, то в этих случаях речи о приостановлении предварительного расследования быть не может. Здесь производство по уголовному делу будет осуществляться, но уже по правилам, предусмотренным главой 51 УПК РФ о производстве по применению принудительных мер медицинского характера. Вопрос о приостановлении предварительного расследования разрешается в каждом конкретном случае в зависимости от того, может ли подозреваемый или обвиняемый участвовать в следственных действиях.

Согласно УПК РФ, болезнь должна быть удостоверена медицинским заключением. Однако следователь вправе не ограничиваться одним медицинским заключением, а использовать все средства доказывания, в том числе назначить экспертизу. Вместе с тем, в последнем случае вопрос о приостановлении предварительного расследования будет решаться лишь после получения следователем соответствующего заключения эксперта.

Согласно определения Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 25 декабря 2006 г. № 78-о06-83 наличие у лица *психического расстройства*, лишаящего способности осознавать фактический характер своих действий и руководить ими в момент производства предварительного расследования, является основанием применения к нему принудительных мер медицинского характера, а не основанием приостановления уголовного дела.

Несмотря на то, что перечень оснований, предусмотренный ст. 208 УПК РФ, является исчерпывающим, *пятое основание для приостановления производства* по уголовному делу содержится в Федеральном конституционном законе от 21 июля 1994 г. № 1-ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации». Согласно ст. 98 названного закона орган расследования вправе приостановить уголовное дело, если получено уведомление Конституционного Суда Российской Федерации о том, что он принял к своему рассмотрению жалобу гражданина на нарушение его конституционных прав законом, который применен или подлежит применению в данном деле.

Условия приостановления предварительного следствия – это обстоятельства, которые, сами по себе не влекут приостановление уголовного дела, но существуя наравне с основаниями, являются необходимыми для принятия данного решения.

Характеристика условий приостановления предварительного расследования.

Условия приостановления предварительного расследования можно подразделить на общие, относящиеся по всем случаям приостановления производства, и частные, которые необходимо учитывать в зависимости от основания принимаемого решения.

В качестве *общих* условий для всех оснований выступают:

- а) отсутствие обстоятельств, влекущих прекращение уголовного дела;
- б) выполнение всех следственных действий, возможных в отсутствие подозреваемого или обвиняемого;
- в) не истечение сроков давности.

Частными (специальными) условиями приостановления предварительного расследования являются:

- а) приостановление дела по второму, третьему и четвертому основаниям допустимо только после появления в уголовном деле такого участника, как подозреваемый или обвиняемый. Последнее подтверждается вынесенным постановлением о возбуждении уголовного дела в отношении конкретного лица; постановлением об избрании меры пресечения до предъявления обвинения в порядке ст. 100 УПК РФ; протоколом задержания подозреваемого; постановлением о привлечении лица в качестве обвиняемого;
- б) обязательность принятия всех мер к установлению лица, совершившего общественно опасное деяние, в случае приостановления предварительного следствия по первому основанию;
- в) обязательность принятия всех мер, к обнаружению подозреваемого или обвиняемого в случае приостановления дела по второму основанию;
- г) запрещение приостанавливать дела по первому и второму основанию до истечения установленного срока расследования;
- д) обязательность получения медицинского заключения, удостоверяющего временное тяжелое заболевание подозреваемого или обвиняемого, в случае приостановления дела по четвертому основанию.

Отсутствие необходимых условий может повлечь принятие иных решений: прекращение уголовного дела или продолжение расследования, в том числе с продлением сроков следствия и дознания.

Поспешное приостановление уголовного дела приводит к тому, что пробелы, допущенные в ходе предварительного расследования, оказываются невосполнимыми. Это создает труднопреодолимые препятствия для окончания производства по делу после розыска подозреваемого, обвиняемого либо установления лица, совершившего преступление.

Лица, наделенные правом на приостановления предварительного расследования.

Процессуальный порядок приостановления предварительного расследования заключается в том, что при наличии одного из оснований, предусмотренных в ч. 1 ст. 208 УПК РФ, соответствующее должностное лицо выносит мотивированное постановление о приостановлении предварительного расследования, копия которого направляется прокурору.

Правом принятия такого решения наделены: следователь (ч. 2 ст. 208 УПК РФ); руководитель следственного органа (ч. 2 ст. 39 УПК РФ); начальник подразделения

дознания (ч. 2 ст. 40.1 УПК РФ); начальник органа дознания (ч. 2 ст. 40.2 УПК РФ); дознаватель (ч. 3 ст. 41 УПК РФ).

Если по уголовному делу привлечено два или более обвиняемых, а основания для приостановления относятся не ко всем обвиняемым, то следователь вправе выделить в отдельное производство и приостановить уголовное дело в отношении отдельных обвиняемых (ч. 3 ст. 208, п. 1 ч. 1 ст. 154 УПК РФ) либо приостановить производство по всему делу.

Выделение дела не допускается, если это помешает всесторонности, полноте и объективности расследования (ч. 2 ст. 154 УПК РФ). Приостановив предварительное следствие, следователь уведомляет об этом потерпевшего, его представителя, гражданского истца, гражданского ответчика или их представителей и одновременно разъясняет им порядок обжалования данного решения. В случае приостановления предварительного следствия по основаниям, предусмотренным п.п. 3 и 4 ч. 1 ст. 208 УПК РФ, об этом уведомляются также подозреваемый, обвиняемый и его защитник.

Следует также отметить, что для предупреждения уклонения подозреваемого, обвиняемого от органов расследования и суда большое значение имеет своевременное применение к подозреваемому, обвиняемому мер пресечения. Кроме того, следователь (дознаватель) наделен полномочиями по осуществлению гласных розыскных мероприятий. До приостановления дела он вправе произвести следственные действия, направленные на установление местонахождения подозреваемого или обвиняемого (обыск для установления скрывающихся лиц, наложение ареста на почтово-телеграфные отправления, адресованные подозреваемому, обвиняемому, контроль и запись переговоров, допрос соседей, сослуживцев или родственников подозреваемого, обвиняемого) или иные мероприятия (например, направление запросов в различные учреждения).

В случаях когда по уголовному делу наложен арест на имущество, следователь до приостановления предварительного следствия обязан установить обстоятельства, подтверждающие, что арестованное имущество получено в результате преступных действий подозреваемого, обвиняемого либо использовалось или предназначалось для использования в качестве орудия, оборудования или иного средства совершения преступления либо для финансирования терроризма, экстремистской деятельности (экстремизма), организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации), а также рассмотреть вопрос о возможном изменении ограничений, связанных с владением, пользованием, распоряжением арестованным имуществом, либо об отмене ареста, наложенного на имущество.

Если по уголовному делу ранее принято решение о применении при осуществлении государственной защиты мер безопасности, то следователь с согласия руководителя следственного органа одновременно с приостановлением предварительного следствия выносит постановление о дальнейшем применении мер безопасности либо об их полной или частичной отмене.

Обязанность принимать меры к обнаружению подозреваемых, обвиняемых, местонахождение которых неизвестно, возложена на органы дознания, в частности, на полицию. В ст. 12 Федерального закона Российской Федерации от 7 февраля 2011 г. № 3-ФЗ «О полиции» указано, что полиция обязана разыскивать

лиц, совершивших преступления, скрывшихся от органов дознания, следствия и суда. Названная обязанность полиции конкретизируется в ведомственных приказах МВД России, где говорится, что розыск обвиняемых, скрывшихся от дознания и следствия, организуют подразделения уголовного розыска. Принятие розыскных мер также возложено на экспертные подразделения, дежурные части, подразделения по предупреждению правонарушений несовершеннолетних, ГИБДД и т.д.

В случае обнаружения обвиняемого он может быть задержан в порядке, установленном главой 12 УПК РФ (ч. 3 ст. 210 УПК РФ).

14.3. Действия следователя после приостановления предварительного следствия

Основным направлением деятельности следователя (дознавателя) по приостановленному уголовному делу является осуществление объективно возможных мер, направленных на устранение обстоятельств, послуживших причинами принятия такого решения. Указанные меры зависят от конкретного основания приостановления производства по делу, но в целом, могут быть сведены к двум составляющим:

- 1) непроцессуальные мероприятия (опросы граждан);
- 2) процессуальные действия (направление запросов в различные организации; дача поручений органам дознания о производстве оперативно-розыскных мероприятий и др.); при этом в качестве категоричного требования УПК установлено *правило о запрете производства любых следственных действий* (осмотров, обысков, допросов и др.).

О возобновлении предварительного расследования следователь (дознатель) составляет мотивированное постановление.

Факты установления лица, подлежащего привлечению в качестве обвиняемого, обнаружения места пребывания подозреваемого или обвиняемого, возможность его участия в производстве по уголовному делу, а также выздоровление должны быть подтверждены соответствующими материалами (сообщениями должностных лиц, письмами граждан о местонахождении подозреваемого, обвиняемого, справкой врача о выздоровлении подозреваемого или обвиняемого, протоколом явки с повинной и т.д.).

Решение о возобновлении предварительного следствия или дознания может быть принято также на основании решения суда по результатам рассмотрения жалобы заинтересованного лица.

Согласно ч. 6 ст. 162 УПК РФ при возобновлении приостановленного уголовного дела срок дополнительного следствия, установленный руководителем следственного органа, не может превышать одного месяца. Дальнейшее продление срока предварительного следствия производится на общих основаниях. Срок дополнительного следствия может и не понадобиться, если не истек срок общего следствия (при приостановлении дела по п.п. 3 и 4 ч. 1 ст. 208 УПК РФ).

В соответствии с ч. 3 ст. 211 УПК РФ о возобновлении предварительного следствия сообщается подозреваемому, обвиняемому, его защитнику, потерпевшему, его представителю, гражданскому истцу, гражданскому ответчику или их представителям. Однако УПК РФ не устанавливает формы и сроков уведомления заинтересованных лиц о возобновлении дела. Думается, что о таком уведомлении должна быть сделана отметка на соответствующем постановлении либо такое уведомление

может быть осуществлено при производстве следственных действий с участием этих лиц в ближайшее время после возобновления дела. В остальных же случаях целесообразна письменная форма уведомления.

Виды принимаемых решений по приостановленному уголовному делу.

Характеристика деятельности следователя (дознавателя) по уголовному делу, приостановленному по п. 1 ч. 1 ст. 208 УПК РФ:

- дача органу дознания в случаях и порядке, установленных УПК РФ, обязательных для исполнения письменных поручений о проведении оперативно-розыскных мероприятий, направленных на установление лица, подлежащего привлечению в качестве обвиняемого, а также производстве отдельных следственных действий, об исполнении постановлений о задержании, приводе, об аресте, о производстве иных процессуальных действий – п. 4 ч. 2 ст. 38 УПК РФ;
- направление запросов органам, ведущим криминалистические и иные учеты (например, о сходных по способу совершения преступлениях);
- получение объяснений от граждан и должностных лиц;
- принятие представленных участниками процесса (в частности, потерпевшим) предметов и документов (например, справки об оценочной стоимости похищенного – ч. 2 ст. 86 УПК РФ);
- получение от органов дознания информации о результатах принятых мер по установлению лица, совершившего преступление, в том числе в случае, когда до передачи уголовного дела следователю они проводили по нему неотложные следственные действия – ч. 4 ст. 157 УПК РФ и др.

Характеристика деятельности следователя (дознавателя) по уголовному делу, приостановленному по п. 2 ч. 1 ст. 208 УПК РФ.

При принятии решения о приостановлении предварительного расследования по данному основанию следователь (дознатель) наряду с большинством мер, относящихся к основанию, установленному п. 1 ч. 1 ст. 208 УПК РФ (не установление лица, подлежащего привлечению в качестве обвиняемого), должен объявить лицо в розыск.

Розыск – совокупность мероприятий организационного, процессуального, оперативного и административного характера, осуществляемых по инициативе должностного лица, ведущего производство по делу, и направленных на установление места нахождения подозреваемого (обвиняемого).

Процессуальная характеристика розыска (ст. 210 УПК РФ).

1. О производстве розыска следователь (дознатель):

- выносит отдельное постановление (об объявлении лица в розыск) либо;
- указывает об этом в постановлении, о приостановлении предварительного расследования.

2. Розыск может быть объявлен как во время производства предварительного расследования, так и одновременно с его приостановлением;

3. Розыск поручается органам дознания, что, однако, не исключает осуществления розыскных действий (но не оперативно-розыскных мероприятий) самим следователем (дознателем);

4. УПК не регламентирует процедуру розыска, но, вместе с тем, отдельные ведомственные документы устанавливают правила, обязывающие следователя

(дознателя) предоставить органу дознания копии следующих документов: постановления об объявлении лица в розыск (о приостановлении предварительного расследования); справки о личности разыскиваемого; процессуального документа, ставящего лицо в положение подозреваемого, обвиняемого (например, протокола задержания; постановления о привлечении в качестве обвиняемого); иных документов – при их наличии (в частности, постановления об избрании меры пресечения).

5. Розыск в зависимости от его продолжительности и информации о месте нахождения лица может быть нескольких видов: местный (в рамках субъекта РФ); федеральный (по всей территории РФ); международный (за пределами территории РФ).

6. При наличии предусмотренных законом оснований (ст. 97 УПК РФ) в отношении разыскиваемого заочно избирается мера пресечения, а при объявлении его в международный розыск – в качестве меры пресечения по решению суда допустимо избрание заключения под стражу. Согласно определению Конституционного Суда РФ от 18.01.2005 г. № 26-О при рассмотрении судом вопроса о заключении под стражу имеет право участвовать защитник скрывшегося обвиняемого.

7. При обнаружении обвиняемого он может быть задержан в общем порядке по правилам задержания подозреваемых в совершении преступления, установленным главой 12 УПК РФ. Необходимость введения в закон данной нормы обусловлена невозможностью заочного избрания в качестве меры пресечения заключения лица под стражу (кроме случаев объявления его в международный розыск). После задержания, в установленные законом сроки (48 часов), лицо может быть арестовано, в том числе и по месту своего задержания (ч. 4 ст. 108 УПК РФ).

Характеристика деятельности следователя (дознателя) по уголовному делу, приостановленному по п. 3 ч. 1 ст. 208 УПК РФ.

В качестве основного направления деятельности в данном случае является принятие организационных и процессуальных мер, направленных на обеспечение явки (доставление) лица к месту производства расследования, в частности:

- досрочное прерывание его командировки;
- выделение государственными органами финансовых средств на доставку подозреваемого, обвиняемого;
- принятие мер по экстрадиции лица и др.

Характеристика деятельности следователя (дознателя) по уголовному делу, приостановленному по п. 4 ч. 1 ст. 208 УПК РФ.

При приостановлении предварительного расследования по данному основанию ключевой формой деятельности следователя (дознателя) является регулярный контакт с лечащими врачами и получение от них информации о процессе лечения и состоянии здоровья подозреваемого, обвиняемого.

14.4. Основания, условия и процессуальный порядок возобновления предварительного следствия

Возобновление предварительного расследования – принимаемое при наличии предусмотренных законом оснований процессуальное решение о продолжении проведения предварительного расследования.

Предварительное следствие возобновляется на основании постановления следователя после того, как:

1. отпали основания, вызвавшие принятие решения о приостановлении предварительного расследования (например, установление места нахождения подозреваемого, обвиняемого; его излечение).
2. возникла необходимость производства следственных действий, которые могут быть осуществлены без участия подозреваемого, обвиняемого (обыск в связи с определением места, где скрывалось похищенное имущество; допрос ранее неизвестного свидетеля).
3. в результате признания постановления о приостановлении предварительного расследования незаконным или необоснованным: руководителем следственного органа – вынесенного следователем (ч. 2 ст. 211 УПК РФ); прокурором, начальником подразделения дознания – вынесенного дознавателем (ч. 3 прим. 1 ст. 223 УПК РФ); судом – вынесенного как следователем, так и дознавателем (по жалобе кого-либо из участников процесса – ст. 125 УПК РФ).

Процессуальный порядок возобновления предварительного расследования

1. При возобновлении предварительного расследования следователь (дознаватель) выносит одноименное постановление, в котором отражает основания принятого решения.

2. В случае отмены руководителем следственного органа, прокурором либо начальником подразделения дознания решения следователя, дознавателя о приостановлении предварительного расследования как незаконного или необоснованного, ими выносится *постановление об отмене постановления о приостановлении предварительного следствия (дознания) и о возобновлении предварительного следствия (дознания)*.

3. В случае признания судом постановления следователя, дознавателя о приостановлении предварительного расследования незаконным или необоснованным, суд направляет свое решение руководителю следственного органа либо прокурору соответственно для устранения допущенных нарушений. В этой ситуации указанные должностные лица отменяют постановление следователя, дознавателя и возобновляют предварительное расследование.

4. В случае, когда на момент приостановления предварительного расследования сроки производства по уголовному делу истекли, то одновременно с принятием решения о возобновлении предварительного расследования, следователь (дознаватель) должны обратиться к руководителю следственного органа (прокурору) с ходатайством об установлении сроков дополнительного расследования (указанная просьба отражается в самом постановлении о возобновлении предварительного расследования). Срок предварительного следствия в таком случае устанавливается согласно ч. 6 ст. 162 УПК не более одного месяца с момента поступления дела к следователю; для дознания данный вопрос законом не регламентирован, соответственно его сроки продлеваются по общим правилам, предусмотренным ст. 223 УПК РФ.

5. О возобновлении предварительного расследования уведомляются: подозреваемый, обвиняемый; их защитник; потерпевший и его представитель; гражданский истец; гражданский ответчик; их представители; прокурор.

Следует отметить, что в последнем случае законодатель допускает неточность, скорее следует вести речь о направлении прокурору в срок не позднее 24 часов копии постановления о возобновлении предварительного расследования.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Что следует понимать под приостановлением уголовного дела?
2. Перечислите основания для приостановления уголовного дела.
3. По каким основаниям, предусмотренным в ст. 208 УПК РФ лицу, проводящему расследование следует дожидаться окончания срока расследования?
4. Допустимо ли производства следственных и процессуальных действий по приостановленному уголовному делу?
5. Что является основанием для возобновления предварительного расследования?
6. Определите процессуальный порядок возобновления предварительного расследования.

Глава 15.

ОКОНЧАНИЕ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО СЛЕДСТВИЯ

В результате изучения данной главы обучающийся должен:

Знать: понятие и формы окончания предварительного расследования; основания и процессуальный порядок прекращения уголовного дела и уголовного преследования; действия следователя на этапе окончания предварительного следствия; действия и решения прокурора по уголовному делу, поступившему с обвинительным заключением.

Уметь: правильно определять форму окончания предварительного расследования; устанавливать наличие или отсутствие оснований для прекращения уголовного дела и уголовного преследования; применять нормы права, регламентирующие процессуальный порядок окончания предварительного следствия, осуществлять подготовку уголовного дела для направления прокурору; применять нормы права, регламентирующие действия и решения прокурора по уголовному делу, поступившему с обвинительным заключением.

Владеть: навыками производства процессуальных действий и принятия процессуальных решений на этапе окончания предварительного следствия; навыками принятия решений о прекращении уголовного дела или уголовного преследования; навыками составления обвинительного заключения.

Ключевые термины: окончания предварительного расследования; формы окончания предварительного расследования; этапы окончания предварительного следствия; действия и решения прокурора по уголовному делу, поступившему с обвинительным заключением.

15.1. Понятие и формы окончания предварительного расследования

Окончание предварительного расследования само по себе означает *завершающий этап* одной из стадий уголовного судопроизводства – предварительного расследования. Оно состоит в осуществлении определенной совокупности процессуальных действий и принятии итогового для данной стадии либо для всего производства по уголовному делу решения, которое является юридическим фактом, предопределяющим возможность дальнейшего развития уголовно-процессуальных правоотношений по конкретному уголовному делу.

Как предусмотрено ч. 1 ст. 158 УПК РФ, по уголовным делам, по которым

предварительное следствие обязательно, производство оканчивается в порядке, установленном главами 29-31 УПК РФ, по всем остальным делам – в порядке, установленном главами 32 и 32.1 УПК РФ. Однако если в результате проведенного расследования возникает необходимость применения принудительных мер уголовно-правового характера, то следует обратиться также и к правовым нормам, содержащимся в главах 50-51.1 УПК РФ.

Предварительное расследование любого уголовного дела не бесконечно, ограничено процессуальными сроками, и предполагает свое логическое завершение в одной из следующих двух *форм*:

- 1) его разрешение посредством прекращения;
- 2) его передача прокурору для решения вопроса о возможности направления в суд.

В *первом случае* происходит прекращение производства по делу, а значит и уголовно-процессуальных правоотношений, возникших по поводу проверки поступившего в уполномоченный государственный орган сообщения о преступлении, а в дальнейшем – расследования возбужденного по ее результатам уголовного дела. В досудебном производстве правом прекращения уголовного дела наделены должностные лица органов предварительного расследования – следователь и дознаватель. Однако для его прекращения с применением принудительных мер уголовно-правового характера они должны обратиться с соответствующим ходатайством в суд. Такой порядок установлен для случая назначения судебного штрафа (ст. 25.1 УПК РФ) и применения принудительной меры воспитательного воздействия к несовершеннолетнему обвиняемому (ст. 427 УПК РФ).

Прокурор также обладает правом на прекращение уголовного дела по результатам его проверки на этапе окончания предварительного расследования. Оно может быть реализовано только в следующих двух случаях:

- а) расследование произведено в форме дознания (п. 3 ч. 1 ст. 226, п. 4 ч. 1 ст. 226.8 УПК РФ);
- б) уголовное дело поступило с постановлением следователя о применении принудительных мер медицинского характера (ч. 5 ст. 439 УПК РФ).

Во *втором случае* следователь (дознаватель) приходит к выводу, что задачи стадии предварительного расследования выполнены. После производства ряда процессуальных действий (ознакомление участников досудебного производства с материалами дела, разрешение поступивших ходатайств и др.) уголовное дело передается в прокуратуру для его проверки и направления в суд. Оно направляется с одним из следующих подводящих итог расследованию процессуальных решений:

- 1) обвинительным документом, в котором находит отражение окончательная версия обвинения, выдвинутая должностным лицом органа предварительного расследования, а именно:
 - обвинительным заключением, которое является процессуальным решением, принимаемым по итогам предварительного следствия (ст. 215 УПК РФ);
 - обвинительным актом, который составляется по итогам производства дознания в общем порядке (ст. 225 УПК РФ);
 - обвинительным постановлением – выносится по результатам дознания в сокращенной форме (ст. 226.7 УПК РФ).

- 2) постановлением о направлении уголовного дела в суд для применения принудительных мер медицинского характера (только по результатам предварительного следствия).

На этапе окончания предварительного расследования должны быть решены следующие *задачи*: 1) проверка полноты, объективности и всесторонности проведенного расследования; 2) восполнение выявленных пробелов, устранение допущенных нарушений законности; 3) обеспечение прав участников уголовного судопроизводства; 4) подготовка материалов дела для рассмотрения судом. Их решение возлагается не только на следователя (дознателя), руководителя следственного органа, начальника органа дознания, но и на надзирающего прокурора, который осуществляет проверку всех направляемых в суд уголовных дел.

Другими словами, решение задач предварительного расследования на этапе его окончания происходит в два этапа:

- 1) самим следователем или дознавателем – посредством выполнения до направления дела прокурору комплекса процессуальных действий, направленных на окончание предварительного расследования, а также в порядке процессуального контроля руководителем следственного органа или начальником органа дознания;
- 2) прокурором – через реализацию средств прокурорского надзора, предполагающих при наличии на то оснований (не решены все задачи стадии предварительного расследования или они решены ненадлежащим образом, в том числе с допущением нарушений законности):
 - возвращение уголовного дела в орган предварительного расследования с соответствующими указаниями;
 - самостоятельное устранение нарушений и недостатков (исключение из обвинительного акта или постановления отдельных пунктов обвинения, переквалификация обвинения на менее тяжкое, прекращение уголовного дела, исключение недопустимых доказательств).

В случаях же прекращения уголовного дела названные выше задачи могут быть решены не в полном объеме, что обусловлено «досрочным» окончанием предварительного расследования. Соответственно, отсутствует необходимость совершения целого ряда процессуальных действий, составления обвинительного документа, передачи уголовного дела в прокуратуру для направления в суд. Уголовно-процессуальные правоотношения находят свое разрешение на основании постановления должностного лица органа предварительного расследования, которое выступает в качестве юридического факта их прекращения.

Исходя из ч. 2 ст. 158 УПК РФ, положения которой относятся к окончанию предварительного расследования, следователь (дознатель) наделены правом вносить в соответствующую организацию или соответствующему должностному лицу представление о принятии мер по устранению выявленных в ходе досудебного производства обстоятельств, способствовавших совершению преступления, или других нарушений закона, которое должно быть рассмотрено с обязательным уведомлением о принятых мерах не позднее 1 месяца со дня внесения. Как видим, ими должна быть решена еще одна задача предварительного расследования, направленная на предупреждение будущих преступлений посредством устранения их причин и условий.

Таким образом, окончание предварительного расследования может рассматриваться в качестве самостоятельного этапа предварительного расследования, на котором совершается комплекс процессуальных действий и принимаются решения, направленные на завершение производства по расследованию уголовного дела.

15.2. Окончание предварительного расследования составлением постановления о прекращении уголовного дела

В уголовно-процессуальном законодательстве предусмотрено две взаимосвязанных категории – «прекращение уголовного дела» и «прекращение уголовного преследования». Уяснение их соотношения имеет большое практическое значение.

Прекращение уголовного дела, являясь одной из форм окончания предварительного расследования, влечет за собой прекращение уголовного преследования всех подозреваемых и (или) обвиняемых, завершение всего производства по уголовному делу в целом в связи с тем, что оно находит свое разрешение без рассмотрения его судом по существу. Прекращение же уголовного преследования, исходя из п. 55 ст. 5 УПК РФ, означает лишь завершение процессуальной деятельности стороны обвинения по изобличению лица, подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления. В этой связи законом регламентированы следующие *правила*:

- 1) Прекращение уголовного дела влечет одновременное прекращение уголовного преследования в отношении всех лиц, в отношении которых оно осуществлялось (ч. 3 ст. 24 УПК РФ);
- 2) Уголовное дело подлежит прекращению в результате прекращения уголовного преследования в отношении всех подозреваемых (обвиняемых), за исключением случая, когда основанием для этого явилась непричастность к совершению преступления (ч. 4 ст. 24 УПК РФ);
- 3) Если основания прекращения уголовного преследования относятся не ко всем подозреваемым (обвиняемым), то производство по делу продолжается (ч. 5 ст. 213 УПК РФ).

Решение о прекращении уголовного дела принимается уполномоченным на то законом должностным лицом в случае наличия на то оснований – установленных законом обстоятельств, исключающих дальнейшее производство по нему (ч. 1 ст. 24, статьи 25 и 25.1 УПК РФ). Основания прекращения уголовного преследования предусмотрены статьями 25.1-28.1 УПК РФ. В юридической литературе предлагаются классификации данных оснований по различным критериям. Как представляется, их сущность наиболее полно раскрывается посредством деления на материальные и процессуальные, а также на реабилитирующие и нереабилитирующие.

Материальные основания лишь закреплены в УПК РФ и в полной мере раскрываются в соответствующих нормах уголовного закона. К ним относятся следующие:

- 1) основания прекращения уголовного дела (пункты 1-4 ст. 24, ст. 25 УПК РФ):
 - отсутствие события преступления;
 - отсутствие в деянии состава преступления, в том числе когда новым уголовным законом преступность и наказуемость деяния были устранены до вступления приговора в законную силу;
 - истечение сроков давности уголовного преследования;

- смерть подозреваемого (обвиняемого)¹¹⁰;
 - примирение сторон.
- 2) основания прекращения уголовного преследования (п. 3 ч. 1, ч. 3 ст. 27, статьи 28 и 28.1 УПК РФ):

- применение акта амнистии;
- не достижение лицом к моменту совершения деяния предусмотренного уголовным законом возраста с которого наступает уголовная ответственность либо его отставание в психическом развитии, не связанное с психическим расстройством и не позволяющее ему в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) и руководить ими в момент совершения общественно опасного деяния;
- деятельное раскаяние;
- по указанным в законе категориям уголовных дел о преступлениях в сфере экономической деятельности возмещение в полном объеме подозреваемым или обвиняемым до назначения судебного заседания причиненного бюджетной системе Российской Федерации ущерба, либо возмещение им ущерба, причиненный гражданину, организации или государству в результате совершения преступления, перечисление им в федеральный бюджет денежных возмещений в соответствии с ч. 2 ст. 76.1 УК РФ.

3) основание прекращения уголовного дела или уголовного преследования – назначение судебного штрафа (ст. 25.1 УПК РФ).

Процессуальные основания регламентированы нормами Уголовно-процессуального закона. К ним относятся:

- 1) основания прекращения уголовного дела (пункты 5 и 6 ч. 1 ст. 24, ст. 25.1 УПК РФ):
- отсутствие заявления потерпевшего в тех случаях, когда оно требуется;
 - отсутствие заключения суда о наличии признаков преступления либо отсутствие согласия Совета Федерации РФ, Государственной Думы РФ, Конституционного Суда РФ или квалификационной коллегии судей на возбуждение уголовного дела или привлечение в качестве обвиняемого, когда они должны быть получены согласно закону;
- 2) основания прекращения уголовного преследования (пункты 1, 4-6 ст. 27, ст. 25.1, ст. 28.1 УПК РФ):
- непричастность подозреваемого или обвиняемого к совершению преступления;
 - наличие одного из следующих решений: а) вынесенного в отношении подозреваемого или обвиняемого и вступившего в законную силу приговора по тому же обвинению; б) определения суда (постановления судьи) о прекращении уголовного дела по тому же обвинению; в) неотменного постановления органа дознания, следователя или прокурора о прекращении уголовного дела по тому же обвинению или об отказе в возбуж-

¹¹⁰ Исходя из позиции Конституционного Суда РФ, выраженной в постановлении от 14 июля 2011 г. № 16-П по данному основанию запрещается прекращение уголовного дела без получения на то согласия близких родственников умершего подозреваемого или обвиняемого.

дении уголовного дела¹¹¹;

- отказ Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации в даче согласия на лишение прикосновенности Президента России, прекратившего исполнение своих полномочий, и (или) отказ Совета Федерации в лишении неприкосновенности этого лица.

Уголовное дело может быть прекращено в соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 439 УПК РФ, когда характер совершенного деяния и психическое расстройство лица не связаны с опасностью для него или других лиц либо возможностью причинения им иного существенного вреда. На основании ходатайства следователя или дознавателя суд вправе прекратить уголовное преследование и применить к несовершеннолетнему обвиняемому принудительную меру воспитательного воздействия (ч. 1 ст. 427 УПК РФ).

Все названные основания прекращения уголовного дела и уголовного преследования носят исчерпывающий характер. Среди них к *реабилитирующим основаниям* относятся те, которые названы в пунктах 1, 2, 5 и 6 ч. 1 ст. 24, а также пунктах 1, 4-6 ч. 1 ст. 27 УПК РФ. Они предоставляют лицу право на возмещение вреда, причиненного незаконным уголовным преследованием (ч. 2 ст. 133 УПК РФ). Если основанием для прекращения уголовного дела явилось отсутствие события или состава преступления либо преследование было прекращено в связи с установленной непричастностью лица к совершению преступления, то следователь или прокурор (в зависимости от формы предварительного расследования) обязаны принять предусмотренные законом меры по его реабилитации (ч. 2 ст. 212 УПК РФ). Все остальные основания права на реабилитацию не предоставляют и в силу этого являются *нереабилитирующими*.

Прекращение уголовного преследования в отношении конкретного лица и прекращение уголовного дела в целом оформляется постановлением, которое должно соответствовать требованиям ч. 2 ст. 213 УПК РФ. Как и любое процессуальное решение, оно содержит общие реквизиты, такие как дата и место вынесения, наименование, включает в себя три части – вводную, описательно-мотивировочную и резолютивную.

Во вводной части фиксируется должность, фамилия и инициалы вынесшего решение лица, номер уголовного дела, приводится фамилия и инициалы лица, в отношении которого осуществлялось уголовное преследование, указывается по подозрению или обвинению в совершении какого именно преступления оно приобрело соответствующий статус¹¹².

В описательно-мотивировочной части должны быть указаны повод и основание возбуждения уголовного дела, дана уголовно-правовая квалификация деяния, излагаются результаты произведенного расследования и данные о лице или лицах, в отношении которых осуществлялось уголовное преследование, отмечаются применявшиеся меры уголовно-процессуального пресечения. Основание прекращения уголовного дела или преследования должно быть в нем не просто приведено (пункт,

¹¹¹ Следует обратить внимание на тот факт, что прокурор правом отказа в возбуждении уголовного дела не наделен.

¹¹² Уголовно-процессуальное право (уголовный процесс): Учебник для вузов / Под ред. А.В. Ендольцевой, О.В. Химичевой, Е.Н. Клещиной. М. : Моск. ун-т МВД России имени В.Я. Кикотя, 2016. С. 392.

часть, статья уголовно-процессуального закона), но и обосновано установленными расследованием фактическими обстоятельствами с анализом полученных доказательств. Если закон требует получения на то согласия обвиняемого или потерпевшего, то необходимо указать на их наличие со ссылкой на соответствующий документ, имеющийся в материалах дела. В постановлении могут быть указаны и иные сведения, отражающие специфику уголовного дела (например, сведения о реабилитации)¹¹³.

В случаях, когда обязательным условием прекращения уголовного дела или уголовного преследования является получение согласия на то подозреваемого или обвиняемого (пп. 3 и 6 ч. 1 ст. 24, статьи 25, 25.1, пп. 3 и 6 ч. 1 ст. 27, статьи 28 и 28.1 УПК РФ), о его получении должно быть указано в тексте рассматриваемых процессуальных решений.

Резолютивная часть содержит само решение должностного лица о прекращении уголовного дела (преследования) с указанием пунктов, частей и статей уголовно-процессуального закона, предусматривающих послужившие тому основания.

Кроме того в постановлении (при наличии на то необходимости) должны быть решены следующие вопросы:

- об отмене мер уголовно-процессуального принуждения (мер пресечения, временного отстранения от должности, контроля и записи переговоров, наложения ареста на имущество, корреспонденцию);
- об отмене ареста на имущество или почтово-телеграфную корреспонденцию;
- о судьбе вещественных доказательств.

В постановлении должен быть разъяснен порядок его обжалования в суд, прокурору и руководителю следственного органа, который предусмотрен статьями 123-126 УПК РФ. Согласно ст. 214 УПК РФ постановления о прекращении уголовного дела и уголовного преследования могут быть признаны ими незаконными и (или) необоснованными. В таких случаях производство предварительного расследования подлежит возобновлению, а заинтересованные лица, то есть подозреваемый (обвиняемый) и его защитник, потерпевший и его представитель, гражданские истец и ответчик и их представители, уведомляются о принятом решении.

Следует обратить внимание на то, что постановление о прекращении производства по уголовному делу, вынесенное следователем, подлежит утверждению руководителем следственного органа (п. 9 ч. 1 ст. 39 УПК РФ), а вынесенное дознавателем – прокурором (п. 13 ч. 2 ст. 37 УПК РФ). Только с этого момента оно приобретает юридическую силу и подлежит исполнению.

Копия постановления подлежит направлению прокурору¹¹⁴, вручается (направляется) лицу, в отношении которого осуществлялось уголовное преследование, потерпевшему, гражданскому истцу и гражданскому ответчику, а также в налоговый орган (по преступлениям, предусмотренным статьями 198-198.1 УК РФ). Исходя из позиции Конституционного Суда РФ, изложенной в определении от 17 октября 2006 г. № 411-О, это должно быть сделано безотлагательно. Потерпевшему

¹¹³ Гув А.Н. Постатейный комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации (Комм. к ст. 213). М., 2010 / Справочно-правовая система «Гарант»: [Электронный ресурс].

¹¹⁴ Кроме копий постановлений о прекращении уголовного дела или уголовного преследования, вынесенных на основании ст. 25.1 УПК РФ.

и гражданскому истцу разъясняется право предъявления иска в порядке гражданского судопроизводства, за исключением случаев прекращения дела за отсутствием события преступления и прекращения уголовного преследования в связи с непричастностью подозреваемого или обвиняемого к совершенному преступлению.

Особенности прекращения уголовного дела или уголовного преследования с назначением меры уголовно-правового характера в виде *судебного штрафа* предусмотрены положениями главы 51.1 УПК РФ. В случае установления для этого оснований, предусмотренных ст. 25.1 УПК РФ, следователь с согласия своего руководителя или дознаватель с согласия прокурора выносит постановление о возбуждении перед судом соответствующего ходатайства, которое вместе с материалами уголовного дела направляется в суд, а его копия – подозреваемому, обвиняемому, потерпевшему и гражданскому истцу.

Судебный штраф может быть назначен судом только по делу о преступлении небольшой или средней тяжести при условии возмещения подозреваемым (обвиняемым) ущерба или иным образом заглаживания причиненного преступлением вреда. Его размер определяется в соответствии с правилами, изложенными в ст. 104.5 УК РФ и с учетом материального положения данного лица и его семьи.

Ходатайство рассматривается по месту производства предварительного расследования федеральным судьей районного суда или военного суда соответствующего уровня либо мировым судьей, к подсудности которых относится рассмотрение данной категории уголовных дел. Оно должно быть рассмотрено в срок не позднее 10 суток со дня поступления. При этом закон требует обязательное участие подозреваемого (обвиняемого) и его защитника (при его наличии), а также потерпевшего и (или) его законного представителя, представителя и прокурора. Вместе с тем, неявка без уважительных причин сторон, своевременно извещенных о времени судебного заседания, не является препятствием для рассмотрения ходатайства, за исключением случаев неявки лица, в отношении которого рассматривается вопрос о прекращении уголовного дела или уголовного преследования.

Копия принятого судом постановления по заявленному ходатайству вручается или направляется лицу, в отношении которого оно вынесено, его защитнику, потерпевшему и (или) его законному представителю, представителю, а также лицу, возбудившему ходатайство, прокурору и судебному приставу-исполнителю. В постановлении об удовлетворении ходатайства указывается размер судебного штрафа, порядок и срок его оплаты, разъясняется порядок обжалования принятого решения. Суд отказывает в удовлетворении заявленного ходатайства, если изложенные в нем сведения не соответствуют фактическим обстоятельствам дела, установленным в ходе судебного рассмотрения, а также если уголовное дело или уголовное преследование подлежат прекращению по иным основаниям. В этом случае он возвращает уголовное дело руководителю следственного органа или прокурору для организации дальнейшего расследования по уголовному делу в общем порядке. Им же суд направляет уголовное дело в случае отмены им ранее вынесенного постановления о прекращении уголовного дела или уголовного преследования и назначении меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа. Такая отмена возможна в случае неуплаты лицом судебного штрафа и осуществляется на основании представления судебного пристава-исполнителя (ст. 446.5 УПК РФ).

Как было показано, прекращение уголовного дела требует от дознавателя подведения итогов проведенного расследования, как, собственно, и при его окончании с обвинительным документом¹¹⁵. Также от него требуется совершение ряда процессуальных действий и разрешение целого ряда вопросов правового характера.

Завершение производства по уголовному делу предполагает направление его на архивное хранение. Поэтому все его материалы должны быть надлежащим образом оформлены – систематизированы, прошиты, пронумерованы. Если же прекращается лишь уголовное преследование в отношении отдельного лица (лиц), а производство по делу продолжается, то выполнение этой работы не требуется.

15.3. Окончание предварительного следствия составлением обвинительного заключения, направление уголовного дела прокурору

Обвинительное заключение представляет собой документ, в котором излагаются *итоги* оконченного следствия по уголовному делу. Исходя из требований ч. 1 ст. 215 УПК РФ, следователь должен собрать достаточно доказательств для его составления, произвести все необходимые следственные действия для установления обстоятельств, входящих в предмет доказывания по делу. Последнее должно быть подготовлено для ознакомления заинтересованных участников уголовного процесса, а именно – обвиняемого, его защитника и законного представителя (при наличии такового), потерпевшего, гражданских истцов и ответчиков, их представителей.

Дальнейшая процессуальная деятельность следователя может быть представлена в виде **алгоритма**, предусмотренного положениями главы 30 УПК РФ:

1) *Уведомление заинтересованных участников уголовного судопроизводства об окончании следственных действий* (ст. 215 УПК РФ).

Данное процессуальное действие оформляется специальным протоколом уведомления об окончании следственных действий, который составляется согласно требованиям, предъявляемым к протоколу следственного действия (ст. 166 УПК РФ). В случаях невозможности его подписания или отказа в подписании уведомляемым лицом, следует руководствоваться правилами, предусмотренными ст. 167 УПК РФ. В нем обвиняемому разъясняется право на ознакомление со всеми материалами уголовного дела как лично, так и с помощью защитника, а при наличии такового – также и законного представителя. Кроме них об окончании следственных действий уведомляются и другие заинтересованные участники уголовного процесса, такие как потерпевший, гражданский истец и ответчик, их представители. Им достаточно направить письменные извещения (уведомления).

2) *Ознакомление с материалами дела потерпевшего, гражданских истцов и ответчиков, их представителей* (ст. 216 УПК РФ).

Закон предусматривает необходимость ознакомления этих участников производства с материалами уголовного дела только в случае заявления ими соответствующих ходатайств. Однако им не предоставляются документы, составленные в связи с заключением с обвиняемым досудебного соглашения о сотрудничестве (ст. 317.4 УПК РФ). Потерпевший и его представитель могут быть ознакомлены

¹¹⁵ Уголовный процесс: Учебник для бакалавриата юридических вузов / Под ред. О.И. Андреевой и др. Ростов-на-Дону: Феникс, 2015. С. 263-264.

не со всеми материалами дела, а только с той их частью, которая касается совершенного в отношении потерпевшего деяния (деяний). Гражданский истец, ответчик, их представители знакомятся с ними лишь в части, касающейся гражданского иска.

Как в процессе, так и по окончании ознакомления с делом, участники уголовного судопроизводства вправе заявлять те или иные ходатайства. Они подлежат разрешению следователем в порядке, установленном статьями 121 и 219 УПК РФ, то есть непосредственно после заявления, а при объективной невозможности такового – в срок не более трех суток со дня заявления. Полное или частичное удовлетворение заявленных ходатайств может повлечь за собой совершение дополнительных следственных действий, направленных на получение новых доказательств. Об окончании их производства уведомляются заинтересованные лица, которые могут ознакомиться с новыми материалами. О полном или частичном отказе в удовлетворении поступившего ходатайства следователем выносится постановление, которое доводится до сведения заявителя с разъяснением порядка его обжалования.

В целом процессуальный порядок ознакомления участников уголовного судопроизводства с материалами уголовного дела регламентирован статьями 217 и 218 УПК РФ. По его окончании в соответствии с требованиями статей 166 и 167 УПК РФ составляются протоколы ознакомления, в которых указывается дата начала и окончания ознакомления, заявленные ходатайства и иные заявления.

3) *Ознакомление с материалами дела обвиняемого и его защитника* (ст. 217 УПК РФ).

Обвиняемый и его защитник знакомятся с материалами уголовного дела последними, то есть после всех остальных участников. При этом возможно как совместное, так и раздельное (при наличии соответствующего ходатайства) их ознакомление. Если обвиняемых несколько, то последовательность предоставления им и их защитникам материалов дела определяется следователем. С этой целью им может быть составлен специальный график.

По общему правилу обвиняемый и его защитник подлежат ознакомлению с материалами дела в обязательном порядке. Вместе с тем, в случае неявки без уважительных причин не содержащегося под стражей обвиняемого, следователь по истечении 5 суток со дня объявления об окончании следственных действий либо окончания ознакомления других участников с материалами дела, составляет обвинительное заключение и направляет дело прокурору. В случае неявки защитника по уважительным причинам следователь откладывает ознакомление на срок не более 5 суток, а при невозможности его явки и по истечению данного срока, он вправе предложить обвиняемому пригласить другого защитника либо на основании ходатайства обвиняемого принимает меры по назначению другого защитника. Если же обвиняемый отказывается от защитника, то знакомится с материалами дела без его участия, кроме случаев, когда оно обязательно в силу закона.

Закон требует предъявлять уголовное дело для ознакомления в подшитом и пронумерованном виде. Соответственно все его материалы должны быть систематизированы, составлена их опись. Обвиняемый и защитник вправе выписывать из них любые сведения и в любом объеме, снимать копии с документов, в том числе с помощью технических средств, обращаться повторно к любому из томов уголовного дела. Однако копии и выписки, содержащие сведения, составляющие

государственную или иную охраняемую федеральным законом тайну, у них изымаются, хранятся при уголовном деле и предоставляются им лишь при рассмотрении дела в суде¹¹⁶. Для ознакомления предъявляются вещественные доказательства, а если поступит на то просьба обвиняемого или его защитника, также и фотографии, материалы аудио- и (или) видеозаписи, киносъемки, иные приложения к протоколам следственных действий. В случае невозможности их предоставления следователь должен вынести обосновывающее такую невозможность постановление.

Запрещается ограничивать обвиняемого и его защитника во времени, необходимым им для ознакомления с материалами дела. В случае если ими явно затягивается отведенное для ознакомления время, следователь вправе обратиться в суд с ходатайством об установлении определенного для этого срока, которое подлежит рассмотрению в порядке, установленном ст. 125 УПК РФ. Если же обвиняемый и (или) защитник без уважительных причин в рамках отведенного времени с материалами дела так и не ознакомились, следователь вправе вынести постановление об окончании производства данного процессуального действия.

После того как обвиняемый и защитник будут ознакомлены с материалами уголовного дела, следователь обязан выяснить имеются ли с их стороны какие либо ходатайства или иные заявления, а также какие по их мнению свидетели, эксперты и специалисты подлежат вызову в суд для производства допросов. В зависимости от категории преступления, в совершении которого обвиняется лицо, ему разъясняется право ходатайствовать о рассмотрении дела с участием присяжных заседателей или коллегией из трех судей федерального суда общей юрисдикции. Если максимальное наказание за него не превышает 10 лет лишения свободы, то он может ходатайствовать об особом порядке судебного разбирательства. В случае заявления им такого ходатайства следователь уведомляет об этом потерпевшего и разъясняет ему право представить суду свои возражения о применении особого порядка. Также обвиняемому разъясняется право ходатайствовать о проведении предварительного слушания.

Ходатайства обвиняемого и защитника подлежат разрешению следователем в порядке, установленном ст. 219 УПК РФ. Если произведены дополнительные следственные действия, то об этом должны быть уведомлены все заинтересованные участники по делу. Им предоставляется возможность ознакомления с новыми материалами.

4) *Составление обвинительного заключения и направление уголовного дела прокурору.*

Обвинительное заключение должно соответствовать требованиям, предусмотренным статьей 220 УПК РФ. Так, в нем должны быть указаны: дата и место составления; сведения об обвиняемом или обвиняемых (фамилия, имя, отчество, данные о личности каждого из них); формула обвинения (его существо, место и время совершения общественно опасного деяния, его способы, цели, последствия и другие имеющие значение для дела обстоятельства, уголовно-правовая квалификация содеянного); перечни доказательств стороны обвинения и стороны защиты, а также краткое изложение их содержания; обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание; данные о потерпевшем, характере и размере вреда,

¹¹⁶ См.: Определение Конституционного Суда РФ от 7 ноября 2008 г. № 1029-О-П.

ему причиненного, а в случае наличия таковых – данные о гражданских истцах и ответчиках.

К обвинительному заключению *прилагаются*:

- а) список свидетелей, экспертов и специалистов, подлежащих вызову (по мнению сторон) в суд;
- б) справка о сроках следствия, мерах пресечения, вещественных доказательствах, гражданском иске и мерах его обеспечения, процессуальных издержках, мерах по обеспечению прав иждивенцев обвиняемого и потерпевшего.

Перевод обвинительного заключения на иностранный язык необходим в случае, когда имеющие право на получение его копий лица не достаточно владеют языком, на котором ведется уголовное судопроизводство.

В обвинительном заключении должны быть оформлены ссылки на тома и листы уголовного дела. Фабула обвинения не должна отличаться от той, что ранее была представлена в последнем постановлении о привлечении лица в качестве обвиняемого. Заключение подписывается следователем и после получения на то согласия руководителя следственного органа немедленно направляется в прокуратуру.

15.4. Действия и решения прокурора по уголовному делу, поступившему с обвинительным заключением

На рассмотрение прокурором поступившего с обвинительным заключением уголовного дела процессуальный закон отводит 10 суток. Однако, согласно ст. 221 УПК РФ, данный срок может быть продлен вплоть до 30 суток в случае сложности или большого объема дела. Согласно требованиям приказа Генеральной прокуратуры РФ от 28 декабря 2016 г. № 826 «Об организации прокурорского надзора за процессуальной деятельностью органов предварительного следствия», при невозможности принять решение в 10-дневный срок не позднее чем за 3 суток до его истечения прокурор должен обратиться к вышестоящему прокурору с мотивированным ходатайством о продлении срока проверки уголовного дела. Вышестоящий прокурор по результатам рассмотрения данного ходатайства выносит постановление, которое приобщается к материалам уголовного дела.

На прокурора возлагается обязанность полной, всесторонней и объективной проверки поступившего с обвинительным заключением уголовного дела. На этой основе им решается его дальнейшая судьба. Если будет принято решение об утверждении обвинительного заключения и направлении дела в суд, то это означает переход следственной версии обвинения в версию, согласованную прокуратурой и поддерживаемую ею в форме государственного обвинения. В противном случае прокурор возвращает уголовное дело следователю со своими указаниями.

Независимо от того, какое будет принято решение надзирающим прокурором, рассматриваемый этап уголовного судопроизводства обладает рядом специфических особенностей. Прежде всего, заметим, что производство по делу осуществляется теперь не следователем, а прокурором. Однако он не вправе проводить какие либо следственные или иные процессуальные действия в виду отсутствия необходимых для этого полномочий. В спектре его возможностей находится проверка законности и обоснованности принятого следователем решения об окончании расследования, определение возможности направления дела в суд. При наличии

на то оснований, те или иные доказательства могут быть признаны им недопустимыми и исключены посредством вынесения соответствующего постановления (ч. 2 ст. 88 УПК РФ).

Закон предусматривает возможность решения прокурором вопросов о мерах пресечения в рамках проверки поступившего к нему уголовного дела с обвинительным заключением. Имеются в виду следующие *полномочия*:

- 1) Отмена меры пресечения в виде заключения обвиняемого под стражу в связи с нарушением следователем требований ч. 5 ст. 109 УПК РФ и истечением предельного срока содержания его под стражей;
- 2) Возбуждение перед судом ходатайства о продлении срока домашнего ареста или содержания под стражей обвиняемого, если к моменту направления дела в суд установленный ранее срок недостаточен для выполнения судом требований, установленных ст. 227 УПК РФ.

В результате проверки прокурором поступившего с обвинительным заключением уголовного дела прокурор принимает одно из предусмотренных ч. 1 ст. 221 УПК РФ решений. Он может утвердить данный обвинительный документ и направить уголовное дело в суд для рассмотрения по существу либо возвратить дело следователю, если в результате его проверки выявится необходимость:

- производства дополнительного следствия;
- изменения объема обвинения либо квалификации действий обвиняемого;
- пересоставления обвинительного заключения;
- устранения тех или иных недостатков, наличие которых препятствует рассмотрению дела судом.

Прокурор возвращает уголовное дело следователю в случае установления неполноты или необъективности проведенного расследования, наличия существенных нарушений закона или прав участников уголовного судопроизводства, необходимости розыска обвиняемого. Какого-либо перечня оснований возвращений дела следователю уголовно-процессуальным законодательством не предусмотрено. Однако ст. 237 УПК РФ называет основания для возвращения уголовного дела прокурору. К таковым относятся, в частности: нарушения требований УПК РФ при составлении обвинительного заключения, исключающие возможность постановления судом приговора или принятия иного решения; копия заключения не была вручена обвиняемому; требуется составление обвинительного заключения или акта по делу, направленному с постановлением для применения принудительной меры медицинского характера; имеются основания для соединения уголовных дел; обвиняемому не разъяснены права при ознакомлении с материалами дела и др.

В постановлении о возвращении уголовного дела прокурор может дать следователю обязательные для исполнения *письменные указания*. Однако закон предоставляет следователю возможность обжалования данного постановления в течение 72 часов с момента поступления возвращенного уголовного дела вышестоящему прокурору (с согласия руководителя следственного органа), а при несогласии с его решением – Генеральному прокурору РФ (с согласия Председателя Следственного комитета РФ или руководителя следственного органа федерального органа исполнительной власти). В таком случае исполнение решения прокурора приостанавливается, в том числе и содержащихся в нем указаний. Вышестоящий прокурор рассматривает ходатайство следователя в течение 10 суток с момента поступления

материалов и при согласии с позицией следствия может отменить обжалуемое постановление нижестоящего прокурора и направить дело в суд.

Порядок направления уголовного дела с утвержденным обвинительным заключением в суд установлен ст. 222 УПК РФ. Прокурор уведомляет об этом обвиняемого и его защитника, других заинтересованных участников уголовного судопроизводства, разъясняет им право ходатайствовать о проведении предварительного слушания. Копия обвинительного заключения вручается обвиняемому, а при поступлении на то ходатайств – защитнику и потерпевшему. По поручению прокурора обвиняемому, содержащемуся под стражей, она вручается администрацией места содержания под стражей под расписку, с указанием даты и времени вручения. Законом предусмотрено, что в случае отказа обвиняемого от получения копии заключения, его неявки по вызову и иного уклонения от его получения, прокурор направляет уголовное дело в суд, указывая причины по которым она не была вручена обвиняемому.

Согласно ст. 317.5 УПК РФ, в случае поступления уголовного дела с обвинительным заключением, составленным в отношении лица, с которым было заключено *досудебное соглашение о сотрудничестве*, прокурор изучает также и материалы, подтверждающие соблюдение им условий и выполнение обязательств, оговоренных этим соглашением¹¹⁷. По результатам проверки прокурор выносит представление об особом порядке проведения судебного заседания и вынесения судебного решения по делу, в котором указывается: характер и пределы содействия обвиняемого следствию в раскрытии и расследовании преступления, изобличении и уголовном преследовании других соучастников преступления, розыске имущества, добытого в результате преступления; значение сотрудничества с обвиняемым для раскрытия и расследования преступления, изобличения и уголовного преследования других соучастников преступления, розыска имущества, добытого в результате преступления; преступления или уголовные дела, обнаруженные или возбужденные в результате сотрудничества с обвиняемым; степень угрозы личной безопасности, которой подвергались обвиняемый в результате сотрудничества со стороной обвинения, его близкие родственники, родственники и близкие лица.

До направления уголовного дела в суд его копии должны быть вручены обвиняемому и его защитнику для ознакомления и представления замечания по нему. Данные замечания, как требует Приказ Генеральной прокуратуры РФ от 15 марта 2010 г. № 107 «Об организации работы по реализации полномочий прокурора при заключении с подозреваемыми (обвиняемыми) досудебных соглашений о сотрудничестве по уголовным делам»¹¹⁸, должны подвергаться тщательной проверке, по результатам которой выносится постановление об отклонении или удовлетворении изложенных в них требований, копия которого вручается заинтересованным лицам. Уголовное дело должно быть направлено в суд не позднее 3 дней с момента ознакомления обвиняемого и его защитника с представлением прокурора.

¹¹⁷ О практике применения судами особого порядка судебного разбирательства уголовных дел при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 28 июня 2012 г. № 16 // Российская газета. 2012. № 156.

¹¹⁸ Об организации работы по реализации полномочий прокурора при заключении с подозреваемыми (обвиняемыми) досудебных соглашений о сотрудничестве по уголовным делам: приказ Генпрокуратуры РФ от 15 марта 2010 г. № 107 // Законность. 2010. № 6.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Что представляет собой окончание предварительного расследования?
2. Каковы формы окончания предварительного расследования?
3. Назовите задачи, на которые направлено окончание предварительного расследования.
4. Каково соотношение категорий «прекращение уголовного дела» и «прекращение уголовного преследования»?
5. Назовите материальные и процессуальные основания прекращения уголовного дела и уголовного преследования.
6. Какие основания прекращения уголовного дела или уголовного преследования относятся к реабилитирующим?
7. В каком порядке уголовное дело с обвинительным заключением направляется прокурору?
8. Какие действия и решения могут быть осуществлены (приняты) прокурором по поступившему к нему уголовному делу с обвинительным заключением?

Глава 16. ОСОБЕННОСТИ ПРОИЗВОДСТВА ДОЗНАНИЯ

В результате изучения данной главы обучающийся должен:

Знать: понятие предварительного расследования и его формы; виды дознания; особенности производства дознания в общем порядке и сокращенной форме; полномочия дознавателя и отличие его процессуального статуса от следователя.

Уметь: разграничивать подследственность следователя и дознавателя; различать формы дознания; применять уголовно-процессуальный закон в соответствии с правилами подследственности.

Владеть знаниями: о формах предварительного расследования; о дознании по делам, по которым предварительное следствие необязательно; о производстве органом дознания неотложных следственных действий по уголовным делам, по которым предварительное следствие обязательно; о дознании в сокращенной форме.

Ключевые термины: дознание; неотложные следственные действия; дознание в сокращенной форме; производство дознания по делам, по которым предварительное следствие не обязательно.

16.1. Понятие и виды дознания

Дознание – это форма предварительного расследования, осуществляемого дознавателем (следователем), по уголовному делу, по которому предварительное следствие необязательно (п. 8 ст. 5 УПК РФ).

Суть выделения данной формы расследования заключается в том, что по менее сложным в доказывании преступлениям подготовка уголовного дела к судебному разбирательству производится в более сжатые сроки с упрощенной процедурой сбора доказательств и особенностью принятия процессуальных решений. Такая форма допустима с учетом доступности достаточных для установления вины лица, совершившего общественно опасное деяние, доказательств, отсутствия особого

правового статуса виновного и его согласия с выдвигаемым подозрением. Право на скорый, объективный суд имеет как потерпевший, так и подозреваемый (ст. 14 Пакта о гражданских и политических правах, п. 3 ст. 5 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод).

Перечень преступлений, по которым осуществляется дознание, предусмотрен ст. 150 УПК РФ, в виде перечисления соответствующих статей УК РФ. По письменному указанию прокурора такие преступления могут расследоваться в форме предварительного следствия.

Между предварительным следствием и дознанием имеются сходства и различия.

Сходство двух форм расследования заключается:

- 1) в единстве правовой основы деятельности при производстве по уголовному делу;
- 2) в схожести основных процессуальных полномочий и обязанностей следователя и дознавателя;
- 3) в единстве основных задач: раскрытие и расследование преступлений; защита прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений; защита личности от необоснованно обвинения, ограничения ее прав и свобод; отказ от уголовного преследования невиновных;
- 4) в равенстве обязанностей рассмотрения и разрешения поступившего сообщения о преступлении;
- 5) в равной обязанности возбуждения уголовного дела публичного обвинения и расследования его обстоятельств, в случаях обнаружения признаков преступления, либо в отказе в возбуждении уголовного дела;
- 6) в единстве правовых мер обеспечения надлежащего производства по делу и обеспечения должного поведения участников уголовного судопроизводства (возможность задержания подозреваемого, избрание мер пресечения, в том числе иных мер уголовно-процессуального принуждения);
- 7) в единстве общих условий при производстве следственных действий;
- 8) в самостоятельности производства следственных и иных процессуальных действий и принятия самостоятельных решений, за исключением случаев, когда в соответствии с Уголовно-процессуальным кодексом РФ на это требуется согласие начальника органа дознания (руководителя следственного органа), согласие прокурора или судебное решение;
- 9) в единых требованиях по соблюдению процессуальной формы фиксации процессуальных решений и производства следственных и иных процессуальных действий.

Различия между предварительным следствием и дознанием заключаются в следующем:

- 1) в различных органах, осуществляющих предварительное следствие и дознание (предварительное следствие производится следователями Следственного комитета РФ, органов федеральной службы безопасности, органов внутренних дел РФ; дознание производится дознавателями органов внутренних дел РФ, пограничных органов федеральной службы безопасности, органов Федеральной службы судебных приставов, органов государственного пожарного надзора федеральной противопожарной службы, таможенных органов РФ, а также следователями Следственного комитета);

- 2) в различной подследственности уголовных дел (ст. 150 и 151 УПК РФ). В подследственности дознавателей нет тяжких и особо тяжких преступлений, а также составов, представляющих сложность в процессе доказывания;
- 3) в объеме прокурорского надзора и ведомственного контроля;
- 4) в существенном различии сроков производства предварительного следствия (ст. 162 УПК РФ) и дознания (ст. 223, 226.6 УПК РФ);
- 5) в упрощенности процедуры дознания по сравнению с предварительным следствием и возможности производства дознания в сокращенной форме;
- 6) в ограничении по использованию отдельных институтов предварительного следствия при производстве дознания; различных процессуальных решениях, порождающих участие в уголовном деле подозреваемого, обвиняемого. На всем протяжении дознания в общем порядке лицо, в отношении которого возбуждено уголовное дело, находится в статусе подозреваемого, который сменяется на обвиняемого лишь при вынесении обвинительного акта;
- 7) в различии процедуры ознакомления участников со всеми материалами уголовного дела на завершающем этапе расследования;
- 8) в различии окончательных процессуальных документов стадии предварительного расследования в случае принятия решения о дальнейшем направлении уголовного дела для его рассмотрения в суд (обвинительный акт, обвинительное постановление, обвинительное заключение).

При дознании в общем порядке и в сокращенной форме также имеются как сходства, так и различия. *Общее у двух видов дознания следующее:*

- 1) характеристики, которые являются общими для предварительного следствия и дознания в общем порядке;
- 2) субъект производства расследования – дознаватель;
- 3) постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого – исключение из общего правила о производстве дознания.

Различие между дознанием в общем порядке и в сокращенной форме:

- 1) специальные юридические и фактические условия, без которых производство дознания в сокращенной форме невозможно;
- 2) начальный процессуальный документ соответствующего порядка производства: в общем порядке – постановление о возбуждении уголовного дела; в сокращенной форме – постановление о производстве дознания в данной форме (п.1 ч. 3 ст. 226.4 УПК РФ);
- 3) упрощенные требования к доказательствам, позволяющие в предусмотренных законом случаях не допрашивать лиц, дававших ранее объяснение, не проводить экспертные исследования по объектам, в отношении которых были получены заключения специалиста, не проверять доказательства, если они не оспариваются сторонами;
- 4) обязательное участие защитника при расследовании в дознании в сокращенной форме;
- 5) усеченный предмет доказывания в сокращенной форме;
- 6) сроки расследования (в сокращенной форме срок составляет 15 суток, в общем порядке – 30 суток); максимальный срок дознания в сокращенной форме не может превышать 20 суток, а в общем порядке дознание может быть до 12 месяцев;

- 7) при дознании в сокращенной форме существуют сроки принятия процессуальных решений, не предусмотренных для дознания в общем порядке: сроки составления обвинительного постановления;
- 8) так как сокращенная форма дознания возможна лишь по уголовным делам, возбужденным в отношении конкретного лица, то вынесения уведомления о подозрении в совершении преступления, предусмотренного ст. 223.1 УПК РФ не требуется;
- 9) различные процессуальные решения в случае направления уголовного дела прокурору (обвинительное постановление или обвинительный акт);
- 10) различные решения прокурора по уголовному делу, поступившему от дознавателя с обвинительным постановлением или обвинительным актом и сроки, предоставляемые для пересоставления данных процессуальных решений.

Эти же различия дознания в сокращенной форме от предварительного следствия.

Порядок производства дознания можно рассмотреть в зависимости от вида дознания:

- 1) дознание по уголовным делам, по которым предварительное следствие обязательно (дознание в общем порядке);
- 2) производство органом дознания неотложных следственных действий по уголовным делам, по которым производство предварительного следствия обязательно;
- 3) дознание в сокращенной форме.

16.2. Дознание по делам, по которым предварительное следствие необязательно

Дознание производится в соответствии с положениями УПК РФ в порядке, схожем с предварительным следствием, за исключением и с изъятиями, предусмотренными главой 32 УПК РФ, которые можно представить по группам:

1. Сроки дознания. По общему правилу дознание производится в течение 30 суток со дня возбуждения уголовного дела и до дня составления обвинительного акта. Этот срок может быть продлен прокурором по ходатайству дознавателя, до 30 суток.

В необходимых случаях, в том числе связанных с производством судебной экспертизы, срок дознания может быть продлен прокурорами района, города, приравненным к ним военным прокурором и их заместителями до 6 месяцев.

При невозможности закончить дознание в срок до 30 суток и отсутствии оснований для изменения или отмены меры пресечения в виде заключения под стражу этот срок может быть продлен судьей районного суда или военного суда по ходатайству дознавателя с согласия прокурора района, города или приравненного к нему военного прокурора на срок до 6 месяцев (ч. 4 ст. 224 УПК РФ). Вывод суда о невозможности отмены или изменения меры пресечения должен подтверждаться представленными дознавателем сведениями, связанными с обстоятельствами преступлений, в которых он обвиняется, данными о его личности, которые дают достаточные основания полагать, что, находясь на свободе, он может скрыться от органа дознания и суда, воспрепятствовать производству по уголовному делу.

В исключительных случаях, связанных с исполнением запроса о правовой

помощи, срок дознания может быть продлен прокурором субъекта РФ и приравненным к нему военным прокурором до 12 месяцев.

Ходатайство о продлении срока заключения под стражей прокурором субъекта РФ или приравненным к нему прокурору должно быть представлено за 15 суток до истечения срока.

Если уголовное дело находится в производстве следователя Следственного комитета РФ, продление срока дознания (как и возобновление приостановленного дознания) осуществляется соответствующим руководителем следственного органа Следственного комитета РФ.

2. Особый порядок придания статуса подозреваемого в случае возбуждения уголовного дела по факту совершения преступления. В данном случае, при получении достаточных данных, дающих основание подозревать лицо в совершении преступления, дознавателем составляется уведомление о подозрении в совершении преступления.

В уведомлении указываются:

- 1) дата и место его составления;
- 2) фамилия, инициалы лица, его составившего;
- 3) фамилия, имя, отчество подозреваемого, число, месяц, год и место его рождения;
- 4) описание преступления с указанием места, времени, способа и других обстоятельств его совершения, характера и размера вреда, причиненного преступлением;
- 5) пункт, часть, статья УК, предусматривающие ответственность за данное преступление.

Если лицо подозревается в совершении нескольких преступлений, предусмотренных разными пунктами, частями, статьями УК, в уведомлении о подозрении в совершении преступления указывается, в совершении каких деяний данное лицо подозревается по каждой из этих норм уголовного закона (ст. 223.1 УПК РФ).

Если по уголовному делу установлено несколько подозреваемых, уведомление о подозрении в совершении преступления должно быть вручено каждому из них. В течение 3 суток с момента вручения лицу уведомления о подозрении в совершении преступления дознаватель должен допросить подозреваемого по существу подозрения.

3. По общему правилу, при производстве дознания статус обвиняемого приобретает лишь при составлении окончательного процессуального решения по делу – обвинительного акта, то есть в течение всего дознания такой участник процесса как обвиняемый отсутствует.

При производстве дознания УПК РФ предусматривает и исключительный порядок, в соответствии с которым если в отношении подозреваемого избирается мера пресечения в виде заключения под стражу, то в течение 10 дней после этого необходимо либо окончить дознание с составлением обвинительного акта, либо отменить указанную меру пресечения с прекращением уголовного преследования в отношении данного лица, либо предъявить обвинение в порядке, предусмотренном ст. 171-172 УПК РФ, то есть путем вынесения постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого.

4. Сроки реагирования прокурора и начальника подразделения дознания

на незаконное или необоснованное приостановление производства дознания. Прокурор в срок не позднее 5-ти суток с момента получения материалов уголовного дела отменяет его, о чем выносит мотивированное постановление с изложением конкретных обстоятельств, подлежащих расследованию, которое направляет начальнику органа дознания.

Если срок дознания истек, то он вправе установить срок дополнительного дознания, который составляет не более 10-ти суток. Дальнейшее продление срока дознания осуществляется на общих основаниях в порядке, установленном УПК РФ.

Если постановление о приостановлении производства дознания по уголовному делу признал необоснованным начальник подразделения дознания, то он выносит мотивированное решение об отмене такого постановления и возобновлении производства дознания. При необходимости срок дополнительного дознания может быть установлен прокурором до 10-ти суток на основании ходатайства начальника подразделения дознания (п. 3.3. ч. 3 ст. 223 УПК РФ).

5. Дознание в общем порядке заканчивается составлением обвинительного акта, в котором указывается:

- 1) дата и место его составления;
- 2) должность, фамилия, инициалы лица, его составившего;
- 3) данные о лице, привлекаемом к уголовной ответственности;
- 4) место и время совершения преступления, его способы, мотивы, цели, последствия и другие обстоятельства, имеющие значение для данного уголовного дела;
- 5) формулировка обвинения с указанием пункта, части, статьи УК РФ; 6) перечень доказательств, подтверждающих обвинение, и краткое изложение их содержания, а также перечень доказательств, на которые ссылается сторона защиты, и краткое изложение их содержания;
- 7) обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание;
- 8) данные о потерпевшем, характере и размере причиненного ему вреда;
- 9) список лиц, подлежащих вызову в суд.

Правовые последствия вынесения обвинительного акта существенно отличаются от последствий обвинительного заключения, так как подозреваемый приобретает статус обвиняемого. Именно этой особенностью предопределяется последовательность ознакомления участников с материалами уголовного дела при расследовании в форме дознания и предварительного следствия. Таким образом, в обвинительном акте подводятся итоги дознания, обосновывается доказательствами вывод дознавателя (следователя) о виновности и дается юридическая квалификация его действий, формулируется в окончательном виде обвинение; устанавливаются пределы обвинения, в рамках которого суд может постановить приговор; систематизируются доказательства, собранные по делу, формулируются юридические выводы по законченному дознанием делу. К обвинительному акту прилагается справка по делу, в которой должны быть отражены сроки дознания, избранные меры пресечения с указанием времени содержания под стражей и домашнего ареста, сведения о вещественных доказательствах, гражданском иске, принятых мерах по обеспечению иска и возможной конфискации имущества, процессуальных издержках. При наличии у обвиняемого или потерпевшего иждивенцев,

сообщается информация о принятых мерах по обеспечению их прав. В справке указываются соответствующие листы уголовного дела.

Если лицо обвиняется в совершении преступления, за которое предусмотрено наказание в виде штрафа, то в справке к обвинительному постановлению указывается информация, необходимая в соответствии с правилами заполнения расчетных документов на перечисление суммы штрафа, предусмотренная Федеральным законом от 27 июня 2011 г. № 161-ФЗ (с изменениями и дополнениями) «О национальной платежной системе».

6. По аналогии с производством предварительного следствия следственной группой, в УПК РФ закреплена возможность производства дознания группой дознавателей в случае сложности уголовного дела или его большого объема. Решение о производстве дознания группой дознавателей, об изменении ее состава принимает начальник органа дознания. Оно оформляется отдельным постановлением или о производстве дознания группой указывается в постановлении о возбуждении уголовного дела. В постановлении, во-первых, должны быть перечислены все дознаватели, которым поручено производство дознания; во-вторых, указывается, кто из дознавателей назначается руководителем группы дознавателей; в-третьих, вносятся сведения о привлеченных должностных лицах органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, с целью содействия дознанию производством оперативно-розыскных мероприятий. Состав группы дознавателей объявляется подозреваемому (обвиняемому) и выясняются имеющиеся основания для отвода таковых.

Руководитель группы дознавателей принимает уголовное дело к своему производству, организует работу группы дознавателей, руководит действиями других дознавателей, составляет обвинительный акт, принимает решения в рамках полномочий, указанных в ст. 223.2 УПК РФ: 1) о выделении уголовного дела в отдельное производство в порядке, установленном ст. 153-155 УПК РФ; 2) прекращении уголовного дела полностью или частично; 3) приостановлении или возобновлении производства по уголовному делу; 4) письменном уведомлении о подозрении в совершении преступления; 5) привлечении лица в качестве обвиняемого и об объеме предъявленного ему обвинения; 6) направлении обвиняемого в медицинскую организацию, оказывающую медицинскую помощь в стационарных условиях, для производства, соответственно, судебно-медицинской или судебно-психиатрической экспертизы (за исключением случаев, предусмотренных п. 3 ч. 2 ст. 29 УПК РФ); 7) возбуждении перед прокурором ходатайства о продлении срока дознания; 8) возбуждении с согласия прокурора перед судом ходатайства об избрании меры пресечения, а также о производстве следственных иных процессуальных действий, предусмотренных ч. 2 ст. 29 УПК РФ; выполняет иные полномочия, предусмотренные законом (ст. 223.2 УПК РФ).

7. Решения прокурора по уголовному делу, поступившему с обвинительным актом. Прокурор рассматривает уголовное дело, поступившее с обвинительным актом, и в течение 2 суток принимает по нему одно из следующих решений:

- 1) об утверждении обвинительного акта и о направлении уголовного дела в суд;
- 2) о возвращении уголовного дела для производства дополнительного дознания либо пересоставления обвинительного акта в случае его несоответствия

требованиям ст. 225 УПК РФ со своими письменными указаниями. При этом прокурор может установить срок для производства дополнительного дознания не более 10 суток, а для пересоставления обвинительного акта – не более 3 суток. Дальнейшее продление срока дознания осуществляется на общих основаниях и в порядке, которые установлены ч. 3-5 ст. 223 УПК РФ;

- 3) о прекращении уголовного дела по основаниям, предусмотренным ст. 24-28 УПК РФ;
- 4) о направлении уголовного дела для производства предварительного следствия.

Правила п. 3 ч. 1 ст. 221 УПК РФ о направлении уголовного дела вышестоящему прокурору для утверждения обвинительного заключения, если оно подсудно вышестоящему суду, в полной мере применимы и для дел, расследованных в форме дознания.

При утверждении обвинительного акта прокурор вправе своим постановлением исключить из него отдельные пункты обвинения либо переквалифицировать обвинение на менее тяжкое.

Копия обвинительного акта с приложениями должна быть вручена прокурором: обвиняемому обязательно, защитнику и потерпевшему – при наличии их ходатайства об этом. В случаях отказа обвиняемого от получения копии обвинительного акта, его неявки по вызову прокурора или уклонения от получения копии обвинительного акта иным образом прокурор направляет уголовное дело в суд с указанием причин, по которым копия обвинительного акта не была вручена обвиняемому.

Постановление прокурора о возвращении уголовного дела дознавателю для производства дополнительного дознания либо пересоставления обвинительного акта может быть обжаловано дознавателем с согласия начальника органа дознания вышестоящему прокурору в течение 48 часов с момента поступления к дознавателю уголовного дела. Вышестоящий прокурор в течение 3 суток с момента поступления соответствующих материалов выносит одно из следующих постановлений:

- 1) об отказе в удовлетворении ходатайства дознавателя;
- 2) об отмене постановления нижестоящего прокурора. В этом случае вышестоящий прокурор утверждает обвинительный акт и направляет уголовное дело в суд.

Обжалование указанного решения прокурора приостанавливает его исполнение, а также исполнение указаний прокурора, связанных с данным решением.

8. Особенности категорий уголовных дел, подлежащих расследованию в форме дознания.

Дознаватели не вправе расследовать преступления, совершенные военнослужащими, или лицами, которые отнесены к особой категории лиц (раздел 17 УПК РФ).

Новеллой Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации следует признать положение о том, что органы дознания вправе расследовать преступления, совершенные несовершеннолетними. Данный вывод следует из смысла норм гл. 50 УПК РФ, устанавливающей особый порядок производства по делам несовершеннолетних. Правила указанной главы упоминают дознавателя как субъекта принятия решений по делам в отношении несовершеннолетних (ст. 426 УПК РФ).

На основании ч. 4 ст. 433 УПК РФ в отношении этих двух категорий лиц производство по уголовному делу ведется в обычном порядке без применения особых

правил, установленных гл. 51 УПК РФ. Следовательно, при совершении преступления, отнесенных к подсудности органов дознания, указанными категориями лиц расследование может производиться в форме дознания. Данный вывод следует из смысла положения п. 3 ч. 1 ст. 237 УПК РФ, согласно которому прокурор вправе вернуть обвинительный акт органу дознания, если есть необходимость вместе с обвинительным актом составить постановление о применении принудительной меры медицинского характера.

Производство дознания в отношении судей, прокуроров, следователей и иных лиц, обладающих должностными иммунитетами, перечисленных в ст. 447 УПК РФ, п. «в» ч. 1 ст. 151 УПК РФ, а также по уголовным делам о преступлениях, совершенных в отношении этих лиц в связи с их профессиональной деятельностью, находится в компетенции следователей Следственного комитета РФ (п. 7 ч. 3 ст. 151 УПК РФ).

За исключением перечисленных особенностей, порядок дознания аналогичен процедуре предварительного следствия.

16.3. Производство органом дознания неотложных следственных действий по уголовным делам, по которым предварительное следствие обязательно

Закон предусматривает для должного обеспечения назначения уголовного судопроизводства и своевременности принятия процессуальных решений производство органом дознания неотложных следственных действий (ст. 157 УПК РФ). При производстве такого дознания орган дознания возбуждает уголовное дело по правилам ст. 146 УПК РФ, проводит неотложные следственные действия и не позднее 10 суток со дня возбуждения уголовного дела направляет его руководителю следственного органа по правилам ст. 149 УПК РФ.

Производство неотложных следственных действий органом дознания по уголовному делу уже не именуется термином «дознание», хотя именно она является его классическим образом.

Производство неотложных следственных действий является факультативным этапом расследования, так как: во-первых, имеет место не по всем уголовным делам, по которым производство предварительного следствия обязательно; во-вторых, включается в срок предварительного следствия.

Перечень неотложных следственных действий при производстве по делам, по которым предварительное следствие обязательно, не определен. Следовательно, дознаватель вправе произвести любое следственное действие, если оно является неотложным, несвоевременность проведения которого приведет к утере доказательств либо информации, имеющей значение для уголовного дела; усложнению процедуры восстановления нарушенных прав потерпевшего, но до момента сбора достаточных доказательств для предъявления лицу обвинения.

Органам дознания рекомендуется уведомлять руководителя следственного органа об обнаружении подсудного следователю преступления не только в момент направления ему уголовного дела, но и сразу после установления подсудности такового.

После передачи дела руководителю следственного органа орган дознания может производить по нему следственные и розыскные действия только по письменному

поручению следователя, которое оформлено со ссылкой на ст. 38 УПК.

Каких-либо ограничений по поводу перечня оперативно-розыскных мер, которые принимает орган дознания по переданному следователю уголовному делу, законодатель не предусмотрел. Поэтому следователю не рекомендуется предписывать или запрещать органу дознания применение тех или иных оперативно-розыскных мер.

Орган дознания не вправе производить те следственные и иные процессуальные действия, которые относятся к исключительной компетенции следователя либо последующим этапам расследования: вынесение постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого, предъявление обвинения, допрос обвиняемого; возбуждение ходатайства о наложении денежного взыскания; составление обвинительного заключения, ознакомление с окончательными материалами дела; прекращение уголовного дела, приостановление уголовного дела и др.

Несмотря на то, что закон говорит лишь о производстве неотложных следственных действий, это не исключает возможность органом дознания осуществлять иные процессуальные действия, применять меры принуждения, осуществлять действия непроцессуального характера.

Процессуальные действия по собиранию и проверке доказательств, не относящиеся к категории следственных: истребование и принятие представленных предметов и документов, справок, актов ревизий, инвентаризаций и др.

Неотложные меры процессуального принуждения: задержание подозреваемого (ст. 91, 92 УПК РФ), избрание мер пресечения (ст. 100 УПК РФ), наложение ареста на имущество (ст. 115 УПК РФ), получение обязательства о явке (ст. 112 УПК РФ), осуществление привода (ст. 113 УПК РФ).

Действия непроцессуального характера (административные и оперативно-розыскные), например: доставление задержанного, охрана места происшествия, опрос граждан, наблюдение, проверочная закупка, оперативный эксперимент и т.д.

Орган дознания проводит процессуальные действия в пределах своей юридической компетенции, т. е. по установленному законом кругу преступлений (ч. 2 ст. 157 УПК РФ), который определяется правилами подследственности уголовных дел. При этом следует иметь в виду, что в неотложной ситуации на начальном этапе расследования подследственность устанавливается лишь предварительно, с известной долей вероятности. Окончательно подследственность дела определит прокурор после завершения начального этапа расследования.

В ч. 2 ст. 41 УПК РФ установлен запрет на возложение полномочий по проведению дознания на то лицо, которое проводило или проводит по данному уголовному делу оперативно-розыскные мероприятия. Однако он касается лишь тех сотрудников органа дознания (дознавателей), на которых возложены обязанности по производству всего предварительного расследования в порядке, установленном главой 32 УПК (дознания) и не распространяется на сотрудников органов дознания (иных должностных) при проведении неотложных следственных действий по делам, по которым предварительное следствие обязательно.

Деятельность органа дознания по выполнению неотложных следственных действий должна быть завершена не позднее 10 суток с момента возбуждения дела путем передачи его прокурору. Если неотложные следственные действия будут выполнены за меньшее время или прокурор передаст дело следователю (п. 8, 9

ч. 2 ст. 37 УПК РФ), то данная деятельность органа дознания заканчивается и до истечения 10-суточного срока. Этот срок не подлежит продлению.

После направления дела прокурору орган дознания вправе производить по нему следственные и оперативно-розыскные мероприятия только по письменному поручению следователя. На органе дознания продолжает лежать обязанность установить лицо, совершившее преступление, о результатах выполнения которой он уведомляет следователя (ч. 4 ст. 157). При этом оперативные подразделения органов дознания обладают самостоятельностью в выборе конкретных оперативно-розыскных мероприятий, согласно оперативно-розыскному законодательству.

16.4. Дознание в сокращенной форме

Федеральным законом от 4 марта 2013 г. № 23-ФЗ «О внесении изменений в статьи 62 и 303 Уголовного кодекса Российской Федерации и Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации» введена глава 32.1 УПК РФ «Дознание в сокращенной форме».

Дознание в сокращенной форме – это вид дознания, осуществляемого дознавателем по уголовному делу, производство предварительного следствия по которому необязательно, в случае, если причастность конкретного лица к совершению общественно опасного деяния очевидна и им не опровергается.

В 2014 году существенно активизировалась данная форма расследования по сравнению с 2013 годом и составила 32 000 постановлений о производстве сокращенного дознания (что составляет 12,8% от общего количества уголовных дел), в 2015 г. этот показатель составил 13,7%, в 2016 г. – 20,1%. Наиболее часто данная форма расследования применяется по уголовным делам о краже (24,1%), угрозе убийством или причинении тяжкого вреда здоровью (16,2%); умышленном причинении легкого вреда здоровью и побоям (8,4%); подделке, изготовлении или сбыте поддельных документов, государственных наград, штампов, печатей, бланков (6,9%); а также по делам, связанным с незаконным оборотом наркотических средств (13,3%).

Введение данного института имеет много положительного:

- 1) быстрота направления уголовного дела в суд, что способствует реализации принципа разумного срока уголовного судопроизводства (ст. 6.1 УПК РФ);
- 2) неотвратимость наказания, своевременная защита прав и законных интересов потерпевших.

Рассмотрим условия, при наличии которых производится дознание в сокращенной форме:

- 1) согласие подозреваемого о производстве по уголовному делу дознания в сокращенной форме, оформленное ходатайством;
- 2) уголовное дело возбуждено в отношении конкретного лица по признакам одного или нескольких преступлений, указанных в п. 1 ч. 3 ст. 150 УПК РФ;
- 3) подозреваемый признает свою вину, характер и размер причиненного преступлением вреда, а также не оспаривает правовую оценку деяния, приведенную в постановлении о возбуждении уголовного дела;
- 4) отсутствуют следующие обстоятельства:
 - 4.1 подозреваемый является несовершеннолетним;
 - 4.2 имеются основания для производства о применении принудительных мер

- медицинского характера в порядке, установленном главой 51 УПК РФ;
- 4.3 подозреваемый относится к категории лиц, в отношении которых применяется особый порядок уголовного судопроизводства, установленный главой 52 УПК РФ;
- 4.4 лицо подозревается в совершении двух или более преступлений, если хотя бы одно из них не относится к преступлениям, подследственным дознанию;
- 4.5 подозреваемый не владеет языком, на котором ведется уголовное судопроизводство;
- 4.6 потерпевший возражает против производства дознания в сокращенной форме.

Таким образом, условия могут быть классифицированы исходя из содержания на юридически (обстоятельства, которые сами не порождают возникновение, изменение или прекращение правоотношений, но имеют юридическое значение для возникновения правовых последствий) и фактические обстоятельства.

Сроки проведения дознания в сокращенной форме.

Дознание в сокращенной форме в силу ст. 226.6 УПК РФ должно быть окончено в срок, не превышающий 15 суток со дня вынесения постановления о производстве дознания в сокращенной форме.

В этот срок включается время со дня вынесения постановления о производстве дознания в сокращенной форме до дня направления уголовного дела прокурору с обвинительным постановлением, включая время составления (пересоставления при наличии к тому оснований) обвинительного постановления, ознакомления с материалами дела обвиняемого и его защитника, предусмотренное ч.ч. 3, 4 и 8 ст. 226.7 УПК РФ. Указанный срок может быть продлен прокурором до 20 суток (но не может превышать сроки дознания в общем порядке)¹¹⁹, при этом постановление о продлении срока дознания в сокращенной форме должно быть представлено прокурору не позднее чем за 24 часа до истечения срока дознания. В случае прекращения дознания в сокращенной форме и продолжения производства по уголовному делу в общем порядке срок дознания в сокращенной форме засчитывается в общий срок предварительного расследования.

О продлении срока дознания уведомляются подозреваемый с его защитником и потерпевший с его представителем (ч.3 ст. 226.6 УПК РФ).

Если в ходе дознания в сокращенной форме становится известным о наличии оснований, исключающих производство такого дознания, то производство по уголовному делу должно быть продолжено в общем порядке.

Порядок проведения дознания в сокращенной форме.

До начала проведения первого допроса подозреваемого дознаватель разъясняет последнему право заявить ходатайства о проведении дознания в сокращенной форме, о чем делается отметка в протоколе допроса подозреваемого. В течение двух суток с момента разъяснения права на заявления ходатайства, подозреваемый вправе заявить такое ходатайство в письменной форме. Оно должно быть

¹¹⁹ О внесении изменений в приказ Генерального прокурора Российской Федерации от 03 июля 2013 г. № 262 «Об организации прокурорского надзора за исполнением законов при производстве дознания в сокращенной форме»: приказ Генпрокуратуры России от 29 марта 2016 г. № 180 // Законность. № 5. 2016.

подписано подозреваемым и его защитником (ч. 2 ст. 226.4 УПК РФ). Из этого положения следует, что участие защитника при производстве дознания в сокращенной форме обязательно.

Поступившее письменное ходатайство дознаватель обязан разрешить в срок не более 24 часов с момента его подачи. Нарушение данного срока расценивается как грубое нарушение уголовно-процессуального закона.

Рассмотрев указанное ходатайство, дознаватель должен его разрешить путем вынесения постановления о его удовлетворении или отказе в его удовлетворении. Об удовлетворении ходатайства дознаватель уведомляет прокурора в течение 24 часов. Кроме этого дознаватель выносит постановление о проведении дознания в сокращенной форме.

Подозреваемый, его защитник и потерпевший вправе обжаловать это постановление прокурору или в суд.

В случае если дознаватель удовлетворил ходатайство подозреваемого о проведении дознания в сокращенном порядке, он проводит следственные действия в объеме, достаточном для установления события преступления, размера причиненного им ущерба, а также виновности подозреваемого. Таким образом, дознаватель проводит лишь те следственные действия, которые необходимы и достаточны для установления наличия события преступления, характера и размера причиненного ущерба, а также вины подозреваемого в совершении инкриминируемого преступления.

С учетом конкретных обстоятельств уголовного дела дознаватель вправе (ст. 226.5 УПК РФ):

- 1) не проверять доказательства, если они не оспариваются подозреваемым, его защитником и потерпевшим или его представителем.
- 2) не допрашивать лиц, от которых в ходе проверки сообщения о преступлении были получены объяснения, за исключением случаев, если необходимо установить дополнительные, имеющие значение для уголовного дела фактические обстоятельства, сведения о которых не содержатся в материалах проверки сообщения о преступлении, либо необходимо проверить доказательства, достоверность которых оспорена подозреваемым, его защитником, потерпевшим или его представителем;
- 3) не назначать судебную экспертизу по вопросам, на которые имеются ответы в заключении специалиста по результатам исследования, проведенного в ходе проверки сообщения о преступлении. Если заключение специалиста не содержит ответы на все необходимые вопросы, есть необходимость установления по уголовному делу дополнительных, имеющих значение для уголовного дела фактических обстоятельств; выводы специалиста ставятся под сомнения подозреваемым, его защитником, потерпевшим или его представителем, либо имеются основания для обязательного назначения судебной экспертизы, то экспертиза в ходе дознания в сокращенной форме проводится.
- 4) не производить другие следственные и процессуальные действия, направленные на установление фактических обстоятельств, сведения о которых содержатся в материалах проверки сообщения о преступлении, если такие сведения отвечают требованиям, предъявляемым к доказательствам.

Отсюда в ходе дознания в сокращенной форме материалы предварительной проверки, полученные не процессуальным путем, могут быть использованы как допустимые доказательства.

Окончание дознания в сокращенной форме.

Признав, что необходимые следственные действия произведены и объем собранных доказательств достаточен для обоснованного вывода о совершении преступления подозреваемым, дознаватель составляет обвинительное постановление.

В обвинительном постановлении указываются обстоятельства, аналогичные как и в обвинительном акте (ч. 1 ст. 226.7 УПК РФ), а именно:

- 1) дата и место его составления;
- 2) должность, фамилия, инициалы лица, его составившего;
- 3) данные о лице, привлекаемом к уголовной ответственности;
- 4) место и время совершения преступления, его способы, мотивы, цели, последствия и другие обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела;
- 5) формулировка обвинения с указанием пункта, части, статьи УК РФ;
- 6) перечень доказательств, подтверждающих обвинение, и краткое изложение их содержания, а также перечень доказательств, на которые ссылается сторона защиты, краткое изложение их содержания;
- 7) обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание;
- 8) данные о потерпевшем, характере и размере причиненного ему ущерба.

Перечень доказательств стороны обвинения и защиты должен включать не только ссылки на источники доказательств, но и приведение краткого содержания самих доказательств.

Обвинительное постановление должно быть составлено не позднее 10 суток со дня вынесения постановления о производстве дознания в сокращенной форме и подписывается дознавателем и утверждается начальником органа дознания. Если принять процессуальное решение стадии в указанный срок не представилось возможным, тогда дознание осуществляется в общем порядке.

Не позднее 3 суток со дня составления обвинительного постановления обвиняемый и его защитник должны быть ознакомлены с обвинительным постановлением и материалами уголовного дела, о чем в протоколе ознакомления участников уголовного судопроизводства с материалами уголовного дела делается соответствующая отметка. При наличии ходатайства потерпевшего или его представителя указанные лица знакомятся с обвинительным постановлением и материалами уголовного дела в этот же срок, о чем в протоколе ознакомления участников уголовного судопроизводства с материалами уголовного дела также делается отметка. При невозможности соблюдения указанного срока дознание продолжается в общем порядке.

Обвиняемый, его защитник, потерпевший и (или) его представитель до окончания ознакомления с обвинительным постановлением и материалами уголовного дела вправе заявить следующие ходатайства:

- 1) о признании доказательства, указанного в обвинительном постановлении, недопустимым в связи с нарушением закона, допущенным при получении такого доказательства;
- 2) о производстве дополнительных следственных и иных процессуальных

действий, направленных на восполнение пробела в доказательствах по уголовному делу, собранных в объеме, достаточном для обоснованного вывода о событии преступления, характере и размере причиненного им вреда, а также о виновности обвиняемого в совершении преступления;

- 3) о производстве дополнительных следственных и иных процессуальных действий, направленных на проверку доказательств, достоверность которых вызывает сомнение, что может повлиять на законность итогового судебного решения по уголовному делу;
- 4) о пересоставлении обвинительного постановления в случае его несоответствия требованиям закона.

Под допущениями при составлении обвинительного постановления нарушениями требований уголовно-процессуального закона понимаются такие нарушения, которые исключают возможность принятия судом решения по существу дела на основании данного постановления (например, постановление не подписано дознавателем, нет указаний на прошлые судимости обвиняемого, отсутствуют данные о потерпевшем или о месте нахождения обвиняемого и др.).

К обвинительному постановлению прилагается справка, в которой указываются сведения о месте жительства или месте нахождения лиц, подлежащих вызову в судебное заседание, об избранной мере пресечения, о времени содержания под стражей или домашнего ареста, если обвиняемому была избрана одна из этих мер пресечения, вещественных доказательствах, сроке дознания в сокращенной форме, а при наличии у обвиняемого, потерпевшего иждивенцев – о принятых мерах по обеспечению их прав. В справке должны быть указаны соответствующие листы уголовного дела.

Если лицо обвиняется в совершении преступления, за которое предусмотрено наказание в виде штрафа, то в справке к обвинительному постановлению указывается информация, необходимая в соответствии с правилами заполнения расчетных документов на перечисление суммы штрафа, предусмотренная Федеральным законом от 27 июня 2011 г. № 161-ФЗ (с изменениями и дополнениями) «О национальной платежной системе».

После выполнения указанных действий, дознаватель направляет уголовное дело прокурору для утверждения обвинительного постановления.

После проверки уголовного дела прокурор принимает решение:

- 1) об утверждении обвинительного постановления и о направлении уголовного дела в суд;
- 2) о возвращении уголовного дела для пересоставления обвинительного постановления для чего устанавливается срок не более 2 суток;
- 3) о проведении дознания в общем порядке;
- 4) о прекращении уголовного дела.

Уголовное дело направляется для производства расследования в общем порядке в следующих случаях (ст. 226.8 УПК РФ):

- 1) выяснение наличия обстоятельств, препятствующих расследованию в сокращенной форме;
- 2) выявлен факт допущения существенных нарушений норм УПК РФ, повлекших ущемление прав и законных интересов участников уголовного судопроизводства;

- 3) собранных доказательств недостаточно для обоснованного вывода о событии преступления, характере и размере причиненного им ущерба, а также о виновности лица в совершении преступления;
- 4) установление достаточных оснований самооговора обвиняемого.

После утверждения обвинительного постановления его копия вручается обвиняемому, защитнику, потерпевшему или представителю и уголовное дело направляется в суд. Названные лица об этом уведомляются.

При утверждении обвинительного постановления прокурор вправе своим постановлением исключить из него отдельные пункты обвинения либо переквалифицировать обвинение на менее тяжкое.

Постановление прокурора о возвращении уголовного дела дознавателю для пересоставления обвинительного постановления или о направлении уголовного дела дознавателю для производства дознания в общем порядке может быть обжаловано с согласия начальника органа дознания вышестоящему прокурору дознавателем в течение 24 часов с момента поступления к дознавателю уголовного дела. Вышестоящий прокурор в течение 2 суток с момента поступления соответствующих материалов выносит одно из следующих постановлений:

- 1) об отказе в удовлетворении ходатайства дознавателя;
- 2) об отмене постановления нижестоящего прокурора. В этом случае вышестоящий прокурор утверждает обвинительное постановление и направляет уголовное дело в суд.

Такое обжалование решений прокурора приостанавливает их исполнение, а также исполнение указаний прокурора, связанных с данными решениями.

По уголовному делу, дознание по которому производилось в сокращенной форме, судебное производство осуществляется с рядом исключений:

- 1) приговор постановляется на основании исследования и оценки только тех доказательств, которые были указаны в обвинительном постановлении, а также дополнительных данных о личности подсудимого, представленных в порядке, установленном ч. 3 ст. 226.9 УПК РФ;
- 2) по ходатайству стороны защиты судья вправе приобщить к материалам уголовного дела и учесть при определении меры наказания надлежащим образом оформленные документы, содержащие дополнительные данные о личности подсудимого, о наличии у него иждивенцев, а также иных смягчающих наказание;
- 3) при возражении какой-либо стороны о дальнейшем производстве по уголовному делу, дознание по которому производилось в сокращенной форме, с применением особого порядка судебного разбирательства, а также по собственной инициативе при установлении обстоятельств, препятствующих постановлению законного, обоснованного и справедливого приговора, в том числе при установлении факта самооговора, судья возвращает уголовное дело прокурору для передачи его по подследственности и производства дознания в общем порядке.

В соответствии с приказом Генеральной прокуратуры РФ от 22 декабря 2017 г. № 858 «Об утверждении и о введении в действие форм федерального статистического наблюдения «1-Е «Сведения о следственной работе и дознании» и «1-ЕМ «Сведения об основных показателях следственной работы и дознания», а также

«Инструкции по составлению отчетности по формам федерального статистического наблюдения N 1-Е, 1-ЕМ» сведения об уголовных делах, возвращенных судом прокурору по инициативе подсудимого, потерпевшего или его представителя, не учитываются как нарушения законности.

В случае постановления обвинительного приговора по уголовному делу, производство по которому осуществлялось в сокращенной форме дознания, назначенное подсудимому наказание не может превышать одну вторую максимального срока или размера наиболее строго вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. В чем сходство и различие предварительного следствия и дознания как формы расследования?
2. Каковы сроки дознания и порядок их продления?
3. В чем состоят особенности процесса доказывания при производстве дознания в сокращенной форме?
4. Контроль и надзор за дознанием.
5. Начальник органа дознания, начальник подразделения дознания: понятие, процессуальный статус, отличия в принятии процессуальных решений по уголовным делам.
6. Условия производства дознания.
7. Должностные лица, уполномоченные осуществлять дознание.
8. При каких обстоятельствах исключается производство дознания в сокращенной форме?
9. Первоначальные и неотложные следственные действия: понятие, отличие.
10. Особенности стадии возбуждения уголовного дела при производстве дознания.
11. Решение вопросов последственности между следователем и дознавателем.
12. Как реализуются общие условия предварительного расследования в дознании?
13. Порядок и особенности избрания мер пресечения и применения иных мер принуждения при расследовании в форме дознания.
14. В чем различие полномочий прокурора по поступившему уголовному делу с обвинительным заключением, обвинительным актом и обвинительным постановлением?
15. Особенности окончания дознания с обвинительным актом.
16. Особенности окончания дознания с обвинительным постановлением.
17. Сравните по содержанию и правовым последствиям обвинительное заключение, обвинительный акт и обвинительное постановление.

Раздел III.

СУДЕБНОЕ ПРОИЗВОДСТВО

Глава 17.

ПОДСУДНОСТЬ И ПОДГОТОВКА К СУДЕБНОМУ ЗАСЕДАНИЮ

В результате изучения материалов главы обучающийся должен:

Знать: понятие и виды подсудности; сущность и признаки стадии подготовки к судебному заседанию; место и роль стадии подготовки к судебному заседанию в общей системе стадий уголовного судопроизводства; порядок подготовки к судебному заседанию; основания и порядок проведения предварительного слушания; виды и содержание итоговых решений, принимаемых на данной стадии;

Уметь: оперировать юридическими понятиями «подсудность», «подготовка к судебному заседанию», «предварительное слушание»; анализировать правовые нормы, регламентирующие порядок производства на стадии подготовки к судебному заседанию; давать оценку форме и содержанию основных процессуальных документов, составляемых на стадии подготовки к судебному заседанию;

Владеть навыками: работы с законодательством, регламентирующим правила определения подсудности и порядок подготовки к судебному заседанию; принятия процессуальных решений на стадии подготовки к судебному заседанию; составления процессуальных документов, выносимых судьей при подготовке к судебному заседанию; принятия необходимых мер охраны прав участников стадии подготовки к судебному заседанию.

Ключевые термины: понятие подсудности; признаки стадии подготовки к судебному заседанию; роль стадии подготовки к судебному заседанию в общей системе стадий уголовного судопроизводства; проведения предварительного слушания.

17.1. Понятие, значение и признаки подсудности

Реализуя положение Конституции Российской Федерации (ч. 1 ст. 47) о том, что никто не может быть лишен права на рассмотрение его дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом, УПК РФ закрепляет принцип осуществления правосудия только судом (ст. 8) и правила подсудности уголовных дел (ст. 31-36, 451).

При этом под **подсудностью** принято понимать совокупность признаков уголовного дела, в зависимости от которых определяется, какой суд должен рассматривать уголовное дело в качестве суда первой инстанции.

Институт подсудности определяет существование строгих правил распределения уголовных дел между судами различных уровней и различной территориальной компетенции: уголовные дела рассматриваются мировыми судьями и федеральными судами общей юрисдикции (районными судами, верховными судами республик, краевыми и областными судами, судами городов федерального значения

(Москва, Санкт-Петербург, Севастополь), судами автономных областей и округов, военными судами, Верховным Судом Российской Федерации). Эти правила выступают гарантией независимости и беспристрастности суда, обеспечивают подсудному реализацию права на справедливое судебное разбирательство. Именно поэтому нарушения правил подсудности влекут за собой самые серьезные правовые последствия в виде отмены приговора или иного решения суда (в частности, при производстве в суде апелляционной инстанции одним из оснований отмены или изменения судебного решения являются существенные нарушения уголовно-процессуального закона (п. 2 ст. 389.15 УПК РФ), в число которых входит вынесение решения незаконным составом суда (п. 2 ч. 2 ст. 389.17 УПК РФ). Таким образом, правила подсудности призваны гарантировать правильное рассмотрение уголовных дел и постановление правосудного (законного, обоснованного и справедливого – ст. 297 УПК РФ) приговора.

В свою очередь, институт подсудности имеет и организационно-правовое значение: на основе правил подсудности уголовные дела распределяются между судами общей юрисдикции; правила подсудности способствуют правильному формированию судейского корпуса пропорционально количеству рассматриваемых дел; применение правил подсудности исключает необоснованные процессуальные споры и т.д.

Выделяют следующие признаки подсудности:

Предметный (родовой) признак определяет подсудность в зависимости от квалификации совершенного преступления по соответствующей части и статье УК РФ.

По этому признаку мировому судье подсудны почти все дела о преступлениях, максимальное наказание за которые не превышает трех лет лишения свободы, за исключением уголовных дел о преступлениях, указанных в ч. 1 ст. 31 УПК РФ, которые ввиду сложности процесса доказывания отнесены к компетенции районного суда, например, убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление – ст. 108 УК РФ; причинение смерти по неосторожности – ч. 1 ст. 109 УК РФ; развратные действия – ст. 135 УК РФ; злоупотребления при эмиссии ценных бумаг – ст. 185 УК РФ и т.д.

Районному суду подсудно большинство уголовных дел и его подсудность, согласно ч. 2 ст. 31 УПК РФ, определяется методом исключения: ему подсудны дела обо всех преступлениях, кроме дел, подсудных мировым судьям, вышестоящим и военным судам.

Верховному суду республики, краевому или областному суду, суду города федерального значения, суду автономной области и суду автономного округа, то есть суду субъекта Российской Федерации, подсудны дела о наиболее тяжких преступлениях, перечисленных в ч. 3 ст. 31 УПК РФ (например, убийство при отягчающих обстоятельствах – ч. ст. 105 УК РФ; незаконное производство, сбыт или пересылка наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, совершенное в особо крупном размере – ч. 5 ст. 228.1 УК РФ; посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля – ст. 277 УК РФ; посягательство на жизнь лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование – ст. 295 УК РФ; посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа

– ст. 317 УК РФ и др.). Помимо этого суды субъектов Российской Федерации рассматривают уголовные дела, в материалах которых содержатся сведения, составляющие государственную тайну.

Отдельно уголовно-процессуальный закон определяет подсудность Московского окружного военного суда, Северо-Кавказского окружного военного суда и Приволжского окружного военного суда:

- уголовные дела, подсудные судам субъекта Российской Федерации, а также гарнизонным военным судам и окружным (флотским) военным судам;
- уголовные дела о преступлениях, предусмотренных ст. 205 (террористический акт), ст. 205.1 (содействие террористической деятельности), ст. 205.2 (публичные призывы к осуществлению террористической деятельности или публичное оправдание терроризма), ст. 205.3 (прохождение обучения в целях осуществления террористической деятельности), 205.4 (организация террористического сообщества и участие в нем), ст. 205.5 (организация деятельности террористической организации и участие в деятельности такой организации), 206 (захват заложника), ч. 4 ст. 211 (угон судна воздушного или водного транспорта либо железнодорожного подвижного состава, совершенные организованной группой либо повлекшие по неосторожности смерть человека или иные тяжкие последствия), ст. 361 (акт международного терроризма) УК РФ;
- уголовные дела о преступлениях, предусмотренных ст. 277 (посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля), ст. 278 (насильственный захват власти или насильственное удержание власти), ст. 279 (вооруженный мятеж) и ст. 360 (нападение на лиц или учреждения, которые пользуются международной защитой) УК РФ, если их совершение сопряжено с осуществлением террористической деятельности;
- уголовные дела о преступлениях, при назначении наказания за которые подлежит учетуотягчающее обстоятельство, предусмотренное пунктом «р» ч. 1 ст. 63 (совершение преступления в целях пропаганды, оправдания и поддержки терроризма) УК РФ.

Персональный признак определяет подсудность в зависимости от особенностей субъекта преступления:

- 1) уголовные дела в отношении члена Совета Федерации, депутата Государственной Думы, судьи Конституционного Суда Российской Федерации, судьи федерального суда общей юрисдикции, мирового судьи, судьи конституционного (уставного) суда субъекта Российской Федерации по их ходатайствам, заявленным до начала судебного разбирательства, рассматриваются судом субъекта Российской Федерации.
- 2) уголовные дела о преступлениях, совершенных военнослужащими и гражданами, проходящими военные сборы, подсудны военным судам.

Так, гарнизонные военные суды рассматривают уголовные дела обо всех преступлениях, совершенных военнослужащими и гражданами, проходящими военные сборы, за исключением уголовных дел, подсудных вышестоящим военным судам. При этом окружному (флотскому) военному суду подсудны уголовные дела, указанные в ч. 3 ст. 31 УПК РФ (подсудность суда субъекта Российской Федерации), в отношении военнослужащих и граждан, проходящих военные сборы, а также

уголовные дела, переданные в данный суд в соответствии с ч. 4-7 ст. 35 УПК РФ (в случае реальной угрозы личной безопасности участников судебного разбирательства, их близких родственников, родственников или близких лиц по решению Верховного Суда РФ).

Территориальный признак подсудности определяется местом совершения преступления.

По общему правилу уголовное дело подлежит рассмотрению в суде по месту совершения преступления (ч. 1 ст. 32 УПК РФ).

Если преступление было начато в одном месте, а окончено в другом, на которое распространяется юрисдикция иного суда, то такое уголовное дело подсудно суду по месту окончания преступления. Если же преступления совершены в разных местах, то уголовное дело рассматривается судом, юрисдикция которого распространяется на то место, где совершено большинство расследованных по данному уголовному делу преступлений или совершено наиболее тяжкое из них.

Если возникают случаи, когда преступление совершено вне пределов Российской Федерации и предварительное расследование осуществлялось на территории Российской Федерации в рамках исполнения запроса иностранного государства об осуществлении уголовного преследования по основаниям, предусмотренным ст. 12 УК РФ (действие уголовного закона в отношении лиц, совершивших преступление вне пределов Российской Федерации), уголовное дело рассматривается судом, юрисдикция которого распространяется на место жительства или место пребывания потерпевшего в Российской Федерации либо на место жительства или место пребывания обвиняемого в Российской Федерации, если потерпевший проживает вне пределов Российской Федерации (ч. 4 ст. 32 УПК РФ).

Уголовно-процессуальный закон уделяет отдельное внимание такой категории уголовных дел, как дела частного обвинения. Так, согласно ч. 5 ст. 32 УПК РФ уголовное дело частного обвинения или заявление потерпевшего о преступлении, совершенном гражданином Российской Федерации в отношении гражданина Российской Федерации вне ее пределов, подлежит рассмотрению мировым судьей, чья юрисдикция распространяется на территорию, на которой проживает потерпевший или обвиняемый.

При этом указанные правила о территориальной подсудности имеют свои исключения. Так, территориальная подсудность может быть изменена в случае удовлетворения ходатайства стороны об отводе всего состава суда, либо в случае удовлетворения ходатайства стороны или по инициативе председателя суда, в который поступило уголовное дело, если все судьи данного суда ранее принимали участие в производстве по рассматриваемому уголовному делу, что является основанием для их отвода, либо если не все участники уголовного судопроизводства по данному уголовному делу проживают на территории, на которую распространяется юрисдикция данного суда, и все обвиняемые согласны на изменение территориальной подсудности данного уголовного дела.

Еще одним основанием изменения территориальной подсудности является наличие реальной угрозы личной безопасности участников судебного разбирательства, их близких родственников, родственников или близких лиц. Однако его действие распространяется только на уголовные дела о преступлениях террористического характера (ст. 205 – террористический акт, ст. 205.1 – содействие

террористической деятельности и др.) В рассматриваемом случае по ходатайству Генерального прокурора РФ или его заместителя уголовное дело по решению Верховного Суда РФ может быть передано для рассмотрения в окружной (флотский) военный суд по месту совершения преступления.

Альтернативный признак (по связи дел) определяет, какой суд будет рассматривать уголовное дело, подсудное разным судам.

В частности, возможны случаи, когда в рамках одного уголовного дела обвиняется одно лицо или группа лиц в совершении нескольких преступлений, уголовные дела о которых подсудны судам разных уровней, а выделить уголовное дело в отдельное производство невозможно, так как это может негативно отразиться на всесторонности и объективности их разрешения. В этих обстоятельствах уголовное дело обо всех преступлениях рассматривается вышестоящим судом (ч. 1 ст. 33 УПК РФ).

Так же, если дела о преступлениях, совершенных группой лиц, группой лиц по предварительному сговору, организованной группой или преступным сообществом, подсудны военному суду в отношении хотя бы одного из соучастников, а выделение уголовного дела в отношении остальных лиц невозможно, указанные дела в отношении всех лиц рассматриваются соответствующим военным судом (ч. 7.1 ст. 31 УПК РФ).

Споры о подсудности не допускаются. Любое уголовное дело, переданное из одного суда в другой, в порядке, установленном ст. 34 и 35 УПК РФ, подлежит безусловному принятию к производству тем судом, которому оно передано.

17.2. Стадия подготовки к судебному заседанию: понятие, задачи, вопросы, подлежащие разрешению

Стадия подготовки к судебному заседанию начинается производство в суде первой инстанции. Основная задача судьи на данной стадии состоит в том, чтобы, не предвешая вопрос о виновности (в соответствии с ч. 2 ст. 8 УПК РФ никто не может быть признан виновным в совершении преступления и подвергнут уголовному наказанию иначе как по приговору суда и в порядке, установленном уголовно-процессуальным законом), выяснить наличие оснований для рассмотрения уголовного дела в судебном заседании. Стадия подготовки к судебному заседанию является самостоятельной стадией уголовного процесса, состоящей в проверке судьей материалов уголовного дела, поступившего в суд, и разрешении вопросов, связанных с подготовкой дела к рассмотрению и разрешению его по существу (ч. 2 ст. 231 УПК РФ).

После окончания предварительного расследования и утверждения прокурором обвинительного заключения, обвинительного акта или обвинительного постановления уголовное дело направляется в суд. Однако, прежде чем суд первой инстанции приступит к его рассмотрению, дело обязательно должно быть проверено судьей с целью выяснения вопроса о достаточности материалов для его рассмотрения и об отсутствии нарушений закона в ходе предварительного расследования. В случае назначения судебного заседания должны быть решены вопросы, связанные с подготовкой к нему, и выполнены необходимые подготовительные действия.

Таким образом, на стадии подготовки к судебному заседанию решаются две группы вопросов: первая группа связана с проверкой материалов проведенного

расследования; вторая группа – с подготовкой к рассмотрению дела в судебном заседании.

Исходя из этого, по отношению к предшествующим стадиям уголовного процесса стадия подготовки к судебному разбирательству носит проверочный характер. В результате такой проверки принимается решение о дальнейшем направлении уголовного дела. По отношению к судебному разбирательству эта стадия носит подготовительный характер, поскольку на ней принимаются решения о составе суда, о месте и времени, об участниках судебного заседания и т.д. и выполняются действия, направленные на подготовку предстоящего судебного заседания, создание условий беспрепятственного рассмотрения уголовного дела судом первой инстанции.

Отдельно возможно выделить и такие особенности стадии подготовки к судебному заседанию, которые обуславливают ее особое значение и место в системе всего уголовного судопроизводства:

- только решение судьи о назначении судебного заседания является правовым основанием для судебного разбирательства уголовного дела (отсутствие процессуального документа о предании обвиняемого суду признается существенным нарушением уголовно-процессуального закона, которое влечет за собой отмену приговора);
- именно с момента вынесения постановления о назначении судебного заседания обвиняемый становится подсудимым, приобретая тем самым дополнительные процессуальные гарантии защиты своих прав и законных интересов;
- правильное и полное разрешение подлежащих рассмотрению вопросов при назначении судебного заседания является гарантией соблюдения прав, свобод и законных интересов лиц, вовлекаемых в сферу производства по уголовным делам, так как в настоящей стадии выявляются и устраняются допущенные в досудебном производстве нарушения и ошибки, решаются важные вопросы, касающиеся дальнейшего движения уголовного дела, предотвращается необоснованное привлечение лица к уголовной ответственности;
- принятие законного и обоснованного решения в стадии подготовки к судебному заседанию служит также важной гарантией интересов правосудия, поскольку назначение к судебному разбирательству некачественно расследованного уголовного дела не позволит суду полно и всесторонне исследовать материалы дела, вынести законный, обоснованный и справедливый приговор, тем самым затруднит достижение задач уголовного судопроизводства в целом;
- и наконец, на стадии подготовки к судебному заседанию окончательно определяются пределы судебного разбирательства. Оно будет осуществляться только в отношении тех обвиняемых и лишь по тому обвинению, которые указаны в постановлении о назначении судебного заседания. Выйти за эти пределы суд не может. Точное определение пределов судебного разбирательства является гарантией обеспечения права обвиняемого на защиту.

Итак, судья, изучая поступившее уголовное дело, оценивая итоги предварительного расследования, собранные доказательства и выводы по уголовному делу с точки зрения наличия или отсутствия фактических и юридических оснований

для его судебного рассмотрения, должен выяснить в отношении каждого из обвиняемых следующее вопросы, указанные в ст. 228 УПК РФ:

1) *подсудно ли уголовное дело данному суду;*

2) *вручены ли копии обвинительного заключения или обвинительного акта.*

Уголовно-процессуальный закон предусматривает обязанность прокурора по вручению обвиняемому и другим заинтересованным участникам (защитнику и потерпевшему при наличии соответствующих ходатайств) копий обвинительного заключения, обвинительного акта, обвинительного постановления (ч. 2 ст. 222, ч. 3 ст. 226, ч. 3 ст. 226.8 УПК РФ). Если обвиняемый отказался от их получения либо иным способом уклонился от их получения, прокурор вправе направить уголовное дело в суд с обязательным указанием причин, по которым копия указанных документов не была вручена. В каждом конкретном случае судья должен выяснить причины не вручения обвиняемому копии обвинительного заключения, обвинительного акта, обвинительного постановления, проверить оформлен ли отказ в его получении в письменном виде, подтвержден ли документально факт неявки по вызову и т.д.;

3) *подлежит ли избранию, отмене или изменению мера пресечения, а также подлежит ли продлению срок домашнего ареста, срок содержания под стражей или срок запрета определенных действий.* При выяснении этого вопроса судье необходимо оценить обоснованность и целесообразность дальнейшего применения в отношении обвиняемого меры пресечения, избранной в ходе предварительного расследования, а также установить, изменились ли обстоятельства, учитываемые при избрании меры пресечения. Вопрос об избрании меры пресечения в виде запрета определенных действий, залога, домашнего ареста или заключения под стражу либо о продлении срока названных мер пресечения рассматривается в судебном заседании судей по ходатайству прокурора или по собственной инициативе с участием обвиняемого, его защитника, законного представителя несовершеннолетнего обвиняемого и прокурора в порядке, установленном ст. 105.1 и ст. 108 УПК РФ, либо на предварительном слушании, проводимом при наличии оснований, предусмотренных ч. 2 ст. 229 УПК РФ;

4) *подлежат ли удовлетворению заявленные ходатайства и поданные жалобы.* Судья изучает все ходатайства и жалобы, как поступившие непосредственно в суд, так и те, которые были поданы на стадии предварительного расследования, но остались без разрешения. Судья должен выяснить этот вопрос в отношении каждого из обвиняемых. При этом следует иметь в виду, что речь в рассматриваемом случае идет лишь о тех ходатайствах, поступление которых не является основанием проведения предварительного слушания, то есть могут быть удовлетворены лишь обоснованные ходатайства, которые не требуют проверки (например, о допуске к участию в деле защитника, о вызове в суд дополнительных свидетелей, об истребовании документов и т.д.). Решение судьи по каждому заявленному ходатайству или жалобе отражается в постановлении о назначении судебного заседания или в постановлении, принятом по итогам предварительного слушания (ч. 3 ст. 236 УПК РФ);

5) *приняты ли меры по обеспечению исполнения наказания в виде штрафа.* Если следователь в ходе предварительного расследования не предпринял таких мер, судья на стадии подготовки к судебному заседанию вправе по ходатайству прокурора вынести постановление о принятии мер по обеспечению исполнения

наказания в виде штрафа и поручить его исполнение судебному приставу-исполнителю (ч. 1 ст. 230 УПК РФ);

6) *приняты ли меры по обеспечению возмещения вреда, причиненного преступлением, или возможной конфискации имущества, а также подлежит ли продлению срок ареста, наложенного на имущество.* Так же, как и в рассмотренном выше случае, если следователь в ходе предварительного расследования не принял указанных мер, то согласно ч. 2 ст. 230 УПК РФ судья вправе по ходатайству потерпевшего, гражданского истца или их представителей либо прокурора вынести постановление о принятии мер по обеспечению возмещения вреда, причиненного преступлением, или возможной конфискации имущества. Если обеспечительные меры приняты, то судье в стадии подготовки судебного заседания важно удостовериться, что этих мер достаточно для исполнения приговора в части гражданского иска или возможной конфискации имущества, а также в том, что срок ареста, наложенного на имущество, не требует продления;

7) *имеются ли основания проведения предварительного слушания.*

17.3. Предварительное слушание: основания, порядок проведения и итоговые решения

Предварительное слушание является необязательным, факультативным элементом стадии назначения судебного заседания. Оно проводится по ходатайству стороны или по собственной инициативе суда при необходимости разрешения ряда вопросов, требующих ознакомления с материалами уголовного дела и с мнением сторон, для устранения обстоятельств, препятствующих рассмотрению уголовного дела судом первой инстанции.

Судья единолично в закрытом судебном заседании с участием сторон обвинения и защиты проводит предварительное слушание при наличии оснований, предусмотренных ч. 2 ст. 229 УПК РФ:

1) *при наличии ходатайства стороны об исключении доказательства.* Согласно ст. 235 УПК РФ, стороны вправе заявить ходатайство об исключении любого доказательства из перечня доказательств, предъявляемых в судебном разбирательстве. Оно должно содержать указание на доказательство, об исключении которого ходатайствует сторона, а также основания для исключения доказательства, предусмотренные ст. 75 УПК РФ, и конкретные обстоятельства, обосновывающие ходатайство. Его копия передается другой стороне в день представления ходатайства в суд.

Если стороной было заявлено ходатайство об исключении доказательства, то судья должен выяснить у другой стороны, нет ли у нее возражений. При отсутствии возражений судья удовлетворяет ходатайство. Приняв решение об исключении доказательства, суд не может использовать утратившее юридическую силу доказательство для обоснования приговора или иного судебного решения, а также исследовать и использовать его в ходе судебного разбирательства.

Для проверки ходатайства судья вправе допросить свидетеля и приобщить к уголовному делу документ, указанный в ходатайстве, если до этого он не был приобщен к материалам уголовного дела. Также судья вправе огласить документы, как имеющиеся в материалах уголовного дела, так и дополнительно представленные сторонами, если одна из сторон возражает против исключения доказательства.

При этом следует иметь в виду, что в случаях, когда ходатайство об исключении доказательства было заявлено стороной защиты на том основании, что оно было получено с нарушением требований уголовно-процессуального закона, бремя опровержения доводов, представленных стороной защиты, лежит на прокуроре. В иных случаях бремя доказывания лежит на той стороне, которая заявила ходатайство.

Решение об исключении доказательства, принятое в ходе предварительного слушания, окончательным не является. В соответствии с ч. 7 ст. 235 УПК РФ при рассмотрении уголовного дела по существу суд по ходатайству стороны вправе повторно рассмотреть вопрос о признании исключенного доказательства допустимым.

Отдельно отметим, что ходатайство стороны защиты об истребовании дополнительных доказательств или предметов подлежит удовлетворению, если данные доказательства и предметы имеют значение для уголовного дела;

2) *при наличии основания для возвращения уголовного дела прокурору.*

В соответствии со ст. 237 УПК РФ судья по ходатайству стороны или по собственной инициативе может возвратить уголовное дело прокурору для устранения препятствий его рассмотрения судом в следующих случаях, если:

- обвинительное заключение, обвинительный акт или обвинительное постановление составлены с нарушением требований УПК РФ, что исключает возможность постановления судом приговора или вынесения иного решения;
- копия обвинительного заключения, обвинительного акта или обвинительного постановления не была вручена обвиняемому, за исключением случаев, если суд признает законным и обоснованным решение прокурора о направлении уголовного дела в суд, когда лицо уклонилось от получения копии указанного документа;
- есть необходимость составления обвинительного заключения или обвинительного акта по уголовному делу, направленному в суд с постановлением о применении принудительной меры медицинского характера;
- имеются основания для соединения уголовных дел;
- при ознакомлении обвиняемого с материалами уголовного дела ему не были разъяснены предусмотренные ч. 5 ст. 217 УПК РФ права о рассмотрении в установленных законом случаях уголовного дела: а) судом с участием присяжных заседателей; б) коллегией из трех судей федерального суда общей юрисдикции; в) с применением особого порядка судебного разбирательства; г) с проведением предварительного слушания;
- фактические обстоятельства, изложенные в обвинительном заключении, обвинительном акте, обвинительном постановлении, постановлении о направлении уголовного дела в суд для применения принудительной меры медицинского характера, свидетельствуют о наличии оснований для квалификации действий обвиняемого, лица, в отношении которого ведется производство о применении принудительной меры медицинского характера, как более тяжкого преступления, общественно опасного деяния либо в ходе предварительного слушания или судебного разбирательства установлены фактические обстоятельства, указывающие на наличие оснований для квалификации действий указанных лиц как более тяжкого преступления, общественно опасного деяния. В данном случае суд обязан указать

обстоятельства, являющиеся основанием для квалификации действий обвиняемого, лица, в отношении которого ведется производство о применении принудительной меры медицинского характера, как более тяжкого преступления, общественно опасного деяния. При этом суд не вправе указывать статью Особенной части УК РФ, по которой деяние подлежит новой квалификации, а также делать выводы об оценке доказательств, о виновности обвиняемого, о совершении общественно опасного деяния лицом, в отношении которого ведется производство о применении принудительной меры медицинского характера.

Также в качестве оснований для возвращения уголовного дела прокурору можно назвать следующие:

- по ходатайству стороны или по собственной инициативе судья возвращает уголовное дело прокурору для передачи его по подследственности и производства дознания в общем порядке при наличии обстоятельств, исключающих производство дознания в сокращенной форме (ст. 226.2 УПК РФ), а также в случае возражений стороны против дальнейшего производства по уголовному делу, дознание по которому производилось в сокращенной форме (ч. 4 ст. 226.9 УПК РФ);
- судья по ходатайству стороны возвращает уголовное дело прокурору для устранения препятствий к его рассмотрению судом в случаях, если: а) после направления уголовного дела в суд наступили новые общественно опасные последствия инкриминируемого обвиняемому деяния, являющиеся основанием для предъявления ему обвинения в совершении более тяжкого преступления; б) ранее вынесенные по уголовному делу приговор, определение или постановление суда отменены в порядке, предусмотренном главой 49 УПК РФ, а послужившие основанием для их отмены новые или вновь открывшиеся обстоятельства являются, в свою очередь, основанием для предъявления обвиняемому обвинения в совершении более тяжкого преступления.

При возвращении уголовного дела прокурору судья решает вопрос о мере пресечения в отношении обвиняемого. При необходимости судья продлевает срок содержания обвиняемого под стражей для производства следственных и иных процессуальных действий с учетом сроков, установленных ст. 109 УПК РФ;

3) при наличии основания для приостановления или прекращения уголовного дела.

Согласно ст. 238 УПК РФ судья выносит постановление о приостановлении производства по уголовному делу в следующих случаях:

- при тяжелом заболевании обвиняемого, если оно подтверждается медицинским заключением;
- при направлении судом запроса в Конституционный Суд РФ или принятии Конституционным Судом РФ к рассмотрению жалобы о соответствии закона, примененного или подлежащего применению в данном уголовном деле, Конституции РФ;
- когда обвиняемый скрылся и место его пребывания не установлено. При этом судья приостанавливает производство по уголовному делу и, если совершил побег обвиняемый, содержащийся под стражей, возвращает уголовное дело прокурору и поручает ему обеспечить розыск обвиняемого или, если скрылся

- обвиняемый, не содержащийся под стражей, избирает ему меру пресечения в виде заключения под стражу и поручает прокурору обеспечить его розыск;
- когда место нахождения обвиняемого известно, однако реальная возможность его участия в судебном разбирательстве отсутствует.

В последних двух случаях производство по делу продолжается при наличии ходатайства одной из сторон о проведении судебного разбирательства в порядке, предусмотренном ч. 5 ст. 247 УПК РФ.

Прекращение уголовного дела или уголовного преследования в результате предварительного слушания происходит при наличии соответствующих оснований (п. 3-6 ч. 1, ч. 2 ст. 24, п. 3-6 ч. 1 ст. 27 УПК РФ), а также при отказе прокурора от обвинения в порядке, установленном ч. 7 ст. 246 УПК РФ. Также по ходатайству одной из сторон судья вправе прекратить уголовное дело при наличии одного из оснований, предусмотренных ст. 25 и 28 УПК РФ (в связи с примирением сторон, а также в связи с деятельным раскаянием). Решение судьи о прекращении уголовного дела или уголовного преследования оформляется постановлением, в котором должны быть указаны основания его прекращения; должны быть решены вопросы: об отмене меры пресечения, наложения ареста на имущество, корреспонденцию, временного отстранения от должности, контроля и записи переговоров, о вещественных доказательствах;

4) *при наличии ходатайства стороны о проведении судебного разбирательства в отсутствие подсудимого.* Согласно ч. 5 ст. 247 УПК РФ, в исключительных случаях судебное разбирательство по уголовным делам о тяжких и особо тяжких преступлениях может проводиться в отсутствие подсудимого, который находится за пределами территории Российской Федерации и (или) уклоняется от явки в суд, если это лицо не было привлечено к ответственности на территории иностранного государства по данному уголовному делу;

5) *для решения вопроса о рассмотрении уголовного дела судом с участием присяжных заседателей.*

Согласно ч. 2 ст. 325 УПК РФ уголовное дело, в котором участвуют несколько подсудимых, рассматривается судом с участием присяжных заседателей в отношении всех подсудимых, если хотя бы один из них заявляет ходатайство о рассмотрении уголовного дела судом в данном составе при отсутствии возражений со стороны остальных подсудимых. Если один или несколько подсудимых отказываются от суда с участием присяжных заседателей, суд решает вопрос о выделении уголовного дела в отношении этих подсудимых в отдельное производство. При этом судом должно быть установлено, что выделение уголовного дела в отдельное производство не будет препятствовать всесторонности и объективности разрешения уголовного дела, выделенного в отдельное производство, и уголовного дела, рассматриваемого с участием присяжных заседателей. При невозможности выделения уголовного дела в отдельное производство уголовное дело в целом рассматривается судом с участием присяжных заседателей;

6) *при наличии не вступившего в законную силу приговора, предусматривающего условное осуждение лица, в отношении которого в суд поступило уголовное дело, за ранее совершенное им преступление.*

При наличии в уголовном деле сведений о вынесении в отношении обвиняемого приговора, которым обвиняемому назначено условное наказание, и отсутствии

сведений о вступлении его в законную силу судья по результатам предварительного слушания принимает решение об отложении судебного заседания в связи с наличием не вступившего в законную силу приговора, предусматривающего условное осуждение лица, в отношении которого в суд поступило уголовное дело, за ранее совершенное им преступление (п. 6 ч. 1 ст. 236 УПК РФ);

7) *при наличии основания для выделения уголовного дела.* Согласно ст. 239.1 УПК РФ по поступившему уголовному делу суд при наличии установленных ст. 154 УПК РФ оснований вправе принять решение о выделении уголовного дела в отдельное производство и направлении его по подсудности, если раздельное рассмотрение судами уголовных дел не отразится на всесторонности и объективности их разрешения;

8) *при наличии ходатайства стороны о соединении уголовных дел.* Согласно ст. 239.2 УПК РФ суд вправе по ходатайству стороны при наличии установленных ст. 153 УПК РФ оснований, возникших после поступления уголовного дела в суд, принять решение о соединении уголовных дел в одно производство.

В целом, ходатайство о проведении предварительного слушания может быть заявлено стороной после ознакомления с материалами уголовного дела или после направления уголовного дела в суд в течение трех суток со дня получения обвиняемым копии обвинительного заключения или обвинительного акта.

Особое внимание законодатель уделяет порядку вызова сторон. Уведомление о вызове сторон в судебное заседание направляется не позднее, чем за трое суток до дня проведения предварительного слушания. В этом уведомлении должны быть указаны точная дата, время и место судебного заседания. В отсутствие обвиняемого предварительное слушание может быть произведено лишь по его ходатайству либо при наличии оснований для проведения судебного разбирательства в порядке, предусмотренном ч. 5 ст. 247 УПК РФ (подсудимый находится за пределами Российской Федерации или уклоняется от явки в суд), по ходатайству одной из сторон. неявка других своевременно извещенных участников производства по уголовному делу не препятствует проведению предварительного слушания.

В ходе предварительного слушания ведется протокол.

Уголовно-процессуальный закон предписывает судье по результатам предварительного слушания принять одно из решений, перечисленных в ч. 1 ст. 236 УПК РФ:

- о направлении уголовного дела по подсудности, если в результате изменения прокурором обвинения подсудность уголовного дела изменяется;
- о возвращении уголовного дела прокурору;
- о приостановлении производства по уголовному делу;
- о прекращении уголовного дела;
- о прекращении уголовного дела или уголовного преследования в соответствии со ст. 25.1 УПК РФ и назначении обвиняемому меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа;
- о назначении судебного заседания;
- об отложении судебного заседания в связи с наличием не вступившего в законную силу приговора, предусматривающего условное осуждение лица, в отношении которого в суд поступило уголовное дело, за ранее совершенное им преступление;

- о выделении или невозможности выделения уголовного дела в отдельное производство и назначении судебного заседания;
- о соединении или невозможности соединения уголовных дел в одно производство и назначении судебного заседания.

Решение судьи оформляется постановлением, в котором указываются: 1) дата и место вынесения постановления; 2) наименование суда, фамилия и инициалы судьи, вынесшего постановление; 3) основания принятого решения (ч. 2 ст. 227 УПК РФ). Кроме того, в постановлении должны быть отражены результаты рассмотрения заявленных ходатайств и поданных жалоб. В частности, если судья удовлетворяет ходатайство об исключении доказательства и при этом назначает судебное заседание, то в постановлении указывается, какое доказательство исключается и какие материалы уголовного дела, обосновывающие исключение данного доказательства, не могут исследоваться и оглашаться в судебном заседании и использоваться в процессе доказывания.

Судебное решение, принятое по результатам предварительного слушания может быть обжаловано в апелляционном и кассационном порядке, за исключением решения о назначении судебного заседания в части разрешения вопросов о месте, дате и времени судебного заседания, о назначении защитника, о вызове в судебное заседание лиц по спискам, представленным сторонами, а также о рассмотрении уголовного дела в закрытом судебном заседании.

При отсутствии оснований для проведения предварительного слушания, а также передачи дела по подсудности судья выносит постановление о назначении судебного заседания.

17.4. Основания и процессуальный порядок назначения судебного заседания

В теории уголовно-процессуального права выделяют две группы оснований для принятия судьей решения о назначении судебного заседания: *юридические* и *фактические*. *Юридические основания* – это, прежде всего, соблюдение требований уголовно-процессуального закона в досудебном производстве; отсутствие обстоятельств, влекущих направление уголовного дела по подсудности, возвращение дела прокурору, приостановление производства по уголовному делу или прекращение уголовного дела. Исходя из этого, по результатам выяснения всех вопросов по поступившему в суд уголовному делу, судья принимает одно из решений, установленных в ст. 227 УПК РФ:

- 1) о направлении уголовного дела по подсудности;
- 2) о назначении предварительного слушания;
- 3) о назначении судебного заседания.

Решение должно быть принято в срок не позднее 30 суток со дня поступления уголовного дела в суд. Этот срок начинает исчисляться с даты регистрации уголовного дела в учетной входящей документации суда. Уголовно-процессуальный закон (ч. 3 ст. 227 УПК РФ) предусматривает сокращенный 14-суточный срок принятия решения в тех случаях, когда в суд поступает уголовное дело в отношении обвиняемого, содержащегося под стражей.

Отдельно укажем, что по просьбе стороны суд вправе предоставить ей возможность для дополнительного ознакомления с материалами уголовного дела,

но с учетом указанных выше сроков.

Кроме того, если вместе с уголовным делом в суд поступает постановление о сохранении в тайне данных о личности участника уголовного судопроизводства, судья обязан принять меры, исключающие возможность ознакомления с данным постановлением иных участников уголовного судопроизводства (ч. 3.1 ст. 227 УПК РФ).

Фактические основания – это наличие достоверных, допустимых, относимых к уголовному делу доказательств, достаточных для его рассмотрения и разрешения по существу.

Изложенный выше материал позволяет заключить, что уголовно-процессуальный закон предусматривает два вида процессуальной деятельности судьи при назначении судебного заседания. Первый – это упрощенный порядок, сводящийся к единоличным полномочиям и действиям судьи, когда он, без назначения предварительного слушания, то есть без участия сторон и без проведения судебного заседания, принимает решение либо о направлении уголовного дела по подсудности, либо о назначении судебного заседания; второй – это усложненный порядок, когда судья, установив, что необходимо с участием заинтересованных лиц решить важные для дальнейшего рассмотрения уголовного дела вопросы (об исключении доказательств, о возвращении дела прокурору, о прекращении уголовного дела и др.), принимает решение о назначении предварительного слушания, проводит его и только с учетом мнения сторон и результатов обсуждения указанных вопросов принимает одно из решений, предусмотренных ч. 1 ст. 236 УПК РФ.

В соответствии с ч. 2 ст. 231 УПК РФ в постановлении о назначении судебного заседания, помимо отражения вопросов, закрепленных ч. 2 ст. 227 УПК РФ, разрешается ряд вопросов, необходимых для эффективного рассмотрения и разрешения уголовного дела по существу в суде первой инстанции. К ним относятся следующие:

- о месте, дате и времени судебного заседания;
- о рассмотрении уголовного дела судьей единолично или судом коллегиально (коллегия из трех судей федерального суда общей юрисдикции; судья и коллегия присяжных заседателей);
- о назначении защитника в случаях, предусмотренных п. 2-7 ч. 1 ст. 51 УПК РФ, когда участие защитника в уголовном судопроизводстве является обязательным;
- о вызове в судебное заседание лиц по спискам, представленным сторонами (решая этот вопрос, судья вправе после изучения материалов дела при наличии к тому оснований по собственной инициативе вызвать в судебное заседание других лиц, необходимых для рассмотрения уголовного дела, например, эксперта, давшего заключение в ходе предварительного расследования, для допроса);
- о рассмотрении уголовного дела в закрытом судебном заседании в случаях, когда: а) разбирательство уголовного дела в суде может привести к разглашению государственной или иной охраняемой федеральным законом тайны; б) рассматриваются уголовные дела о преступлениях, совершенных лицами, не достигшими возраста шестнадцати лет; в) рассмотрение уголовных дел о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы

личности и других преступлениях может привести к разглашению сведений об интимных сторонах жизни участников уголовного судопроизводства либо сведений, унижающих их честь и достоинство; г) этого требуют интересы обеспечения безопасности участников судебного разбирательства, их близких родственников, родственников или близких лиц (ч. 2 ст. 241 УПК РФ);

- о мере пресечения (за исключением случаев избрания меры пресечения в виде домашнего ареста или заключения под стражу).

В постановлении также должны содержаться решения о назначении судебного заседания с указанием фамилии, имени и отчества каждого обвиняемого и квалификации вменяемого ему в вину преступления, а также о мере пресечения.

Отдельно отметим, что после назначения судебного заседания подсудимый уже не вправе заявлять ходатайства о рассмотрении уголовного дела с участием присяжных заседателей, о проведении предварительного слушания и о рассмотрении уголовного дела коллегией из трех судей.

Стороны извещаются о месте, дате и времени судебного заседания не менее чем за пять суток до его начала. При этом, по устоявшемуся правилу, копия постановления о назначении судебного заседания в обязательном порядке направляется обвиняемому, потерпевшему и прокурору. Все это позволяет им своевременно подготовиться к отстаиванию своих позиций при дальнейшем производстве по уголовному делу.

Со дня вынесения судьей постановления о назначении судебного заседания рассмотрение уголовного дела в судебном заседании должно быть начато не позднее 14 суток; по уголовным делам, рассматриваемым судом с участием присяжных заседателей – не позднее 30 суток (с учетом того факта, что рассмотрение уголовного дела в судебном заседании не может быть начато ранее 7 суток со дня вручения обвиняемому копии обвинительного заключения или обвинительного акта).

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Что понимается под термином «подсудность»? Какие виды подсудности определены в УПК РФ?
2. Что такое стадия подготовки к судебному заседанию?
3. Какими признаками обладает стадия подготовки к судебному заседанию?
4. В чем состоит значение стадии подготовки к судебному заседанию?
5. Какие вопросы выясняет судья при ознакомлении с поступившим уголовным делом?
6. Какие решения принимает судья по результатам изучения поступившего уголовного дела?
7. Что понимается под предварительным слушанием? Каковы основания его назначения?
8. В каком порядке происходит предварительное слушание?
9. Как оформляется решение судьи о назначении судебного заседания? Структура и содержание процессуального документа.

Глава 18.

СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО

В результате изучения данной главы обучающийся должен:

Знать: понятие и сущность и значение судебного разбирательства; общие условия судебного разбирательства; структуру и порядок судебного разбирательства; постановление и провозглашение приговора.

Уметь: различать рассмотрение дела по существу, отложение и приостановление производства; различать структуру норм уголовно-процессуального права.

Владеть знаниями: об уголовно-процессуальном праве; о соотношении уголовно-процессуального права с другими отраслями права и учебными дисциплинами.

Ключевые термины: судебное разбирательство; общие условия судебного разбирательства; непосредственность и устность; гласность; неизменность состава суда; регламент судебного разбирательства.

18.1. Понятие, сущность и значение судебного разбирательства

Судебное разбирательство представляет собой регламентированную уголовно-процессуальным законом деятельность суда первой инстанции при участии других участников уголовного судопроизводства по установлению наличия или отсутствия фактических и юридических оснований для определения виновности подсудимого в совершении преступления и применения к нему мер уголовного наказания. Основной целью стадии судебного разбирательства является разрешение уголовного дела по существу (ч. 2 ст. 15 УПК РФ).

После вынесения судьей постановления о назначении судебного заседания (п. 5 ч. 1 ст. 236 УПК РФ) наступает следующая стадия уголовного судопроизводства – стадия судебного разбирательства.

Судебное разбирательство является четвертой и основной стадией уголовного судопроизводства. В ходе судебного разбирательства осуществляется рассмотрение и разрешение уголовного дела по существу, чем обеспечивается решение вопроса об уголовной ответственности подсудимого. В соответствии со ст. 49 Конституции РФ «каждый обвиняемый считается невиновным в совершении преступления, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном федеральным законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда»¹²⁰.

Термин «судебное разбирательство» означает, что соответствующая деятельность осуществляется именно в виде правосудия. При этом важно иметь в виду, что понятия «судебное производство» и «судопроизводство», несмотря на большое внешнее сходство, на самом деле не тождественны. Исторически уголовным судопроизводством именовалась вся без исключения уголовно-процессуальная деятельность, независимо от того, на каких стадиях она протекала. Именно в данном смысле в п. 56 ст. 5 УПК под уголовным судопроизводством следует понимать как досудебное, так и судебное производство по уголовному делу. Судебное же производство (или судебное разбирательство) – это понятие, которое характеризует

¹²⁰ Конституция Российской Федерации. М.: Проспект, 2008. С. 10.

производство именно на судебных стадиях. В п. 51 ст. 5 УПК РФ законодатель под судебным разбирательством установил судебное заседание судов первой, второй, кассационной и надзорной инстанций. Вместе с тем в теории уголовного процесса под судебным разбирательством понимается судебное заседание в суде первой инстанции.

Сущность судебного разбирательства состоит в том, что в рамках специальной процедуры осуществляется: защита прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений; защита личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения, ограничения ее прав и свобод; назначение виновным справедливого наказания; освобождение их от наказания, реабилитация каждого, кто необоснованно подвергся уголовному преследованию (ст. 6 УПК РФ). Данная процедура выражается в том, что суд первой инстанции с участием сторон рассматривает в судебном заседании уголовное дело, устанавливает наличие фактических и юридических оснований для признания подсудимого виновным и назначает виновному в совершении преступления предусмотренное законом уголовное наказание либо оправдывает невиновного, осуществляя тем самым правосудие. Именно в данной стадии реализуются положения ст. 118 Конституции Российской Федерации и ст. 8 УПК РФ о том, что правосудие по уголовным делам в Российской Федерации осуществляется только судом.

Значение стадии судебного разбирательства заключается в том, что, во-первых, в ней осуществляется разрешение правоотношения, возникающего в результате совершения лицом преступления; во-вторых, в этой стадии обеспечивается надлежащая охрана и реализация конституционных и иных прав всех участников уголовного процесса, входящих в содержание их процессуального статуса, а также интересов общества и государства; в-третьих, данная стадия имеет и важное воспитательное значение, заключающееся в том, что именно в ней формируется судебная политика государства посредством вынесения правосудного, т.е. законного, обоснованного и справедливого приговора.

18.2. Общие условия судебного разбирательства

В ходе судебного разбирательства в суде первой инстанции особое место занимают вопросы реализации положений, которые обеспечивают надлежащий порядок исследования доказательств, права и законные интересы лиц, вовлеченных в уголовное судопроизводство. Среди всех этих норм особое место занимают предписания, которые устанавливают наиболее существенные черты судебного разбирательства в суде первой инстанции как центральной стадии уголовного процесса. Такие положения принято именовать общими условиями судебного разбирательства.

Общие условия судебного разбирательства представляют собой закрепленные в действующем законодательстве и вытекающие из содержания принципов уголовного судопроизводства правила, которые регулируют наиболее важные стороны судебного разбирательства в суде первой инстанции.

В главе 35 УПК РФ законодателем закреплены общие условия судебного разбирательства. Это правила о непосредственности, устности и гласности судебного разбирательства; неизменности состава суда; роли председательствующего в судебном заседании; об участниках судебного разбирательства; процессуальном

равенстве прав сторон; пределах судебного заседания; регламенте и протоколе судебного заседания. В данной главе содержатся также нормы, регулирующие порядок вынесения судом определений, постановлений, принятия решений о мере пресечения, отложении и приостановлении судебного разбирательства, прекращении уголовного дела в судебном заседании и мерах воздействия за нарушение порядка в судебном заседании.

Непосредственность и устность судебного разбирательства (ст. 240 УПК РФ). В соответствии со ст. 240 УПК РФ в судебном разбирательстве все доказательства по уголовному делу подлежат непосредственному исследованию.

Сущность непосредственности судебного разбирательства заключается в том, что судьи получают сведения об обстоятельствах, имеющих значение для разрешения дела, путем личного восприятия всех доказательств в судебном заседании и только на основе своего восприятия делают выводы по делу. При этом, как правило, должны исследоваться первоисточники сведений о фактах. Непосредственность судебного разбирательства позволяет избежать искажений при передаче суду необходимой для разрешения дела информации.

Суд может постановить приговор без непосредственного исследования в судебном заседании доказательств по уголовному делу только в случае, если обвиняемый, согласившись с предъявленным обвинением, ходатайствует об этом, а суд считает обвинение обоснованным и подтвержденным собранными по делу доказательствами. Такой порядок разрешения уголовного дела предусмотрен законодателем главой 40 УПК РФ. В этом же порядке рассматривается и разрешается уголовное дело в отношении подсудимого, с которым было заключено досудебное соглашение о сотрудничестве в соответствии с главой 40.1 УПК РФ.

Устность судебного разбирательства означает, что суд при непосредственном исследовании доказательств заслушивает показания подсудимого, потерпевшего, свидетелей, заключение эксперта, осматривает и обсуждает результаты осмотра вещественных доказательств, оглашает протоколы и иные документы, а также заслушивает выступление сторон в судебных прениях. При этом, допрос свидетелей и потерпевших законодателем также допускается путем использования систем видеоконференц-связи (ч. 4 ст. 240 УПК РФ).

Судьи, стороны и другие участники судебного разбирательства воспринимают на слух сведения об обстоятельствах дела, заслушивают мнения, решения, ходатайства и т.п.

Устная форма обеспечивает активность участников судебного разбирательства в исследовании доказательств, значительно облегчает заявление ходатайств, отводов, обращение с вопросами, дачу показаний, выражение своего мнения. Устность обеспечивает равный доступ к информации для всех участников процесса, поскольку они имеют возможность одновременно воспринимать все происходящее в судебном заседании.

В постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 29 ноября 2016 года № 55 «О судебном приговоре» указано, что «ссылка в приговоре на показания подсудимого, потерпевшего, свидетелей, данные ими в ходе предварительного расследования или в ином судебном заседании, допустима только при условии оглашения этих показаний с соблюдением требований, установленных статьями 276, 281 УПК РФ.

В соответствии с подпунктом «е» пункта 3 статьи 14 Пакта о гражданских и политических правах и подпунктом «д» пункта 3 статьи 6 Конвенции о защите прав человека и основных свобод каждый обвиняемый в совершении уголовного преступления имеет право допрашивать показывающих против него свидетелей или право на то, чтобы эти свидетели были допрошены, а также имеет право на вызов и допрос свидетелей в его пользу на тех же условиях, что и для свидетелей, показывающих против него. С учетом этих положений и в силу части 2.1 статьи 281 УПК РФ суд не вправе оглашать без согласия сторон показания неявившихся потерпевшего или свидетеля, воспроизводить в судебном заседании материалы видеозаписи или киносъемки следственных действий, проведенных с их участием, а также ссылаться в приговоре на эти доказательства, если подсудимому в предыдущих стадиях производства по делу не была предоставлена возможность оспорить показания указанных лиц предусмотренными законом способами (например, в ходе очных ставок с его участием задать вопросы потерпевшему или свидетелю, с чьими показаниями подсудимый не согласен, и высказать по ним свои возражения).

Судам следует иметь в виду, что сведения, содержащиеся в оглашенных показаниях, как и другие доказательства, могут быть положены в основу выводов суда лишь после их проверки и оценки по правилам, установленным статьями 87, 88 УПК РФ. При этом суд не вправе ссылаться в подтверждение своих выводов на имеющиеся в уголовном деле доказательства, если они не были исследованы судом и не нашли отражения в протоколе судебного заседания»¹²¹.

Гласность судебного разбирательства (ст. 241 УПК РФ). В соответствии с ч. 5 ст. 5 Федерального конституционного закона от 07 февраля 2011 г. № 1-ФКЗ «О судах общей юрисдикции в Российской Федерации» разбирательство дел в судах общей юрисдикции открытое¹²². *Открытость судебного разбирательства предполагает право граждан наблюдать за ходом процесса как непосредственно (присутствуя в зале суда), так и получая соответствующие сведения из средств массовой информации.*

Решение о слушании дела в закрытом судебном заседании может быть принято либо при назначении судебного заседания, либо непосредственно в ходе судебного разбирательства. При этом закрытым может быть объявлено как все судебное заседание, так и его отдельная часть.

Закрытое судебное разбирательство допускается на основании определения или постановления суда в случаях, когда: 1) разбирательство уголовного дела в суде может привести к разглашению государственной или иной охраняемой федеральным законом тайны (в их числе сведения, относящиеся к коммерческой, банковской, врачебной, иной профессиональной, а также личной и семейной тайне); 2) рассматриваются уголовные дела о преступлениях, совершенных лицами, не достигшими возраста 16 лет; 3) рассмотрение уголовных дел о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы личности и других преступлениях может привести к разглашению сведений об интимных сторонах жизни

¹²¹ О судебном приговоре: постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 29 ноября 2016 года № 55 // Российская газета. 2016. № 277.

¹²² О судах общей юрисдикции в Российской Федерации: федеральный конституционный закон от 07 февраля 2011 г. № 1-ФКЗ (ред. от 21.07.2014) // Собрание законодательства РФ. 2011. № 7. Ст. 898.

участников уголовного судопроизводства либо сведений, унижающих их честь и достоинство; 4) этого требуют интересы обеспечения безопасности участников судебного разбирательства, их близких родственников, родственников или близких лиц.

В соответствии с ч. 6.1 ст. 241 УПК РФ подсудимый должен непосредственно участвовать в судебном заседании. В исключительных случаях в целях обеспечения безопасности участников уголовного судопроизводства суд вправе при рассмотрении уголовных дел о преступлениях, предусмотренных ст.ст. 205-206, 208, ч. 4 ст. 211, ч. 1 ст. 212, ст.ст. 275, 276, 279 и 281 УК РФ, по ходатайству любой из сторон принять решение об участии в судебном заседании подсудимого, содержащегося под стражей, путем использования систем видеоконференц-связи.

Приговор суда провозглашается в открытом судебном заседании. В случае рассмотрения уголовного дела в закрытом судебном заседании или в случае рассмотрения уголовного дела о преступлениях в сфере экономической деятельности, а также о преступлениях, предусмотренных ст.ст. 205-206, 208, ч. 4 ст. 211, ч. 1 ст. 212, ст.ст. 275, 276, 279 и 281 УК РФ, на основании определения или постановления суда могут оглашаться только вводная и резолютивная части приговора.

Неизменность состава суда (ст. 242 УПК РФ). *Под неизменностью состава суда понимается рассмотрение каждого уголовного дела одним и тем же судьей или одним и тем же составом суда.*

Неизменность состава суда, рассматривающего уголовное дело, является одним из неперемennых условий обеспечения непосредственности исследования судом обстоятельств уголовного дела. Неучастие судьи в той части судебного разбирательства, в которой исследовались какие-либо доказательства или производились иные процессуальные действия, лишает его права принимать решения не только относительно этой части судопроизводства, но и по делу в целом.

Если кто-либо из судей из состава суда лишен возможности продолжать свое участие в заседании, он заменяется другим судьей, а разбирательство дела начинается сначала с участием этого судьи. В случае же невозможности участия в рассмотрении дела одного из членов коллегии присяжных заседателей он заменяется запасным присяжным заседателем без возобновления судебного разбирательства.

Пределы судебного разбирательства (ст. 252 УПК РФ). Самостоятельность судебного исследования ограничена лишь так называемыми пределами судебного разбирательства. Закон устанавливает пределы судебного разбирательства, то есть указывает, что может быть предметом судебного исследования и судебного решения по поступившему в суд делу и какие вопросы, рассматривая дело, суд разрешить не вправе.

Ограничение пределов судебного разбирательства обусловлено, в частности, тем, что суд в уголовном процессе может осуществлять только функцию правосудия и не вправе сам формулировать обвинение или инициировать его формулирование органами предварительного расследования.

Судебное разбирательство производится только в отношении обвиняемого и лишь по предъявленному ему обвинению (ч. 1 ст. 252 УПК РФ). Пределы судебного разбирательства определяются исходя из содержания обвинительного заключения, обвинительного акта, обвинительного постановления, заявления потерпевшего (по делам частного обвинения), а также из постановления судьи

о прекращении уголовного преследования в какой-либо части, которое может быть принято на стадии назначения судебного заседания.

Изменение обвинения в судебном разбирательстве допускается, если этим не ухудшается положение подсудимого и не нарушается его право на защиту. Изменение обвинения в судебном разбирательстве возможно в случаях, если оно состоит в исключении отдельных эпизодов инкриминируемого лицу преступления, уменьшении объема инкриминируемого ему вреда, исключении отдельных квалифицирующих признаков преступления, изменении квалификации преступления в соответствии со статьей, предусматривающей ответственность за менее тяжкое преступление.

Председательствующий в судебном заседании (ст. 243 УПК РФ). Судебным заседанием руководит председательствующий судья. Согласно п. 26 ст. 5 и ст. 243 УПК РФ председательствующий выполняет одинаковые функции и при коллегиальном и при единоличном рассмотрении дела. Судьи, входящие в состав коллегии, пользуются равными правами в решении всех вопросов. Вместе с тем один из них председательствует в судебном заседании (ч. 5 ст. 30 УПК РФ) и осуществляет ряд дополнительных задач организационного характера, для чего наделен полномочиями, предусмотренными ст. 243 УПК РФ.

Равенство прав сторон в судебном разбирательстве (ст. 244 УПК РФ). В соответствии с ч. 7 ст. 5 Федерального конституционного закона от 07 февраля 2011 г. № 1-ФКЗ «О судах общей юрисдикции в Российской Федерации» рассмотрение дел в судах общей юрисдикции осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон.

Среди участников судебного разбирательства законом особо выделяются стороны. На стороне обвинения в судебном разбирательстве выступают обвинитель (государственный или частный), потерпевший, гражданский истец, представители потерпевшего и гражданского истца, а на стороне защиты – подсудимый, защитник, гражданский ответчик и его представители. Закон устанавливает процессуальное равенство сторон в судебном разбирательстве по отстаиванию своей процессуальной позиции и защите своего процессуального интереса. Это означает, что и сторона обвинения, и сторона защиты обладают одинаковыми процессуальными средствами обоснования собственной процессуальной позиции, убеждения суда в ее правильности и опровержения позиции противоположной стороны. В соответствии со ст. 244 УПК РФ в судебном заседании стороны обвинения и защиты пользуются равными правами на заявление отводов и ходатайств, представление доказательств, участие в их исследовании, выступление в судебных прениях, представление суду письменных формулировок по вопросам, указанным в п.п. 1-6 ч. 1 ст. 299 УПК РФ, на рассмотрение иных вопросов, возникающих в ходе судебного разбирательства.

Предоставление указанных равных процессуальных возможностей участникам судебного разбирательства, стоящим на противоположных процессуальных позициях, позволяет им вести равный спор, что является неотъемлемым условием состязательной конструкции судебного разбирательства.

Справедливо в своей работе И.В. Никитина предлагает изложить статью 232 УПК РФ в следующей редакции: «Судья принимает меры по подготовке судебного заседания путем вынесения постановления, копии которого направляются

стороне обвинения и стороне защиты, на основании которого последние содействуют вызову в судебное заседание лиц, указанных в списке обвинительного заключения (акта), а также лиц, в отношении которых сторонами дополнительно заявлено ходатайство»¹²³.

Разбирательство дела судом первой инстанции происходит с участием подсудимого, явка которого является обязательной (ст. 247 УПК РФ). Обязательное участие подсудимого в судебном заседании является важной гарантией осуществления им своих прав на участие в доказывании, высказывание своего мнения по существу предъявленного обвинения и по иным рассматриваемым судом вопросам, заявление ходатайств и обжалование действий и решений суда.

По общему правилу неявка подсудимого в судебное заседание независимо от ее причин влечет отложение рассмотрения дела. Разбирательство дела в отсутствие подсудимого допускается в двух случаях: 1) когда подсудимый обвиняется в совершении преступления небольшой или средней тяжести (преступления, за которые согласно уголовному закону может быть назначено наказание соответственно не свыше двух или пяти лет лишения свободы) и сам ходатайствует о рассмотрении дела в его отсутствие; 2) в исключительных случаях по делам о тяжких и особо тяжких преступлениях, если подсудимый находится за пределами территории Российской Федерации и (или) уклоняется от явки в суд, если это лицо не было привлечено к ответственности на территории иностранного государства по данному уголовному делу.

Суд выносит специальное решение о рассмотрении дела в отсутствие подсудимого. Рассмотрение дела в отсутствие подсудимого, когда по закону это не допускается, влечет за собой обязательную отмену приговора (п. 3 ч. 2 ст. 389.17 УПК РФ).

Участие в судебном разбирательстве обвинителя обязательно (ст. 246 УПК РФ). Данное правило направлено на реализацию принципа состязательности, закрепленного в ст. 15 УПК РФ, в соответствии с которым суд не выполняет функцию уголовного преследования (или обвинения), а стало быть, не несет бремя доказывания виновности подсудимого. Суд, не выступая ни на стороне обвинения, ни на стороне защиты, обеспечивает сторонам равные возможности для отстаивания своих интересов, исполнения своих процессуальных обязанностей и осуществления процессуальных прав.

Участие государственного обвинителя обязательно в судебном разбирательстве уголовных дел публичного и частно-публичного обвинения. При этом согласно п. 6 ст. 5 УПК РФ государственный обвинитель – это поддерживающее от имени государства обвинение в суде по уголовному делу должностное лицо органа прокуратуры.

По уголовным делам частного обвинения обвинение в судебном разбирательстве поддерживает потерпевший (частный обвинитель).

Государственный обвинитель представляет доказательства и участвует в их исследовании, излагает суду свое мнение по существу обвинения, а также по другим вопросам, возникающим во время судебного разбирательства, высказывает суду предложения по поводу применения уголовного закона и меры наказания в отношении подсудимого (ч. 5 ст. 246 УПК РФ).

¹²³ Никитина И.В. Принцип состязательности и проблемы его реализации в стадии судебного разбирательства: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.09. М., 2006. С. 8.

Прокурор предъявляет или поддерживает предъявленный по уголовному делу гражданский иск, если этого требует охрана прав граждан, общественных или государственных интересов.

Закон не возлагает на государственного обвинителя обязанность во что бы то ни стало поддерживать в суде обвинение, которое изложено в обвинительном заключении. Если в ходе судебного разбирательства он придет к убеждению, что представленные доказательства не подтверждают предъявленное подсудимому обвинение, то он отказывается от обвинения, изложив суду мотивы отказа. Часть 7 ст. 246 УПК РФ указывает, что отказ от обвинения может быть обусловлен недостаточностью представленных доказательств для вывода о наличии события преступления или виновности подсудимого в его совершении, ошибочностью квалификации содеянного как преступления, наличием обстоятельств, исключающих производство по уголовному делу и продолжение уголовного преследования подсудимого.

Несогласие суда с мотивами, приведенными государственным обвинителем в обоснование отказа от обвинения, не освобождает его от обязанности прекратить уголовное дело. При этом прекращение уголовного дела ввиду отказа государственного обвинителя от обвинения не препятствует последующему предъявлению и рассмотрению гражданского иска в порядке гражданского судопроизводства.

Также до удаления суда в совещательную комнату для постановления приговора государственный обвинитель может изменить обвинение в сторону смягчения.

Случаи обязательного участия защитника в производстве по уголовному делу, в том числе и в судебном разбирательстве названы в ст. 51, ч. 6 ст. 247, ст. 438 УПК РФ. При неявке участвующего в деле защитника и невозможности его замены судебное разбирательство откладывается. Замена защитника производится в соответствии с ч. 3 ст. 50 УПК РФ.

Участие защитника в судебном разбирательстве является одной из форм реализации конституционных положений, гарантирующих каждому обвиняемому право на получение квалифицированной юридической помощи (ст. 48 Конституции Российской Федерации).

Главное предназначение защитника в уголовном судопроизводстве – оказание юридической помощи обвиняемому в защите его прав и интересов, что и определяет общую направленность и содержание деятельности защитника в стадии судебного разбирательства. Защитник подсудимого участвует в исследовании доказательств, заявляет ходатайства, излагает суду свое мнение по существу обвинения и его доказанности, об обстоятельствах, смягчающих наказание подсудимого или оправдывающих его, о мере наказания, а также по другим вопросам, возникающим в ходе судебного разбирательства. Защитник обязан использовать все возможные процессуальные средства для защиты своего подзащитного.

Участие потерпевшего, а также гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей в судебном разбирательстве характеризуется тем, что данные лица защищают в судебном разбирательстве свои или соответственно представляемые ими права и законные интересы и наделены для этого равными процессуальными возможностями, а также определенной свободой распоряжения своими процессуальными правами на участие в судебном разбирательстве по собственному усмотрению.

При неявке потерпевшего суд рассматривает уголовное дело в его отсутствие, за исключением случаев, когда явка потерпевшего признана судом обязательной. Однако по уголовным делам частного обвинения неявка потерпевшего без уважительных причин влечет за собой прекращение уголовного дела (ст. 249 УПК РФ).

Неявка гражданского истца может служить основанием для рассмотрения гражданского иска в его отсутствие, если: 1) об этом ходатайствует сам гражданский истец или его представитель; 2) гражданский иск поддерживает прокурор; 3) подсудимый полностью согласен с предъявленным гражданским иском. В остальных случаях суд при неявке гражданского истца или его представителя вправе оставить гражданский иск без рассмотрения, что не лишает гражданского истца возможности предъявить его в порядке гражданского судопроизводства (ст. 250 УПК РФ).

Участники судебного разбирательства, не являющиеся сторонами. В случаях, предусмотренных УПК РФ, в суд может быть вызван специалист, который участвует в судебном заседании в порядке, установленном ст.ст. 58 и 270 УПК РФ. Специалист вызывается в судебное заседание, если его специальные знания могут быть необходимы при осмотре и исследовании вещественных доказательств и документов, при постановке вопросов эксперту, а также в иных ситуациях, когда сторонам и суду требуются специальные разъяснения по вопросам, входящим в профессиональную компетенцию специалиста. Участие специалиста-педагога является обязательным при допросе потерпевших и свидетелей, не достигших четырнадцатилетнего возраста.

Регламент судебного заседания (ст. 257 УПК РФ). При входе судей все присутствующие в зале судебного заседания встают. Все участники судебного разбирательства обращаются к суду (Уважаемый суд, а к судье – Ваша честь), дают показания и делают заявления стоя.

Меры воздействия на нарушение порядка в судебном заседании (ст. 258 УПК РФ). К общим условиям судебного разбирательства относится и установленная законом внешняя форма поведения всех участвующих и присутствующих на судебном заседании лиц, обеспечивающая должный порядок при рассмотрении дел в суде. Поддержание порядка во время судебного заседания возлагается на председательствующего. Осуществляя руководство судебным разбирательством, он обеспечивает и соответствующую организацию процесса.

При нарушении порядка в судебном заседании, неподчинении распоряжениям председательствующего или судебного пристава лицо, присутствующее в зале, предупреждается о недопустимости такого поведения либо удаляется из зала судебного заседания, либо на него налагается денежное взыскание. Причем по вышеуказанным основаниям и подсудимый может быть удален из зала судебного заседания до окончания прений сторон. Однако ему должно быть предоставлено право последнего слова. В случае удаления подсудимого из зала судебного заседания приговор провозглашается в его присутствии или объявляется ему под расписку немедленно после провозглашения.

Протокол судебного заседания (ст. 259 УПК РФ). Все, что происходит в судебном разбирательстве, должно быть письменно зафиксировано. С этой целью в судебном заседании обязательно ведется протокол. Протокол судебного заседания помогает суду в совещательной комнате при вынесении и мотивировке решений. Он служит единственным источником сведений о ходе судебного разбирательства,

свидетельствует о соблюдении в суде установленного процессуального регламента рассмотрения дел. Благодаря протоколу судебного заседания возможна проверка законности и обоснованности приговора суда. Поэтому отсутствие в деле протокола судебного заседания является безусловным основанием для отмены приговора (п. 11 ч. 2 ст. 389.17 УПК РФ). Неполнота или недостоверность протокола судебного заседания также может повлечь за собой отмену приговора.

Решения, принимаемые в процессе судебного разбирательства. К общим условиям судебного разбирательства относится порядок вынесения решений по вопросам, возникающим в ходе судебного заседания. В соответствии со ст. 256 УПК РФ по вопросам, разрешаемым в ходе судебного заседания, суд выносит определения (если рассматривает дело в коллегиальном составе) и постановления (если рассматривает дело в составе одного судьи), которые подлежат оглашению в судебном заседании. В зависимости от вида решения оно выносится в совещательной комнате и излагается в виде отдельного процессуального документа (это относится к решениям по вопросам, перечисленным в ч. 2 ст. 256 УПК РФ) либо по усмотрению суда выносится в зале судебного заседания и подлежит занесению в протокол.

Решение вопроса о мере пресечения (ст. 255 УПК РФ). В ходе судебного заседания суд вправе избрать, изменить или отменить меру пресечения в отношении подсудимого. Если в качестве меры пресечения подсудимому избрано заключение под стражу, то срок содержания его под стражей со дня поступления уголовного дела в суд и до вынесения приговора не может превышать шести месяцев. Продление этого срока допускается только по уголовным делам о тяжких и особо тяжких преступлениях и каждый раз не более чем на три месяца.

Прекращение уголовного дела в судебном заседании (ст. 254 УПК РФ). Суд прекращает дело в судебном заседании, если во время судебного разбирательства будут установлены обстоятельства, указанные в п.п. 3-6 ч. 1 ст. 24, п. 3-8 ч. 1 ст. 27 УПК РФ, а также в случае отказа обвинителя от обвинения либо неявки потерпевшего по делам частного обвинения в судебное заседание без уважительных причин.

В случаях, предусмотренных ст. 25 и ст. 28 УПК РФ суд вправе прекратить уголовное дело.

Определение (постановление) о прекращении уголовного дела может быть вынесено судом в любой момент судебного заседания, как только будут выявлены достаточные для этого основания.

Отложение и приостановление судебного разбирательства (ст. 253 УПК РФ). При невозможности разбирательства дела вследствие неявки в судебное заседание кого-либо из вызванных лиц или в связи с необходимостью истребования новых доказательств суд выносит определение или постановление о его отложении на определенный срок. Одновременно принимаются меры по вызову или приводу неявившихся лиц и истребованию новых доказательств.

После возобновления судебного разбирательства суд продолжает слушание дела с того момента, с которого оно было отложено.

Если подсудимый скрылся, за исключением случая, предусмотренного ч. 5 ст. 247 УПК РФ, а также в случае психического или иного тяжкого заболевания подсудимого, исключающего возможность его явки в суд, суд вправе приостановить производство в отношении этого подсудимого соответственно до его розыска или

выздоровления. При этом суд продолжает разбирательство в отношении остальных подсудимых. Однако если раздельное разбирательство препятствует рассмотрению уголовного дела, то все производство по нему приостанавливается.

18.3. Структура и порядок судебного разбирательства

Деятельность, осуществляемая на стадии судебного разбирательства, характеризуется наличием особых гарантий, обеспечивающих всестороннюю охрану и защиту прав и законных интересов лиц, вовлеченных в уголовный процесс. Именно в этой связи законом предусмотрена детальная регламентация процедуры судебного разбирательства в суде первой инстанции (гл. 36-40 УПК РФ). В соответствии с данными положениями судебное разбирательство состоит из пяти этапов, последовательно сменяющих друг друга, к числу которых следует отнести:

- 1) подготовительную часть судебного разбирательства;
- 2) судебное следствие;
- 3) прения сторон;
- 4) последнее слово подсудимого;
- 5) постановление и провозглашение приговора.

По общему правилу данные этапы протекают последовательно. Исключение составляют следующие случаи: 1) когда в судебном заседании суд прекращает уголовное дело в порядке, установленном ст. 254 УПК РФ; 2) когда суд возобновляет судебное следствие после этапа прений сторон и последнего слова подсудимого в порядке, предусмотренном ст. 294 УПК РФ; 3) когда судебное разбирательство происходит в особом порядке при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением в соответствии с положениями гл. 40 УПК РФ.

Первые четыре этапа судебного разбирательства рассмотрим в данном параграфе, а постановление и провозглашение приговора, в силу особой значимости в уголовном судопроизводстве рассмотрим отдельно в следующем параграфе.

1. Подготовительная часть судебного разбирательства представляет собой начальный этап судебного разбирательства в суде первой инстанции, в ходе которого создаются надлежащие условия для последующего рассмотрения и разрешения уголовного дела, а также наиболее полным образом обеспечиваются права и законные интересы лиц, вовлеченных в уголовный процесс.

Назначение подготовительной части судебного разбирательства включает в себя следующие ее части:

- открытие судебного заседания (ст. 261 УПК РФ). В назначенное время председательствующий открывает судебное заседание и объявляет, какое уголовное дело подлежит разбирательству. Значение открытия судебного заседания заключается в том, что только с этого момента суд и участники судебного разбирательства вправе совершать все последующие процессуальные действия, предусмотренные законом;
- проверка секретарем явки в суд (ст. 262 УПК РФ). Судебный секретарь докладывает суду о явке в суд участников процесса, которые должны участвовать в судебном заседании, в том числе потерпевших, свидетелей, экспертов, специалистов, гражданских истцов и ответчиков. Если кто-либо из них отсутствует, секретарь докладывает о причинах неявки;
- разъяснение прав и обязанностей переводчику (ст. 263 УПК РФ). До начала

всех последующих судебных действий председательствующий должен разъяснить ему соответствующие права, обязанности и ответственность, предусмотренную за несоблюдение этих обязанностей;

- удаление из зала судебного заседания свидетелей до начала их допроса (ст. 264 УПК РФ). При этом принимаются все меры для того, чтобы у них не было возможности им общаться между собой и иными лицами, находящимися в зале судебного заседания;
- установление личности подсудимого и своевременности вручения ему копий обвинительного заключения, обвинительного акта, обвинительного постановления или постановления прокурора об изменении обвинения (ст. 265 УПК РФ). Установление личности подсудимого производится по официальным документам. При этом председательствующий выясняет: 1) фамилию, имя, отчество подсудимого; 2) год, месяц, день и место рождения; 3) владеет ли подсудимый языком уголовного судопроизводства; 4) место жительства подсудимого; 5) место работы, род занятий; 6) образование; 7) семейное положение; 8) другие данные, касающиеся личности подсудимого.

Судебное разбирательство уголовного дела не может быть начато ранее семи суток со дня вручения подсудимому копии обвинительного заключения, обвинительного акта, обвинительного постановления или постановления прокурора об изменении обвинения (ч. 2 ст. 233 УПК РФ);

- объявление состава суда, других участников разбирательства и разъяснение им права отвода (ст. 266 УПК РФ). Председательствующий объявляет состав суда, указывает, кто является обвинителем, защитником, потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком или их представителями, секретарем судебного заседания, экспертом, специалистом и переводчиком. Затем сторонам предоставляется право заявить отводы составу суда в целом или кому-либо из судей в соответствии с главой 9 УПК РФ. В случае если отводы поступили, суд разрешает их в порядке, установленном ст.ст. 65, 66 и 68-72 УПК РФ;
- разъяснение участникам судебного разбирательства их прав (ст. 267-270 УПК РФ). В соответствии со ст. 267 УПК РФ председательствующий должен в первую очередь разъяснить права подсудимому. Если рассматривается дело в отношении нескольких подсудимых, то председательствующий разъясняет права всем им одновременно, но потом каждому из них задает вопрос, понятны ли ему указанные права. После этого разъясняются права заинтересованным в деле лицам (ст. 268 УПК РФ). Председательствующий также выясняет, понятны ли им соответствующие права. Кроме того, потерпевшему разъясняется право на примирение с подсудимым в случаях, предусмотренных ст. 25 УПК РФ. Если в судебное заседание вызывались и явились специалист и эксперт, то суд удостоверяется в их личности и компетенции, выясняет их отношение к подсудимому и потерпевшему, разъясняет им права и ответственность, предусмотренные законом, о чем у них берется подписка, которая приобщается к протоколу судебного заседания (ст.ст. 57, 58, 251, 269, 270 УПК РФ);
- заявление и разрешение ходатайств (ст. 271 УПК РФ). На этом этапе председательствующий обращается к сторонам и выясняет, имеются ли у сторон

какие-либо ходатайства о вызове новых свидетелей, экспертов и специалистов, об истребовании вещественных доказательств и документов или об исключении доказательств, полученных с нарушением требований закона. Лицо, заявившее ходатайство, должно его обосновать. Суд заслушивает мнение остальных участников судебного разбирательства, рассматривает каждое из них отдельно. По результатам рассмотрения суд либо удовлетворяет ходатайство, либо выносит определение или постановление об отказе в удовлетворении ходатайства. Суд во всех случаях обязан удовлетворить ходатайство о допросе лица в качестве свидетеля или специалиста, если они по инициативе сторон явились в судебное заседание (ч. 4 ст. 271 УПК РФ). Если суд отказал в удовлетворении конкретного ходатайства, то лицо не лишается права заявить его вновь в ходе дальнейшего судебного разбирательства;

- разрешение вопроса о возможности рассмотрения уголовного дела в отсутствие кого-либо из участников уголовного судопроизводства (ст. 272 УПК РФ). В этом случае суд с учетом мнения сторон решает вопрос о возможности судебного разбирательства в отсутствие данного лица. Кроме того, суд вправе принять решение либо об отложении судебного разбирательства, либо о его продолжении, а также о вызове или приводе не явившегося участника. О принятом решении выносится определение или постановление.

2. **Судебное следствие** является центральной частью стадии судебного разбирательства и всего уголовного процесса в целом, поскольку на данном этапе в полной мере находит свое применение принцип состязательности, в ходе реализации которого стороны, отстаивающие свои процессуальные интересы, доказывают суду обоснованность своих требований, что способствует формированию у него объективной картины произошедшего и позволяет на данной основе разрешить дело по существу¹²⁴.

Исследование доказательств производится судом, но с помощью участников процесса. Последние способствуют исследованию и всесторонней оценке каждого доказательства в отдельности и всех доказательств в совокупности. Без этого суду крайне затруднительно полно, всесторонне рассмотреть дело. Судебное следствие регламентируется ст.ст. 273-291 УПК РФ и начинается с изложения государственным обвинителем предъявленного подсудимому обвинения, а по уголовным делам частного обвинения – с изложения заявления частным обвинителем. Основным отличием судебного следствия от следствия предварительного является то, что в судебном заседании основные участники судебного следствия – стороны, а не суд. Именно стороны в условиях состязательности производят исследование доказательств. Суд лишь создает необходимые условия для реализации сторонами предоставленных им прав.

Судебное следствие представляет собой определенный алгоритм действий, регламентированный гл. 37 УПК РФ.

В начале судебного следствия (ст. 273 УПК РФ) государственный обвинитель излагает предъявленное подсудимому обвинение. При изложении обвинения

¹²⁴ Денисов Л.А. Судебное следствие как составная часть стадии судебного разбирательства: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.09. Владимир, 2007. С. 7.

государственный обвинитель не зачитывает обвинительное заключение или обвинительный акт в полном объеме, а приводит содержание обвинительного тезиса и объявляет, какое деяние вменяется лицу в вину. По уголовным делам частного обвинения частный обвинитель аналогичным образом излагает содержание заявления.

После этого председательствующий опрашивает подсудимого, понятно ли ему обвинение, признает ли он себя виновным и желает ли он или его защитник выразить свое отношение к предъявленному обвинению.

Порядок исследования доказательств согласно ст. 274 УПК РФ устанавливается той стороной, которая представляет соответствующие доказательства суду. Порядок представления доказательств, установленный в ч. 2 данной статьи, вытекает из содержания принципа состязательности. Так, первой всегда представляет доказательства сторона обвинения. Лишь после исследования доказательств, которые были представлены стороной обвинения, исследуются доказательства, представленные стороной защиты.

Допрос подсудимого проводится в соответствии со ст. 275 УПК РФ. С разрешения председательствующего подсудимый вправе давать показания в любой момент судебного следствия. На практике подсудимый (особенно при непризнании вины), как правило, дает показания после допроса всех иных лиц. В основном в ходе судебного следствия данные действия производятся в том же порядке, что и в ходе досудебного производства по уголовному делу. Поэтому в гл. 37 УПК РФ закреплены лишь особенности, касающиеся производства тех либо иных следственных действий, а не полная процедура.

Допрос подсудимого в суде – одно из основных процессуальных действий, но в отличие от допроса в ходе предварительного расследования судебный допрос происходит в условиях гласности. Для суда допрос подсудимого – важнейшее средство выявления существенных обстоятельств дела, важнейшее средство проверки правильности или неправильности даваемых подсудимым объяснений.

Для прокурора – это одно из средств изобличения лица в инкриминируемом ему преступлении, а для защитника – одно из средств выяснения оправдательных или смягчающих вину подсудимого обстоятельств. Не меньшее значение имеет допрос подсудимого для него самого. Свои показания во время допроса подсудимый может широко использовать для своей защиты. Основной его допрос может быть проведен в начале судебного следствия, в середине его (после исследования части доказательств) или в конце (после исследования всех доказательств). До и после основного допроса подсудимому предоставляется право давать объяснения, как по инициативе суда или участников процесса, так и по собственной инициативе.

Если по делу подсудимых несколько, каждый из них допрашивается в присутствии других подсудимых. Допрос подсудимого в отсутствие другого подсудимого допускается в исключительных случаях по определению или постановлению суда. Оглашение показаний подсудимого, данных им в ходе предварительного расследования, допускается по ходатайству сторон в трех случаях:

- 1) при наличии существенных противоречий между этими показаниями и данными подсудимым на суде;
- 2) при заочном рассмотрении дела (ст. 247 УПК РФ);
- 3) при отказе подсудимого от дачи показаний на суде в соответствии с положениями п. 3 ч. 4 ст. 47 УПК РФ.

Оглашение показаний подсудимого в перечисленных случаях – серьезное отступление от принципа непосредственности, поэтому необходимо строго соблюдать условия проведения такого исключительного процессуального действия, в частности:

- а) противоречия в показаниях подсудимого, данных на предварительном расследовании и на суде, должны быть существенными;
- б) при отказе подсудимого давать показания в судебном заседании суд должен сделать все от него зависящее, чтобы убедить подсудимого дать показания;
- в) оглашение показаний подсудимого производится только после (а не во время) его допроса и не по частям, а полностью.

Следует отметить, что перечень обстоятельств, при наличии которых показания подсудимого могут быть оглашены, является исчерпывающим.

Свидетели допрашиваются порознь, в отсутствие еще не допрошенных свидетелей. Перед допросом председательствующий устанавливает личность свидетеля, разъясняет ему права, обязанности и ответственность за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний, о чем отбирает у него подписку, которая приобщается к протоколу судебного заседания (речь идет здесь о лицах, достигших 16-летнего возраста).

Допрошенные свидетели остаются в зале судебного заседания и покинуть его могут лишь с разрешения суда, после заслушивания им мнения участников судебного разбирательства.

Порядок допроса свидетеля следующий. Вначале выясняется отношение свидетеля к подсудимому и потерпевшему, после чего ему предлагается рассказать все лично ему известное по делу. Первой задает вопросы свидетелю та сторона, по ходатайству которой он вызван в судебное заседание. Судья задает вопросы свидетелю после его допроса сторонами (ст. 278 УПК РФ). Председательствующий вправе отклонить вопросы, не имеющие отношения к делу.

В случаях: смерти потерпевшего или свидетеля; тяжелой болезни, препятствующей явке в суд; отказа потерпевшего или свидетеля, являющегося иностранным гражданином, явиться по вызову суда; стихийного бедствия или иных чрезвычайных обстоятельств, препятствующих явке в суд; если в результате принятых мер установить место нахождения потерпевшего или свидетеля для вызова в судебное заседание не представилось возможным, решение об оглашении показаний потерпевшего или свидетеля и о воспроизведении видеозаписи или киносъемки следственных действий, производимых с их участием, может быть принято судом при условии предоставления обвиняемому (подсудимому) в предыдущих стадиях производства по делу возможности оспорить эти доказательства предусмотренными законом способами (ч. 2.1 ст. 281 УПК РФ).

Допрос потерпевшего производится по правилам допроса свидетеля, за исключением того, что он не удаляется из зала судебного заседания до начала допроса.

Признав необходимым допросить законного представителя в качестве свидетеля, суд по смыслу закона должен вынести об этом определение и предупредить допрашиваемого об ответственности за отказ от дачи показаний и дачу заведомо ложных показаний.

Вопрос о вызове на судебное разбирательство эксперта (в случае и проведения, и непроведения экспертизы в ходе предварительного расследования) решается

судом в стадии назначения судебного разбирательства либо в самом судебном разбирательстве. Эксперт вызывается для разъяснения или дополнения данного им заключения.

Если эксперт вызван в судебное заседание для производства экспертизы, он заново производит исследование и дает заключение даже по тем вопросам, на которые он отвечал в стадии предварительного расследования. При производстве дополнительной экспертизы новое исследование не производится. Таким образом, роль эксперта на суде не сводится к простому повторению данного им раньше заключения. Он проводит самостоятельное исследование, в результате которого может прийти к иному выводу, чем в стадии предварительного расследования. Конечно, чаще всего в судебном следствии участвует тот эксперт, который проводил экспертизу в ходе предварительного расследования. Другой эксперт в суд вызывается лишь тогда, когда нужно провести новую экспертизу либо по другим причинам ранее привлекавшийся к проведению экспертизы эксперт не может быть вызван в суд.

Производство экспертизы в суде складывается из нескольких этапов:

1) участие эксперта в исследовании доказательств. Согласно закону эксперт присутствует на суде и вправе принимать участие в исследовании представленных суду доказательств: в допросе подсудимого, потерпевшего, свидетелей, в осмотре вещественных доказательств и т.д.;

2) постановка вопросов эксперту. Прежде чем сформулировать вопросы, по которым эксперт дает заключение, суд принимает предусмотренные законом меры к исследованию в судебном заседании доказательств и лишь после этого предлагает участникам судебного разбирательства задавать в письменном виде вопросы эксперту.

Представленные вопросы оглашаются председательствующим.

В случаях, когда участники судебного разбирательства не могут по уважительным причинам задать вопросы эксперту в письменном виде, они излагают их устно и эти вопросы заносятся в протокол судебного заседания.

Рассмотрев поступившие вопросы, суд исключает не подпадающие под компетенцию эксперта и дополняет перечень своими вопросами. Вопросы эксперту формулируются в постановлении (определении) суда, в котором указываются и отклоненные вопросы с основаниями их отвода;

3) подготовка экспертом заключения. После получения определения эксперт удаляется из зала судебного заседания для производства экспертного исследования. В необходимых случаях на время его производства в судебном заседании может объявляться перерыв;

4) представление экспертом заключения суду. После составления заключения эксперт возвращается в зал судебного заседания и председательствующий представляет ему слово для устного оглашения выводов исследования. Получив заключение, суд знакомится с ним сам, а затем знакомит участников судебного разбирательства;

5) допрос эксперта. После ознакомления с заключением исследования участники судебного разбирательства вправе задавать эксперту вопросы с целью разъяснения или дополнения данного им заключения. При этом первой вопросы задает та сторона, по инициативе которой была назначена экспертиза.

Осмотр вещественных доказательств проводится в любой момент судебного следствия по ходатайству сторон.

Вещественные доказательства должны быть осмотрены судом и представлены участникам судебного разбирательства. В случае необходимости вещественные доказательства предъявляются свидетелям, эксперту, специалисту.

Если вещественные доказательства не могут быть приобщены к делу, так как они подверглись порче, то в судебном заседании оглашается протокол их осмотра и суд знакомит участников процесса с их фотографиями.

Во время судебного заседания иногда возникает необходимость осмотреть ту или иную местность или помещение. В таком случае суд выносит постановление (определение), объявляя перерыв в заседании, и всем составом выезжает (выходит) на место осмотра. Осмотр производится совместно с участниками судебного разбирательства, а в случае необходимости – в присутствии экспертов, специалистов и свидетелей.

Находящиеся в деле письменные документы, если они имеют значение для дела, должны быть оглашены и по ним должны быть заслушаны объяснения подсудимого и замечания других участников судебного разбирательства.

Если документы представлены каким-либо участником процесса на судебном заседании, они представляются для ознакомления другим участникам процесса и определением суда могут быть приобщены к делу.

По окончании исследования представленных сторонами доказательств председательствующий опрашивает участников судебного разбирательства о том, желают ли они дополнить судебное следствие и чем именно. Если заявлены ходатайства, то суд удовлетворяет их или отклоняет. После рассмотрения ходатайств и выполнения необходимых следственных действий председательствующий объявляет судебное следствие оконченным и суд переходит к следующей части судебного разбирательства – судебным прениям.

3. Прения сторон – это самостоятельный этап судебного разбирательства, в котором участники сторон в форме устной речи высказывают свою позицию по уголовному делу.

Так, участники судебных прений не вправе ссылаться на доказательства, не бывшие предметом рассмотрения на судебном следствии. Поэтому в случае необходимости предъявления новых доказательств они могут ходатайствовать о возобновлении судебного следствия (ст. 294 УПК РФ).

Сущность судебных прений состоит в произнесении участниками судебного разбирательства речей, в которых они, исходя из материалов судебного следствия, обосновывают свои выводы, формулируют и обосновывают свои требования и предложения, представляемые суду, а также свои возражения против требований и предложений своих процессуальных противников.

Роль судебных прений в судебном разбирательстве значительна. Они дают возможность участникам процесса подытожить со своих позиций результаты исследования обстоятельств дела на судебном следствии, изложить и обосновать перед судом свои выводы, мнения, помочь суду проанализировать и правильно оценить доказательства, осветить общественное значение рассматриваемого судом дела и правовые последствия совершенного преступления.

Содержание и порядок судебных прений изложены в ст. 292 УПК РФ. Судебные

прения состоят из речей обвинителя и защитника. При отсутствии защитника в прениях сторон участвует подсудимый. В прениях сторон могут принимать участие потерпевший и его представитель. Гражданский истец, гражданский ответчик, их представители, подсудимый вправе ходатайствовать об участии в прениях.

В своей речи обвинитель доказывает суду обоснованность обвинения. Обязательней и важнейшей частью речи обвинителя является разбор фактической стороны дела. Каждое доказательство в отдельности и все в совокупности должны быть разобраны так, чтобы и суд, и все присутствующие с очевидностью убедились в наличии определенного состава преступления в действиях, совершенных подсудимым.

Государственный обвинитель – орган высшего государственного надзора, он – представитель государства в суде. Поэтому он в равной степени заинтересован в том, чтобы осужден и наказан был действительный виновник преступления и освобожден от ответственности невиновный. Значит, государственный обвинитель в своей речи должен быть исключительно объективен, беспристрастен. И именно поэтому обвинение им может поддерживаться лишь тогда, когда для этого есть вполне достаточные основания, если оно подтвердилось на судебном следствии. Если же нет, то единственно правильный выход – отказ от обвинения, заявленный прямо. И это не уронит чести и достоинства государственного обвинителя, наоборот, поднимет их в глазах общественности.

Государственный обвинитель должен дать преступлению правильную юридическую оценку и высказать свое мнение о наказании. При этом очень важно, чтобы была дана характеристика подсудимого.

Основные требования, предъявляемые к речи защитника с точки зрения ее формы, те же, что и к речи государственного обвинителя. Она должна быть обоснованной, ясной и грамотной. Но в речи защитника все факты и доказательства рассматриваются с позиции защиты подсудимого, его интересов. Поэтому по существу речь защитника имеет принципиальное отличие.

Есть еще одно значительное отличие речи защитника от речи обвинителя. Если обвинитель обязан доказать виновность подсудимого, то защитник обязанности доказывать невиновность подсудимого не несет. Конечно, доказать невиновность подсудимого – лучшее, что может желать защитник, но иногда ему вполне достаточно доказать, что обвинение не доказано. Результат будет тот же.

После речи защитника прокурор может выступить с репликой. Но он не обязательно должен прибегать к своему праву выступать с репликами.

Право на реплику имеют и другие участники судебных прений. Чтобы судебные прения не превратились в препирательство участников процесса, закон предоставляет им право обмениваться репликами лишь один раз.

После окончания судебных прений суд переходит к следующей части судебного разбирательства – последнему слову подсудимого.

4. Последнее слово подсудимого – это его выступление перед судом непосредственно перед уходом суда в совещательную комнату для вынесения приговора, право на которое ему предоставляет закон (ст. 293 УПК РФ).

Если в последнем слове подсудимый сообщит о новых обстоятельствах, имеющих существенное значения для дела, или заявит о необходимости предъявить суду для исследования новые доказательства, то суд обязан возобновить судебное следствие (ст. 294 УПК РФ).

Для подсудимого и для суда последнее слово подсудимого имеет серьезное значение. Суду предоставляется возможность непосредственно перед вынесением приговора заслушать подсудимого и выяснить, как он реагирует на итоги судебного следствия, на судебные прения, как оценивает прошедшие перед судом доказательства, как, наконец, он относится к предъявленному обвинению уже после того, что имело место в суде, как оценивает свои поступки.

Для подсудимого – это возможность перед вынесением приговора, которым решается его судьба, высказать суду все, что он желает и может сказать. Непредоставление подсудимому последнего слова является существенным нарушением уголовно-процессуального закона.

После окончания последнего слова подсудимого суд переходит к последнему, завершающему этапу судебного разбирательства – постановлению и провозглашению приговора.

18.4. Постановление и провозглашение приговора

Важнейшую часть судебного разбирательства составляет постановление приговора, подводящего итоги рассмотрения дела в суде.

Приговору среди всех процессуальных актов органов расследования, прокуратуры и суда отводится особая роль. Никто не может быть признан виновным в совершении преступления, а также подвергнут уголовному наказанию иначе как по приговору суда, вступившему в законную силу (ст. 49 Конституции Российской Федерации). Подобная норма содержится и в УПК РФ (ст. 8).

При помощи судебных приговоров государство защищает от преступных посягательств другие (политические, трудовые, жилищные, личные и имущественные) права физических и юридических лиц, основы общественного и государственного устройства. В приговоре дается юридическая оценка преступления. Эту оценку суд делает от имени государства.

В п. 28 ст. 5 УПК РФ дается следующее определение приговора: *«Приговор – решение о невиновности или виновности подсудимого и назначении ему наказания либо освобождении его от наказания, вынесенное судом первой или апелляционной инстанции»*. Однако следует отметить, что в приговоре дается ответ и на другие вопросы, разрешенные судом в связи с рассмотрением дела по существу (относительно гражданского иска, судьбы вещественных доказательств и т.д.).

Отличие приговора от любого другого уголовно-процессуального акта заключается в том, что он не может вступить в законную силу и стать общеобязательным, если осужденному, его защитнику, потерпевшему, гражданскому истцу, гражданскому ответчику и их представителям не было предоставлено право на обжалование приговора, а прокурору (государственному обвинителю) – на заявление представления. Это создает особые гарантии правильности и истинности приговора.

Значение приговора:

- преюдициальное – это значит, что содержащиеся в приговоре, вступившем в законную силу, выводы являются общеобязательными для судов, рассматривающих те же обстоятельства в порядке гражданского судопроизводства, и других всех без исключения органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений, должностных лиц,

других физических и юридических лиц (ст. 392 УПК РФ), пока этот приговор не будет отменен в установленном законом порядке;

- процессуальное значение – это значит, что приговор является актом правосудия по уголовным делам. С одной стороны, он подводит итог всей уголовно-процессуальной деятельности по уголовному делу и обеспечивает защиту прав и законных интересов участников процесса. С другой стороны, позволяет обратиться в вышестоящие инстанции для осуществления контроля за законностью приговора и дальнейшей судебной защиты своих интересов;
- социальное значение – это значит, что в данном акте содержится оценка конкретного деяния от имени государства и выражено отношение общества к преступным деяниям, определена мера ответственности гражданина за преступное деяние. Публичное провозглашение приговора формирует в обществе правовое сознание и способствует поддержанию в государстве законности и правопорядка.

Приговор должен отвечать определенным требованиям: он должен быть законным, обоснованным и справедливым (ст. 297 УПК РФ). Законность, обоснованность и справедливость тесно связаны между собой.

Что следует понимать под законностью приговора? *Законность* приговора выражается в том, что он основан на материальном законе и постановлен без нарушений уголовно-процессуального закона. Приговор может считаться законным лишь тогда, когда он постановлен в условиях строгого соблюдения процессуальных и материальных законов. При этом требования указанных законов должны соблюдаться не только в момент постановления приговора, они должны соблюдаться на всех стадиях уголовного процесса, предшествующих судебному разбирательству. Выводы, содержащиеся в приговоре, его структура должны соответствовать Конституции Российской Федерации и нормам уголовно-процессуального и уголовного права.

Обоснованным считается такой приговор, выводы которого соответствуют фактическим обстоятельствам дела, установленным на основании всестороннего исследования судебных доказательств в их полноте и совокупности. Итак, выводы суда считаются обоснованными в том случае, когда:

- 1) они основаны на фактах, имевших место в действительности;
- 2) выводы соответствуют обстоятельствам, установленным по делу;
- 3) выводы основаны на доказательствах, рассмотренных во всей полноте, совокупности и всесторонности в судебном заседании.

Обоснованным может быть признан лишь такой приговор, который постановлен в соответствии с требованиями УПК РФ и основан на правильном применении уголовного закона, в котором дан верный ответ на вопросы, предусмотренные ст. 299 УПК РФ, и в котором суд принял решения, руководствуясь относимыми, допустимыми и достоверными доказательствами, достаточными для вынесения справедливой меры наказания и правильного разрешения гражданского иска.

Приговор также должен быть справедливым. *Справедливость приговора* – это нравственное требование, которое предъявляется к приговору. Для того чтобы решения были справедливыми, они должны быть оценены как с правовой точки зрения, так и с нравственной. Согласно ч. 2 ст. 389.18 УПК РФ несправедливым

считается, приговор, по которому было назначено наказание, не соответствующее тяжести преступления, личности осужденного, либо наказание, которое хотя и не выходит за пределы, предусмотренные соответствующей статьей Особенной части УК РФ, но по своему виду или размеру является несправедливым как вследствие чрезмерной мягкости, так и в следствие чрезмерной суровости.

Приговор должен быть основан только на таких доказательствах, которые были рассмотрены непосредственно в судебном заседании, когда и сторона обвинения, и сторона защиты участвовали в их исследовании, в противном случае приговор будет незаконным, необоснованным и несправедливым.

Вопросы, на которые судьи должны дать ответ в совещательной комнате, сформулированы в законе (ст. 299 УПК РФ):

- 1) доказано ли, что имело место деяние, в совершении которого обвиняется подсудимый? Если ответ на этот вопрос утвердительный, то суд переходит к ответу на следующий вопрос. При отрицательном ответе – постановляется оправдательный приговор;
- 2) доказано ли, что это деяние совершил подсудимый? В данном случае необходимо установить, что инкриминируемое подсудимому деяние является результатом его действия или бездействия;
- 3) является ли это деяние преступлением и какими пунктом, частью, статьей УК оно предусмотрено? В данном случае необходимо установить, подпадает ли данное деяние под признаки объективной стороны состава преступления, предусмотренного конкретной статьей УК РФ. При отрицательном ответе выносится оправдательный приговор;
- 4) виновен ли подсудимый в совершении этого преступления? При отрицательном ответе на этот вопрос выносится оправдательный приговор;
- 5) подлежит ли подсудимый наказанию за совершенное им преступление? Это значит, что необходимо выяснить, нет ли обстоятельств, предусмотренных законом, когда деяние потеряло общественную опасность или лицо перестало быть общественно опасным;
- 6) имеются ли обстоятельства, смягчающие или отягчающие наказание. Данные обстоятельства указаны в ст.ст. 61, 63 УК РФ;
 - 6.1) имеются ли основания для изменения категории преступления, в совершении которого обвиняется подсудимый, на менее тяжкую в соответствии с частью шестой статьи 15 Уголовного кодекса Российской Федерации;
- 7) какое именно наказание должно быть назначено подсудимому и подлежит ли оно отбытию подсудимым? Суд определяет наказание в соответствии с уголовным законом и ч. 2 ст. 24 УПК РФ;
 - 7.1) имеются ли основания для замены наказания в виде лишения свободы принудительными работами в порядке, установленном статьей 53.1 Уголовного кодекса Российской Федерации;
 - 7.2) нуждается ли подсудимый в прохождении лечения от наркомании и медицинской и (или) социальной реабилитации в порядке, установленном статьей 72.1 Уголовного кодекса Российской Федерации;
- 8) имеются ли основания для постановления приговора без назначения наказания или освобождения от наказания. Такие основания содержатся в п. 3 ч. 1 ст. 24 и п. 3 ч. 1 ст. 27 УПК РФ (ч. 8 ст. 302 УПК РФ);

- 9) в каком виде исправительного учреждения и с каким режимом должен отбывать наказание подсудимый при назначении ему наказания в виде лишения свободы? При назначении наказания в виде лишения свободы суд определяет вид исправительного учреждения с соответствующим режимом в соответствии со ст. 58 УК РФ;
- 10) подлежит ли удовлетворению гражданский иск, в чью пользу и в каком размере? Если постановляется обвинительный приговор, то гражданский иск удовлетворяется полностью, частично или в его удовлетворении отказывается в зависимости от доказанности оснований и размера гражданского иска. В исключительных случаях при невозможности провести полный расчет по гражданскому иску без отложения разбирательства дела суд вправе передать иск на рассмотрение в порядке гражданского судопроизводства, признав за гражданским истцом право на удовлетворение иска. Как правило, гражданский иск рассматривается в рамках уголовного дела, так как результаты его рассмотрения влияют и на квалификацию преступления, и на размер наказания;
- 10.1) доказано ли, что имущество, подлежащее конфискации, получено в результате совершения преступления или является доходами от этого имущества либо использовалось или предназначалось для использования в качестве орудия, оборудования или иного средства совершения преступления либо для финансирования терроризма, экстремистской деятельности (экстремизма), организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации);
- 11) как поступить с имуществом, на которое наложен арест для обеспечения гражданского иска или возможной конфискации?
- 12) как поступить с вещественными доказательствами? Этот вопрос решается в соответствии со ст.ст. 81-82 УПК РФ;
- 13) на кого и в каком размере должны быть возложены процессуальные издержки? Решая этот вопрос, суд руководствуется ст.ст. 131-132 УПК РФ;
- 14) должен ли суд в случаях, предусмотренных ст. 48 УК РФ, лишить подсудимого специального, воинского или почетного звания, классного чина, а также государственных наград?
- 15) могут ли быть применены принудительные меры воспитательного воздействия в случаях, предусмотренных ст.ст. 90 и 91 УК РФ?
- 16) могут ли быть применены принудительные меры медицинского характера в случаях, предусмотренных ст. 99 УК РФ?
- 17) следует ли отменить или изменить меру пресечения в отношении подсудимого? При постановлении оправдательного приговора мера пресечения отменяется и подсудимый освобождается из-под стражи немедленно в зале судебного заседания. Так же суд поступает при освобождении подсудимого от наказания или в случае осуждения его к наказанию, не связанному с лишением свободы.

Закон предусматривает, что с первого по седьмой вопросы суд обязан обсудить по каждому уголовному делу и в отношении каждого подсудимого. При этом определяется роль и степень участия каждого из них в совершенном деянии. От решения данных вопросов зависит существо приговора, то есть это основные вопросы.

Каждый вопрос обсуждается и разрешается судом в отдельности, при положительном ответе на каждый вопрос из числа предыдущих суд переходит к следующему. Отрицательное же решение какого-либо вопроса устраняет необходимость решения последующих, так как при отрицательном ответе на один из первых четырех вопросов выносится оправдательный приговор.

Подобное расчленение и последовательное обсуждение и разрешение вопросов при постановлении приговора – необходимое условие правильности и обоснованности приговора.

Приговор может быть только двух видов: обвинительный и оправдательный (ст. 302 УПК РФ). Подсудимый либо признается виновным, либо оправдывается. Ответ суда на данный вопрос должен носить категорический характер.

Обвинительный приговор выносится тогда, когда суд придет к убеждению о виновности подсудимого в инкриминируемом ему преступлении. Статья 302 УПК РФ устанавливает, что обвинительный приговор не может быть основан на предположениях и постановляется лишь при условии, что в ходе судебного разбирательства виновность подсудимого в совершении преступления подтверждена совокупностью исследованных судом доказательств.

В силу принципа презумпции невиновности обвинительный приговор не может быть основан на предположениях, а все неустранимые сомнения в доказанности обвинения, в том числе отдельных его составляющих (формы вины, степени и характера участия в совершении преступления, смягчающих и отягчающих наказание обстоятельств и т.д.), толкуются в пользу подсудимого. Признание подсудимым своей вины, если оно не подтверждено совокупностью других собранных по делу доказательств, не может служить основанием для постановления обвинительного приговора¹²⁵.

Для постановления обвинительного приговора суд должен дать утвердительный ответ на вопросы, указанные в п.п. 1-4 ч. 1 ст. 299 УПК РФ.

Обвинительный приговор может быть вынесен:

- 1) с назначением наказания, подлежащего отбыванию осужденным;
- 2) с назначением наказания и освобождением от его отбывания;
- 3) без назначения наказания.

Если суд выносит обвинительный приговор с освобождением подсудимого от отбывания наказания, то в приговоре определяется мера наказания и принимается решение об освобождении от наказания. Если обвинительный приговор выносится без назначения наказания, то в таком приговоре мера наказания не указывается вовсе.

При постановлении обвинительного приговора суд вправе изменить обвинение, которое было сформулировано в постановлении о назначении судебного заседания. При этом необходимо руководствоваться ст. 252 УПК РФ, которая запрещает преобразования к худшему положения обвиняемого или нарушает его право на защиту.

Оправдательный приговор может быть вынесен по следующим основаниям:

- 1) не установлено событие преступления;
- 2) подсудимый не причастен к совершению преступления;

¹²⁵ О судебном приговоре: постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 29 ноября 2016 года № 55 // Российская газета. 2016. № 277.

- 3) в деянии подсудимого отсутствует состав преступления;
- 4) в отношении подсудимого коллегией присяжных заседателей вынесен оправдательный вердикт.

Вынесение оправдательного приговора в связи с непричастностью подсудимого к совершению преступления производится тогда, когда доказано событие преступления, но:

- 1) суд приходит к выводу, что данное лицо не имеет отношения к преступлению;
- 2) не получены в установленном законом порядке доказательства виновности этого лица в совершении преступления;
- 3) имеющиеся в деле доказательства о причастности лица к совершению преступления сомнительны и не дают основания суду сделать однозначный вывод о виновности этого лица.

В случае вынесения оправдательного приговора на данном основании или прекращения уголовного дела (п. 1 ч. 1 ст. 27 УПК РФ), а также в случаях, когда лицо, подлежащее привлечению в качестве обвиняемого, не установлено, суд рассматривает вопрос о направлении уголовного дела руководителю следственного органа или начальнику органа дознания для предварительного расследования и установления лица, подлежащего привлечению в качестве обвиняемого (ч. 3 ст. 306 УПК РФ).

Если в ходе судебного разбирательства обнаруживаются основания прекращения уголовного дела и (или) уголовного преследования, указанные в п.п. 1-3 ч. 1 ст. 24 и п.п. 1 и 3 ч. 1 ст. 27 УПК РФ, то суд продолжает рассматривать уголовное дело в обычном порядке до его разрешения по существу (ч. 8 ст. 302 УПК РФ).

При этом в случаях, предусмотренных п.п. 1 и 2 ч. 1 ст. 24 и п.п. 1 и 2 ч. 1 ст. 27 УПК РФ, суд постановляет оправдательный приговор, а в случаях, предусмотренных п. 3 ч. 1 ст. 24 и п. 3 ч. 1 ст. 27 УПК РФ, – обвинительный приговор с освобождением осужденного от наказания (ч. 8 ст. 302 УПК РФ).

В постановлении Конституционного Суда РФ от 02 марта 2017 г. № 4-П указано: «Признать взаимосвязанные положения пункта 3 части первой статьи 24, пункта 1 статьи 254 и части восьмой статьи 302 УПК Российской Федерации не противоречащими Конституции Российской Федерации, поскольку содержащиеся в них положения по своему конституционно-правовому смыслу в системе действующего правового регулирования предполагают, что при прекращении уголовного дела в связи с истечением сроков давности уголовного преследования с согласия обвиняемого (подсудимого):

потерпевший, если у него имеются обоснованные сомнения в правильности исчисления срока давности уголовного преследования, вправе представить свои возражения против прекращения уголовного дела, которые должны быть исследованы судом, а в случае вынесения решения о прекращении уголовного дела – оспорить его по мотивам незаконности и необоснованности в установленном процессуальным законом порядке;

для потерпевшего сохраняется возможность защитить свои права и законные интересы в порядке гражданского судопроизводства с учетом правил о сроках исковой давности, а обвиняемый (подсудимый) не освобождается от обязательств по возмещению причиненного противоправным деянием ущерба; при этом потерпевшему должно обеспечиваться содействие со стороны государства в лице его

уполномоченных органов в получении доказательств, подтверждающих факт причинения такого ущерба;

суд, рассматривающий в порядке гражданского судопроизводства иск о возмещении ущерба, причиненного подвергавшимся уголовному преследованию лицом, должен принять данные предварительного расследования, включая сведения, содержащиеся в решении о прекращении в отношении этого лица уголовного дела в связи с истечением сроков давности уголовного преследования, в качестве письменных доказательств, которые – наряду с другими имеющимися в деле доказательствами – он обязан оценивать по своему внутреннему убеждению, основанному на их всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании; потерпевший не лишен возможности обратиться в суд с заявлением о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок»¹²⁶.

Оправдательный приговор означает, что суд отверг обвинение и, следовательно, подсудимый признается невиновным, причем независимо от мотивов оправдания. Оправдательный приговор – такой же акт правосудия, как и обвинительный приговор.

Закон (ст. 303 УПК РФ) определяет структуру приговора. Он должен состоять из трех частей: вводной, описательно-мотивировочной и резолютивной.

Вводная часть (ст. 304 УПК РФ) начинается обязательной формулировкой: «Именем Российской Федерации» и далее указываются реквизиты правоприменительного акта:

- дата и место постановления приговора;
- наименование суда, постановившего приговор, состав суда, данные о секретаре судебного заседания, об обвинителе, о защитнике, потерпевшем, гражданском истце, гражданском ответчике и об их представителях;
- фамилия, имя и отчество подсудимого, дата и место его рождения, место жительства, место работы, род занятий, образование, семейное положение и иные данные о личности подсудимого, имеющие значение для уголовного дела, включая об имеющейся у подсудимого инвалидности, о наличии у него государственных наград, почетных, воинских и иных званий и др.¹²⁷;
- пункт, часть, статья УК РФ предусматривающие ответственность за преступление, в совершении которого обвиняется подсудимый.

Описательно-мотивировочная часть оправдательного приговора (ст. 305 УПК РФ) содержит:

- 1) существо предъявленного обвинения;
- 2) обстоятельства уголовного дела, установленные судом;
- 3) основания оправдания подсудимого и доказательства, их подтверждающие;
- 4) мотивы, по которым суд отвергает доказательства, представленные стороной обвинения;

¹²⁶ По делу о проверке конституционности положений пункта 3 части первой статьи 24, пункта 1 статьи 254 и части восьмой статьи 302 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобой граждан В.Ю. Глазкова и В.Н. Степанова: постановление Конституционного Суда РФ от 02 марта 2017 г. № 4-П // Собрание законодательства РФ. 2017. № 11. Ст. 1621.

¹²⁷ О судебном приговоре: постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 29 ноября 2016 года № 55 // Российская газета. 2016. № 277.

5) мотивы решения в отношении гражданского иска.

Оправдательный приговор не должен содержать формулировок, ставящих под сомнение невиновность оправданного.

Описательно-мотивировочная часть должна быть написана ясно, четко и, что очень важно, хорошо мотивирована.

В описательно-мотивировочной части обвинительного приговора (ст. 307 УПК) должны быть описаны все эпизоды преступной деятельности подсудимого, признанные судом доказанными с указанием места, времени, способа совершения, формы вины, мотивов, целей и последствий преступления. При этом должны быть описаны действия каждого из участников преступления. Затем излагаются все рассмотренные судом доказательства, на которых основаны выводы суда в отношении подсудимого, и мотивы, по которым суд отверг другие доказательства, начиная с отношения подсудимого к обвинению – признает ли он себя виновным, и излагаются его показания, затем приводятся другие доказательства и дается их оценка – подтверждают или опровергают они позицию подсудимого.

При наличии противоречивых доказательств суд должен изложить мотивы, по которым он принимает или опровергает какие-либо доказательства (п. 4 ч. 1 ст. 305, п. 2 ст. 307 УПК РФ). Если в отношении некоторых подсудимых дело прекращается или некоторые факты из обвинения исключаются, то в приговоре указывается, что по данному поводу вынесены соответствующие мотивированные решения (определения или постановления суда), которые выносятся одновременно с приговором.

Затем суд указывает обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание, а в случае признания обвинения в какой-либо части необоснованным или установления неправильной квалификации преступления указываются основания и мотивы изменения обвинения.

После этого суд мотивирует назначение и размер наказания, применение условного осуждения, назначение вида исправительного учреждения и решение об отсрочке исполнения приговора, а также обосновывает решение по остальным подлежащим разрешению вопросам, указанным в ст. 299 УПК РФ.

Резолютивная часть (ст.ст. 306, 308 УПК РФ) содержит вывод о признании подсудимого (с указанием фамилии, имени и отчества) виновным или невиновным в совершении преступления. Резолютивная часть приговора должна вытекать из его описательной части.

В резолютивной части оправдательного приговора приводится решение о признании подсудимого невиновным и основания его оправдания, а также решение об отмене меры пресечения, если она была избрана; об отмене мер по обеспечению конфискации имущества и обеспечению возмещения вреда, если такие меры были приняты.

Завершается оправдательный приговор разъяснением права на возмещение вреда, связанного с уголовным преследованием и порядка его реализации.

Если оправдательный приговор, постановление или определение о прекращении уголовного дела вынесены по основаниям, предусмотренным п. 1 ч. 1 ст. 24 и п. 1 ч. 1 ст. 27 УПК РФ, в удовлетворении гражданского иска отказывается. В остальных случаях гражданский иск оставляется без рассмотрения. Оставление гражданского иска без рассмотрения не препятствует последующему его предъявлению и рассмотрению в порядке гражданского судопроизводства.

В резолютивной части обвинительного приговора должна быть также указана квалификация преступления со ссылкой на пункт, часть и статью УК РФ и определены вид и размер наказания, вид исправительного учреждения, в котором должен отбывать наказание осужденный к лишению свободы, и режим данного исправительного учреждения, а также решение о дополнительных видах наказания в соответствии со ст. 45 УК РФ и решение о мере пресечения до вступления приговора в законную силу.

При совершении нескольких преступлений суд определяет наказание за каждое преступление и затем определяет меру наказания, подлежащую отбыванию путем поглощения менее строгого наказания более строгим либо частичного или полного сложения по делам небольшой и средней тяжести, а также путем частичного или полного сложения по делам тяжким и особо тяжким (ст.ст. 69-72 УК РФ). При этом к основным видам наказания могут быть присоединены дополнительные.

В этой части приговора также фиксируется решение о зачете времени предварительного содержания под стражей. В срок содержания под стражей засчитывается время, в течение которого лицо было задержано, а также время, в течение которого к нему применялись меры пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста и время нахождения в медицинском или психиатрическом стационаре. При освобождении подсудимого от отбывания наказания или вынесении приговора без назначения наказания, об этом указывается в резолютивной части приговора.

В случае условного осуждения суд указывает длительность испытательного срока и обязанности, которые при этом возлагаются на осужденного.

Если подсудимому предъявлялось обвинение по нескольким преступлениям и часть из них не подтвердилась, то суд должен четко указать, по каким статьям УК РФ подсудимый осужден, а по каким оправдан.

Кроме того, в резолютивной части как обвинительного, так и оправдательного приговора излагаются все иные решения, принятые судом по данному делу: о гражданском иске и возмещении ущерба, о вещественных доказательствах и другие, а также разъяснение о порядке и сроках обжалования приговора в соответствии с главой 45.1 УПК РФ, о праве осужденного и оправданного ходатайствовать об участии в рассмотрении уголовного дела судом кассационной инстанции (ст. 309 УПК РФ).

В правильном осуществлении правосудия значительная роль принадлежит порядку постановления приговора. Условия, в которых суд подводит итоги судебного разбирательства, дает окончательную юридическую оценку деяния подсудимого и принимает решения по делу, имеют огромное значение для постановления законного, обоснованного и справедливого приговора. Процедура постановления приговора является важнейшей частью уголовно-процессуальной формы. Нарушение этой процедуры влечет за собой постановление незаконных приговоров.

Порядок постановления приговора следующий. Приговор постановляется судом в совещательной комнате. Во время совещания судей в совещательной комнате могут находиться только судьи, входящие в состав суда по данному делу. Присутствие иных лиц не допускается.

Совещание судей может быть прервано только для отдыха по истечении рабочего времени, а также в течение рабочего времени – для отдыха с выходом из совещательной комнаты. Разглашению не подлежат сведения о том, как

проходило совещание судей, какие суждения при этом были высказаны (ст. 298 УПК РФ).

Статья 301 УПК РФ регламентирует и порядок совещания судей. Совещанием руководит председательствующий, который ставит на обсуждение вопросы в той последовательности, в которой они были изложены ранее. Вопросы ставятся в такой форме, чтобы на них могли быть даны лишь утвердительные или отрицательные ответы. При разрешении каждого отдельного вопроса никто из судей не вправе воздержаться от подачи голоса, кроме следующих случаев.

- если судья голосовал за оправдание подсудимого и остался в меньшинстве, то ему предоставляется право воздержаться от голосования по вопросам применения уголовного закона.
- если мнения судей по вопросам о квалификации преступления или мере наказания разошлись, то голос, подававшийся за оправдание, присоединяется к голосу, поданному за квалификацию преступления по уголовному закону, предусматривающему менее тяжкое преступление, и за назначение менее сурового наказания.

Все вопросы решаются простым большинством голосов, при этом председательствующий высказывает свое мнение последним, чтобы обеспечить самостоятельность суждения остальным членам суда. Однако смертная казнь может быть назначена виновному только по единогласному решению всех судей.

Во время совещания председательствующий должен создать условия, обеспечивающие членам суда полную свободу их суждений и выражения своего мнения по делу.

Судья, имеющий особое мнение по постановленному приговору, вправе письменно изложить его в совещательной комнате. Особое мнение приобщается к приговору и в зале судебного заседания не оглашается.

После решения вопросов, указанных выше, суд переходит к составлению приговора. Приговор должен быть написан от руки или изготовлен с помощью технических средств. Он составляется одним из судей, участвующих в его постановлении (как правило, председательствующим), на том языке, на котором проводилось судебное разбирательство, и подписывается всеми судьями, в том числе и судьей, оставшимся при особом мнении (ст. 303 УПК РФ). Если приговор кем-либо из судей не подписан – это безусловное основание к его отмене (п. 10 ч. 2 ст. 389.17 УПК РФ).

Если в приговоре имеются исправления, то они должны быть оговорены и подписаны всеми судьями, участвовавшими в его постановлении до выхода из совещательной комнаты.

После подписания приговора суд возвращается в зал судебного заседания и председательствующий провозглашает приговор. Все присутствующие в зале судебного заседания, не исключая состава суда, выслушивают приговор стоя (ст. 310 УПК РФ). Провозглашением судебного приговора заканчивается стадия судебного разбирательства.

В случае, если подсудимый не владеет языком, на котором изложен приговор, переводчик переводит приговор вслух синхронно с провозглашением приговора или после его провозглашения. Подсудимому, осужденному к смертной казни, разъясняется право ходатайствовать о помиловании.

Приговор может оглашаться не полностью, а только его вводная и резолютивная части в случае рассмотрения дела в закрытом судебном заседании (ч. 7 ст. 241 УПК РФ). В этом случае участникам судебного разбирательства разъясняется порядок ознакомления с его полным текстом.

После вступления приговора в законную силу недопустимо возбуждение уголовного дела в отношении того же лица и по тому же обвинению (п. 4 ч. 1 ст. 27 УПК РФ). Согласно ст. 50 Конституции Российской Федерации «никто не может быть повторно осужден за одно и то же преступление».

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Какое значение имеют общие условия судебного разбирательства?
2. Что представляет собой правило о непосредственности судебного разбирательства? Является ли оглашение показаний, данных на стадии предварительного расследования, исключением из правила о непосредственности судебного разбирательства?
3. Какое из общих условий судебного разбирательства характеризуется термином «судовоговорение»?
4. К какому из общих условий судебного разбирательства относится правило о том, что подсудимый не может быть признан виновным в более тяжком преступлении, чем инкриминированное ему органами уголовного преследования на стадии предварительного расследования?
5. Каково содержание, сущность и значение стадии судебного разбирательства?
6. Назовите структуру судебного разбирательства.
7. Каково содержание и значение этапа судебных прений в ходе судебного разбирательства?
8. Какие требования предъявляются к приговору?
9. Какие задачи уголовного судопроизводства решаются посредством постановления приговора?
10. Какие вопросы суд должен отразить в приговоре в отношении каждого подсудимого?
11. Чем отличается описательно-мотивировочная часть обвинительного приговора от описательно-мотивировочной части оправдательного приговора?
12. Какие нарушения порядка постановления и провозглашения приговора влекут за собой признание приговора незаконным?

Глава 19. ОСОБЫЙ ПОРЯДОК СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА

В результате изучения данной главы обучающийся должен:

Знать: понятие и сущность особого порядка судебного разбирательства; основания и порядок проведения судебного заседания при согласии обвиняемого с предъявленным обвинением и при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве;

Уметь: разграничивать общий и особый порядок судебного разбирательства; различать порядок проведения судебного разбирательства в порядке главы 40 УПК РФ и главы 40.1 УПК РФ.

Владеть знаниями: об особенностях предварительного расследования,

подготовки дела к судебному заседанию и судебного разбирательства при согласии обвиняемого с предъявленным обвинением, а также при заключении подозреваемым, обвиняемым досудебного соглашения о сотрудничестве.

Ключевые термины: *особый порядок судебного разбирательства; порядок проведения судебного заседания при согласии обвиняемого с предъявленным обвинением; порядок проведения судебного заседания при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве.*

19.1. Основания и порядок проведения судебного заседания и постановления приговора при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением

Судебное разбирательство может проводиться в общем и особом порядке. **Сущность особого порядка** судебного разбирательства состоит в том, что при определенных условиях, суд может принять решение по уголовному делу без проведения судебного разбирательства в общем порядке.

Особый порядок принятия судебного решения в порядке гл. 40 УПК РФ применяется по уголовным делам о преступлениях, наказание за которые не превышает 10-ти лет лишения свободы. При этом необходимо исходить из наказания, предусмотренного санкцией статьи, вмененной обвиняемому, а не из наказания, которое может быть назначено ему с учетом обстоятельств, предусмотренных статьями 62, 64, 66, 69, 70 УК РФ¹²⁸.

Не допускается рассмотрение уголовных дел в особом порядке в отношении несовершеннолетних.

Основания применения особого порядка принятия судебного решения:

- наличие ходатайства обвиняемого о постановлении приговора без проведения судебного разбирательства в общем порядке;
- наличие согласия государственного или частного обвинителя и потерпевшего на применение такого порядка судебного разбирательства.

В соответствии с ч. 2 ст. 315 УПК РФ ходатайство о постановлении приговора без проведения судебного разбирательства в общем порядке обвиняемый вправе заявить в момент ознакомления с материалами уголовного дела либо на предварительном слушании (в тех случаях, когда оно является обязательным), то есть в любом случае до назначения судебного заседания. Невыполнение органами предварительного расследования возложенной на них ч. 1 ст. 11 и п. 2 ч. 5 ст. 217 УПК РФ обязанности по разъяснению обвиняемому права ходатайствовать при ознакомлении с материалами уголовного дела о применении особого порядка судебного разбирательства влечет нарушение права обвиняемого на защиту и в соответствии с п. 5 ч. 1 ст. 237 УПК РФ является основанием проведения предварительного слушания для решения вопроса о возвращении уголовного дела прокурору. Ходатайство должно быть заявлено обвиняемым добровольно и после проведения консультаций с защитником (п. 2 ч. 2 ст. 314 УПК РФ), участие которого на основании п. 7 ч. 1 ст. 51 УПК РФ является обязательным. Обязательное участие

¹²⁸ О применении судами особого порядка судебного разбирательства уголовных дел: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 05 декабря 2006 г. № 60 (ред. от 22.12.2015) // Российская газета. 2006. № 286.

защитника при принятии обвиняемым решения о необходимости заявления указанного ходатайства, а также при заявлении этого ходатайства предусмотрено в качестве дополнительной процессуальной гарантии соблюдения его прав.

Участие защитника обеспечивается с момента заявления хотя бы одним из обвиняемых ходатайства о рассмотрении уголовного дела в особом порядке. Обязанность обеспечить обвиняемого защитником при заявлении им ходатайства лежит на том должностном лице, в производстве которого на момент поступления ходатайства находится уголовное дело (исключения составляют случаи, когда защитник приглашен самим обвиняемым, его законным представителем или по их поручению другими лицами).

С учетом особенностей судопроизводства по делам частного обвинения ходатайство об особом порядке судебного разбирательства по ним может быть заявлено в период от момента вручения лицу заявления потерпевшего о привлечении его к уголовной ответственности до вынесения судьей постановления о назначении судебного заседания. При этом мировой судья в соответствии с требованиями ст. 11 УПК РФ при вручении заявления обязан в присутствии защитника разъяснить лицу, в отношении которого оно подано, право ходатайствовать о применении особого порядка судебного разбирательства и выяснить у него, желает ли он воспользоваться этим правом.

По сути, роль защитника сводится к тому, чтобы разъяснить обвиняемому характер и последствия заявления ходатайства о проведении судебного разбирательства в особом порядке. Обвиняемый должен осознавать характер и последствия заявленного им ходатайства.

Порядок постановления судебного решения (приговора) в особом порядке регламентируется ст. 316 УПК РФ.

По заявленному ходатайству подсудимого о постановлении приговора в особом порядке в связи с согласием с предъявленным обвинением проводится судебное разбирательство с соблюдением всех общих условий судебного разбирательства и специфических для него процедур, за исключением судебного следствия, то есть без исследования доказательств. При этом, на основании ч. 5 ст. 316 УПК РФ, судом могут быть исследованы обстоятельства, характеризующие личность подсудимого, и обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание.

В судебном заседании, проводимом в особом порядке, обязательно должен участвовать сам подсудимый и его защитник.

В **подготовительной части** судья обязан уточнить отношение сторон к возможности рассмотрения дела в особом порядке. При согласии сторон с проведением судебного разбирательства в особом порядке суд удостоверяется, что подсудимый осознает характер и последствия заявленного им ходатайства, а также в том, что оно было заявлено добровольно, после консультации с защитником.

В случае поступления возражений от сторон судья назначает проведение судебного разбирательства в общем порядке. Такое решение судья вправе принять и по собственной инициативе. Закон не предусматривает каких-либо специальных оснований для принятия судьей такого решения. Предполагается, что главным критерием должно выступать внутреннее убеждение судьи.

Рассмотрение ходатайства подсудимого о постановлении приговора без проведения судебного разбирательства начинается с изложения государственным

обвинителем предъявленного подсудимому обвинения, а по уголовным делам частного обвинения – с изложения обвинения частным обвинителем. Судья рассматривает материалы уголовного дела с целью проверки обоснованности обвинения, с которым согласился подсудимый, подтверждения его совокупностью собранных по делу доказательств.

Придя к выводу, что обвинение, с которым согласился подсудимый, обоснованно, подтверждается доказательствами, собранными по уголовному делу, судья постановляет обвинительный приговор. При этом он назначает подсудимому наказание, которое не может превышать двух третей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление.

После **провозглашения приговора** судья обязан разъяснить сторонам право и порядок его обжалования в соответствии с процедурой, предусмотренной для обжалования судебных решений, не вступивших в законную силу, в порядке апелляции либо кассационного производства. На основании ст. 317 УПК РФ приговор, постановленный в особом порядке, не может быть обжалован в апелляционном и кассационном порядке по причине несоответствия выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам уголовного дела, установленным судом первой или апелляционной инстанции.

В соответствии с ч. 10 ст. 316 УПК РФ процессуальные издержки, предусмотренные ст. 132 УПК РФ, взысканию с подсудимого не подлежат.

19.2. Особый порядок принятия судебного решения при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве

Сущность досудебного соглашения о сотрудничестве состоит в том, что подозреваемый (обвиняемый), заключая досудебное соглашение о сотрудничестве, обязуется совершить в целях содействия следствию ряд действий, направленных на раскрытие и расследование преступления, изобличение соучастников преступления, розыск имущества, добытого в результате преступления, с тем, чтобы в отношении него были применены положения уголовного закона, направленные на смягчение уголовной ответственности.

Если содействие подозреваемого или обвиняемого следствию заключается лишь в сообщении им сведений о его собственном участии в преступной деятельности, это не может рассматриваться в качестве основания для принятия судебного решения в особом порядке с применением положений гл. 40.1 УПК РФ.

Особый порядок принятия судебного решения при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве применим по всем уголовным делам – вне зависимости от тяжести совершенного преступления.

Процедура заключения досудебного соглашения о сотрудничестве включает в себя целый ряд процессуальных действий:

1. Заявление подозреваемым или обвиняемым ходатайства о заключении досудебного соглашения о сотрудничестве.

При этом следует учитывать, что указанное ходатайство:

- может быть заявлено подозреваемым или обвиняемым не в любой момент производства по уголовному делу, как это указано в ч. 1 ст. 120 УПК РФ, а строго с момента начала уголовного преследования до объявления об окончании предварительного следствия (ч. 2 ст. 317.1 УПК РФ);

- должно быть заявлено в письменной форме;
- должно содержать указание на то, какие действия подозреваемый или обвиняемый обязуется совершить в целях содействия следствию в раскрытии и расследовании преступления, изобличении и уголовном преследовании других соучастников преступления, розыске имущества, добытого в результате преступления;
- в обязательном порядке подписывается защитником подозреваемого или обвиняемого;
- адресуется прокурору (подаётся на его имя), но представляется ему подозреваемым или обвиняемым, его защитником через следователя.

Несоблюдение одного из указанных требований может повлечь за собой отказ в удовлетворении ходатайства о заключении досудебного соглашения о сотрудничестве.

Следует обратить внимание на тот факт, что заявление подозреваемым или обвиняемым ходатайства о заключении досудебного соглашения о сотрудничестве является их правом, которое порождает соответствующую обязанность следователя разъяснить это право при появлении в уголовном деле процессуальной фигуры подозреваемого или обвиняемого.

Как вытекает из положений уголовно-процессуального закона, участие защитника подозреваемого или обвиняемого при заявлении последним ходатайства о заключении досудебного соглашения о сотрудничестве является обязательным. В случаях, если защитник не приглашен самим подозреваемым или обвиняемым, его законным представителем или по поручению подозреваемого или обвиняемого другими лицами, то участие защитника обеспечивается следователем.

2. Рассмотрение заявленного ходатайства следователем.

В течение трех суток с момента поступления ходатайства о заключении досудебного соглашения о сотрудничестве следователь:

- 1) либо выносит мотивированное постановление о возбуждении перед прокурором ходатайства о заключении с подозреваемым или обвиняемым досудебного соглашения о сотрудничестве, согласовывает его с руководителем следственного органа и вместе с ходатайством подозреваемого или обвиняемого о заключении досудебного соглашения о сотрудничестве направляет его прокурору;
- 2) либо выносит постановление об отказе в удовлетворении ходатайства о заключении досудебного соглашения о сотрудничестве. Указанное постановление следователя может быть обжаловано подозреваемым или обвиняемым, а также его защитником руководителю следственного органа (ч. 4 ст. 317.1 УПК РФ).

3. Рассмотрение поступивших материалов прокурором.

В течение трех суток с момента поступления ходатайства подозреваемого или обвиняемого о заключении досудебного соглашения о сотрудничестве и постановления следователя о возбуждении перед прокурором ходатайства о заключении с подозреваемым или обвиняемым досудебного соглашения о сотрудничестве прокурор принимает одно из двух решений: либо об удовлетворении ходатайства о заключении досудебного соглашения о сотрудничестве; либо об отказе в удовлетворении ходатайства о заключении досудебного соглашения о сотрудничестве.

Согласно разъяснению Верховного суда РФ, досудебное соглашение о сотрудничестве может быть заключено одновременно с несколькими обвиняемыми (подозреваемыми), которые привлекаются к ответственности по одному уголовному делу. При этом заключение досудебного соглашения о сотрудничестве с одним или несколькими из них является правом прокурора¹²⁹.

Принятое прокурором решение оформляется соответствующим постановлением. При этом постановление об отказе в удовлетворении ходатайства о заключении досудебного соглашения о сотрудничестве может быть обжаловано следователем, подозреваемым или обвиняемым, его защитником вышестоящему прокурору (ч. 2 ст. 317.2 УПК РФ).

4. Составление досудебного соглашения о сотрудничестве.

Досудебное соглашение о сотрудничестве составляется прокурором после возбуждения уголовного дела с участием следователя, подозреваемого или обвиняемого и его защитника. Закон не называет срок, в течение которого прокурор должен составить досудебное соглашение о сотрудничестве, но содержит требования к его содержанию.

В соответствии с ч. 2 ст. 317.3 УПК РФ в досудебном соглашении о сотрудничестве должны быть указаны:

- 1) дата и место его составления;
- 2) должностное лицо органа прокуратуры, заключающее соглашение со стороны обвинения;
- 3) фамилия, имя и отчество подозреваемого или обвиняемого, заключающего соглашение со стороны защиты, дата и место его рождения;
- 4) описание преступления с указанием времени, места его совершения, а также других обстоятельств, подлежащих доказыванию в соответствии с п. 1-4 ч. 1 ст. 73 УПК РФ;
- 5) пункт, часть, статья УК РФ, предусматривающие ответственность за данное преступление;
- 6) действия, которые подозреваемый или обвиняемый обязуется совершить при выполнении им обязательств, указанных в досудебном соглашении о сотрудничестве;
- 7) смягчающие обстоятельства и нормы уголовного законодательства, которые могут быть применены в отношении подозреваемого или обвиняемого при соблюдении последним условий и выполнении обязательств, указанных в досудебном соглашении о сотрудничестве.

Досудебное соглашение о сотрудничестве подписывается прокурором, подозреваемым или обвиняемым, его защитником.

Ходатайство о заключении досудебного соглашения о сотрудничестве, постановление следователя о возбуждении перед прокурором ходатайства о заключении с подозреваемым или обвиняемым досудебного соглашения о сотрудничестве, постановление прокурора об удовлетворении ходатайства о заключении досудебного соглашения о сотрудничестве, досудебное соглашение о сотрудничестве приобщаются к уголовному делу.

¹²⁹ О практике применения судами особого порядка судебного разбирательства уголовных дел при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве: постановление Пленума Верх. суда РФ от 28 июня 2012 г. № 16 // Российская газета. 2012. № 156.

На основании п. 4 ч. 1 ст. 154 УПК РФ заключение прокурором с подозреваемым или обвиняемым досудебного соглашения о сотрудничестве является основанием для выделения уголовного дела в отношении названного участника уголовного судопроизводства в отдельное производство.

В случае возникновения угрозы безопасности подозреваемого или обвиняемого материалы уголовного дела, идентифицирующие его личность, изымаются из возбужденного уголовного дела и приобщаются к уголовному делу в отношении подозреваемого или обвиняемого, выделенному в отдельное производство.

При возникновении угрозы безопасности подозреваемого или обвиняемого, с которым заключено досудебное соглашение о сотрудничестве, а также его близких родственников, родственников и близких лиц следователь вправе вынести постановление о хранении пакета документов, составляемых при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве (перечисленных в ч. 2 ст. 317.4 УПК РФ), в опечатанном конверте. Если выделение уголовного дела в отдельное производство будет невозможно ввиду того, что это нанесет ущерб всесторонности и объективности расследования и разрешения дела, в целях обеспечения безопасности подозреваемого или обвиняемого, с которым заключено досудебное соглашение о сотрудничестве, к нему должны быть применены меры безопасности, предусмотренные ч. 3 ст. 11 УПК РФ, а также ст. 6 федерального закона «О государственной защите потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства». Предусмотренные законом меры безопасности должны быть применены в отношении подозреваемого или обвиняемого, с которым заключено досудебное соглашение о сотрудничестве, его близких родственников, родственников и близких лиц во всех случаях, когда в этом возникает необходимость.

После окончания предварительного следствия уголовное дело в порядке ст. 220 УПК РФ направляется прокурору для утверждения обвинительного заключения и вынесения представления о соблюдении обвиняемым условий и выполнении обязательств, предусмотренных заключенным с ним досудебным соглашением о сотрудничестве. В случае утверждения обвинительного заключения прокурор выносит еще одно представление, а именно представление об особом порядке проведения судебного заседания и вынесения судебного решения по данному уголовному делу. Этот процессуальный документ составляется в двух экземплярах, один из которых (копия) вручается обвиняемому и его защитнику, которые вправе представить свои замечания. В названном представлении указываются:

- 1) характер и пределы содействия обвиняемого следствию в раскрытии и расследовании преступления, изобличении и уголовном преследовании других соучастников преступления, розыске имущества, добытого в результате преступления;
- 2) значение сотрудничества с обвиняемым для раскрытия и расследования преступления, изобличения и уголовного преследования других соучастников преступления, розыска имущества, добытого в результате преступления;
- 3) преступления или уголовные дела, обнаруженные или возбужденные в результате сотрудничества с обвиняемым;
- 4) степень угрозы личной безопасности, которой подвергались обвиняемый в результате сотрудничества со стороной обвинения, его близкие родственники, родственники и близкие лица.

Помимо этого прокурор удостоверяет полноту и правдивость сведений, сообщенных обвиняемым при выполнении им принятых при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве на себя обязательств.

Прокурором должны быть учтены замечания обвиняемого и его защитника на представление об особом порядке проведения судебного заседания и вынесения судебного решения в тех случаях, когда для этого имеются достаточные основания.

Не позднее трех дней с момента ознакомления обвиняемого и его защитника с представлением прокурор направляет уголовное дело и представление в суд, который, при наличии к тому оснований, принимает решение об особом порядке проведения судебного заседания и вынесения судебного решения по уголовному делу в отношении обвиняемого, с которым заключено досудебное соглашение о сотрудничестве. Такое решение может быть принято судом лишь в том случае, если суд удостоверится, что:

- 1) государственный обвинитель подтвердил активное содействие обвиняемого следствию в раскрытии и расследовании преступления, изобличении и уголовном преследовании других соучастников преступления, розыске имущества, добытого в результате преступления;
- 2) досудебное соглашение о сотрудничестве было заключено добровольно и при участии защитника.

В случае несоблюдения указанных условий (или хотя бы одного из них) суд принимает решение о назначении судебного разбирательства в общем порядке.

Судебное заседание проводится с обязательным участием подсудимого и защитника. Участие потерпевшего, его представителя обязательным не является.

Согласно разъяснению Пленума Верховного суда РФ, по смыслу ч. 2 ст. 317.6 и ст. 317.7 УПК РФ, потерпевший (его законный представитель, представитель), гражданский истец и его представитель вправе участвовать в исследовании рассматриваемых судом вопросов, в том числе высказывать свое мнение по вопросу об особом порядке судебного разбирательства при досудебном соглашении о сотрудничестве. При этом следует иметь в виду, что возражение потерпевшего (его законного представителя, представителя), гражданского истца и его представителя против особого порядка проведения судебного заседания в отношении подсудимого, с которым заключено досудебное соглашение о сотрудничестве, само по себе не является основанием для рассмотрения дела в общем порядке.

Государственный обвинитель излагает предъявленное подсудимому обвинение, после чего подтверждает содействие подсудимого следствию, а также разъясняет суду, в чем именно оно выразилось. Судья должен удостовериться, что подсудимым соблюдены все условия и выполнены все обязательства, предусмотренные досудебным соглашением о сотрудничестве. Этому должно способствовать исследование в ходе судебного заседания вопросов о характере и пределах содействия подсудимого следствию в раскрытии и расследовании преступления, изобличении и уголовном преследовании других соучастников преступления, розыске имущества, добытого в результате преступления, о значении сотрудничества с подсудимым для раскрытия и расследования преступления, изобличения и уголовного преследования других соучастников преступления, розыска имущества, добытого в результате преступления. Кроме того, исследованию в судебном заседании подлежат преступления или уголовные дела, обнаруженные или возбужденные

в результате сотрудничества с подсудимым; степень угрозы личной безопасности, которой подвергались подсудимый в результате сотрудничества со стороной обвинения, его близкие родственники, родственники и близкие лица; обстоятельства, характеризующие личность подсудимого, а также обстоятельства, смягчающие или отягчающие наказание.

При рассмотрении уголовного дела в особом порядке в отношении подсудимого, заключившего досудебное соглашение о сотрудничестве, возможно вынесение только обвинительного приговора. При условии соблюдения обвиняемым всех условий досудебного соглашения о сотрудничестве и выполнения всех предусмотренных в соглашении обязательств, а также при отсутствии отягчающих обстоятельств срок или размер наказания, назначаемого подсудимому, не может превышать половины максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного ч. 2 ст. 62 УК РФ, ч. 5 ст. 317.7 УПК РФ. Если соответствующей статьей Особенной части УК РФ предусматривается наказание в виде пожизненного лишения свободы или смертной казни, эти виды наказания назначены быть не могут. В этом случае срок или размер наказания не могут превышать двух третей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания в виде лишения свободы, предусмотренного ч. 4 ст. 62 УК РФ. Кроме того, подсудимому может быть назначено и более мягкое наказание, чем предусмотрено за совершенное им преступление, условное осуждение или он может быть освобожден от отбывания наказания (ст. 64, 73, 80.1 УК РФ, ч. 5 ст. 317.7 УПК РФ).

Таким образом, согласно ст. 317.8 УПК РФ приговор, вынесенный в отношении подсудимого, с которым заключено досудебное соглашение о сотрудничестве, может быть пересмотрен в порядке, установленном разделом XV УПК РФ, если после назначения подсудимому наказания будет обнаружено, что он умышленно сообщил ложные сведения или умышленно скрыл от следствия какие-либо существенные сведения, то есть в порядке надзора (гл. 48 УПК РФ) и ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств (гл. 49 УПК РФ).

С учетом правовой позиции, занятой Конституционным судом Российской Федерации, следует заключить, что пересмотр судебного решения ввиду новых обстоятельств возможен как в сторону улучшения, так и в сторону ухудшения положения подсудимого, с которым было заключено досудебное соглашение о сотрудничестве (в последнем случае вследствие невыполнения подсудимым условий названного соглашения)¹³⁰.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. В чем состоит сущность особого порядка принятия судебного решения?
2. Что является основанием применения особого порядка судебного разбирательства при согласии обвиняемого с предъявленным обвинением?
3. Каков порядок заявления ходатайства о постановлении приговора без проведения судебного разбирательства?

¹³⁰ Постановление Конституционного суда РФ от 11 мая 2005 г. № 5-П «По делу о проверке конституционности статьи 405 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации в связи с запросом Курганского областного суда, жалобами Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации, производственно-технического кооператива “Содействие”, общества с ограниченной ответственностью “Карелия” и ряда граждан».

3. При наличии каких условий суд может удовлетворить ходатайство о постановлении приговора без проведения судебного разбирательства.
4. Назовите особенности постановления приговора и назначения наказания в особом порядке при согласии обвиняемого с предъявленным обвинением и пределы его обжалования.
5. Каков порядок заключения досудебного соглашения о сотрудничестве?
6. Возможна ли отмена или изменение досудебного соглашения о сотрудничестве?
7. Какие сведения должны быть указаны в досудебном соглашении о сотрудничестве?
8. Назовите особенности предварительного расследования по делу с досудебным соглашением о сотрудничестве.
9. Какие обстоятельства, подлежат исследованию судом при рассмотрении уголовного дела в отношении лица, с которым заключено досудебное соглашение о сотрудничестве.
10. Назовите особенности постановления приговора и назначения наказания в отношении лица, с которым было заключено досудебное соглашение о сотрудничестве и пределы его обжалования.

Глава 20. ОСОБЕННОСТИ ПРОИЗВОДСТВА У МИРОВОГО СУДЬИ

В результате изучения данной главы обучающийся должен:

Знать: место мирового судьи в судебной системе; круг дел, подсудных мировому судье; особенности производства у мирового судьи по уголовным делам частного обвинения.

Уметь: объяснить причину законодательного закрепления особенностей производства по делам частного обвинения; использовать знание закона для защиты прав и законных интересов граждан при производстве у мирового судьи.

Владеть знаниями: о полномочиях мирового судьи до начала судебного заседания и процессуальных возможностях примирения сторон.

Ключевые термины: мировой судья; частное обвинение; частный обвинитель; встречное заявление; содействие в собирании доказательств.

20.1. Подсудность уголовных дел мировым судьям и особенности возбуждения уголовного дела частного обвинения

Подсудность уголовных дел мировым судьям. Мировые судьи осуществляют свои полномочия в установленном законом порядке, на основе применения Конституции РФ, федеральных конституционных законов, федеральных законов, общепризнанных принципов и норм международного права. Мировые судьи являются судьями общей юрисдикции субъектов Российской Федерации и действуют в качестве судов первой инстанции. Им подсудны уголовные дела о преступлениях, максимальное наказание за совершение которых не превышает трех лет лишения свободы, за исключением дел о преступлениях, указанных в ч. 1 ст. 31 УПК РФ. Основной массив уголовных дел приходится на преступления против общественной безопасности и против личности, с обвинительным актом, где особое место занимают дела частного обвинения.

Уголовные дела частного обвинения – это дела, которые возбуждаются в результате подачи в суд заявления потерпевшим или его законным представителем, поддерживающим обвинение, и подлежащие прекращению за примирением сторон или вследствие отказа от обвинения.

Принимать к своему производству заявления по делу частного обвинения имеют право мировые судьи, к территориальной подсудности которых в соответствии со ст. 32 УПК РФ отнесено данное дело. Изменение подсудности дела без согласия сторон недопустимо. Вопрос об изменении территориальной подсудности разрешается судьей вышестоящего суда (ч. 3 ст. 35 УПК РФ) в порядке, установленном ч. 3, 4, 6 ст. 125 УПК РФ. По результатам принятого решения выносится соответствующее постановление.

Дела, относящиеся к компетенции мировых судей, о преступлениях, совершенных военнослужащими, гражданами, проходящими военные сборы, а также уволенными с военной службы или прошедшими военные сборы, в случае совершения ими преступлений в период прохождения военной службы или военных сборов, рассматриваются военными судами на общих основаниях.

Назначение мировой юстиции. Основной целью создания мировой юстиции является упрощение порядка судопроизводства, выражающегося в максимальной рационализации деятельности низшего звена судебной системы, в результате упрощения и сокращения делопроизводства, способствующих повышению эффективности и сокращению сроков рассмотрения дел.

Порядок деятельности и полномочия мировых судей регулируются Федеральным законом «О мировых судьях в Российской Федерации». В уголовном судопроизводстве деятельность мировых судей регулируется УПК РФ.

Возбуждение уголовного дела частного обвинения.

Делами частного обвинения, согласно ч. 2 ст. 20 УПК РФ, считаются уголовные дела о преступлениях, предусмотренных ч. 1 ст. 115 УК РФ (умышленное причинение легкого вреда здоровью), ст. 116.1 УК РФ (несение побоев лицом, подвергнутым административному наказанию), а также ч. 1 ст. 128.1 УК РФ (клевета).

Указанная группа преступлений характеризуется небольшой степенью тяжести и общественной опасности, а также тем, что эти преступления посягают на субъективные права граждан, на их честь, достоинство, здоровье. Специфика указанных преступлений предопределяет особый порядок судопроизводства, который включает в себя:

- особый порядок возбуждения: указанные дела возбуждаются только по заявлению потерпевшего;
- особый порядок прекращения: подлежат безусловному прекращению в случае примирения потерпевшего с обвиняемым;
- предварительное расследование по указанным уголовным делам не производится, за исключением случаев, предусмотренных ч. 4 ст. 20 УПК РФ и ч. 3 ст. 318 УПК РФ;
- потерпевший наделяется правами частного обвинителя;
- мировой судья наделяется особыми полномочиями до начала судебного разбирательства;
- рассмотрение дел частного обвинения в судебном заседании осуществляется в особом порядке.

Уголовные дела частного обвинения возбуждаются только:

- по заявлению потерпевшего;
- по заявлению законного представителя потерпевшего.

В первом случае подать заявление может только физическое лицо, которому причинен физический, имущественный или моральный вред, обладающий уголовно-процессуальной дееспособностью, т.е. достигший шестнадцатилетнего возраста. Указание на возраст связывается с возможностью наступления уголовной ответственности за заведомо ложный донос (ст. 306 УК РФ) и предупреждения заявителя об этом на основании ч. 6 ст. 141 УПК РФ. Не достижение лицом шестнадцатилетнего возраста, не позволяет ему требовать без согласия законного представителя, прекращения дела за примирением сторон.

К законным представителям в соответствии с п. 12 ст. 5 УПК РФ относятся родители, усыновители, опекуны или попечители несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого либо потерпевшего, представители учреждений или организаций, на попечении которых находится несовершеннолетний подозреваемый, обвиняемый либо потерпевший, органы опеки и попечительства. Требования об уголовной дееспособности законных представителей и представителей несовершеннолетнего указываются в ч. 2 ст. 45 УПК РФ. Участвующие в деле в качестве представителей несовершеннолетнего адвокаты (на основе договора, соглашения) не обладают правом возбуждения дел частного обвинения, ограничиваясь лишь оказанием юридической помощи при составлении потерпевшим или его законным представителем заявления. В случае несовершеннолетия потерпевшего, а также в силу физического или психического состояния, не позволяющего ему защищать свои права и законные интересы, при наличии обоих родителей или усыновителей правом возбудить дело частного обвинения в интересах своего ребенка обладает любой из родителей, усыновителей. В случае возбуждения уголовного дела частного обвинения в отношении другого родителя или усыновителя, совершившего преступление, каждый из родителей, усыновителей потерпевшего несовершеннолетнего вправе выступить отдельно в качестве законного представителя потерпевшего.

В случае смерти потерпевшего еще до обращения с заявлением к мировой судье уголовное дело частного обвинения может быть возбуждено по заявлению близких родственников. В соответствии с п. 4 ст. 5 УПК РФ – близкими родственниками признаются: супруг, супруга, родители, дети, усыновители, усыновленные, родные братья и родные сестры, дедушка, бабушка, внуки.

Не может рассматриваться как повод к принятию к производству мировым судьей дела частного обвинения в случае подачи заявления пострадавшим, являющимся недееспособным в силу своего возраста или психического развития. Такое заявление служит лишь поводом для проверки прокурором, следователем или дознавателем обстоятельств совершенного преступления, для принятия дальнейшего решения о возможности возбуждения уголовного дела в соответствии с положениями ч. 3 ст. 318 УПК РФ. Вступление в уголовное дело прокурора не лишает стороны права на примирение (ч. 4 ст. 318 УПК РФ).

Беспомощным лицом, в силу психических недостатков – является физическое лицо, признанное в порядке гражданского судопроизводства ограниченно дееспособным, а равно страдающее тяжелым психическим заболеванием и состоящее на учете в психиатрическом медицинском учреждении.

Физическими недостатками, не позволяющими потерпевшему осуществлять защиту своих прав и законных интересов, являются немота, глухота, слепота. Также к ним приравнены соматические заболевания, сопровождающиеся острыми болезненными симптомами либо являющиеся хроническими.

Случаи, связанные с зависимостью потерпевшего от обвиняемого в каждом случае, рассматриваются и оцениваются самостоятельно, с учетом всех особенностей конкретной ситуации и взаимоотношений между участниками конфликта.

При изъятии желания о прекращении дела за примирением сторон лицом, признанным недееспособным или ограниченно дееспособным, учитывая, что он неспособен адекватно оценивать ситуацию, а равно защищать свои права и законные интересы, возможно только при дополнительном согласии на это законного представителя потерпевшего.

Требования к заявлению.

Заявление по делу частного обвинения подается непосредственно мировому судье в соответствии с правилами территориальной подсудности. При поступлении сообщения о совершении преступления, преследуемого в порядке частного обвинения, в орган дознания, к дознавателю, следователю или прокурору в соответствии со ст. 145 УПК РФ принимается решение о передаче сообщения в суд (мировому судье) в соответствии с требованиями ч. 2 ст. 20 УПК РФ, о чем сообщить заявителю.

Заявление потерпевшего по делам частного обвинения, одновременно является обвинительным документом, в котором формулируется сущность обвинения. Учитывая то значение, которое имеет заявление по делам частного обвинения, закон предъявляет четкие требования к форме и содержанию такого заявления, что служит одним из способов обеспечения обвиняемому права на защиту. В соответствии с ч. 5 и 6 ст. 318 УПК РФ в заявлении необходимо указать: наименование суда, в который оно подано; описание события преступления; место и время его совершения; просьбу к суду о принятии дела к производству; данные о потерпевшем, а также документы удостоверяющих его личность; сведения о лице, привлекаемого к уголовной ответственности; список свидетелей и иных лиц, вызов которых в суд необходим; подпись заявителя.

В случае несоответствия заявления требованиям ч. 5 и 6 ст. 318 УПК РФ, мировой судья имеет законный повод не принять заявление к своему производству. Не принятое заявление возвращается заявителю с указанием устранения недочетов и определяется срок на устранение ошибок. В случае неисполнения данного указания мировой судья отказывает в принятии заявления к своему производству и уведомляет об этом лицо, его подавшее.

Заявление подается в суд с копиями по числу лиц, в отношении которых возбуждается дело частного обвинения. Копии заявления до начала судебного заседания вручаются каждому из подсудимых. Обязанность представления копий заявления возлагается на заявителя (ч. 6 ст. 318 УПК РФ).

При обращении к мировой судье нескольких частных обвинителей с заявлениями о привлечении к уголовной ответственности одного и того же лица, совершившего в отношении каждого из потерпевших преступление, преследуемое в порядке частного обвинения, мировой судья, соблюдая положения п. 2 ч. 1 ст. 153 УПК РФ, имеет право на соединение этих дел в одно производство.

В случае проведения предварительного расследования по делу, мировой судья направляет дела прокурору для соединения их в одно производство в порядке ст. 237 УПК РФ. Прекращение производства по делу в отношении указанного обвиняемого за примирением с одним из потерпевших, не препятствует дальнейшему производству по заявлениям других потерпевших.

Если преступление совершено несколькими лицами в отношении одного пострадавшего, то последний самостоятельно определяет, кого следует привлечь к уголовной ответственности за имевшие место в отношении него преступные действия. Аналогичным образом решается вопрос и при участии в деле законного представителя недееспособного потерпевшего.

После вынесения мировым судьей постановления о принятии заявления к своему производству, им составляется протокол о разъяснении частному обвинителю его процессуальных прав (ст. ст. 42 и 43 УПК РФ). При отказе мирового судьи в принятии заявления потерпевшего к своему производству, заявителю разъясняется право на обжалование постановления мирового судьи.

20.2. Полномочия мирового судьи до начала судебного разбирательства

Главой 33 УПК РФ установлены общие полномочия судьи до судебного заседания, а также порядок осуществления подготовительных действий к судебному заседанию, которые распространяются, в том числе, и на производство у мировой судьи.

Полномочия мирового судьи до начала судебного разбирательства различаются в зависимости от того, по какому уголовному делу они осуществляются: по делу частного обвинения или по уголовному делу с обвинительным актом. По уголовному делу с обвинительным актом, поступившему в суд, мировой судья проводит подготовительные действия и принимает решения в общем порядке, установленном главой 33 УПК РФ, без каких-либо особенностей.

В соответствии со ст. 228 УПК РФ по поступившему уголовному делу с обвинительным актом мировой судья должен выяснить в отношении каждого из обвиняемых следующие вопросы:

- 1) подсудно ли уголовное дело данному суду;
- 2) вручены ли копии обвинительного заключения или обвинительного акта;
- 3) подлежит ли избранию, отмене или изменению мера пресечения, а также подлежит ли продлению срок запрета определенных действий, предусмотренного пунктом 1 части шестой статьи 105.1 УПК РФ, срок домашнего ареста или срок содержания под стражей;
- 4) подлежат ли удовлетворению заявленные ходатайства и поданные жалобы;
- 5) приняты ли меры по обеспечению исполнения наказания в виде штрафа;
- 6) приняты ли меры по обеспечению возмещения вреда, причиненного преступлением, или возможной конфискации имущества, а также подлежит ли продлению срок ареста, наложенного на имущество, установленный в соответствии ч. 3 ст. 115 УПК РФ;
- 7) имеются ли основания проведения предварительного слушания, предусмотренные ч. 2 ст. 229 УПК РФ.

После разрешения указанных вопросов и в зависимости от ответов на них мировой судья принимает одно из решений, предусмотренных ст. 227 УПК РФ:

- 1) о направлении уголовного дела по подсудности;
- 2) о назначении предварительного слушания;
- 3) о назначении судебного заседания, о чем выносит постановление.

При отсутствии оснований для направления дела по подсудности или для назначения предварительного слушания мировой судья выносит постановление о назначении судебного заседания в соответствии с правилами ст. 231 УПК РФ и осуществляет иные подготовительные действия.

В случае рассмотрения дела частного обвинения, существенную роль, характеризующую подготовительные действия мирового судьи к судебному заседанию играет обстоятельство необходимости учета воли потерпевшего для привлечения противной стороны к суду.

В соответствии с ч. 2 ст. 319 УПК РФ мировой судья по ходатайству сторон вправе оказать им содействие в собирании доказательств, которые не могут быть получены сторонами самостоятельно. Формы, в которых мировой судья может оказывать сторонам содействие в собирании доказательств, прямо законодательством не установлены.

По ходатайству сторон с момента принятия заявления к своему производству мировой судья вправе оказать им содействие в собирании доказательств. Формами содействия сторонам могут быть запросы и поручения органам дознания и предварительного следствия.

Об оказании одной из сторон помощи в собирании доказательств мировой судья должен уведомить другую сторону, ознакомив ее с постановлением о проведении определенных процессуальных действий.

Направление мировым судьей требований о предоставлении предметов и документов, с помощью которых могут быть установлены сведения, имеющие значение для дела. Помощь мировых судей сторонам в сборе доказательств в том случае, когда она осуществляется по ходатайствам сторон, не противоречит принципу состязательности. Мировой судья при этом не осуществляет обвинительную деятельность, он лишь помогает сторонам преодолеть препятствия, лишаящие их возможности самостоятельно собрать необходимые доказательства по делу частного обвинения.

Одновременно с принятием к своему производству заявления по делу частного обвинения мировой судья может применить к подсудимому в соответствии со ст. 111 УПК РФ меры процессуального принуждения в виде: обязательства о явке; привода; временного отстранения от должности; наложения ареста на имущество.

Запрещается на данном этапе избирать меру пресечения – заключение под стражу.

Приняв заявление к рассмотрению, мировой судья уведомляет об этом заявителя и лицо, в отношении которого подано заявление. При наличии оснований для назначения судебного заседания мировой судья в течение 7 суток со дня поступления заявления в суд выполняет следующие действия: вызывает лицо, в отношении которого подано заявление; знакомит его с материалами уголовного дела; вручает копию поданного заявления; разъясняет права подсудимого в судебном заседании, предусмотренные статьей 47 УПК РФ; выясняет, кого, по мнению данного лица, необходимо вызвать в суд в качестве свидетелей защиты, о чем у него берется подписка.

Если подсудимых по делу несколько, то материалы дела должны быть представлены для ознакомления, а копия заявления должна быть вручена каждому из них.

В случае неявки в суд лица, в отношении которого подано заявление, копия заявления с разъяснением прав подсудимого, а также условий и порядка примирения сторон направляется подсудимому по почте.

Другой особенностью производства по делам частного обвинения является возможность их прекращения ввиду примирения сторон. Обязанность по разъяснению возможности примирения возложена на мировую судью.

Под примирением следует понимать деятельность обвиняемого и потерпевшего, направленную на преодоление последствий преступления. *Примирение* – это двусторонний акт, требующий согласия не только потерпевшего, но и обвиняемого. При этом для прекращения уголовного дела частного обвинения ввиду примирения сторон закон не требует от виновного возмещения ущерба или устранения вреда, причиненного потерпевшему преступлением.

Роль мирового судьи в процедуре примирения сторон состоит лишь в разъяснении им возможности и последствий примирения. В условиях состязательного уголовного процесса роль судьи в ходе примирения сторон не может быть активной, он не вправе склонять стороны к примирению, поскольку это может вызвать сомнения в беспристрастности мирового судьи. Поэтому в ходе примирительной процедуры судье следует лишь разъяснить сторонам их право на примирение и последствия реализации этого права, наступающие для обеих сторон. Для потерпевшего таким последствием является невозможность повторного обращения в суд с просьбой о привлечении к ответственности того же лица и по тому же обвинению, а для подсудимого – прекращение дела и уголовного преследования по не реабилитирующему основанию и возможность предъявления к нему гражданского иска в порядке гражданского судопроизводства.

Так как примирение – двусторонний акт, то для отказа в возбуждении уголовного дела частного обвинения либо для прекращения такого уголовного дела и (или) уголовного преследования за примирением сторон одного лишь желания потерпевшего примириться с противной стороной недостаточно; необходимо получить согласие на прекращение производства по этому основанию также и от обвиняемого.

В случае поступления от потерпевшего и обвиняемого заявлений о примирении производство по уголовному делу по постановлению мирового судьи прекращается (ч. 2 ст. 20 УПК РФ). Если примирение между сторонами не достигнуто, то мировой судья после выполнения требований ч. 3 и ч. 4 ст. 319 УПК РФ назначает рассмотрение уголовного дела в судебном заседании в соответствии с правилами, предусмотренными главой 33 УПК РФ, о чем выносит постановление.

Уголовные дела частного обвинения подлежат прекращению в связи с примирением потерпевшего с обвиняемым, которое допускается до удаления суда в совещательную комнату.

20.3. Рассмотрение уголовного дела в судебном заседании

Мировой судья рассматривает уголовное дело в судебном заседании по общим правилам судебного разбирательства в суде первой инстанции с изъятиями, предусмотренными ст. 321 УПК РФ. На судопроизводство у мировой судьи

распространяются все принципы уголовного судопроизводства и все условия судебного разбирательства.

Судебное разбирательство у мировой судьи проходит все те этапы, что и производство по иным делам в федеральных судах: подготовительная часть судебного заседания, судебное следствие, прения сторон, последнее слово подсудимого и постановление приговора. Судебное разбирательство у мировой судьи должно быть начато не ранее 3 и не позднее 14 суток со дня поступления в суд заявления или уголовного дела. При этом по делу частного обвинения должны быть соблюдены требования ч. 3 ст. 319 УПК РФ о вызове в течение 7 суток со дня поступления заявления в суд лица, в отношении которого оно было подано, и об ознакомлении его с материалами дела. Поэтому до выполнения этих действий мировой судья по делу частного обвинения не может начать судебное разбирательство.

Процедура рассмотрения мировым судьей подсудных ему дел публичного и частно-публичного обвинения не имеет каких-либо отличительных черт и осуществляется в соответствии с общими правилами производства в суде первой инстанции. В то же время рядом довольно существенных особенностей характеризуется процедура рассмотрения дел частного обвинения.

Одной из таких особенностей является то, что основу, предмет судебного разбирательства по делу частного обвинения составляет не обвинительное заключение или обвинительный акт, а заявление потерпевшего. В заявлении формулируется существо выдвинутого против подсудимого обвинения, и оно же вручается ему вместо обвинительного заключения или обвинительного акта для подготовки защиты в суде.

В случае возбуждения дел частного обвинения по заявлению потерпевшего по ним невозможно предъявить гражданский иск в уголовном процессе (ч. 2 ст. 44 УПК РФ).

Еще одной отличительной чертой дел частного обвинения является то, что для них законом предусматривается возможность соединения судьей в одном производстве встречного заявления с заявлением потерпевшего (ч. 3 ст. 321 УПК РФ). Под встречным заявлением следует понимать официальное обращение лица, в отношении которого принесено заявление о привлечении его к уголовной ответственности за совершение преступления, преследование которого осуществляется в порядке частного обвинения. Если оно не соответствует указанным в законе требованиям, то отсутствуют основания для принятия мировым судьей встречного заявления и соединения заявлений в одно производство. Заявитель предупреждается в соответствии с положениями ч. 6 ст. 141 УПК РФ об уголовной ответственности (ст. 306 УК РФ). Соединение заявлений допускается только на основании постановления мирового судьи до начала судебного следствия.

При соединении заявлений в одно производство лица, подавшие их, участвуют в уголовном судопроизводстве одновременно в качестве частного обвинителя и подсудимого. Для подготовки к защите в связи с поступлением встречного заявления и соединением производств рассмотрение уголовного дела может быть отложено на срок не более 3 суток. Допрос лиц об обстоятельствах, изложенных ими в своих заявлениях, проводится по правилам допроса потерпевшего, а об обстоятельствах, изложенных во встречных заявлениях, – по правилам допроса подсудимого.

При соединении заявлений проводится единое разбирательство, в ходе которого одновременно исследуются обстоятельства, относящиеся к обоим заявлениям. Очередность исследования доказательств решает мировой судья с учетом мнений всех сторон.

Судебное следствие по уголовным делам частного обвинения начинается с изложения частным обвинителем или его представителем заявления, в пределах которого осуществляется судебное разбирательство. При одновременном рассмотрении по уголовному делу частного обвинения встречного заявления его доводы излагаются в том же порядке после изложения доводов основного заявления.

Обвинение в суде поддерживает частный обвинитель, для чего он наделяется правами, предусмотренными ч. 4, 5 и 6 ст. 246 УПК РФ. Если дело частного обвинения было возбуждено следователем или дознавателем с согласия прокурора в соответствии с ч. 4 ст. 20 и ч. 3 ст. 318 УПК РФ, то обвинение в судебном заседании поддерживает государственный обвинитель. Обвинитель вправе представлять доказательства, участвовать в их исследовании, излагать суду свое мнение по существу обвинения, о применении уголовного закона и назначении подсудимому наказания, а также по другим вопросам, возникающим в ходе судебного разбирательства.

Обвинитель может изменить обвинение, если этим не ухудшается положение подсудимого и не нарушается его право на защиту. Это право основано на общем положении о пределах судебного разбирательства, в соответствии с которым разбирательство проводится лишь в пределах того обвинения, которое содержится в заявлении. Изменение обвинения допускается, если этим не ухудшается положение подсудимого и не нарушается его право на защиту (ст. 252 УПК РФ).

Обвинитель вправе отказаться от обвинения. Это право в равной мере принадлежит обвинителю, как по основному, так и по встречному заявлению. При этом отказ частного обвинителя от обвинения существенно отличается от примирения сторон. Если при отказе от обвинения инициатива исходит от одной стороны, то в случае примирения сторон согласие должно исходить от каждой из них.

В судебном заседании по делу частного обвинения обязательно участие потерпевшего. Если потерпевший по делу частного обвинения, надлежащим образом уведомленный о месте и времени слушания дела, не явится в суд без уважительных причин, то это влечет за собой в соответствии с ч. 3 ст. 249 УПК РФ прекращение уголовного дела ввиду отсутствия в деянии состава преступления (п. 2 ч. 1 ст. 24 УПК РФ).

Мировой судья рассматривает уголовные дела в судебном заседании единолично. Секретарь судебного заседания ведет протокол судебного заседания, в котором должны быть отражены действия и решения мирового судьи, а также действия участников судебного разбирательства.

По итогам рассмотрения дела в судебном заседании мировой судья выносит приговор именем Российской Федерации (ст. 296 УПК РФ). Приговор мирового судьи может быть обжалован сторонами в апелляционном порядке в течение 10 суток со дня его провозглашения. В тот же срок со дня вынесения могут быть обжалованы постановление мирового судьи о прекращении уголовного дела и иные его постановления.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Охарактеризуйте дела частного обвинения и назовите их основные отличия от дел публичного и частно-публичного обвинения.
2. Назовите особенности возбуждения дел частного обвинения.
3. Перечислите этапы возбуждения дел частного обвинения.
4. Какое решение должен принять суд, получивший заявление, из которого следует, что лицо, совершившее преступление, не известно?
5. Что Вы понимаете под мировой юстицией?
6. Раскройте основные особенности рассмотрения уголовного дела частного обвинения в судебном заседании.

Глава 21.

ОСОБЕННОСТИ ПРОИЗВОДСТВА В СУДЕ С УЧАСТИЕМ ПРИСЯЖНЫХ ЗАСЕДАТЕЛЕЙ

В результате изучения данной главы обучающийся должен:

Знать: сущность, значение, основания и условия производства в суде с участием присяжных заседателей; процедуру данного особого порядка производства по уголовному делу в суде первой инстанции;

Уметь: разграничивать этапы производства в суде с участием присяжных заседателей; применять положения закона, обеспечивающие формирование коллегии присяжных заседателей, проведение судебного следствия, вынесения и провозглашения вердикта; обсуждать вердикт присяжных и принимать решение по результатам его обсуждения.

Владеть знаниями: об особенностях производства в суде с участием присяжных заседателей.

Ключевые термины: присяжные заседатели; особенности подготовительной части судебного заседания; коллегия присяжных заседателей; вопросный лист; вердикт; особенности обжалования приговора суда присяжных.

21.1. Общая характеристика производства в суде с участием присяжных заседателей

Суд с участием присяжных заседателей является специфической формой организации суда, заключающейся в том, что рассмотрение и разрешение в судебном разбирательстве уголовного дела осуществляется как профессиональным судьей (председательствующим), так и коллегией присяжных заседателей.

В Российской империи суд присяжных был введен вследствие реформ Александра II и действовал с 1864 г. по 1917 г. Декретом Совета народных комиссаров (СНК) РСФСР о суде от 24 ноября (5 декабря) 1917 г. № 1 суды присяжных были упразднены.

Вопрос о возрождении соответствующего суда в России был поставлен в Концепции судебной реформы 1991 года¹³¹, где в качестве одного из важнейших

¹³¹ Постановление Верховного Совета РСФСР от 24 октября 1991 г. «О Концепции судебной реформы в РСФСР» // Ведомости Съезда народных депутатов РСФСР и Верховного Совета РСФСР. 1991. № 44. Ст. 1435.

направлений развития судопроизводства считалось признание за каждым лицом права на рассмотрение его дела в установленных законом случаях судом с участием присяжных заседателей (п. 3).

16 июля 1993 года был принят Закон Российской Федерации № 5451-1, который создал правовую основу для возрождения суда присяжных в России. При этом в УПК РСФСР был введен раздел 10 «Производство в суде присяжных»¹³².

В соответствии с Постановлением Верховного Совета Российской Федерации от 16 июля 1993 г. № 5451/1-1¹³³ о порядке введения в действие соответствующего закона с 1 ноября 1993 г. суды присяжных заседателей были образованы в пяти субъектах России (в Ставропольском крае, Ивановской, Московской, Рязанской и Саратовской областях), а с 1 января 1994 г. еще в четырех (Алтайском и Краснодарском краях, Ростовской и Ульяновской областях).

Конституция Российской Федерации, принятая 12 декабря 1993 г., окончательно закрепила обвиняемому права на рассмотрение его дела судом с участием присяжных заседателей по делам за особо тяжкие преступления против жизни, за которые уголовным законом устанавливается в качестве исключительной меры наказание в виде смертной казни (ч. 2 ст. 20, ч. 2 ст. 47 и ч. 4 ст. 123).

В УПК Российской Федерации производству по уголовным делам, рассматриваемым судом с участием присяжных заседателей, посвящена глава 42.

Федеральным законом от 18 декабря 2001 г. № 177-ФЗ было предусмотрено поэтапное создание суда присяжных во всех субъектом Российской Федерации. Так, например, в Чеченской Республике рассмотрение уголовных дел таковым осуществляется с 1 января 2010 г.

В соответствии с Федеральным законом от 5 мая 2014 г. № 91-ФЗ¹³⁴ положения, касающиеся соответствующего суда, применяются в таких субъектах России как Республика Крым и город федерального значения Севастополь с 1 января 2018 года.

Производство в суде с участием присяжных заседателей ведется в соответствии с общими правилами, определяющими порядок производства по уголовным делам в суде первой инстанции, с учетом следующих особенностей.

1. К рассмотрению и разрешению уголовного дела по существу привлекаются представители народа, участие которых в осуществлении правосудия в качестве присяжных заседателей является их гражданским долгом.

¹³² Закон Российской Федерации от 16 июля 1993 г. № 5451-1 «О внесении изменений и дополнений в Закон РСФСР «О судостроительстве РСФСР», Уголовно-процессуальный кодекс РСФСР, Уголовный кодекс РСФСР и кодекс РСФСР об административных правонарушениях» (утратил силу) // Ведомости Съезда народных депутатов РСФСР и Верховного Совета РСФСР. 1993. № 33. Ст. 1313.

¹³³ Постановление Верховного Совета Российской Федерации от 16 июля 1993 г. № 5451/1-1 «О порядке введения в действие Закона Российской Федерации “О внесении изменений и дополнений в Закон РСФСР «О судостроительстве РСФСР», Уголовно-процессуальный кодекс РСФСР, Уголовный кодекс РСФСР и Кодекс РСФСР об административных правонарушениях”» (ред. от 30.12.2001) [Электронный ресурс]. Доступ из СПС «Консультант Плюс».

¹³⁴ Федеральный закон от 5 мая 2014 г. № 91-ФЗ «О применении положений Уголовного кодекса Российской Федерации и Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации на территории Республики Крым и города федерального значения Севастополя» // Собрание законодательства Российской Федерации. 2014. № 19. Ст. 2296.

Ограничение соответствующего права устанавливается только в отношении отдельных категорий граждан. Так, согласно ч. 2 ст. 3 Федерального закона от 20 августа 2004 г. № 113-ФЗ¹³⁵ (далее – Закон о присяжных заседателях) присяжными заседателями и кандидатами в таковые не могут быть лица:

- не достигшие к моменту составления списков кандидатов в присяжные заседатели возраста 25 лет;
- имеющие непогашенную или неснятую судимость;
- признанные судом недееспособными или ограниченными судом в дееспособности;
- состоящие на учете в наркологическом или психоневрологическом диспансере в связи с лечением от алкоголизма, наркомании, токсикомании, хронических и затяжных психических расстройств.

В порядке, установленном уголовно-процессуальным законом, не допускаются в качестве присяжных заседателей также лица: подозреваемые или обвиняемые в совершении преступлений; не владеющие языком, на котором ведется судопроизводство; имеющие физические или психические недостатки, препятствующие полноценному участию в рассмотрении судом уголовного дела (ч. 3 ст. 3 Закона о присяжных заседателях)

Согласно ст. 7 указанного закона лица, включенные в список и запасной список кандидатов в присяжные заседатели округа, общий и запасной списки кандидатов в присяжные заседатели субъекта РФ, исключаются из них высшим исполнительным органом государственной власти субъекта РФ в случаях:

а) выявления обстоятельств, указанных в ч. 2 ст. 3 Закона о присяжных заседателях;

б) подачи гражданином письменного заявления о наличии обстоятельств, препятствующих исполнению им обязанностей присяжного заседателя, если он является:

- лицом, не владеющим языком, на котором ведется судопроизводство;
- лицом, не способным исполнять обязанности присяжного заседателя по состоянию здоровья, подтвержденному медицинскими документами;
- лицом, достигшим возраста 65 лет;
- лицом, замещающим государственные должности или выборные должности в органах местного самоуправления;
- военнослужащим;
- гражданином, уволенным с военной службы по контракту из органов ФСБ, федеральных органов государственной охраны или органов внешней разведки, – в течение пяти лет со дня увольнения;
- судьей, прокурором, следователем, дознавателем, адвокатом, нотариусом, должностным лицом службы судебных приставов или частным детективом – в период осуществления профессиональной деятельности и в течение пяти лет со дня ее прекращения;
- имеющим специальное звание сотрудником ОВД, таможенных органов или органов и учреждений УИС, а также гражданином, уволенным со службы

¹³⁵ О присяжных заседателях федеральных судов общей юрисдикции в Российской Федерации: Федеральный закон от 20 августа 2004 г. № 113-ФЗ (ред. от 01.07.2017) // Собрание законодательства РФ. 2004. № 34. Ст. 3528.

в указанных органах и учреждениях, – в течение пяти лет со дня увольнения;

- священнослужителем.

2. Согласно пунктам 2 и 2.1 ч. 2 ст. 30 УПК РФ рассмотрение уголовных дел судом с участием присяжных заседателей осуществляется в следующем составе:

- *судья верховного суда республики, краевого или областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, окружного (флотского) военного суда и коллегия из восьми присяжных заседателей;*
- *судья районного суда, гарнизонного военного суда и коллегия из шести присяжных заседателей*¹³⁶.

3. Полномочия председательствующего и коллегии присяжных заседателей различаются. Так, если присяжные заседатели согласно ч. 1 ст. 334 УПК РФ решают вопросы факта (имело ли место событие преступления; доказано ли, что деяние совершил подсудимый; виновен ли подсудимый в совершении этого деяния), то председательствующий решает вопросы, касающиеся применения права, т.е. квалификация деяния, назначение наказания, разрешение гражданского иска и других вопросов, разрешаемых при постановлении приговора (ч. 2 ст. 334, ст. 347 УПК РФ).

4. Судебное разбирательство в суде с участием присяжных заседателей делится на два этапа: с участием присяжных заседателей – до провозглашения вердикта (ст.ст. 327-345 УПК РФ) и без участия присяжных заседателей – после провозглашения вердикта (ст.ст. 346- 352 УПК РФ).

5. Присяжные заседатели не могут быть ознакомлены с доказательствами, которые были признаны недопустимыми. При этом если вопрос о недопустимости доказательств возникает в ходе судебного разбирательства, он рассматривается без участия присяжных заседателей. Судья, выслушав мнение сторон, принимает решение об исключении доказательства, признанного недопустимым (ч. 6 ст. 335 УПК РФ).

6. Принимая решение о виновности или невиновности подсудимого, присяжные заседатели, хотя и основываются на исследованных в суде доказательствах, не обязаны мотивировать свои выводы. Указанное положение обеспечивает самостоятельность и независимость каждого присяжного заседателя, а также обуславливает невозможность обжалования вынесенного на основе вердикта присяжных заседателей приговора по мотиву необоснованности содержащихся в нем выводов.

Рассмотрение уголовных дел судом с участием присяжных заседателей осуществляется при наличии следующих условий.

1. В соответствии с уголовно-процессуальным законодательством:

- судья верховного суда республики, краевого или областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, окружного (флотского) военного суда и коллегия из восьми присяжных заседателей рассматривают уголовные дела **о преступлениях, указанных в п. 1**

¹³⁶ До 1 июня 2018 года рассмотрение уголовных дел судом с участием присяжных заседателей осуществлялось в следующем составе: судья краевого, областного и приравненного суда и коллегия из 12 присяжных заседателей.

ч. 3 ст. 31 УПК РФ, за исключением уголовных дел о преступлениях, предусмотренных ч. 5 ст. 131, ч. 5 ст. 132, ч. 6 ст. 134, ч. 1 ст. 212, ст.ст. 275, 276, 278, 279, 281 УК РФ (п. 2 ч. 2 ст. 30 УПК РФ);

- судья районного суда, гарнизонного военного суда и коллегия из шести присяжных заседателей рассматривает уголовные дела **о преступлениях, предусмотренных ч. 2 ст. 105, ч. 5 ст. 228.1, ч. 4 ст. 229.1, ст.ст. 277, 295, 317 и 357 УК РФ**, по которым в качестве наиболее строгого вида наказания не могут быть назначены пожизненное лишение свободы или смертная казнь в соответствии с ч. 4 ст. 66 и ч. 4 ст. 78 УК РФ, **уголовные дела о преступлениях, предусмотренных ч. 1 ст. 105 и ч. 4 ст. 111 УК РФ**, за исключением уголовных дел о преступлениях, совершенных лицами в возрасте до восемнадцати лет.

При этом необходимо обратить внимание на правовую позицию Конституционного Суда РФ относительно возможности рассмотрения судом с участием присяжных заседателей уголовных дел о преступлениях, по которым в соответствии с положениями УК РФ в качестве наиболее строгого вида наказания не могут быть назначены пожизненное лишение свободы или смертная казнь, если в таких преступлениях обвиняются женщины, лица, не достигшие ко времени их совершения восемнадцатилетнего возраста, и мужчинам, достигшим к моменту вынесения судом приговора шестидесятипятилетнего возраста.

Так, Постановлением Конституционного Суда РФ от 20 мая 2014 г. № 16-П¹³⁷ пункт 1 ч. 3 ст. 31 УПК РФ, не предполагающий возможности рассмотрения судом с участием присяжных заседателей уголовных дел о соответствующих преступлениях, совершенных несовершеннолетними, лицами в возрасте до восемнадцати лет, которым в силу положений Уголовного кодекса Российской Федерации не могут быть назначены пожизненное лишение свободы или смертная казнь, *признан соответствующим Конституции РФ*.

При этом в обоснование положена следующая позиция «отступление от такой процессуальной формы, как суд с участием присяжных заседателей, допустимо и не может рассматриваться как ухудшающее их положение с точки зрения обеспечения конституционных гарантий судебной защиты: специфика разрешения вопросов, связанных с определением виновности несовершеннолетних в совершении уголовно наказуемых деяний, требует осуществления судебного разбирательства в их отношении с соблюдением требований, направленных на тщательное исследование всех данных о личности несовершеннолетнего, сопряженное с ограничением гласности, обеспечением конфиденциальности судебного процесса и основных процессуальных гарантий на всех этапах судебного разбирательства, что не может быть в полной мере обеспечено при рассмотрении уголовного дела с участием присяжных заседателей, предполагающем исследование данных о личности подсудимого лишь в той мере, в какой они необходимы для установления отдельных признаков состава преступления».

¹³⁷ Постановление Конституционного Суда РФ от 20 мая 2014 г. № 16-П «По делу о проверке конституционности пункта 1 части третьей статьи 31 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобой гражданина В.А. Филимонова»: [Электронный ресурс]. Доступ из СПС «Консультант Плюс».

В то же время в целом ряде решений Конституционного Суда¹³⁸ положения пункта 1 ч. 3 ст. 31 УПК РФ признаны не соответствующим Конституции РФ в той мере, в какой в системе действующего правового регулирования, в том числе во взаимосвязи с п. 2 ч. 2 ст. 30 УПК РФ, ч. 2 ст. 57 и ч. 2 ст. 59 УК РФ, ими *исключается возможность рассмотрения судом с участием присяжных заседателей уголовного дела по обвинению женщины в совершении преступления, за которое в качестве наиболее строгого вида наказания соответствующей статьей (частью статьи) УК РФ предусматривается пожизненное лишение свободы или смертная казнь, – притом что уголовное дело по обвинению мужчины в совершении такого преступления при тех же условиях может быть рассмотрено судом присяжных.*

Таким образом, с учетом указанной правовой позиции женщинам должна быть обеспечена реализация права на рассмотрение их уголовных дел судом с участием присяжных заседателей на основе принципов юридического равенства и равноправия и без какой бы то ни было дискриминации.

Аналогичную позицию занял Конституционный Суд РФ и в Постановлении от 16 марта 2017 г. № 7-П¹³⁹, в котором признал указанные выше нормативные предписания несоответствующими Конституции РФ в той части, в которой ими *исключается возможность рассмотрения судом с участием присяжных заседателей уголовного дела по обвинению достигшего шестидесятипятилетнего возраста мужчины в совершении преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 105 УК РФ, притом что уголовное дело по обвинению мужчины в возрасте от 18 до 65 лет, а также женщины старше 18 лет в совершении такого преступления при тех же условиях может быть рассмотрено судом в этом составе.*

2. Обвиняемым заявлено ходатайство о рассмотрении уголовного дела судом с участием присяжных заседателей.

В соответствии с положениями п.п. 2 и 2.1 ч. 2 ст. 30 УПК РФ рассмотрение уголовного дела судом с участием присяжных заседателей возможно только по ходатайству обвиняемого.

Согласно ч. 5 ст. 217 УПК РФ следователь при ознакомлении обвиняемого с материалами уголовного дела обязан разъяснить последнему не только право ходатайствовать о рассмотрении уголовного дела судом с участием присяжных заседателей, но и особенности его рассмотрения данным судом, права обвиняемого в судебном разбирательстве и порядок обжалования судебного решения,

¹³⁸ См.: Постановление Конституционного Суда РФ от 25 февраля 2016 г. № 6-П «По делу о проверке конституционности пункта 1 части третьей статьи 31 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобой гражданки А.С. Лымарь»; Постановление Конституционного Суда РФ от 11 мая 2017 г. № 13-П «По делу о проверке конституционности пункта 1 части третьей статьи 31 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации в связи с запросом Ленинградского областного суда»; Постановление Конституционного Суда РФ от 6 июня 2017 г. № 15-П «По делу о проверке конституционности пункта 1 части третьей статьи 31 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации в связи с запросом Ленинградского областного суда»: [Электронный ресурс]. Доступ из СПС «Консультант Плюс».

¹³⁹ Постановление Конституционного Суда РФ от 16 марта 2017 г. № 7-П «По делу о проверке конституционности положений пункта 2 части второй статьи 30 и пункта 1 части третьей статьи 31 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации, части второй статьи 57 и части второй статьи 59 Уголовного кодекса Российской Федерации в связи с жалобой гражданина В.Д. Лабусова»: [Электронный ресурс]. Доступ из СПС «Консультант Плюс».

о чем в протоколе ознакомления с материалами дела делается соответствующая запись и отражается его желание воспользоваться этим правом или отказаться от него (ч. 2 ст. 218 УПК РФ).

При этом необходимо отметить, что никто, кроме обвиняемого, не имеет права ходатайствовать о рассмотрении дела таким судом, в том числе его защитник.

Невыполнение следователем указанного выше требования, как отмечает Пленум Верховного Суда РФ в п. 1. постановления от 22 ноября 2005 г. № 23¹⁴⁰ (далее – Постановление Пленума ВС РФ № 23), является препятствием для рассмотрения уголовного дела судом. Соответственно, уголовное дело подлежит возвращению прокурору со стадии предварительного слушания в соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 236 УПК РФ.

Если один или несколько обвиняемых заявляют ходатайство о рассмотрении дела судом присяжных, а остальные отказываются от него, а также когда один или несколько обвиняемых являются несовершеннолетними, следователь в соответствии с пунктом 1 части 5 статьи 217 УПК РФ решает вопрос о выделении уголовных дел в отношении этих обвиняемых в отдельное производство.

Ходатайство о рассмотрении дела судом с участием присяжных заседателей может быть заявлено как после ознакомления с материалами дела на предварительном следствии, так и после направления прокурором уголовного дела с обвинительным заключением в суд в течение 3 суток со дня получения обвиняемым копии обвинительного заключения. Для рассмотрения такого ходатайства назначается предварительное слушание (п. 5 ч. 2 и ч. 3 ст. 229 УПК РФ).

Обвиняемый также имеет право заявить ходатайство о рассмотрении его дела судом присяжных на предварительном слушании, о проведении которого заявлено ходатайство им или другими участниками процесса по иным основаниям, предусмотренным ч. 2 ст. 229 УПК РФ (п. 2 Постановления Пленума ВС РФ № 23).

Следователь и суд обязаны выполнять требования п. 6 ч. 1 ст. 51 УПК РФ *об обязательном участии защитника*, если уголовное дело подлежит рассмотрению судом с участием присяжных заседателей. При этом его участие обеспечивается каждому обвиняемому с момента заявления хотя бы одним из обвиняемых ходатайства о рассмотрении уголовного дела указанным составом суда (п. 5 Постановления Пленума ВС РФ № 23).

Согласно ч. 2 ст. 52 УПК РФ отказ от защитника не является обязательным для следователя и суда.

21.2. Особенности стадии подготовки к судебному заседанию

При наличии ходатайства обвиняемого о рассмотрении уголовного дела судом с участием присяжных заседателей подготовка судебного заседания в соответствии с п. 5 ч. 2 ст. 229 УПК РФ осуществляется **в порядке проведения предварительного слушания.**

При этом следует иметь в виду, что вопрос о назначении судебного заседания может решаться лишь по истечении 3 суток со дня получения обвиняемым копии

¹⁴⁰ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 22 ноября 2005 г. № 23 (ред. от 15.05.2018) «О применении судами норм Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации, регулирующих судопроизводство с участием присяжных заседателей»: [Электронный ресурс]. Доступ из СПС «Консультант Плюс».

обвинительного заключения, поскольку согласно ч. 3 ст. 229 УПК РФ после направления дела в суд стороны, в том числе и обвиняемый, в течение 3 суток со дня получения копии обвинительного заключения вправе ходатайствовать о проведении предварительного слушания.

В соответствии с положениями ч. 1 ст. 234 и ч. 2 ст. 265 УПК РФ предварительное слушание не может быть начато ранее 7 суток со дня вручения обвиняемому копии обвинительного заключения.

Предварительное слушание в суде с участием присяжных заседателей проводится в порядке, установленном главой 34 УПК РФ, с учетом требований статьи 325 УПК РФ, а именно:

1. Поскольку в соответствии ч. 5 ст. 325 УПК РФ постановление судьи о рассмотрении уголовного дела с участием присяжных заседателей является окончательным и последующий отказ подсудимого от рассмотрения уголовного дела судом с участием присяжных заседателей не принимается, судья в каждом случае при проведении предварительного слушания должен выяснить:

- подтверждает ли обвиняемый заявленное им на предварительном следствии ходатайство о рассмотрении дела судом с участием присяжных заседателей;
- понятны ли ему особенности рассмотрения уголовного дела соответствующим составом суда, права в судебном заседании и порядок обжалования решения суда;
- имеются ли у других участвующих в деле обвиняемых возражения относительно рассмотрения дела соответствующим составом суда (п. 6 Постановления Пленума ВС РФ № 23).

2. Уголовное дело, в котором участвует несколько подсудимых, рассматривается судом с участием присяжных заседателей в отношении всех подсудимых, если хотя бы один из них заявляет ходатайство о рассмотрении дела данным составом суда при отсутствии возражений со стороны остальных подсудимых (ч. 2 ст. 325 УПК РФ).

3. Если один или несколько подсудимых отказываются от суда с участием присяжных заседателей, суд, руководствуясь ч. 2 ст. 325 УПК РФ, решает вопрос о выделении уголовного дела в отдельное производство, если установит, что это не будет препятствовать всесторонности и объективности разрешения уголовного дела, выделенного в отдельное производство, и уголовного дела, рассматриваемого судом с участием присяжных заседателей. При невозможности выделения в отдельное производство уголовное дело в целом рассматривается судом с участием присяжных заседателей. Решение судьи о выделении или о невозможности выделения уголовного дела должно быть мотивировано в соответствующем постановлении.

4. Если подсудимый не заявил ходатайство о рассмотрении его уголовного дела судом с участием присяжных заседателей, то данное уголовное дело рассматривается другим составом суда в порядке, установленном ст. 30 УПК РФ.

5. Согласно ч. 3 ст. 234 и ст. 325 УПК РФ предварительное слушание может быть проведено в отсутствие обвиняемого лишь при наличии его ходатайства об этом и данных о том, что он подтверждает ранее заявленное ходатайство о рассмотрении его дела судом с участием присяжных заседателей либо отказывается от него.

6. Если обвиняемый, заявивший ходатайство о рассмотрении дела судом с участием присяжных заседателей, скрылся, судья принимает решение в соответствии с требованиями ст. 238 УПК РФ.

7. При изменении прокурором обвинения в ходе предварительного слушания, в результате которого изменяется подсудность, судья направляет дело по подсудности в соответствии с ч. 5 ст. 236 УПК РФ.

8. Полный отказ прокурора от обвинения в соответствии со ст. 239 УПК РФ влечет за собой прекращение уголовного дела по основаниям, предусмотренным п.п. 1 и 2 ч. 1 ст. 24 и п.п. 1 и 2 ч. 1 ст. 27 УПК РФ (п. 8 Постановления Пленума ВС РФ № 23).

9. В постановлении о назначении уголовного дела к слушанию судом с участием присяжных заседателей должно быть определено количество кандидатов в присяжные заседатели, подлежащих вызову в судебное заседание, которых должно быть **не менее 14** в верховном суде республики, краевом или областном суде, суде города федерального значения, суде автономной области, суде автономного округа, окружном (флотском) военном суде и **не менее 12** в районном суде, гарнизонном военном суде, а также указано, открытым, закрытым или частично закрытым будет судебное заседание (ч. 4 ст. 325 УПК РФ).

10. В соответствии с ч. 6 ст. 325 УПК РФ копии постановления судьи по результатам предварительного слушания вручаются сторонам по их просьбе. Однако если прокурор в ходе предварительного слушания изменил обвинение, постановление судьи с отраженным в нем новым обвинением вручается в обязательном порядке сторонам, независимо от наличия их просьб. Это следует из положений ч. 2 ст. 233 УПК РФ.

После назначения судебного заседания председательствующий судья дает распоряжение секретарю судебного заседания или помощнику о проведении отбора кандидатов в присяжные заседатели из находящихся в суде общего и запасного годовых списков путем случайной выборки (ч. 1 ст. 326 УПК РФ).

В ходе отбора кандидатов в присяжные заседатели секретарь судебного заседания или помощник судьи проверяет наличие обстоятельств, препятствующих участию лица в качестве присяжного заседателя в рассмотрении уголовного дела, перечисленных в частях 2, 3 ст. 3 и п. 2 ст. 7 Закона о присяжных заседателях.

При этом следует иметь в виду, что в соответствии со ст. 10 Закона о присяжных заседателях и ч. 3 ст. 326 УПК РФ одно и то же лицо может участвовать в судебных заседаниях в качестве такового не более одного раза в течение десяти рабочих дней в календарном году, а если рассмотрение уголовного дела к моменту истечения данного срока не окончено, то на все время до окончания рассмотрения дела.

По завершении отбора кандидатов в присяжные заседатели для участия в рассмотрении уголовного дела составляется предварительный список с указанием их фамилий, имен, отчеств и домашних адресов, который подписывается секретарем судебного заседания или помощником судьи, составившим данный список (ч. 4 ст. 326 УПК РФ). Фамилии кандидатов в присяжные заседатели вносятся в список в том порядке, в каком проходила случайная выборка. При этом лица, в отношении которых имеются обстоятельства, препятствующие их участию в качестве присяжных заседателей, занесению в данный список не подлежат.

Согласно ч. 6 ст. 326 УПК РФ включенным в предварительный список кандидатам в присяжные заседатели не позднее чем за 7 суток до начала судебного разбирательства вручаются извещения с указанием даты и времени прибытия в суд.

Законодатель наделяет некоторые категории лиц правом заявления в суд устного или письменного ходатайства об освобождении их от выполнения обязанностей присяжных заседателей. Так, согласно ч. 7 ст. 326 УПК РФ такими лицами являются: лица старше 60 лет; женщины, имеющие ребенка в возрасте до трех лет; лица, которые в силу религиозных убеждений считают для себя невозможным участие в осуществлении правосудия; лица, отвлечение которых от исполнения служебных обязанностей может нанести существенный вред общественным или государственным интересам; иные лица, имеющие уважительные причины для неучастия в судебном заседании.

В соответствии с ч. 1 ст. 232 УПК РФ рассмотрение уголовного дела в судебном заседании с участием присяжных заседателей должно быть начато не позднее **30 суток** со дня вынесения судьей постановления о назначении судебного заседания.

21.3. Подготовительная часть судебного разбирательства

Подготовительная часть судебного заседания с участием присяжных заседателей проводится в общем порядке, установленном гл. 36 УПК РФ, но вместе с тем характеризуется проведением дополнительных действий, обусловленных спецификой данной формы уголовного судопроизводства. Эти дополнительные действия можно условно подразделить на 2 группы: 1) действия, обеспечивающие последующее формирование коллегии присяжных заседателей; 2) действия, связанные с непосредственным формированием коллегии присяжных заседателей.

1. Действия, обеспечивающие последующее формирование коллегии присяжных заседателей. После доклада о явке сторон и других участников уголовного судопроизводства секретарь судебного заседания или помощник судьи докладывает о явке кандидатов в присяжные заседатели. Если в судебное заседание верховного суда республики, краевого или областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, окружного (флотского) военного суда явилось **менее 14** кандидатов в присяжные заседатели, а в судебное заседание районного суда, гарнизонного военного суда – **менее 12** кандидатов в присяжные заседатели, то председательствующий дает распоряжение о дополнительном вызове в суд соответствующих кандидатов (ч. 3 ст. 327 УПК РФ).

В соответствии с ч. 4 ст. 327 УПК РФ сторонам вручаются списки кандидатов в присяжные заседатели без указания их домашнего адреса. В них должны содержаться лишь необходимые, но достаточные сведения о кандидате, позволяющие провести формирование коллегии присяжных заседателей (возраст, образование, социальный статус и др.).

Далее судья разъясняет сторонам как права, предусмотренные ч. 5 ст. 327 УПК РФ, так иные права, предусмотренные главой 42 УПК РФ, а также юридические последствия неиспользования таких прав (п. 12 Постановления Пленума ВС РФ № 23).

Так, в частности, в качестве иных права, предусмотренные гл. 42 УПК РФ, можно назвать: право задать каждому из оставшихся кандидатов в присяжные заседатели вопросы, которые, по их мнению, связаны с выяснением обстоятельств, препятствующих участию лица в качестве присяжного заседателя в рассмотрении данного уголовного дела (ч. 8 ст. 328 УПК РФ); право делать заявления

о роспуске коллегии присяжных заседателей ввиду тенденциозности ее состава (ст. 330 УПК РФ); право высказать свои замечания по содержанию и формулировке вопросов, внести предложения о постановке вопросов, подлежащих разрешению присяжными заседателями (ст. 338 УПК РФ); право заявлять возражения в связи с содержанием напутственного слова председательствующего по мотивам нарушения им принципа объективности и беспристрастности (ч. 6 ст. 340 УПК РФ); право выступать в прениях при окончании судебного следствия и при обсуждении последствий вердикта (ст. 347 УПК РФ) и другие.

II. Порядок формирования коллегии присяжных заседателей. После выполнения председательствующим указанных действий явившиеся кандидаты в присяжные заседатели приглашаются в зал судебного заседания и суд приступает к непосредственному формированию коллегии.

Данная процедура проводится в закрытом судебном заседании и структурно может быть разделена на следующие этапы.

1. Вступительное слово председательствующего. В соответствии с требованиями ч.ч. 2 и 3 ст. 328 УПК РФ председательствующий судья во вступительном слове перед кандидатами в присяжные заседатели:

- представляется сам и представляет стороны;
- сообщает, какое уголовное дело подлежит рассмотрению;
- сообщает предполагаемую продолжительность судебного разбирательства;
- разъясняет задачи, стоящие перед присяжными заседателями, и условия их участия в рассмотрении уголовного дела;
- разъясняет кандидатам в присяжные заседатели их обязанность правдиво отвечать на задаваемые им вопросы, а также представить необходимую информацию о себе и об отношениях с другими участниками уголовного процесса.

После этого председательствующий опрашивает кандидатов в присяжные заседатели о наличии обстоятельств, препятствующих их участию в качестве присяжных заседателей в рассмотрении уголовного дела.

2. Заявление и разрешение самоотводов кандидатов в присяжные заседатели. Каждый из кандидатов в присяжные заседатели, явившихся в судебное заседание, вправе указать на причины, препятствующие исполнению им обязанностей присяжного заседателя, а также заявить самоотвод (ч.4 ст. 328 УПК РФ).

Решение по данному вопросу принимается судьей при наличии письменного или устного заявления об этом кандидатов в присяжные заседатели и лишь после заслушивания мнения сторон. В случае удовлетворения самоотвода соответствующие кандидаты в присяжные заседатели исключаются из предварительного списка и удаляются из зала судебного заседания.

3. Заявление и разрешение мотивированных отводов кандидатов в присяжные заседатели. Согласно ч. 7 ст. 328 УПК РФ после удовлетворения самоотводов кандидатов в присяжные заседатели председательствующий предлагает сторонам воспользоваться своим правом на мотивированный отвод. С целью выяснения обстоятельств для отвода сторонам предоставляется возможность задать каждому из оставшихся кандидатов в присяжные заседатели необходимые вопросы.

При этом первой опрос проводит сторона защиты. Если сторону представляют

несколько участников, то очередность их участия в опросе, производимом стороной, устанавливается по договоренности между ними.

После этого происходит обсуждение каждого кандидата в последовательности, определенной списком кандидатов. При этом председательствующий опрашивает стороны, имеются ли у них отводы в связи с обстоятельствами, препятствующими участию лица в качестве присяжного заседателя в рассмотрении уголовного дела.

Согласно ч. 10 ст. 328 УПК РФ мотивированные письменные ходатайства об отводах передаются стороной председательствующему без их оглашения. Ходатайства разрешаются судьей без удаления в совещательную комнату. Отведенные кандидаты в присяжные заседатели исключаются из предварительного списка.

Если в результате удовлетворения заявленных самоотводов и мотивированных отводов **менее 12** кандидатов в присяжные заседатели осталось верховного суда республики, краевого или областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, окружного (флотского) военного суда и **менее 10** кандидатов в присяжные заседатели районного суда, гарнизонного военного суда, то председательствующий дает распоряжение о дополнительном вызове в суд кандидатов в таковые.

4. Заявление немотивированных отводов кандидатов в присяжные заседатели возможно только в том случае, если количество оставшихся кандидатов в присяжные заседатели составляет соответственно: 12 или более; 10 или более (ч. 12 ст. 328 УПК РФ). Правом заявления немотивированного отвода обладают государственный обвинитель, подсудимый и его защитник (отвод может быть заявлен каждым из них дважды) путем вычеркивания ими из полученного предварительного списка фамилий отводимых кандидатов в присяжные заседатели.

После чего эти списки передаются председательствующему без оглашения фамилий отводимых присяжных заседателей.

Первым немотивированный отвод заявляет государственный обвинитель, согласовывая свою позицию с другими участниками уголовного процесса со стороны обвинения.

Согласно ч. 15 ст. 328 УПК РФ если в деле участвуют несколько подсудимых, то немотивированный отвод производится по их взаимному согласию, а в случае недостижения согласия – путем разделения между ними количества отводимых присяжных заседателей поровну, если это возможно, либо по большинству голосов или по жребию.

Председательствующий вправе предоставить сторонам право на равное число дополнительных немотивированных отводов, если это позволяет количество неотведенных присяжных заседателей.

5. Составление окончательного списка присяжных заседателей. После решения указанных выше вопросов секретарь судебного заседания или помощник судьи по указанию председательствующего составляет список оставшихся кандидатов в присяжные заседатели в той последовательности, в которой они были включены в первоначальный список.

В соответствии с ч. 18 ст. 328 УПК РФ, когда количество неотведенных кандидатов в присяжные заседатели превышает **десять** в верховном суде республики, краевом или областном суде, суде города федерального значения, суде автономной

области, суде автономного округа, окружном (флотском) военном суде и **восемь** в районном суде, гарнизонном военном суде, то по указанию председательствующего в протокол судебного заседания включаются соответственно десять и восемь первых по списку кандидатов. В тоже время с учетом характера и сложности уголовного дела по решению председательствующего может быть избрано большее количество запасных присяжных заседателей.

Если оставшихся кандидатов в присяжные заседатели окажется соответственно меньше десяти и восьми, то необходимое количество лиц вызывается в суд дополнительно по запасному списку. Вопросы их освобождения от участия в рассмотрении дела и об отводах решаются в рассмотренном выше порядке.

6. Оглашение списка присяжных заседателей. Председательствующий оглашает фамилии, имена и отчества присяжных заседателей, занесенные в протокол судебного заседания. При этом соответственно первые восемь и шесть образуют коллегия присяжных заседателей по уголовному делу, а два последних участвуют в качестве запасных присяжных заседателей (ч. 21 ст.328 УПК РФ).

По завершении формирования коллегии основные и запасные присяжные заседатели по предложению председательствующего судьи занимают отведенное им место на скамье присяжных заседателей.

7. Избрание старшины присяжных заседателей. Согласно ч. 1 ст. 331 УПК РФ старшину избирают присяжные заседатели, входящие в состав коллегии, поэтому в выборах старшины запасные присяжные заседатели участия не принимают. Избрание старшины происходит в совещательной комнате открытым голосованием. Данные о старшине заносятся в протокол судебного заседания, в котором указывается ход формирования коллегии. Составление присяжными заседателями какого-либо документа об избрании старшины не требуется (п. 18 Постановления Пленума ВС РФ № 23).

Старшина присяжных заседателей руководит ходом совещания присяжных заседателей, по их поручению обращается к председательствующему с вопросами и просьбами, оглашает поставленные судом вопросы, записывает ответы на них, подводит итоги голосования, оформляет вердикт и по указанию председательствующего провозглашает его в судебном заседании (ч. 2 ст. 331 УПК РФ).

8. Принятие присяжными заседателями присяги. Председательствующий оглашает приведенный в ч. 1 ст. 332 УПК РФ текст присяги, а затем последовательно называет по списку фамилии присяжных заседателей, в том числе и запасных, каждый из которых на обращение к нему председательствующего отвечает: «Я клянусь». Все присутствующие в зале выслушивают текст присяги и ее принятие стоя. О принятии присяги делается отметка в протоколе судебного заседания.

Следует отметить, что согласно ч. 1 ст. 330 УПК РФ до приведения присяжных заседателей к присяге стороны вправе заявить, что вследствие особенностей рассматриваемого уголовного дела образованная коллегия присяжных заседателей в целом может оказаться неспособной вынести объективный вердикт.

После принятия присяги в ходе дальнейшего судебного разбирательства стороны вправе при наличии соответствующих обстоятельств заявлять отвод лишь конкретным присяжным заседателям по основаниям, указанным в ст.61 УПК РФ, или ходатайствовать о замене конкретных присяжных заседателей запасным в соответствии с ч. 4 ст. 333 УПК РФ.

Порядок замены присяжных заседателей до удаления в совещательную комнату для вынесения вердикта регламентируется ст. 329 УПК РФ.

Под **тенденциозностью состава коллегии присяжных заседателей** в п. 16 Постановления Пленума ВС РФ № 23 понимаются случаи, когда при соблюдении положений закона о порядке ее формирования тем не менее *имеются основания полагать, что образованная по конкретному уголовному делу коллегия не способна всесторонне и объективно оценить обстоятельства рассматриваемого уголовного дела и вынести справедливый вердикт (например, вследствие однородности состава коллегии присяжных заседателей с точки зрения возрастных, профессиональных, социальных и иных факторов).*

Если председательствующий признает заявление о тенденциозности коллегии присяжных заседателей обоснованным, то он распускает ее и возобновляет подготовку к рассмотрению уголовного дела судом с участием присяжных заседателей в соответствии со ст. 324 УПК РФ. В постановлении судьи указываются дата и время нового судебного заседания и делается ссылка на имеющееся в деле ранее вынесенное постановление по результатам предварительного слушания, в котором содержатся все указания, в том числе и о вызове необходимого количества кандидатов в присяжные заседатели.

9. Разъяснение присяжным заседателям их прав и обязанностей. Согласно ч. 1 ст. 333 УПК РФ присяжные заседатели, в том числе запасные, **вправе:**

- участвовать в исследовании всех обстоятельств уголовного дела;
- задавать через председательствующего вопросы допрашиваемым лицам;
- участвовать в осмотре вещественных доказательств, документов и производстве иных следственных действий;
- просить председательствующего разъяснить нормы закона, относящиеся к делу, содержание оглашенных в суде документов и другие неясные для них вопросы и понятия.
- вести собственные записи и пользоваться ими при подготовке в совещательной комнате ответов на поставленные перед присяжными заседателями вопросы.

В то же время присяжные заседатели **не вправе** (ч. 2 ст. 333 УПК РФ):

- отлучаться из зала судебного заседания во время слушания уголовного дела;
- высказывать свое мнение по рассматриваемому делу до обсуждения вопросов при вынесении вердикта;
- общаться с лицами, не входящими в состав суда, по поводу обстоятельства рассматриваемого уголовного дела;
- собирать сведения по уголовному делу вне судебного заседания;
- нарушать тайну совещания и голосования присяжных заседателей по поставленным перед ними вопросам.

За нарушение указанных требований присяжный заседатель может быть отстранен от дальнейшего участия в рассмотрении дела по инициативе судьи или по ходатайству сторон с заменой запасным.

За неявку в суд без уважительных причин присяжный заседатель может быть подвергнут денежному взысканию в порядке ст. 118 УПК РФ.

21.4. Особенности судебного следствия и прений сторон

Процедура судебного следствия в суде с участием присяжных заседателей осуществляется в соответствии с общими требованиями гл. 37 УПК РФ с учетом следующих процессуальных особенностей.

1. В соответствии с ч. 1 ст. 335 УПК РФ судебное следствие начинается со вступительных заявлений государственного обвинителя и защитника.

2. Государственным обвинителем излагается существо предъявленного обвинения и предлагается порядок исследования представленных им доказательств. Защитник высказывает по согласованию с подсудимым позицию относительно предъявленного обвинения и мнение о порядке исследования представленных им доказательств.

При определении порядка исследования доказательств указанные лица должны иметь в виду, что и потерпевший и подсудимый вправе ходатайствовать об их допросе в любой момент судебного следствия.

4. В рамках судебного следствия в присутствии присяжных заседателей подлежат исследованию только те фактические обстоятельства уголовного дела, доказанность которых устанавливается таковыми в соответствии с их полномочиями, предусмотренными ст. 334 УПК РФ. Иные обстоятельства дела исследуются судьей единолично уже после провозглашения вердикта.

Так, в частности, в п. 21 Постановления Пленума ВС РФ № 23 отмечается, что в присутствии присяжных заседателей не подлежат:

- исследованию постановление о возбуждении уголовного дела, постановление о привлечении в качестве обвиняемого, постановление о выделении в отдельное производство уголовного дела в отношении соучастника преступления и процессуальные решения по такому делу;
- обсуждению и разрешению вопросы и ходатайства, направленные на обеспечение условий судебного разбирательства (принудительный привод потерпевших, свидетелей, отводы участникам процесса, вопросы, касающиеся меры пресечения) и иные вопросы права, которые не входят в компетенцию таковых и способны вызвать у них предубеждение в отношении подсудимого и других участников судебного заседания.

5. В соответствии с ч. 8 ст. 335 УПК РФ данные о личности подсудимого исследуются с участием присяжных заседателей лишь в той мере, в какой они необходимы для установления отдельных признаков состава преступления, в совершении которого он обвиняется. При этом не исследуются факты прежней судимости, характеристики, справки о состоянии здоровья, о семейном положении и другие данные, способные вызвать предубеждение присяжных в отношении подсудимого.

Вопрос о вменяемости подсудимого относится к компетенции председательствующего судьи и разрешается им в соответствии с требованиями ст. 352 УПК РФ без участия присяжных заседателей (п. 22 Постановления Пленума ВС РФ № 23).

6. После допроса сторонами подсудимого, потерпевшего, свидетелей, эксперта присяжные заседатели вправе задать им вопросы, которые излагаются в письменном виде и подаются председательствующему через старшину. Причем эти вопросы формулируются председательствующим и могут быть им отведены как не относящиеся к предъявленному обвинению (ч. 4 ст. 335 УПК РФ).

7. Определенную специфику имеет процедура исследования письменных доказательств: протоколы следственных действий, заключения экспертов, протоколы показаний потерпевших, свидетелей и другие приобщенные к делу документы оглашаются, как правило, стороной, заявившей ходатайство об этом, либо судом.

8. Судья по ходатайству сторон либо по собственной инициативе в судебном разбирательстве (как и на предварительном слушании) исключает из уголовного дела доказательства, недопустимость которых выявилась на данном этапе судопроизводства.

Для этого стороны вправе сообщить председательствующему о наличии у них таких ходатайств, не раскрывая их содержания в присутствии присяжных заседателей, *поскольку вопрос о недопустимости доказательств рассматривается в отсутствие таковых.*

Исключение доказательств осуществляется на основании постановления председательствующего судьи с обязательным указанием мотивов принятого решения (п. 23 Постановления Пленума ВС РФ № 23).

При этом согласно ч. 7 ст. 235 УПК РФ председательствующий судья по ходатайству стороны вправе повторно рассмотреть вопрос о признании исключенного ранее доказательства допустимым.

9. При рассмотрении дела стороны не вправе сообщать присяжным заседателям о наличии в деле доказательств, исключенных ранее по решению суда. Если же исследование недопустимых доказательств состоялось, обсуждение вопроса о признании их не имеющими юридической силы производится в отсутствие присяжных заседателей с последующим разъяснением им существа принятого решения.

При этом в ходе произнесения напутственного слова судья должен обратить внимание присяжных заседателей на то, что их выводы о виновности подсудимого не могут основываться на доказательствах, признанных недопустимыми (п. 24 Постановления Пленума ВС РФ № 23).

Прения сторон. Прения сторон в суде с участием присяжных заседателей проводятся в соответствии со ст.ст. 292 и 336 УПК РФ с учетом особенностей рассмотрения дела по данной форме судопроизводства, полномочий присяжных заседателей, содержания вопросов, которые ставятся перед ними.

Прения сторон проводятся только в рамках вопросов, которые подлежат разрешению присяжными заседателями. Поэтому в случае, когда сторона в обоснование своей позиции ссылается на обстоятельства, подлежащие разрешению после провозглашения вердикта, либо на доказательства, признанные недопустимыми или не исследованные в судебном заседании, судья согласно ч. 5 ст. 292 УПК РФ обязан остановить такого участника процесса и разъяснить присяжным заседателям, что они не должны учитывать данные обстоятельства при вынесении вердикта.

После окончания прений сторон их участники имеют право на реплику. При этом право последней реплики принадлежит защитнику и подсудимому (ч. 1 ст. 337 УПК РФ).

Затем подсудимому предоставляется **последнее слово** в соответствии со ст. 293 УПК РФ.

21.5. Порядок постановки вопросов, подлежащих разрешению присяжными заседателями. Напутственное слово председательствующего

Формулирование вопросов присяжным заседателям. В соответствии с ч. 1 ст. 338 УПК РФ судья по результатам судебного следствия, прений сторон формулирует в письменном виде вопросы, подлежащие разрешению присяжными заседателями, зачитывает их и передает сторонам.

Перед присяжными заседателями ставятся три группы вопросов: основные; частные; вопрос о снисхождении.

Основные вопросы позволяют разрешить дело по существу и ставятся по каждому из деяний, в совершении которых обвиняется подсудимый. К таковым законодатель в ч. 1 ст. 339 УПК РФ относит следующие вопросы:

- доказано ли, что деяние имело место;
- доказано ли, что это деяние совершил подсудимый;
- виновен ли подсудимый в совершении этого деяния.

При этом предусмотрена возможность постановки в вопросном листе одного основного вопроса о виновности подсудимого, который является соединением перечисленных выше.

Частные вопросы согласно ч. 3 ст. 339 УПК РФ могут касаться:

- обстоятельств, влияющих на степень виновности;
- обстоятельств, освобождающих от ответственности;
- степени осуществления преступного намерения;
- причин, в силу которых деяние не было доведено до конца;
- степени и характере соучастия каждого из подсудимых в совершении преступления;
- виновности подсудимого в совершении менее тяжкого преступления (если этим не ухудшается положение подсудимого и не нарушается его право на защиту).

В случае признания подсудимого виновным ставится вопрос о том, *заслуживает ли он снисхождения* (ч. 4 ст. 339 УПК РФ).

Вопросы, подлежащие разрешению присяжными заседателями, ставятся в отношении каждого подсудимого отдельно в понятных им формулировках. При этом не должно при каком-либо ответе на них признание подсудимого виновным в совершении деяния, по которому обвинение ему не предъявлялось либо не было поддержано государственным обвинителем.

Согласно ч. 5 ст. 339 УПК РФ не могут ставиться отдельно либо в составе других *вопросы, требующие от присяжных заседателей юридической квалификации статуса подсудимого (о его судимости), а также другие вопросы, требующие собственно юридической оценки при вынесении присяжными заседателями своего вердикта.*

Поэтому недопустима постановка вопросов, подлежащих разрешению присяжными заседателями, с использованием, например, следующих юридических терминов: убийство, убийство с особой жестокостью, убийство из хулиганских или корыстных побуждений, убийство в состоянии внезапно возникшего сильного душевного волнения, убийство при превышении пределов необходимой обороны,

изнасилование, разбой и т.п. (п. 29 Постановления Пленума ВС РФ № 23).

Вопросы, подлежащие разрешению коллегией присяжных заседателей, формулируются судьей в порядке, установленном ст. 338 УПК РФ, а именно:

1. *Составление проекта вопросного листа* председательствующим судьей в совещательной комнате по результатам судебного следствия и прений сторон.

2. *Удаление присяжных заседателей из зала судебного заседания.*

3. *Оглашение председательствующим судьей проекта вопросного листа и его обсуждение сторонами.* Согласно ч. 2 ст. 338 УПК РФ стороны имеют право высказывать замечания по содержанию и формулировке вопросов, а также вносить предложения о постановке новых вопросов. При этом по ходатайству сторон судья предоставляет время для ознакомления с поставленными им вопросами, подготовки замечаний и внесения предложений о постановке новых вопросов.

Судья не имеет права отказать подсудимому и его защитнику в постановке вопросов о наличии по делу фактических обстоятельств, исключающих ответственность подсудимого за содеянное или влекущих за собой его ответственность за менее тяжкое преступление. Нарушение этих требований закона влечет за собой отмену обвинительного приговора.

При поступлении замечаний и предложений сторон судья в совещательной комнате окончательно формулирует вопросы, подлежащие разрешению присяжными заседателями, и вносит их в вопросный лист, который им подписывается.

Если замечания и предложения были поданы сторонами в письменной форме, они приобщаются к материалам дела, о чем делается отметка в протоколе судебного заседания.

В соответствии с требованиями ч. 5 ст. 338 УПК РФ вопросный лист оглашается в присутствии присяжных заседателей и передается старшине присяжных. Перед удалением в совещательную комнату присяжные вправе получить от председательствующего разъяснения по возникшим у них неясностям в связи с поставленными вопросами, не затрагивая при этом существа возможных ответов на эти вопросы.

Напутственное слово председательствующего. Согласно ч. 1 ст. 340 УПК РФ председательствующий перед удалением коллегии присяжных заседателей в совещательную комнату для вынесения вердикта обращается к присяжным с напутственным словом. При этом ему запрещается в какой-либо форме выражать свое мнение по вопросам, поставленным перед присяжными заседателями.

В соответствии с ч. 3 ст. 340 УПК РФ в напутственном слове председательствующий:

- приводит содержание обвинения;
- сообщает содержание уголовного закона, предусматривающего ответственность за совершение деяния, в котором обвиняется подсудимый;
- напоминает об исследованных в суде доказательствах (уличающих и оправдывающих подсудимого), не выражая при этом своего отношения к этим доказательствам и не делая выводов из них;
- излагает позиции государственного обвинителя и защиты;
- разъясняет основные правила оценки доказательств в их совокупности; сущность принципа презумпции невиновности; положение о толковании неустранимых сомнений в пользу подсудимого; положение о том, что их вердикт может быть основан лишь на тех доказательствах, которые

непосредственно исследованы в судебном заседании, никакие доказательства для них не имеют заранее установленной силы, их выводы не могут основываться на предположениях, а также на доказательствах, признанных судом недопустимыми;

- обращает внимание присяжных заседателей на то, что отказ подсудимого от дачи показаний или его молчание в суде не имеют юридического значения и не могут быть истолкованы как свидетельство виновности такового;
- разъясняет порядок совещания присяжных заседателей, подготовки ответов на поставленные вопросы, голосования по ответам и вынесения вердикта.

В случае постановки вопросов о фактических обстоятельствах, позволяющих исключить ответственность подсудимого за содеянное или влекущих за собой его ответственность за менее тяжкое преступление, судья наряду с содержанием уголовного закона, предусматривающего ответственность за совершенное деяние, обязан сообщить присяжным заседателям содержание и этого закона (п. 33 Постановления Пленума ВС РФ № 23).

В силу предписаний ч. 4 ст. 340 УПК РФ председательствующий завершает свое напутственное слово напоминаям содержания данной присяжными заседателями присяги, обращает их внимание на то, что в случае вынесения обвинительного вердикта они могут признать подсудимого заслуживающим снисхождения, и разъясняет им порядок назначения наказания в таком случае.

Присяжные заседатели после выслушивания напутственного слова председательствующего и ознакомления с поставленными перед ними вопросами вправе получить от него дополнительные разъяснения (ч. 5 ст. 340 УПК РФ).

Законодатель в ч. 6 ст. 340 УПК РФ предоставляет сторонам право заявить возражения относительно напутственного слова председательствующего по мотивам нарушения им принципа объективности и беспристрастности. В этой связи содержание напутственного слова подробно излагается в протоколе судебного заседания. Если напутственное слово изложено в письменном виде, оно приобщается к делу в полном объеме (п. 34 Постановления Пленума ВС РФ № 23).

Возражения сторон заявляются и разрешаются в присутствии присяжных заседателей, о чем также делается отметка в протоколе судебного заседания.

После напутственного слова председательствующего присяжные заседатели удаляются в совещательную комнату для вынесения вердикта.

21.6. Вынесение и провозглашение вердикта

Вердикт представляет собой **решение о виновности или невиновности подсудимого, вынесенное коллегией присяжных заседателей** (п. 5 ст. 5 УПК РФ). Данное решение, по существу, обуславливает все дальнейшее производство по уголовному делу и непосредственно содержание подлежащего приговора.

Порядок проведения совещания и голосования. В соответствии с требованиями ч. 2 ст. 341 УПК РФ решение по поставленным вопросам принимается в совещательной комнате тайно только составом коллегии присяжных заседателей. Присутствие в совещательной комнате иных лиц, в том числе запасных присяжных заседателей, является основанием для отмены приговора.

Совещание коллегии присяжных происходит с условием непрерывности. Однако с наступлением ночного времени, а с разрешения председательствующего

также по окончании рабочего времени присяжные заседатели вправе прервать совещание для отдыха (ч. 3 ст. 341 УПК РФ). При этом им запрещено разглашать суждения, имевшие место во время совещания.

До завершения совещания присяжные вправе покинуть совещательную комнату также для получения дополнительных разъяснений председательствующего по поставленным в вопросном листе вопросам, для заявления о необходимости возобновления судебного следствия (ст. 344 УПК РФ) и для замены кого-либо из выбывших членов коллегии запасным присяжным заседателем (ч. 4 ст. 329 УПК РФ).

Если во время совещания выбывает старшина присяжных заседателей, то после доукомплектования коллегии старшина избирается в порядке, установленном ч. 1 ст. 331 УПК РФ.

При обсуждении вопросов доукомплектованная коллегия присяжных руководствуется требованиями, изложенными в ст.ст. 341-343 УПК РФ.

Присяжным заседателям разрешено пользоваться в совещательной комнате лишь записями, которые они вели в судебном заседании.

Согласно ст. 342 УПК РФ совещанием присяжных заседателей руководит старшина. Он ставит на обсуждение вопросы в той последовательности, которая установлена в вопросном листе, проводит голосование по ответам на них и ведет подсчет голосов.

Голосование проводится открыто. Никто из присяжных заседателей не вправе воздержаться при голосовании. Присяжные заседатели голосуют по списку. При этом старшина голосует последним.

Порядок вынесения вердикта. Согласно ч. 1 ст. 343 УПК РФ присяжные заседатели при обсуждении поставленных перед ними вопросов должны стремиться к принятию единодушных решений и могут приступить к принятию решения путем голосования лишь по истечении трех часов после удаления в совещательную комнату. С учетом этого требования закона в протоколе судебного заседания указывается точное время удаления присяжных заседателей в совещательную комнату и время их возвращения в зал судебного заседания после подписания вопросного листа (п. 35 Постановления Пленума ВС РФ № 23).

Несоблюдение указанных временных рамок, по истечении которого присяжные могут приступить к формулированию в вопросном листе ответов, принятых большинством голосов в результате голосования, является нарушением уголовно-процессуального закона, влекущим отмену приговора.

В случае, когда присяжные заседатели находились в совещательной комнате в течение трех и менее часов, но ответы на какие-либо из поставленных вопросов, в том числе о снисхождении, были приняты ими не единодушно, а в результате проведенного голосования, председательствующий судья обязан обратить их внимание на допущенное нарушение закона и предложить им возвратиться в совещательную комнату для продолжения совещания (п. 36 Постановления Пленума ВС РФ № 23).

Обвинительный вердикт считается принятым, если за утвердительные ответы на каждый из поставленных в нем трех основных вопросов проголосовало большинство присяжных заседателей (ч. 2 ст. 343 УПК РФ).

Оправдательный вердикт считается принятым, если за отрицательный ответ на любой из поставленных в нем трех основных вопросов проголосовало *не*

менее четырех присяжных заседателей верховного суда республики, краевого или областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, окружного (флотского) военного суда и *не менее трех* присяжных заседателей районного суда, гарнизонного военного суда (ч. 3 ст. 343 УПК РФ).

Ответы на иные вопросы определяются простым большинством голосов. Если таковые разделились поровну, то принимается наиболее благоприятный для подсудимого ответ.

В соответствии с ч. 7 ст. 343 УПК РФ ответы на вопросы, поставленные перед присяжными заседателями, должны представлять собой утверждение или отрицание с обязательным пояснительным словом или словосочетанием, раскрывающим или уточняющим смысл ответа («да виновен», «нет, не виновен» и т.д.).

Ответы коллегии присяжных заседателей вносятся старшиной в вопросный лист непосредственно после каждого вопроса. Если ответ принимается голосованием, после ответа указывается результат подсчета голосов.

Когда ответ по предыдущему вопросу исключает необходимость отвечать на последующий, старшина с согласия большинства присяжных заседателей вписывает после него слова «без ответа».

Вопросный лист с внесенными в него ответами на поставленные вопросы подписывается старшиной.

Провозглашение вердикта. После подписания вопросного листа с внесенными в него ответами на поставленные вопросы присяжные заседатели возвращаются в зал судебного заседания.

Согласно ч. 2 ст. 345 УПК РФ старшина присяжных заседателей передает председательствующему вопросный лист с внесенными в него ответами, который рассмотрев его, принимает одно из следующих решений:

- *о провозглашении вердикта* (при отсутствии замечаний);
- *о возвращении коллегии присяжных в совещательную комнату для внесения уточнений в вопросный лист* (если председательствующий найдет вердикт неясным или противоречивым)

Во втором случае председательствующий вправе также после заслушивания мнений сторон внести в вопросный лист дополнительные вопросы. При этом, выслушав краткое напутственное слово председательствующего по поводу изменений в вопросном листе, присяжные заседатели возвращаются в совещательную комнату для вынесения вердикта.

Следует отметить, что, если вердикт, например, постановлен по объемному делу, содержит много вопросов и ответов, председательствующий судья вправе объявить перерыв, вернуть присяжных заседателей в совещательную комнату, а самому удалиться для изучения вердикта, после чего принять одно из указанных выше решений.

Старшина присяжных заседателей провозглашает вердикт, зачитывая по вопросному листу поставленные судом вопросы и ответы присяжных заседателей на них. Все находящиеся в зале суда заслушивают вердикт стоя.

При этом председательствующий судья может разрешить старшине огласить вердикт и в том случае, если кто-либо из участников процесса не явился в судебное заседание (например, адвокат-защитник из-за занятости в другом процессе,

потерпевший из-за болезни и т.д.). Однако дальнейшее судебное разбирательство должно быть отложено до явки таких лиц.

Провозглашенный вердикт передается председательствующему для приобщения к материалам уголовного дела.

21.7. Обсуждение последствий вердикта и постановление приговора

После провозглашения вердикта председательствующий благодарит присяжных заседателей и объявляет об окончании их участия в судебном заседании. В дальнейшем разбирательство продолжается без присяжных. Но они вправе остаться до окончания рассмотрения дела в зале судебного заседания на местах, отведенных для публики.

Поскольку оправдательный вердикт коллегии присяжных заседателей обязателен для председательствующего, согласно ч. 1 ст. 346 УПК РФ при вынесении коллегией присяжных заседателей вердикта о невиновности подсудимого председательствующий объявляет его оправданным, немедленно освобождает из-под стражи в зале судебного заседания. И лишь после этого суд приступает к обсуждению последствий вердикта (п. 38 Постановления Пленума Верховного суда РФ от 22 ноября 2005 г. № 23).

Обсуждение вердикта сторонами. При вынесении присяжными заседателями оправдательного вердикта стороны высказываются лишь по основаниям постановления оправдательного приговора, предусмотренным ч. 2 ст. 302 УПК РФ, по вопросам, связанным с разрешением гражданского иска, распределением судебных издержек, вещественными доказательствами.

В случае вынесения обвинительного вердикта производится исследование обстоятельств, связанных с квалификацией содеянного подсудимым, назначением ему наказания, разрешением гражданского иска и другими вопросами, разрешаемыми судом при постановлении обвинительного приговора (ч. 3 ст. 347 УПК РФ).

По окончании исследования указанных выше обстоятельств проводятся прения сторон. При этом последними выступают защитник и подсудимый.

В своих выступлениях стороны могут затрагивать любые вопросы права, подлежащие разрешению при постановлении судом обвинительного приговора. Однако им запрещается ставить в своих выступлениях под сомнение правильность вынесения коллегией присяжных заседателей вердикта (ч. 4 ст. 347 УПК РФ).

Согласно ст. 246 УПК РФ при обсуждении последствий обвинительного вердикта государственный обвинитель не вправе отказаться от обвинения либо изменить его, поскольку таким правом он может воспользоваться лишь до удаления коллегии присяжных заседателей в совещательную комнату.

По окончании прений сторон в случае вынесения обвинительного вердикта подсудимому предоставляется последнее слово, а затем судья удаляется для вынесения решения по уголовному делу.

Принятие председательствующим судьей решения. По результатам рассмотрения дела с участием присяжных заседателей председательствующий может принять одно из следующих решений:

- *постановление о прекращении уголовного дела* – в случаях, предусмотренных ст. 254 УПК РФ.
- *оправдательный приговор*;

- *обвинительный приговор с назначением наказания, без назначения наказания, с назначением наказания и освобождением от него;*
- *постановление о роспуске коллегии присяжных заседателей и направлении дела на новое рассмотрение иным составом суда.*

Оправдательный приговор выносится в двух случаях:

- когда коллегия присяжных заседателей дала отрицательный ответ хотя бы на один из трех основных вопросов;
- когда председательствующий судья признал отсутствие в деянии признаков преступления.

В описательно-мотивировочной части оправдательного приговора излагается сущность обвинения, по которому был вынесен оправдательный вердикт, и делается ссылка на вердикт коллегии присяжных заседателей как на основание оправдания. Кроме того, как в описательно-мотивировочной, так и в резолютивной части оправдательного приговора, помимо ссылки на вердикт присяжных заседателей конкретизируются основания оправдания в соответствии с ответами присяжных заседателей на поставленные перед ними три основных вопроса (п. 40 Постановления Пленума Верховного суда РФ от 22 ноября 2005 г. № 23), а именно:

- при отрицательном ответе на первый вопрос о доказанности деяния подсудимый подлежит оправданию за неустановлением события преступления (п. 1 ч. 2 ст. 302 УПК РФ);
- при положительном ответе на первый вопрос и отрицательном на второй вопрос о доказанности причастности к совершению преступления подсудимый оправдывается за непричастностью к совершению преступления (п. 2 ч. 2 ст. 303 УПК РФ);
- при положительном ответе на два первых вопроса и отрицательном на третий вопрос подсудимый должен быть оправдан за отсутствием состава преступления (п. 3 ч. 2 ст. 302 УПК РФ).

В приговоре также принимается решение по заявленному гражданскому иску, процессуальным издержкам, судьбе вещественных доказательств.

Следует обратить внимание и на то, что возможен *оправдательный приговор и при наличии обвинительного вердикта присяжных*. Так, согласно ч. 4 ст. 348 УПК РФ соответствующий вердикт не препятствует постановлению оправдательного приговора, если председательствующий признает отсутствие в деянии подсудимого признаков преступления.

Обвинительный приговор постановляется в случае вынесения присяжными заседателями обвинительного вердикта, поскольку согласно ч. 2 ст. 348 УПК РФ указанный процессуальный акт обязателен для председательствующего по уголовному делу, за исключением случаев, предусмотренных частями 4 и 5 данной статьи.

Согласно п. 3 ст. 351 УПК РФ описательно-мотивировочная часть обвинительного приговора должна содержать описание преступного деяния, в совершении которого коллегия присяжных заседателей признала подсудимого виновным, мотивировку квалификации его действий на основании вердикта присяжных заседателей, а также решение по другим вопросам (гражданскому иску, судьбе вещественных доказательств и т.д.).

Председательствующий квалифицирует содеянное подсудимым в соответствии с обвинительным вердиктом, а также установленными судом обстоятельствами,

не подлежащими установлению присяжными заседателями и требующими собственно юридической оценки.

Важное юридическое значение имеет указание в вердикте коллегии присяжных заседателей на то, что подсудимый признанный виновным, *заслуживает снисхождения*. В таком случае председательствующий назначает ему более мягкое наказание, чем предусмотрено за это преступление либо не более 2/3 максимального срока или размера более строгого вида наказания, предусмотренное за совершаемое преступление (ст. 349 УПК РФ).

Постановление о роспуске коллегии присяжных заседателей и направлении уголовного дела на новое рассмотрение иным составом суда со стадии предварительного слушания выносится в том случае, когда председательствующий признал, что обвинительный вердикт вынесен в отношении невиновного и имеются достаточные основания для постановления оправдательного приговора ввиду того, что не установлено событие преступления либо не доказано участие подсудимого в совершении преступления (ч. 5 ст. 348 УПК РФ). Данное решение судьи не подлежит обжалованию в апелляционном порядке).

В ст. 352 УПК РФ говорится о еще одном решении, которое может быть принято в суде присяжных. Так, председательствующим может быть вынесено *постановление о прекращении рассмотрения уголовного дела с участием присяжных заседателей и направлении его для рассмотрения судом в порядке, установленном гл. 52 УПК РФ*, если будут установлены обстоятельства, свидетельствующие о невменяемости подсудимого в момент совершения деяния, в котором он обвиняется, или свидетельствующие о том, что после совершения преступления у него наступило психическое расстройство, делающее невозможным назначение или исполнение наказания, что подтверждается результатами судебно-психиатрической экспертизы. Данное постановление обжалованию не подлежат.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Дайте перечень основных особенностей, определяющих производство в суде с участием присяжных заседателей.
2. При наличии каких условий допускается рассмотрение уголовных дел судом с участием присяжных заседателей?
3. Каковы особенности проведения предварительного слушания в суде с участием присяжных заседателей?
4. Расскажите, в каком порядке происходит формирование коллегии присяжных заседателей.
5. Раскройте порядок роспуска коллегии присяжных заседателей ввиду тенденциозности ее состава.
6. Назовите особенности судебного следствия при рассмотрении уголовного дела в суде с участием присяжных заседателей.
7. Какие группы вопросов ставятся перед присяжными заседателями?
8. Раскройте содержание напутственного слова председательствующего.
9. Каков порядок постановления оправдательного и обвинительного вердикта?
10. Обязателен ли для председательствующего судьи вердикт присяжных заседателей?
11. Какие виды решений принимает председательствующий судья по результатам уголовного дела?

Глава 22.

ПРОИЗВОДСТВО В СУДЕ ВТОРОЙ (АПЕЛЛЯЦИОННОЙ) ИНСТАНЦИИ

В результате изучения данной темы обучающийся должен:

Знать: юридическую природу и основные признаки апелляционного производства; систему судов апелляционной инстанции; нормы уголовно-процессуального права, регламентирующие общие условия и процессуальный порядок апелляционного обжалования и пересмотра, теоретические вопросы, связанные с понятием и содержанием оснований отмены или изменения судебных решений, не вступивших в законную силу и пределами прав суда апелляционной инстанции.

Уметь: применять полученные знания при обжаловании приговоров и при рассмотрении апелляционных жалоб судами;

Владеть навыками: системного толкования Уголовно-процессуального Кодекса РФ в области апелляционного обжалования и пересмотра приговоров судами Российской Федерации.

Ключевые термины: апелляционное производство; система судов апелляционной инстанции; общие условия и процессуальный порядок апелляционного обжалования и пересмотра.

22.1. Понятие, сущность и значение стадии производства в суде второй (апелляционной) инстанции. Характерные черты апелляционного производства

Судебная власть, устраняя неопределенность в деятельности государственных органов и учреждений, тем самым содействует устойчивости существующего в государстве правопорядка. Она является также гарантом справедливости, одинаково ценным как для общества, так и для отдельной личности, охраняя ее от произвольных решений по делу, уже рассмотренному и разрешенному судом.

Государство, прежде чем признать действительным приговор, должно убедиться в том, что он действительно не соответствует требованиям справедливости или требованиям закона. Средством такого убеждения может служить лишь проверка приговора компетентными органами судебной власти. На этом основании и существует институт обжалования и проверки судебных решений, не вступивших в законную силу.

В российском уголовном судопроизводстве существует самостоятельная стадия уголовного процесса, в которой осуществляется проверка не вступивших в законную силу судебных решений – производство в суде второй (апелляционной) инстанции.

Производство в суде второй (апелляционной) инстанции – это самостоятельная стадия уголовного судопроизводства, которая заключается в пересмотре по жалобам заинтересованных лиц или представлению прокурора не вступивших в законную силу судебных решений посредством нового судебного разбирательства и вынесения приговора или иного судебного решения.

Сущность апелляционного производства заключается в том, что суд апелляционной инстанции вправе пересмотреть по существу в пределах заявленного

представления прокурора или жалобы участников судопроизводства не вступивший в законную силу приговор суда первой инстанции в целом или в части, а также соблюдение процессуальной формы судом и сторонами при осуществлении ими процессуальных действий.

В апелляционном производстве наиболее полно выражены процессуальные принципы состязательности и диспозитивности, обеспечивающие свободу личности в распоряжении принадлежащими ей правами и определяющими инициативу сторон, а также принципы непосредственности и устности в исследовании доказательств, принцип гласности.

Задачами данной стадии выступают:

- 1) обнаружение фактических и юридических ошибок, допущенных нижестоящими судами при рассмотрении и разрешении уголовных дел;
- 2) принятие судами апелляционной инстанции в пределах своей компетенции процессуальных мер по устранению выявленных ошибок путем отмены или изменения судебного решения нижестоящего суда, не вступившего в законную силу.

Участниками данной стадии являются:

- 1) субъекты, имеющие право обжалования судебных решений;
- 2) суды апелляционной инстанции, осуществляющие пересмотр решений судов первой инстанции.

Данная стадия начинается с момента поступления жалобы или представления в суд апелляционной инстанции, оканчивается – вынесением итогового решения апелляционного суда по жалобам или представлению участников процесса.

Здесь действуют **процессуальные сроки**:

- 1) предусмотренные для обжалования судебных решений;
- 2) начала рассмотрения уголовных дел в судах апелляционной инстанции

При производстве в суде второй инстанции используются такие **процессуальные средства**, как:

- 1) действия, направленные на разрешение основных вопросов по уголовному делу (производство судебных действий);
- 2) применение процессуальных мер, обеспечивающих надлежащий порядок судебного разбирательства;
- 3) проверка законности, обоснованности и справедливости судебных решений и принятие по ним собственного решения.

Виды итоговых решений:

- 1) новый приговор, заменяющий приговор суда 1 инстанции (п.п. 2,3,5,6 ч. 1 ст. 389.20 УПК);
- 2) постановление или определение (п.п. 1, 4, 6, 7 – 10 ч. 1 ст. 389.20 УПК)

Значение апелляционного производства заключается в том, что они:

- являются формами осуществления вышестоящими судами надзора за судебной деятельностью нижестоящих судов;
- являются процессуальными средствами исправления следственных и судебных ошибок;
- служат существенной гарантией прав и законных интересов сторон.

Производство в суде второй (апелляционной) инстанции складывается из двух этапов:

- 1) обжалование участниками уголовного процесса или прокурором решений судов первой инстанции;
- 2) рассмотрение уголовных дел в судах второй (апелляционной) инстанции и их разрешение.

22.2. Общие условия производства в суде второй инстанции

Осуществление права на обжалование не вступивших в законную силу судебных решений и возникновение производства в суде апелляционной инстанции возможно при наличии некоторых условий¹⁴¹.

Они являются общими требованиями, которые призваны регулировать организационно-правовые формы и обеспечивать действие принципов уголовного процесса в стадии апелляционного производства. УПК специально не выделяет понятия общих условий апелляционного производства. Тем не менее, в Главе 45.1, регулирующей апелляционное производство, содержатся статьи, выражающие такие общие требования, которые по своему характеру и назначению аналогичны, например, общим условиям стадии судебного разбирательства.

Общие условия апелляционного производства – это установленные законом и обусловленные принципами уголовного процесса положения, определяющие организацию и порядок их производства.

Общими условиями апелляционного производства являются следующие:

- 1) объект и предмет апелляционного производства;
- 2) широта и свобода обжалования судебных решений, не вступивших в законную силу;
- 3) компетенция суда апелляционной инстанции;
- 4) приостановление момента вступления судебного решения в законную силу;
- 5) ревизионный порядок пересмотра в апелляционной инстанции;
- 6) действие правила о «повороте к худшему».

Объект обжалования и пересмотра – это решение суда первой инстанции, не вступившее в законную силу и содержащее в себе, по мнению субъекта обжалования, неблагоприятные для него последствия разрешения уголовного дела (решение незаконно, необоснованно или несправедливо). Для апелляционного производства объектом обжалования является приговор по существу и по юридическим основаниям.

Предметом обжалования выступает конкретное судебное решение, которое находится в границах объекта и требует исследования суда.

В первую очередь, могут быть обжалованы итоговые решения судов первой инстанции – приговор, определение или постановление о прекращении уголовного дела.

Во-вторых, подлежат обжалованию промежуточные решения различных судов. Определения или постановления о порядке исследования доказательств, об удовлетворении или отклонении ходатайств участников судебного разбирательства и другие судебные решения, вынесенные в ходе судебного разбирательства, обжалуются в апелляционном порядке одновременно с обжалованием итогового

¹⁴¹ Условие – это «обстоятельство, от которого что-нибудь зависит; обстановка, в которой происходит что-нибудь; требования, из которых следует исходить» / Ожегов С.И. Словарь русского языка. М. 1981. С.746.

судебного решения по делу. Исключения из этого правила составляют постановления мирового судьи о возвращении заявления лицу, его подавшему, либо об отказе в принятии заявления к производству; судебные постановления или определения об избрании меры пресечения или о продлении сроков ее действия, о помещении лица в медицинскую организацию, оказывающую медицинскую помощь в стационарных условиях, или в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях, для производства судебной экспертизы, о наложении ареста на имущество, об установлении или продлении срока ареста, наложенного на имущество, о приостановлении уголовного дела, о передаче уголовного дела по подсудности или об изменении подсудности уголовного дела, о возвращении уголовного дела прокурору; другие судебные решения, затрагивающие права граждан на доступ к правосудию и на рассмотрение дела в разумные сроки и препятствующие дальнейшему движению дела, а также частные определения или постановления. Обжалование указанных видов решений возможно до вынесения итогового судебного решения (ч.2,3 ст. 389.2 УПК РФ), которое не приостанавливает судебное разбирательство (ч. 4 ст. 389.2 УПК).

Компетенция судов апелляционной инстанции. Пересмотр судебных приговоров сосредотачивается всегда в вышестоящем суде, так как принесение жалобы на приговор предполагает нарушение судом материального или процессуального закона и требует проверки судебного решения («деволютивность» обжалования (фр. «devolu» – доставшийся, выпавший на долю)). Такая проверка может быть предоставлена только другому судебному органу, как правило, более опытному и с усиленным составом судей¹⁴².

Свобода обжалования предполагает отсутствие жестких требований к форме и содержанию жалобы, широта обжалования определяется широким кругом лиц, обладающих правом подачи апелляции.

Приостановление юридического последствия судебного решения (так называемый «отлагательный эффект») является важным правовым последствием подачи жалобы. Приговор или иное итоговое решение суда считается не вступившим в законную силу (*lex inter partes*), пока у сторон существует право на обжалование («сuspензивность» обжалования (лат. «suspensus» – отсроченный, приостановленный). Исключение составляют промежуточные решения суда, вынесенные в ходе судебного разбирательства (ч. 3,4 ст. 389.2, ст. 311 УПК РФ).

В суде вышестоящей инстанции дело может проверяться либо в полном объеме (*ревизионный порядок*), либо в объеме требований, указанных в поданной жалобе (принцип «*tantum devolutum quantum appellatum*» – «сколько жалобы – столько разбирательства»). Правило рассмотрения дела в полном объеме выражает государственных интересов, тогда как проверка дела в пределах жалобы означает выражение интересов частных лиц. Ревизионный порядок выражается в том, что вышестоящая инстанция проверяет законность, обоснованность и правильность приговора в полном объеме в отношении всех осужденных, как обжаловавших, так и не обжаловавших приговор, или в отношении которых не подано представление (ч. 1,2

¹⁴² Понятие «инстанция» несет в себе смысловое значение в виде объема компетенции, полномочий суда (рассмотрение дела и разрешение его по существу – *1 инстанция*; пересмотр вышестоящим судом уже принятого и обжалуемого решения нижестоящего суда – *2 инстанция*).

ст. 389.19 УПК РФ). Она рассматривает дело в связи с жалобой, а не в ее пределах. Если по делу принесена жалоба одним подсудимым, и вышестоящая инстанция признала ее уважительной, то приговор может быть отменен или изменен по отношению ко всем подсудимым.

Правило запрета поворота к худшему («non reformatio in pejus») заключается в том, что положение стороны, обжалующей решение суда первой инстанции, не должно ухудшиться по сравнению с тем, чего она добилась в суде первой инстанции. Компетенция суда вышестоящей инстанции, процедура и быстрота внесения необходимых исправлений в приговоры судов первой инстанции во многом зависят от того, как решается вопрос о пределах недопустимости поворота к худшему для осужденного, обжаловавшего приговор.

Поворот к худшему может выражаться в следующих формах:

- а) непосредственное повышение наказания вышестоящей инстанцией;
- б) отмена приговора за мягкостью с тем, чтобы суд первой инстанции при новом рассмотрении дела повысил наказание;
- в) применение судом первой инстанции при новом рассмотрении дела наказания, превышающего то, которое было применено по первому приговору, отмененному по жалобе подсудимого;
- г) изменение второй инстанцией или судом первой инстанции при повторном рассмотрении дела квалификации преступления на более тяжкую, хотя и без повышения наказания.
- д) применение закона о более тяжком преступлении¹⁴³.

Отмена оправдательного приговора возможна при: а) подаче жалобы потерпевшим, б) при подаче представления прокурором; в) подаче жалобы оправданным лицом¹⁴⁴.

В двух первых случаях субъектами, выполняющими обвинительную функцию в процессе, оспаривается правильность оправдания перед второй инстанцией. Подача жалобы оправданным происходит в связи с нарушением его интересов формулировкой вынесенного приговора. Поэтому оно вправе обжаловать оправдательный приговор в части мотивов и оснований оправдания.

22.3. Процессуальный порядок апелляционного обжалования

Право подачи участниками судопроизводства жалобы на необоснованное, незаконное либо несправедливое судебное решение является движущим началом производства в апелляционной инстанции. Обжалование – это предоставляемая участвующим в процессе лицам процессуальная возможность, благодаря которой они могут требовать изменения либо отмены состоявшихся судебных решений посредством нового решения того же или другого суда (в отличие от любого «особого закона» – *lex specialis*, в частности, помилования).

Общими правилами обжалования являются:

- 1) нарушение судом интересов субъекта уголовного процесса. В связи с этим

¹⁴³ Кудрявцева А.В., Смирнов В.П. Апелляционное производство в уголовном процессе России. М.: Юрлитинформ, 2013. С. 105, 116.

¹⁴⁴ Потапов В.Д. Основные начала проверки судебных решений в контрольно-проверочных стадиях и производствах уголовного судопроизводства России. М.: Юрлитинформ, 2014. С. 24-26.

каждая жалоба направляется для восстановления его прав в вышестоящий судебный орган;

- 2) возможность каждой стороны требовать отмены приговора, постановленного с нарушением личных, а также публичных интересов, которые должны быть соблюдаемы безотносительно к воле сторон.

Правом апелляционного обжалования обладают осужденный, оправданный, их защитники и законные представители, государственный обвинитель, потерпевший и его представитель, а также гражданский истец, гражданский ответчик и их представители в части, касающейся гражданского иска. Это право принадлежит также частному обвинителю и его представителю, законным представителям частного обвинителя, потерпевшего, гражданского истца. Право обжалования принадлежит прокурору, который вносит представление (ст. 389.1 УПК РФ).

Апелляционные жалоба или представление приносятся через суд, постановивший приговор либо вынесший иное обжалуемое судебное решение, в течение 10 суток со дня вынесения этих решений, а осужденным, содержащимся под стражей – в тот же срок со дня вручения ему копии приговора, определения, постановления (ст. 389.3 УПК РФ).

Апелляционные жалоба, представление подаются:

- 1) на приговор или иное решение мирового судьи – в районный суд;
- 2) на приговор или иное решение районного суда, гарнизонного военного суда – в судебную коллегия по уголовным делам верховного суда республики, краевого или областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, окружного (флотского) военного суда;
- 3) на промежуточное решение верховного суда республики, краевого или областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, окружного (флотского) военного суда – в судебную коллегия по уголовным делам соответствующего суда;
- 4) на приговор или иное итоговое решение верховного суда республики, краевого или областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, окружного (флотского) военного суда – соответственно в Судебную коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации, Судебную коллегия по делам военнослужащих Верховного Суда Российской Федерации;
- 5) на постановление судьи Верховного Суда Российской Федерации – в Апелляционную коллегия Верховного Суда Российской Федерации (см. рис. 1).

Для обеспечения права участников процесса знакомиться с материалами дела и протоколом судебного заседания в течение срока, установленного для обжалования судебного решения, *уголовное дело не может быть истребовано из суда.*

Апелляционные жалоба, представление, поданные с пропуском срока без уважительной причины, оставляются без рассмотрения. В случае пропуска срока обжалования по уважительной причине лицо, имеющее право подать апелляционные жалобу или представление, может ходатайствовать перед судом, постановившим приговор или иное решение, о восстановлении пропущенного срока. Ходатайство о восстановлении срока рассматривается судьей, председательствовавшим

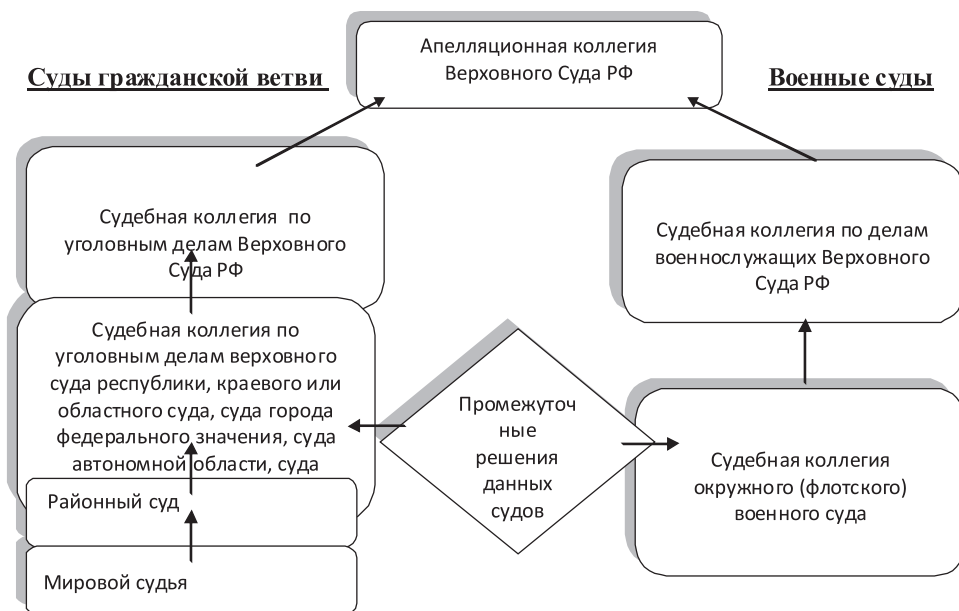


Рис. 1

в судебном заседании по уголовному делу, или другим судьей. Постановление судьи об отказе в восстановлении пропущенного срока может быть обжаловано в вышестоящий суд, который вправе отменить такое постановление и рассмотреть поданные апелляционные жалобу, представление по существу либо вернуть их в суд, вынесший обжалуемое судебное решение, для исправления их недостатков (ст. 389.5 УПК РФ).

Апелляционные жалоба или представление должны соответствовать установленным законом требованиям. Они минимальны и не ограничивают право на обжалование судебного акта (ст. 389.6 УПК РФ).

Если осужденный заявляет ходатайство об участии в рассмотрении уголовного дела судом апелляционной инстанции, на это указывается в его апелляционной жалобе или в возражениях на жалобы и представления других участников уголовного процесса.

В жалобе также могут содержаться ходатайство об исследовании судом апелляционной инстанции доказательств, которые были исследованы судом первой инстанции, и перечень свидетелей, экспертов и других лиц, подлежащих в этих целях вызову в судебное заседание. Если заявляется ходатайство об исследовании совершенно новых доказательств, то в апелляционных жалобе или представлении должна быть обоснована невозможность представления этих доказательств в суд первой инстанции.

Если апелляционная жалоба или представление не соответствуют требованиям уголовно-процессуального закона, что препятствует рассмотрению уголовного дела, они возвращаются судьей, который назначает срок для их пересоставления. Если требования судьи не выполнены и апелляционные жалоба или представление в установленный судьей срок не поступили, они считаются неподанными.

О принесенных апелляционных жалобах и представлениях суд, постановивший приговор или иное обжалуемое решение, должен известить всех лиц, имеющих право апелляционного обжалования (ст. 389.7 УПК РФ). Суд также обязан разъяснить право подачи возражений на жалобу либо представление в письменном виде с указанием срока их подачи и направить им копии жалобы или представления, а также возражений на них. Возражения приобщаются к материалам уголовного дела.

По истечении срока обжалования суд, постановивший приговор или вынесший иное обжалуемое решение, направляет уголовное дело с принесенными апелляционными жалобой, представлением и возражениями на них в суд апелляционной инстанции, о чем сообщается сторонам.

Лицо, подавшее апелляционные жалобу, представление, вправе отозвать их до начала заседания суда апелляционной инстанции. В этом случае апелляционное производство по этой жалобе, представлению прекращается. Если жалоба, представление отозваны до назначения судебного заседания суда апелляционной инстанции, либо принесены лицом, не наделенным таким правом в соответствии со ст.389.1 УПК, либо принесены на промежуточное судебное решение, не подлежащее самостоятельному апелляционному обжалованию, судья возвращает эту жалобу, представление.

22.4. Порядок рассмотрения дела судом апелляционной инстанции.

Виды решений суда апелляционной инстанции

Предметом судебного разбирательства в суде второй инстанции является проверка законности, обоснованности и справедливости приговора или иного решения суда первой инстанции.

Судами апелляционной инстанции (гражданской ветви) являются:

- 1) районный суд – для решений мирового судьи;
- 2) судебные коллегии по уголовным делам судов субъектов РФ – для решений, в том числе и промежуточных, районных судов;
- 3) Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда РФ – для решений судов субъектов РФ.

В системе военных судов апелляционными инстанциями выступают:

- 1) окружной (флотский) военный суд – для решений гарнизонного суда;
- 2) судебные коллегии по уголовным делам субъектов РФ – для промежуточных решений окружного (флотского) военного суда;
- 3) Судебная коллегия по делам военнослужащих Верховного суда РФ – для окончательных решений окружных (флотских) судов (см.схему).

Рассмотрение уголовного дела в апелляционном порядке должно быть начато:

- в районном суде – не позднее **15 суток** с момента поступления в суд апелляционной жалобы или представления;
- в суде субъектов РФ – не позднее **30 суток**;
- в Верховном Суде РФ – не позднее **45 суток** с момента поступления в суд апелляционной жалобы или представления.

В соответствии со ст. 389.11 УПК, изучив поступившее уголовное дело, судья выносит постановление о назначении судебного заседания, в котором разрешает вопросы, связанные с подготовительными действиями.

Стороны извещаются судом апелляционной инстанции о месте, дате и времени

рассмотрения уголовного дела *не позднее 7 суток* до его начала. Неявка лиц, которые не подавали жалобу на приговор суда первой инстанции, не препятствует рассмотрению уголовного дела и вынесению решения. Судья возвращает уголовное дело в нижестоящий суд в случаях несоответствия содержания жалобы или представления требованиям закона (ст. 389.6 УПК РФ) и при неизвещении о принятых жалобе или представлении заинтересованных лиц (389.7 УПК РФ).

В судебном заседании обязательно участие:

- прокурора, за исключением уголовных дел частного обвинения. Однако, если уголовное дело частного обвинения было возбуждено следователем или дознавателем с согласия прокурора, участие прокурора также обязательно;
- оправданного, осужденного или лица, в отношении которого прекращено уголовное дело, в случаях, если данное лицо ходатайствует о своем участии в судебном заседании или суд признает участие данного лица в судебном заседании необходимым;
- частного обвинителя либо его законного представителя или представителя в случае, если ими подана апелляционная жалоба. Неявка этих лиц без уважительных причин влечет за собой прекращение апелляционного производства;
- защитника в случаях, когда его участие по делу обязательно.

Явившиеся в суд апелляционной инстанции стороны допускаются к участию в судебном заседании при рассмотрении уголовного дела во всех случаях.

Осужденному, содержащемуся под стражей и заявившему о своем желании принять участие в заседании суда апелляционной инстанции, по решению суда эта возможность может быть обеспечена путем непосредственного участия в заседании суда или использования систем видеоконференц-связи.

Неявка лиц, своевременно извещенных о месте, дате и времени заседания суда апелляционной инстанции, за исключением лиц, участие которых в судебном заседании обязательно, не препятствует рассмотрению уголовного дела.

Судебное разбирательство в суде апелляционной инстанции осуществляется в соответствии с нормами, регулирующими производство в суде первой инстанции за некоторыми изъятиями (Гл. 35-39 УПК).

Особенность судебного следствия в суде апелляционной инстанции состоит в том, что суд исследует только те доказательства, ходатайство об исследовании которых заявили стороны и исследование которых суд признал необходимым. С согласия сторон суд вправе рассмотреть жалобу, представление без проверки доказательств, которые исследовались судом первой инстанции. Однако, если суд признает необходимым вызов свидетелей, ранее допрошенных в суде первой инстанции, он вправе их допросить. Стороны вправе представить в подтверждение или опровержение доводов, приведенных в апелляционной жалобе, представлении, дополнительные материалы, и суд не вправе отказать в удовлетворении ходатайства об их исследовании только на том основании, что оно не было удовлетворено судом первой инстанции¹⁴⁵. Однако суд может отказать в удовлетворении данного ходатайства по другим основаниям, поэтому лицо, заявившее ходатайство об исследовании доказательств, должно его обосновать. Так, если речь идет об исследовании новых доказательств, лицо, заявившее ходатайство, должно обосновать

¹⁴⁵ Червоткин А.С. Апелляция и кассация: Пособие для судей. М.: Проспект, 2013. С. 195-197.

невозможность их представления в суд первой инстанции по причинам, от него не зависящим. Если суд признает эти причины уважительными, он не вправе отказать в удовлетворении ходатайства. Суд не вправе отказать в удовлетворении ходатайства об исследовании доказательств, если обстоятельства в любом случае имеют значение для правильного разрешения уголовного дела.

После **завершения** судебного следствия суд выясняет у сторон, имеются ли у них **ходатайства** о дополнении судебного следствия. Суд разрешает **эти ходатайства, после чего переходит к прениям сторон.**

Прения сторон проводятся в пределах, в которых уголовное дело рассматривалось в суде апелляционной инстанции. При этом первым выступает лицо, подавшее апелляционные жалобу или представление. По окончании прений сторон суд предоставляет *последнее слово* лицу, в отношении которого проверяется судебное решение (если данное лицо участвует в судебном заседании), после чего удаляется в совещательную комнату для принятия решения.

В ходе заседания суда апелляционной инстанции его секретарем ведется *протокол* (ст. 389.34 УПК).

По результатам рассмотрения уголовного дела суд апелляционной инстанции принимает одно из решений, предусмотренных ст. 389.20 УПК РФ, а именно:

- 1) об оставлении приговора, определения, постановления без изменения, а жалобы или представления без удовлетворения (*в форме постановления или определения*);
- 2) об отмене обвинительного приговора и о вынесении оправдательного приговора (*приговор*);
- 3) об отмене обвинительного приговора и о вынесении обвинительного приговора (*приговор*);
- 4) об отмене приговора, определения, постановления суда первой инстанции и о передаче уголовного дела на новое судебное разбирательство в суд первой инстанции со стадии подготовки к судебному заседанию или судебного разбирательства (*в форме постановления или определения*);
- 5) об отмене оправдательного приговора и о вынесении оправдательного приговора (*приговор*);
- 6) об отмене определения или постановления и о вынесении оправдательного приговора либо иного судебного решения (*соответственно в виде приговора либо постановления или определения*);
- 7) об отмене приговора, определения, постановления и о возвращении дела прокурору (*в форме постановления или определения*);
- 8) об отмене приговора, определения, постановления и о прекращении уголовного дела (*в форме постановления или определения*);
- 9) об изменении приговора или иного обжалуемого судебного решения (*в форме постановления или определения*);
- 10) о прекращении апелляционного производства (*в форме постановления или определения*).

22.5. Основания для отмены или изменения судебных решений в апелляционном порядке

Основания для отмены или изменения судебных решений (апелляционные основания) – это нарушения уголовного материального или процессуального закона, влекущие отмену либо изменение приговора или иного судебного решения.

Одним из оснований отмены или изменения приговора суда первой инстанции и постановления является **несоответствие выводов суда**, изложенных в приговоре, **фактическим обстоятельствам дела** (ст. 389.16 УПК РФ).

Приговор признается *соответствующим* фактическим обстоятельствам дела, если его выводы: а) основаны на фактических обстоятельствах, установленных исследованными в судебном следствии доказательствами; б) учитывают все обстоятельства, могущие иметь существенное значение для содержания приговора; в) объясняют основания, по которым суд при наличии противоречивых доказательств признал достоверными одни из них и отверг другие; г) не содержат существенных противоречий.

Несоответствие выводов суда фактическим обстоятельствам дела обусловлено ошибками в оценке доказательств и мотивировании решений.

Выводы суда, изложенные в различных частях приговора, должны быть согласованы между собой и не могут содержать противоречий.

В апелляционном производстве основанием отмены или изменения судебного решения является несоответствие выводов, изложенных в нем, фактическим обстоятельствам дела, установленным судом апелляционной инстанции, поскольку производство в этом суде является новым судебным разбирательством.

Другим основанием отмены или изменения приговора является **существенные нарушения уголовно-процессуального закона** (ст. 389.17 УПК РФ).

Процессуальный закон закрепляет определенную форму деятельности дознавателя, следователя, прокурора и суда. Неукоснительное соблюдение предусмотренной законом процессуальной формы является неперенным условием установления истины по делу и правильного разрешения уголовного дела.

К существенным нарушениям уголовно-процессуального закона относятся такие нарушения, которые путем лишения или ограничения гарантированных УПК прав участников уголовного судопроизводства, несоблюдения процедуры судопроизводства или иным путем повлияли или могли повлиять на постановление законного, обоснованного и справедливого приговора.

В УПК РФ содержится исчерпывающий перечень нарушений процессуального закона, существенность которых заранее установлена законодателем. В связи с этим они всегда влекут за собой отмену судебного решения. Нарушения, влекущие обязательную отмену приговора, называются безусловными основаниями, поскольку вышестоящий суд всегда обязан отменить приговор, не вдаваясь в оценку их влияния на законность, обоснованность и справедливость судебного решения.

Таковыми нарушениями в соответствии с ч. 2 ст. 389.17 УПК РФ и сложившейся судебной практикой являются:

1. Непрекращение уголовного дела судом при наличии к тому оснований;
2. Вынесение судом решения незаконным составом суда или вынесение вердикта незаконным составом коллегии присяжных заседателей;

3. Рассмотрение уголовного дела в отсутствие подсудимого, за исключением случаев, указанных законом;
4. Рассмотрение уголовного дела без участия защитника, если его участие является обязательным в соответствии с УПК РФ, или с иным нарушением права обвиняемого пользоваться помощью защитника;
5. Нарушение права подсудимого давать показания на родном языке или языке, которым он владеет, и пользоваться помощью переводчика;
6. Непредоставление подсудимому права участия в прениях сторон;
7. Непредоставление подсудимому последнего слова;
8. Нарушение тайны совещания коллегии присяжных заседателей при вынесении вердикта или тайны совещания судей при постановлении приговора;
9. Обоснование приговора доказательствами, признанными судом недопустимыми;
10. Отсутствие подписи судьи или одного из судей, если уголовное дело рассматривалось судом коллегиально, на соответствующем судебном решении;
11. Отсутствие протокола судебного заседания;
12. Невручение либо несвоевременное вручение обвиняемому копии обвинительного заключения (обвинительного акта, обвинительного постановления);
13. Несоблюдение требований УПК о назначении судебного разбирательства.

Одним из оснований отмены или изменения приговора является **неправильное применение уголовного закона** в случаях, предусмотренных ч. 1 ст. 389.18 УПК РФ.

Неправильным является такое применение уголовного закона, которое противоречит его официальному толкованию или руководящим разъяснениям Пленума Верховного Суда Российской Федерации.

Неправильным применением закона считается как нарушение требований статей Общей части УК РФ, так и применение не той статьи или не тех пункта и (или) части статьи Особенной части УК РФ, которые подлежали применению.

К неправильному применению закона относится также назначение более строгого наказания, чем предусмотрено соответствующей статьей Особенной части УК РФ.

Несправедливость приговора (несправедливость назначенного наказания) выступает в качестве самостоятельного основания для отмены или изменения приговора в том случае, когда отсутствуют иные основания (ч. 2 ст. 389.18 УПК РФ).

Закон считает наказание несправедливым, когда суд назначает излишне мягкое наказание за тяжкое преступление или чрезмерно суровое наказание за малозначительное преступление, а также во всех случаях, когда нарушен принцип индивидуализации наказания. При назначении наказания суд должен учитывать тяжесть преступления, личность подсудимого, смягчающие и отягчающие ответственность обстоятельства.

Приговор может быть также отменен в связи с необходимостью назначения более строгого наказания ввиду признания наказания, назначенного судом первой или апелляционной инстанции, несправедливым вследствие его чрезмерной мягкости лишь в случаях, когда по этим основаниям имеется представление прокурора либо заявление частного обвинителя, потерпевшего или его представителя.

К апелляционным основаниям также относится выявление обстоятельств,

требующих возвращения уголовного дела прокурору для устранения препятствий его рассмотрения судом, а именно:

- 1) обвинительное заключение, обвинительный акт или обвинительное постановление составлены с нарушением требований УПК РФ, что исключает возможность постановления судом приговора или вынесения иного решения на основе данного заключения, акта или постановления (ч. 1 ст. 237 УПК РФ);
- 2) после направления уголовного дела в суд наступили новые общественно опасные последствия инкриминируемого обвиняемому деяния, являющиеся основанием для предъявления ему обвинения в совершении более тяжкого преступления (п. 1 ч. 1.2 ст. 237 УПК РФ).

Таким образом, основания отмены или изменения приговора в апелляционном порядке могут повлечь за собой отмену принятого судом первой инстанции решения либо его изменения в сторону ухудшения положения лица, в отношении которого приговор обжалован и при условии принесения представления прокурором либо жалобы потерпевшим.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. В чем сущность пересмотра судебных решений, не вступивших в законную силу?
2. Что представляет собой апелляционное производство?
3. Каковы сроки и порядок обжалования в апелляционном производстве?
4. Какие суды являются судами апелляционной инстанции?
5. В чем проявляются ревизионные начала при производстве в суде второй инстанции?
6. В чем сущность правила поворота к худшему?
7. Назовите основания к отмене или изменению судебных решений.
8. Каковы сроки начала рассмотрения дела в апелляционной инстанции?
9. Какова процедура рассмотрения дела в суде апелляционной инстанции?
10. Какие решения вправе принять суд апелляционной инстанции?

Глава 23. ИСПОЛНЕНИЕ ПРИГОВОРОВ И ИНЫХ СУДЕБНЫХ РЕШЕНИЙ

В результате изучения данной темы обучающийся должен:

Знать: понятие исполнение приговора, вопросы, подлежащие разрешению в стадии исполнения приговора, процессуальный порядок разрешения вопросов в стадии исполнения приговора, порядок обжалования принятых в стадии исполнения приговора решений.

Уметь: устанавливать основания для обращения в суд в стадии исполнения приговора, обжаловать принятые судом решения.

Владеть: навыками формулирования вопросов в стадии исполнения приговора, заявления необходимых ходатайств и их поддержания перед судом.

Ключевые термины: исполнение приговора; обращение приговора к исполнению; отсрочка исполнения приговора; снятие судимости.

23.1. Понятие и значение стадии исполнения приговора (определения, постановления) суда

Исполнение приговора – последняя, завершающая стадия уголовного процесса. Она начинается со вступления приговора, определения, постановления суда в законную силу. Исполнение приговора включает в себя деятельность суда:

- а) по обращению приговора к исполнению;
- б) по непосредственному исполнению оправдательных приговоров либо приговоров, освобождающих подсудимого от наказания в части немедленного освобождения его из-под стражи в зале судебного заседания;
- в) по контролю за приведением приговора в исполнение;
- г) по разрешению вопросов, связанных с приведением приговора в исполнение.

Исполнение приговора как уголовно-процессуальную деятельность следует отличать от «приведения приговора в исполнение», означающую деятельность органов уголовно-исполнительной системы по обеспечению начала фактического отбывания наказания.

Понятие «приведение приговора в исполнение» шире, чем понятие «обращение приговора к исполнению», поскольку охватывает деятельность не только суда, но и других субъектов (учреждений или органов, на которые возложено исполнение наказания), реализующих свои полномочия в уголовно-процессуальных и иных правоотношениях. Понятие «обращение приговора к исполнению» характеризует только процессуальную деятельность суда¹⁴⁶.

Исполнение приговора – это деятельность суда, регламентированная процессуальными нормами, которые основаны на единых принципах уголовного процесса и направлены на достижение общих задач уголовного судопроизводства.

Деятельность суда по исполнению приговора представляет собой составную часть уголовного процесса и является одной из его стадий.

С учетом изложенного стадию исполнения приговора можно определить как самостоятельный этап уголовного процесса, в котором суд обращает приговор к исполнению, рассматривает и разрешает в судебном заседании вопросы, связанные с исполнением приговора, а также непосредственно исполняет отдельные приговоры.

Особенности стадии исполнения приговора заключаются в том, что это единственная стадия, не выполняющая контрольных функций по отношению к предшествующей ей уголовно-процессуальной деятельности, а также не создающая каких-либо предпосылок для начала новых стадий, которые при возникновении определенных обстоятельств могут последовать за ней.

В данной стадии отсутствует единый предмет проводимого судом (мировым судьей) исследования. Предмет исследования в ней отличен от единого для всех других стадий уголовного процесса предмета доказывания.

Стадия исполнения приговора не носит единого, непрерывного характера. Она может возникать и завершаться каждый раз, когда возникают и разрешаются процессуальные вопросы, связанные с исполнением приговора.

¹⁴⁶ Уголовно-исполнительное право России / Под ред. В.И. Селиверстова. – М.: Норма, Инфра, 2017. С. 216-220.

Обратить приговор к исполнению означает направить распоряжение об исполнении приговора вместе с копией приговора тому органу, на который возложена обязанность приведения его в исполнение.

Значение стадии исполнения приговора заключается в том, что здесь:

- 1) совершаются процессуальные действия, обеспечивающие начало и фактическую реализацию содержащихся в приговоре решений;
- 2) разрешаются различные вопросы, возникающие при исполнении приговора, что способствует эффективному исполнению уголовного наказания;
- 3) рассматриваются представления об учреждениях и органах, исполняющих наказание, ходатайства и заявления осужденных. Суд осуществляет контроль за ходом исполнения приговоров.

Субъектами данной стадии являются: суд, судья, мировой судья, председательствующий в судебном заседании по уголовному делу, председатель суда, прокурор, осужденный, его законный представитель, близкие родственники и родственники содержащегося под стражей осужденного, лицо, по поводу которого решается вопрос о прекращении, изменении или продлении принудительной меры медицинского характера, законный представитель лица, признанного невменяемым, защитник, реабилитированный, лицо, отбывшее наказание, администрация места содержания под стражей, учреждение (орган), исполняющее наказание (на которое возложено исполнение наказания), и его представитель, администрация психиатрического стационара, гражданский истец, гражданский ответчик, а в случае, предусмотренном ч. 5 ст. 445 УПК РФ, и эксперт.

Согласно ст. 399 УПК в судебном заседании по разрешению вопросов, связанных с исполнением приговора, может принимать участие адвокат.

Производство следственных и судебных действий, направленных на соби-
рание, доказательств, на данной стадии запрещено. Между тем с целью реализации стоящих перед стадией приговора задач суд (судья, мировой судья) обязан (вправе): обратиться к исполнению (к примеру, при назначении наказания в виде штрафа); освободить оправданного из-под стражи в ходе судебного заседания; направить копию обвинительного приговора, а в случае изменения приговора суда первой или апелляционной инстанции при рассмотрении уголовного дела в кассационном порядке и копию определения суда кассационной инстанции тому органу, на который возложено исполнение наказания; направить копию приговора по месту работы, учебы или жительства осужденного; разрешать вопросы, связанные с исполнением приговора, в связи с чем может: а) вызывать в судебное заседание представителя учреждения или органа, исполняющего наказание, гражданского истца и гражданского ответчика; б) допускать до участия в судебном заседании осужденного; в) исследовать представленные материалы; г) заслушивать объяснения лиц, явившихся в судебное заседание, и мнение прокурора.

Суд имеет и иные полномочия.

23.2. Обращение к исполнению приговора, определения и постановлению суда

В соответствии со ст. 356 УПК РФ приговор вступает в законную силу по истечении 10-дневного срока, предусмотренного для возможности его кассационного (апелляционного) обжалования и опротестования. В случае реализации такой

возможности прокурором, защитником, а также осужденным, оправданным, потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком или их представителями приговор вступает в силу в день принятия решения по делу вышестоящим судом об оставлении приговора без изменения.

Копия обвинительного приговора направляется судьей или представителем суда в то учреждение или в тот орган, на которые возможно исполнение наказания. Для исполнения приговора, определения, постановления суда в части имущественных взысканий вместе с копиями приговора, определения, постановления суда судебных приставу-исполнителю направляется исполнительный лист. Он может направляться в форме электронного документа, подписанного судьей усиленной квалифицированной электронной подписью в порядке, установленном законодательством РФ.

В случаях, предусмотренных ФЗ, копии обвинительного приговора направляются судьей или председателем суда в федеральный орган исполнительной власти в области обеспечения безопасности и (или) полномочные органы, ведающие делами о гражданстве РФ.

При назначении штрафа в качестве основного или дополнительного вида уголовного наказания в целях обеспечения поступления дохода в Федеральный бюджет копия резолютивной части обвинительного приговора направляется в государственный орган, являющийся администратором доходов Федерального бюджета в соответствии с бюджетным законодательством РФ.

Вступившие в законную силу приговор, определение, постановление приобретают свойства обязательности и исключительности.

Обязательность приговора, определения, постановления суда означает, что вступившие в законную силу приговор, определение, постановление суда обязательны для всех органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений, должностных лиц, других физических и юридических лиц и подлежат неукоснительному исполнению на всей территории Российской Федерации (ст. 392 УПК РФ). Неисполнение влечет за собой ответственность, предусмотренную ст. 335 УК РФ.

Для реального исполнения вступившего в законную силу приговора предусмотрены следующие меры:

- а) наличие специальных государственных органов, обязанных исполнять конкретные наказания;
- б) замена назначенного наказания другим в случае уклонения осужденного от отбывания наказания;
- в) уголовная ответственность за уклонение от отбывания наказания и неисполнение должностным лицом судебного решения.

Согласно ст. 315 УК РФ злостное неисполнение представителем власти, государственным служащим, служащим органа местного самоуправления, а также служащим государственного или муниципального учреждения, коммерческой или иной организации вступивших в законную силу приговора суда, решения суда или иного судебного акта, а равно воспрепятствование их исполнению наказываются штрафом в размере от 200 до 400 минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от двух до четырех месяцев, либо лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до пяти лет, либо обязательными

работами на срок от ста восьмидесяти до двухсот сорока часов, либо арестом на срок от трех до шести месяцев, либо лишением свободы на срок до двух лет.

Исключительность приговора выражается в том, что производство по уголовному делу в отношении лица, о котором имеется вступивший в законную силу приговор по тому же обвинению либо определение или постановление суда о прекращении дела по тому же обвинению, не допускается, пока эти судебные решения не будут отменены в предусмотренном законом порядке.

23.3. Процессуальные вопросы, разрешаемые судом в стадии исполнения приговора

В соответствии с действующим уголовно-процессуальным и уголовно-исполнительным законодательством к компетенции суда отнесено рассмотрение и разрешение ряда вопросов, возникающих при: обращении приговора к исполнению; в ходе его исполнения; после отбытия осужденным наказания.

Необходимо учитывать, что рассмотрение и разрешение вопросов, связанных с исполнением приговора, регулируется статьей 397 УПК РФ.

Отсрочка исполнения приговора (ст. 398 УПК РФ; ст. 82 УК РФ; ст.ст. 177-178 Уголовно-исполнительного кодекса Российской Федерации, далее – УИК РФ). Закон предусматривает возможность переноса начала исполнения приговора на более поздний срок ввиду обстоятельств, препятствующих отбыванию осужденным наказания или делающих немедленное его применение к осужденному нецелесообразным по соображениям гуманности. Отсрочка исполнения приговора распространяется на случаи осуждения лица к обязательным работам, исправительным работам, ограничению свободы, аресту или лишению свободы и допускается при наличии одного из следующих оснований:

- 1) болезнь осужденного, препятствующей отбыванию наказания, – до его выздоровления;
- 2) беременность осужденной, наличие у нее малолетнего ребенка, наличие у осужденного, являющегося единственным родителем, малолетнего ребенка – до достижения или возраста 14 лет, за исключением осужденных, которым назначено наказание в виде ограничения свободы, лишения свободы за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших возраста 14 лет, лишения свободы на срок свыше 5 лет за тяжкие или особо тяжкие преступления, лишения свободы за преступления, предусмотренные ст. 20.5, 205(1), 205 (2), 205 (3), 205 (4), 205 (5), частями 3 и 4 ст. 206, частью 4 ст. 211, ст. 361 УК РФ, и сопряженные с осуществлением террористической деятельности преступления, предусмотренные ст. 277, 278, 279 и 360 УК РФ;
- 3) тяжкие последствия или угроза их возникновения для осужденного или его близких родственников, вызванные пожаром или иным стихийным бедствием, тяжелой болезнью или смертью единственного трудоспособного члена семьи, другими исключительными обстоятельствами, – на срок, установленный судом, но не более шести месяцев.

Перечень исключительных обстоятельств, которые обуславливают отсрочку исполнения приговора (п. 3 ч. 1 ст. 398 УПК РФ), не является исчерпывающим. Судья может признать таковыми и другие обстоятельства, если они свидетельствуют

о том, что немедленное отбывание наказания способно повлечь тяжкие последствия для осужденного или его семьи.

На основании ч. 2 ст. 398 УПК РФ может быть отсрочена или рассрочена уплата штрафа, если немедленная уплата штрафа является невозможной для осужденного.

Срок отсрочки или рассрочки уплаты штрафа исчисляется с момента вступления приговора в силу. Согласно ч. 2 ст. 398 и ст. 31 УПК РФ срок отсрочки (рассрочки) уплаты штрафа устанавливается в пределах до трех лет, если немедленная уплата его является для осужденного невозможной.

Освобождение от наказания и смягчение наказания вследствие издания уголовного закона, имеющего обратную силу (ст. 397 УПК РФ). В случаях, когда после вступления в законную силу приговора, которым осужденному назначено наказание за совершение конкретного деяния, издан уголовный закон, устраняющий преступность и наказуемость этого деяния, смягчающий наказание или иным образом улучшающий положение осужденного, судья рассматривает заявление осужденного, представление прокурора, органа, ведающего исполнением наказания, об освобождении от наказания или его смягчении. Решается данный вопрос судьей по месту отбывания наказания, а если приговор не был обращен к исполнению, то по месту заключения под стражу.

Освобождение от наказания в связи с болезнью (ст. 81, п. 6 ст. 397 УПК РФ). Безусловным основанием для освобождения осужденного от отбывания наказания по болезни является наступление у осужденного психического расстройства, лишающего его возможности осознавать фактический характер своих действий (бездействия) либо руководить ими.

При освобождении осужденного, у которого наступило психическое расстройство, от отбывания наказания судья может назначить такому принудительные меры медицинского характера.

Вследствие тяжелого заболевания осужденный может быть освобожден не только от наказания в виде лишения свободы, но и от отбывания исправительных работ, штрафа, а также от дополнительной меры наказания.

Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания (п. 4 ст. 397 УПК РФ) производится при наличии оснований и условий, предусмотренных ст. 79 УК РФ, и может применяться к лицам, осужденным к исправительным работам, ограничению по военной службе, ограничению свободы, содержанию в дисциплинарной воинской части или лишению свободы.

Вопрос об условно-досрочном освобождении от отбывания наказания рассматривается судьей по месту отбывания наказания осужденным на основании представления органа, ведающего исполнением наказаний.

В представлении, направляемом в суд, должны содержаться данные, характеризующие личность осужденного, а также его поведение, отношение к совершенному деянию, учебе и труду во время отбывания наказания. Одновременно с представлением в суд направляется личное дело осужденного.

При решении вопроса об условно-досрочном освобождении осужденного к лишению свободы учитываются имеющиеся в представленных в суд материалах сведения об избранном осужденным месте жительства, наличии у него семьи или иных родственников, с которыми он будет проживать, о возможности его трудоустройства, а в отношении осужденного, совершившего преступление в возрасте

до 18 лет, – о согласии определенного лица осуществлять обязанности по наблюдению за осужденным и проведению с ним воспитательной работы.

Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания может быть применено только к тем осужденным, которые, отбыв предусмотренную законом часть наказания, поведением и отношением к труду доказали, что они не нуждаются в полном отбывании назначенного судом наказания.

Решение о применении условно-досрочного освобождения или об отказе в этом должно быть мотивированным и содержащим подробное обоснование выводов, к которым пришел судья в результате рассмотрения представления. При условно-досрочном освобождении от отбывания наказания осужденный может быть освобожден также от дополнительного наказания (ст. 175 УИК РФ).

Судья должен разъяснить лицу, в отношении которого рассматривалось дело, сущность условно-досрочного освобождения от отбывания наказания и последствия в случае совершения им нового преступления.

Копия постановления судьи об условно-досрочном освобождении от отбывания наказания направляется суду, вынесшему приговор, и органу, ведающему исполнением наказания.

Вопрос об отмене условно-досрочного освобождения и исполнении оставшейся не отбытой части наказания в случае совершения осужденным нарушения общественного порядка, за которое на него было наложено административное взыскание, или злостного уклонения от исполнения обязанностей, возложенных на него судом, разрешается судьей по месту жительства осужденного.

Изменение условий содержания лиц, осужденных к лишению свободы, во время отбывания наказания (п. 3 ст. 397 УПК РФ, ст. 78 УИК РФ). С учетом поведения, отношения к труду осужденного в местах лишения свободы либо достижении несовершеннолетним осужденным восемнадцатилетнего возраста суд решает вопросы изменения условий дальнейшего содержания лиц, отбывающих лишение свободы, путем перевода из одного исправительного учреждения в другое с менее или более строгим режимом. УПК РФ предусматривает следующие случаи изменения вида исправительного учреждения: перевод осужденного из тюрьмы в исправительную колонию; перевод осужденного из исправительных колоний общего и строгого режимов в колонию-поселение; перевод осужденного из колонии-поселения в исправительную колонию, вид режима которой был ранее определен судом; перевод осужденного из колонии-поселения, в которую он направлен по приговору суда, в исправительную колонию общего режима; перевод осужденного из исправительных колоний общего и строгого режимов в тюрьму на срок не свыше трех лет с отбыванием оставшегося срока наказания в исправительной колонии того вида режима, откуда он переведен в тюрьму; перевод отрицательно характеризующегося осужденного к лишению свободы, достигшего возраста 18 лет, для дальнейшего отбывания наказания из воспитательной колонии в исправительную колонию.

Не подлежат переводу в колонию-поселение осужденные: а) при особо опасном рецидиве преступлений; б) приговоренные к пожизненному лишению свободы в случае замены этого вида наказания в порядке помилования лишением свободы на определенный срок; в) которым смертная казнь в порядке помилования заменена лишением свободы; г) не прошедшие обязательного лечения, а также требующие

специального лечения в медицинских учреждениях закрытого типа; д) не давшие согласия в письменной форме на перевод в колонию-поселение.

При вынесении судом постановления об отказе в переводе осужденного из исправительной колонии в колонию-поселение, из тюрьмы в исправительную колонию повторное рассмотрение судом соответствующего представления допускается не ранее чем по истечении шести месяцев со дня вынесения названного постановления.

Исполнение приговора при наличии других неисполненных приговоров (п. 10 ст. 397 УПК РФ). Данный вопрос возникает в случаях, когда суду при постановлении последнего по времени приговора не было известно о наличии неисполненных приговоров в отношении этого осужденного. При решении вопроса о применении к осужденному наказания по всем неисполненным приговорам суду следует руководствоваться общими правилами назначения наказания по совокупности приговоров (ст. 70 УК РФ).

Вопросы, связанные с исполнением приговора при наличии других приговоров, рассматриваются судом, постановившим последний по времени приговор. Указанные вопросы могут быть решены по представлению прокурора, органа, ведающего исполнением приговоров, и по усмотрению суда.

Порядок исполнения приговора при наличии других неисполненных приговоров: ст. 69 УК РФ определяет порядок назначения наказания по совокупности преступлений; ст. 70 УК РФ – порядок назначения наказания по совокупности приговоров; ст. 71 УК РФ – порядок определения сроков при сложении наказаний. По общему правилу в случае перевода осужденных из штрафных изоляторов, помещений камерного типа, единых помещений камерного типа или одиночных камер в лечебно-профилактические учреждения уголовно-исполнительной системы срок их нахождения в указанных лечебных учреждениях засчитывается в срок не только наказания, но и взыскания. Это правило не распространяется на осужденных, которые переводятся в лечебно-профилактические учреждения в связи с членоредительством или симуляцией болезни.

Рассмотрение ходатайства о снятии судимости (ст. 400 УПК РФ). Ходатайство о снятии судимости рассматривается федеральным судом общей юрисдикции или мировым судьей (по уголовным делам, отнесенным к его подсудности) по месту жительства. В целях обеспечения правильного разрешения ходатайства о снятии судимости в суд должны быть представлены: копии приговора и определений (постановлений) вышестоящего суда, справка об отбытии осужденным основного и дополнительных наказаний, копии приказов о поощрениях, иные документы о возмещении ущерба, причиненного преступлением. Судья вправе истребовать дополнительные материалы. В соответствии со ст. 86 УК РФ вопрос о снятии судимости разрешается по ходатайству лица, отбывшего наказание, судом или мировым судьей по уголовным делам, отнесенным к его подсудности, по месту жительства данного лица.

Участие в судебном заседании лица, в отношении которого рассматривается ходатайство о снятии судимости, обязательно.

В судебном заседании вправе участвовать прокурор, который извещается о поступившем ходатайстве. Рассмотрение ходатайства начинается с заслушивания объяснений лица, обратившегося с ходатайством, после чего исследуются

представленные материалы и заслушиваются прокурор и иные лица, приглашенные в судебное заседание.

В случае отказа в снятии судимости повторное ходатайство об этом может быть возбуждено перед судом не ранее чем по истечении одного года со дня вынесения постановления об отказе.

Иные вопросы, решаемые в стадии исполнения приговора. Помимо уже рассмотренных на стадии исполнения приговора судом разрешается ряд иных вопросов, перечень которых приведен в ст. 397 УПК РФ. Компетенцию суда, постановившего приговор, составляет и разъяснение всякого рода сомнений и неясностей, возникающих при приведении приговора в исполнение (п. 15 ст. 397 УПК РФ).

Судебная практика определила две группы подобных сомнений и неясностей и исходит из того, что их разрешение не должно затрагивать существа приговора и повлечь за собой ухудшение положения осужденного. Одну группу образуют вопросы, вытекающие из недостатков приговора (например, об определении размера и распределении судебных издержек, о судьбе вещественных доказательств), другие возникают после вынесения приговора в связи с изменением обстоятельств и условий к моменту его исполнения.

Суды (мировые судьи) вправе разрешить (в порядке ст. 399 УПК РФ) лишь такие сомнения и неясности, возникшие в результате недостатков приговора, которые не затрагивают существа приговора и не ухудшают положение осужденного.

В результате недостатков приговора возникают, к примеру, следующие «сомнения и неясности»:

- а) о применении акта амнистии, если это является обязательным, но суд при постановлении приговора не обсудил данный вопрос;
- б) об отмене меры пресечения в случаях, когда при оправдании подсудимого или осуждении его с освобождением от наказания в приговоре суда (мирового судьи) не указано об отмене меры пресечения;
- в) об отмене мер обеспечения гражданского иска или конфискации имущества, если при вынесении оправдательного приговора или отказе в иске либо неприменении конфискации суд эти меры не отменил;
- г) о зачете предварительного заключения в срок отбывания наказания, если такой зачет не произведен приговором суда (мирового судьи) либо допущена неточность при его исчислении;
- д) о зачете отбытого срока при назначении наказания по совокупности нескольких приговоров, если такой зачет не произведен приговором суда (мирового судьи) либо произведен неточно;
- е) о судьбе вещественных доказательств, если она не решена приговором суда (мирового судьи);
- ж) о размере и распределении судебных издержек, если эти вопросы не получили разрешения в приговоре суда (мирового судьи);
- з) об оплате труда защитника, участвовавшего в деле по назначению суда, если этот вопрос не разрешен одновременно с вынесением приговора;
- и) о судьбе детей осужденного, оставшихся без надзора, и передаче их на попечение родственников либо других лиц в случаях, когда суд не решил эти вопросы при вынесении приговора;
- к) об освобождении имущества от ареста в случаях, когда арест наложен

- на имущество, взыскание на которое по закону обращено быть не может;
- л) об определении вида исправительной колонии лицам, осужденным к лишению свободы, если в приговоре не определен вид исправительной колонии. Суд (мировой судья), вынесший приговор, или суд (мировой судья) по месту исполнения приговора определяет вид исправительной колонии, в которой осужденный должен отбывать наказание. При наличии к тому достаточных оснований суд (мировой судья) может определить вид исправительной колонии с более мягким режимом (но не с более строгим);
 - м) об определении должности (вида деятельности), право занимать которую (заниматься которой) в качестве меры наказания лишен осужденный, если в приговоре суда (мирового судьи) она определена неточно;
 - н) об устранении ошибок, допущенных в приговоре при написании фамилии, имени, отчества или иных биографических данных осужденного, а также описок и арифметических ошибок, если они очевидны и исправление их не может вызвать сомнение.

К числу «всякого рода сомнений и неясностей, возникающих при приведении приговора в исполнение», также относятся:

- не отражение во вводной части приговора года, месяца и числа рождения осужденного;
- ошибочное указание в описательной части приговора года совершения преступления и др.

Кроме того, суды (мировые судьи) в порядке ст. 399 УПК РФ могут устранять иные неясности, возникшие после вынесения приговора в связи с изменением обстоятельств и условий к моменту его исполнения. В частности, к таким вопросам относятся:

- а) не приведение приговора в исполнение в части конфискации имущества, если актом амнистии или помилования осужденный полностью освобожден от наказания и ко дню издания этого акта (помилования) приговор в части конфискации не был исполнен;
- б) обращение конфискации на дополнительно обнаруженное имущество осужденного, приобретенное до вынесения приговора и подлежащее по закону конфискации, а также на имущество, приобретенное хотя бы и после вынесения приговора, но на денежные средства или за счет имущества, подлежащих конфискации по приговору. Этот вопрос решается по представлению прокурора;
- в) уточнение перечня вещей и предметов, подлежащих конфискации по приговору суда, если по приговору конфискуется часть имущества, принадлежащего осужденному;
- г) возвращение сумм, удержанных с осужденного к исправительным работам, если приговор впоследствии отменен и дело производством прекращено после частичного или полного отбытия осужденным исправительных работ.

Решения, выносимые судом в стадии исполнения приговора. В стадии исполнения приговора судом (мировым судьей) могут быть вынесены следующие решения: о возмещении вреда реабилитированному, восстановлении его трудовых, пенсионных, жилищных и иных прав в соответствии с ч. 5 ст. 135 и ч. 1 ст. 138 УПК РФ; о замене наказания, если осужденный злостно уклоняется

от его отбывания; об изменении вида исправительного учреждения, назначенного по приговору суда; об условно-досрочном освобождении от отбывания наказания, а также об отмене условно-досрочного освобождения; о замене не отбытой части наказания его более мягким видом; об освобождении от наказания в связи с болезнью осужденного; об отмене условного осуждения или о продлении испытательного срока; об отмене либо дополнении возложенных на осужденного обязанностей; об освобождении от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора; об исполнении приговора при наличии других неисполненных приговоров; о зачете времени содержания под стражей, а также времени пребывания в лечебном учреждении; о продлении, изменении или прекращении принудительных мер медицинского характера; об освобождении от наказания или о его смягчении вследствие принятия уголовного закона, имеющего обратную силу; о снижении размера удержания из заработной платы осужденного к исправительным работам, когда ухудшается материальное положение осужденного; о разъяснении сомнений и неясностей, возникающих при исполнении приговора; об освобождении от наказания несовершеннолетних с применением принудительных мер воспитательного воздействия, предусмотренных ч. 2 ст. 92 УК РФ; об отмене отсрочки отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей; об обращении взыскания на неконфискованное имущество, обнаруженное после исполнения приговора в части конфискации имущества; о замене не отбытой части наказания более мягким видом либо об освобождении от наказания в виде ограничения по военной службе военнотружущего, уволенного с военной службы.

Приведенный перечень решений не является исчерпывающим.

23.4. Порядок разрешения вопросов, связанных с исполнением приговора

Компетенция судов в решении вопросов, связанных с исполнением приговоров, определена ст. 396 УПК РФ.

Вопрос может быть разрешен или судом по месту отбывания наказания, или судом по месту жительства осужденного, или судом, постановившим приговор.

Поводом для рассмотрения судом вопросов, связанных с исполнением приговора, является соответствующее представление учреждения или органа, исполняющего наказание. Отдельные вопросы (например, сомнения, неясности) могут быть разрешены судом по собственной инициативе или по представлению прокурора. А такие вопросы, как отсрочка исполнения приговора, снятие судимости – решаются по ходатайству осужденного.

Суд должен предварительно проверить поступившие материалы с целью проверки наличия или отсутствия оснований для рассмотрения дела в судебном заседании. При необходимости суд может вызвать осужденного, а в части решения вопроса гражданского иска – гражданского истца. В некоторых случаях необходимо участие представителя учреждения или органа, исполняющего наказание.

Судья вправе истребовать дополнительные документы с целью собирания необходимых сведений. При невозможности рассмотреть дело в связи с ненадлежащим представлением материалов или ненадлежащим их оформлением, судья возвращает инициаторам их представления или заявления.

Об отказе в принятии материалов к рассмотрению либо о назначении судебного разбирательства судья выносит определение. На решения суда могут быть поданы жалобы или представления в кассационном порядке.

Обращение к исполнению приговора, определения, постановления суда возлагается на суд, рассматривавший уголовное дело в первой инстанции. Копия обвинительного приговора направляется судьей или председателем суда в то учреждение или в тот орган, на которых возложено исполнение наказания.

Суд апелляционной инстанции обязан сообщить в учреждение или орган, на которые возложено исполнение наказания, о решении, принятом им в отношении лица, содержащегося под стражей.

В случае изменения приговора суда первой или апелляционной инстанции при рассмотрении уголовного дела в кассационном порядке к копии приговора прилагается также копия определения суда кассационной инстанции.

Учреждение или орган, на которые возложено исполнение наказания, немедленно извещают суд, постановивший обвинительный приговор, о его исполнении. Учреждение или орган, на которые возложено исполнение наказания, должны извещать суд, постановивший приговор, о месте отбывания наказания осужденным.

В тех случаях, когда кассационные обжалование и опротестование относятся не ко всем обвиняемым по делу, приговор вступает в законную силу в отношении всех осужденных по этому делу после рассмотрения дела кассационной инстанцией, не отменившей приговор. Частичная его отмена касается лишь внесенных в приговор изменений. Неизменная часть приговора вступает в законную силу одновременно с измененной.

С момента вступления приговора в законную силу либо с момента возвращения дела из кассационной инстанции в суд, постановивший приговор, начинается трехсуточный срок, который предусмотрен ч. 4 ст. 390 УПК РФ для обращения к исполнению приговора постановившим его судом. В соответствии с ч. 2 ст. 391 УПК РФ определение суда и постановление судьи, не подлежащие обжалованию и опротестованию, вступают в силу и приводятся в исполнение немедленно по их вынесении. Приговор суда апелляционной инстанции вступает в законную силу по истечении срока его обжалования в кассационном порядке (ч. 2 ст. 390 УПК РФ), а в соответствии с ч. 3 ст. 390 УПК РФ приговор, не подлежащий кассационному обжалованию, вступает в силу со дня его провозглашения. Оправдательный приговор и приговор, освобождающий подсудимого от наказания, приводятся в исполнение немедленно по провозглашении.

Обвинительный приговор приводится в исполнение по вступлении его в законную силу, за исключением той его части, которая содержит осуждение за деяние, преступность и наказуемость которого были устранены вновь изданным уголовным законом. Это положение вытекает из ч. 2 ст. 54 Конституции Российской Федерации и отражает норму ст. 10 УК РФ об обратной силе уголовного закона, имеющую важнейшее общеправовое значение¹⁴⁷.

Суд ограничивается обращением к исполнению вступившего в законную силу обвинительного приговора. Приведение его в исполнение является обязанностью

¹⁴⁷ Постановление Пленума Верховного суда РФ от 20 ноября 2011 года № 21.

органов, ведающих исполнением наказания¹⁴⁸. Определение суда или постановление судьи о прекращении дела, по которому подсудимый содержался под стражей, подлежит исполнению в судебном заседании в части освобождения из-под стражи.

Судебное заседание состоит из: доклада представителя учреждения или органа, подавшего представление, либо объяснения заявителя; исследования представленных материалов; заслушивания объяснений лиц, явившихся в судебное заседание; заслушивания мнения прокурора; вынесения постановления.

После вступления в законную силу приговора, по которому осужденный, содержащийся под стражей, приговорен к аресту или лишению свободы, администрация места содержания под стражей в соответствии со ст. 75 УИК РФ извещает одного из близких родственников или родственников осужденного о том, куда он направляется для отбывания наказания. Под администрацией места содержания под стражей в ст. 394 УПК РФ понимается администрация следственного изолятора.

Об обращении приговора к исполнению в случае удовлетворения гражданского иска извещаются гражданский истец и гражданский ответчик. Родственников осужденного, которых следует поставить в известность, куда он направляется для отбывания наказания, определяет сам осужденный.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Является ли исполнение приговора стадией уголовного процесса?
2. Каковы специфические особенности стадии исполнения приговора?
3. Каковы сроки стадии исполнения приговора?
4. Назовите порядок обращения приговора, определения и постановления суда к исполнению.
5. Каков субъектный состав данной стадии?
6. Какие вопросы разрешаются на стадии исполнения приговора?
7. По каким основаниям может быть отсрочено исполнение приговора?

Глава 24.

ПЕРЕСМОТР ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ ПРИГОВОРОВ, ОПРЕДЕЛЕНИЙ И ПОСТАНОВЛЕНИЙ СУДА

В результате изучения данной главы обучающийся должен:

Знать: понятие и сущность кассационного и надзорного производств; производств по новым и вновь открывшимся обстоятельствам; стоящие в них задачи и правовые средства их решения; составы и полномочия судов на которых возлагается решение задач; правовое положение субъектов, имеющих право участвовать в рассмотрении кассационных и надзорных жалоб, представлений прокурора, в рассмотрении дел по новым и вновь открывшимся обстоятельствам; основания и порядок принятия судом промежуточных и итоговых решений, виды процессуальных решений.

¹⁴⁸ Уголовный процесс / Под ред. В.П. Божьева. М.: Юрайт, 2014. С. 457-458.

Уметь: разграничивать производства по пересмотру вступивших в законную силу приговоров, определений и постановлений суда; различать правовое положение их участников и сроки реализации предоставленных им прав; обоснованно применять уголовно-процессуальный закон при обжаловании промежуточных и итоговых судебных решений, вступивших в законную силу.

Владеть знаниями: оценки законности принесения и порядка рассмотрения кассационных и надзорных жалоб и представлений; оценки применения судом оснований возобновления дел по новым и вновь открывшимся обстоятельствам, обеспечения прав участников процесса в данном производстве; оценки законности и обоснованности вступивших в законную силу приговоров, определений и постановлений суда.

Ключевые термины: понятие кассационного производства; понятие надзорного производства; производство по новым и вновь открывшимся обстоятельствам; принятия судом промежуточных и итоговых решений; виды процессуальных решений.

24.1. Понятие, значение и характеристика кассационного производства.

Производство в кассационной инстанции – самостоятельная стадия уголовного процесса в которой осуществляется судебный контроль за законностью судебных решений нижестоящих судов, вступивших в законную силу.

Объективная необходимость существования стадии кассационного производства обуславливается тем, что апелляционное производство не в полной мере обеспечивает своевременное выявление и устранение допущенных органами предварительного расследования или судом первой инстанции существенных нарушений уголовного закона, повлиявших на исход дела, нарушений, искажающих саму суть правосудия или смысл судебного решения как акта правосудия, либо если были выявлены данные, свидетельствующие о несоблюдении лицом условий и невыполнении им обязательств, предусмотренных досудебным соглашением о сотрудничестве.

Стадии кассационного производства (как и любой иной стадии уголовного процесса) свойственны свои задачи, временные границы, круг участников, процессуальные средства и итоговые решения.

Задачи стадии кассационного производства предопределяются назначением уголовного судопроизводства в целом (ст. 6 УПК РФ). Вместе с тем, реализация назначения уголовного судопроизводства в стадии кассационного производства не исключает решения задач, свойственных только данной стадии уголовного процесса.

Задачами стадии кассационного производства (как дополнительного механизма защиты законных прав и интересов граждан) являются:

- проверка законности вступившего в законную силу приговора, иного судебного решения (определения, постановления);
- выявление и исправление существенных нарушений или неправильного применения закона, повлиявших на исход дела, допущенных нижестоящими судами, либо искажающими саму суть правосудия;
- выявление данных, свидетельствующих о несоблюдении лицом условий и невыполнении им обязательств, предусмотренных досудебным

соглашением о сотрудничестве, имеющих значение для отмены или изменения приговора, определения или постановления суда.

Нарушения закона не должны быть связаны с выявлением новых или вновь открывшихся обстоятельств, предусмотренных главой 49 УПК РФ.

Существенное нарушение закона, повлиявшее на исход дела, констатируется в том случае, когда судом кассационной инстанции будет установлено наличие оснований, предусмотренных ст. 401.15 УПК РФ, влекущего отмену или изменение судебного решения. Существенными нарушениями уголовного или уголовно-процессуального закона являются такие нарушения, которые повлияли на исход уголовного дела, то есть на правильность его разрешения по существу, на вывод о виновности подсудимого, на юридическую оценку содеянного, на назначение судом наказания, применение иных мер уголовно-правового характера или на решение по гражданскому иску.

Нарушениями уголовно-процессуального закона, искажающими саму суть правосудия являются нарушения, которые лишили участников уголовного судопроизводства возможности осуществления гарантированных им законом прав на справедливое судебное разбирательство на основе принципа состязательности и равноправия сторон либо существенно ограничили эти права, если такое лишение либо такие ограничения повлияли на законность приговора, определения или постановления суда.

Несоблюдение лицом условий и невыполнение им обязательств, предусмотренных досудебным соглашением о сотрудничестве, может выражаться в предоставлении ложных сведений или сокрытии от следователя либо прокурора каких-либо иных существенных обстоятельств совершения преступления, имеющих значение для уголовного дела и назначения наказания в соответствии с требованиями ст. 63.1 УК РФ.

Неправильное применение уголовного закона, являющееся основанием для пересмотра судебного решения в кассационном порядке, может выражаться в квалификации содеянного по уголовному закону о менее тяжком преступлении.

Участники стадии кассационного производства. Для стадии кассационного производства характерен определенный круг участников. Основным участником данной стадии является суд. В качестве участников на том этапе судопроизводства могут выступать лица, наделенные правом принесения кассационной жалобы или представления. Всех участников стадии кассационного производства можно условно разделить на несколько групп.

1. Участники, наделенные правом подачи кассационной жалобы. К ним относятся: осужденный, оправданный, их защитники и законные представители, потерпевший, частный обвинитель, их законные представители и представители, а также иные лица в той части, в которой обжалуемое судебное решение затрагивает их права и законные интересы (ч.1 ст. 401.2 УПК).

К участникам стадии кассационного производства относятся гражданский истец, гражданский ответчик, их законные представители и представители. Они вправе обжаловать судебное решение в части, касающейся гражданского иска (ч.1 ст. 401.2 УПК).

К числу иных лиц, обладающих правом на обжалование судебного решения в той части, в которой оно затрагивает их права и законные интересы, относятся

лица, не признанные в установленном законом порядке участниками уголовного процесса, но исходя из своего фактического положения нуждающиеся в судебной защите. Такими лицами могут быть заявитель, которому отказано в возбуждении уголовного дела, залогодатель, лицо, на имущество которого наложен арест и другие лица.

Право на обращение в суд кассационной инстанции с жалобой на законность вынесенного судом частного определения (постановления) имеет лицо, в отношении которого может быть возбуждено или ведется дисциплинарное производство, применены иные меры, затрагивающие личные интересы этого лица в связи с обстоятельствами, указанными в частном определении или постановлении.

Жалобы иных лиц о пересмотре судебных решений, вступивших в законную силу, интересы которых не затрагивались при производстве по уголовному делу, рассмотрению не подлежат и возвращаются заявителям с разъяснением требований УПК.

2. Участники, наделенные правом принесения кассационного представления. К ним относятся:

1) Генеральный прокурор Российской Федерации и его заместители. Они вправе вносить кассационное представление в любой суд кассационной инстанции (ч. 2 ст. 401.2 УПК).

2) Прокурор субъекта Российской Федерации, приравненный к нему военный прокурор и их заместители. Они вправе вносить кассационное представление в президиум верховного суда республики, краевого или областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, окружного (флотского) военного суда (ч. 2 ст. 401.2 УПК).

3. Судьи кассационной инстанции, наделенные правом рассмотрения кассационной жалобы или представления (ст. 401.7 УПК, ч. 3 ст. 401.8 УПК):

- судья суда субъекта РФ, окружного (флотского) военного суда;
- судья Верховного Суда РФ, Председатель Верховного Суда РФ, его заместитель.

4. Суды кассационной инстанции, наделенные правом рассмотрения уголовного дела по кассационной жалобе или представлению (ч. 4 ст. 30 УПК):

- президиум верховного суда республики, краевого или областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, окружного (флотского) военного суда;
- Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда РФ и Судебная коллегия по делам военнослужащих Верховного Суда РФ.

Средства стадии кассационного производства (ч. 2 ст. 86, ч. 5 ст. 401.4, ч. 1 ст. 401.8 УПК, ч. 7 ст. 401.13 УПК РФ): 1) истребование уголовного дела; 2) решение судьи по кассационной жалобе или представлению; 3) исследование материалов уголовного дела; 4) представление сторонами дополнительных материалов; 5) выступления и объяснения сторон в судебном заседании.

Все вышеперечисленные средства призваны обеспечить нормальное производство по уголовному делу судом кассационной инстанции.

Временные границы (сроки) стадии кассационного производства.

Стадия кассационного производства – это самостоятельный этап уголовного судопроизводства, который начинается с момента поступления в суд

кассационной инстанции жалобы или представления и завершается принятием решения судьей об отказе в передаче кассационных жалобы, представления для рассмотрения судом кассационной инстанции (ст. 401.10 УПК РФ) или принятием итогового решения судом кассационной инстанции, предусмотренного ч. 1 ст. 401.14 УПК РФ.

Сроки стадии кассационного производства.

1. Срок подачи кассационной жалобы или представления – законом не установлен.

Исключение из этого правила составляет срок пересмотра в кассационном порядке приговора, определения или постановления суда по основаниям, влекущим ухудшение положения осужденного, оправданного либо лица, в отношении которого прекращено уголовное дело. В этом случае обжалование судебного решения допускается в срок, не превышающий одного года со дня вступления его в законную силу, если в ходе судебного разбирательства были допущены повлиявшие на исход дела нарушения закона, искажающие саму суть правосудия и смысл судебного решения как акта правосудия (ст. 401.6 УПК).

2. Сроки рассмотрения кассационной жалобы или представления (ст. 401.9 УПК).

В суде кассационной инстанции (за исключением Верховного Суда РФ) кассационные жалоба или представление рассматриваются: в срок, не превышающий одного месяца со дня их поступления в суд кассационной инстанции, если уголовное дело не было истребовано; в срок, не превышающий двух месяцев со дня их поступления, если дело было истребовано, за исключением периода со дня истребования дела до дня его поступления в суд кассационной инстанции.

В Верховном Суде РФ кассационные жалоба, представление рассматриваются: в срок, не превышающий двух месяцев со дня их поступления, если уголовное дело не было истребовано; в срок, не превышающий трех месяцев со дня их поступления, если дело было истребовано, за исключением периода со дня истребования дела до дня его поступления в Верховный Суд РФ.

3. Сроки рассмотрения уголовного дела судом кассационной инстанции (ч. 1 ст. 401.13 УПК РФ).

В судебном заседании суда кассационной инстанции (за исключением Верховного Суда РФ) уголовное дело рассматривается в течение одного месяца.

В судебном заседании Верховного Суда РФ уголовное дело рассматривается в течение двух месяцев со дня вынесения судьей постановления о передаче жалобы или представления с уголовным делом в суд кассационной инстанции для рассмотрения по существу.

Итоговые решения стадии. Для стадии кассационного производства свойственны свои итоговые решения. К ним относятся:

- решение (постановление) судьи об отказе в передаче кассационных жалобы, представления с уголовным делом для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции (ст. 401.10 УПК РФ);
- решение (постановление, определение) суда кассационной инстанции, вынесенное по окончании рассмотрения уголовного дела в соответствии с положениями, предусмотренными (ч. 1 ст. 401.14 УПК).

Обобщая сказанное выше можно сформулировать понятие стадии кассационного производства и показать ее значение для уголовного судопроизводства.

Стадия кассационного производства – это регламентированная уголовно-процессуальным законом деятельность судов кассационной инстанции по проверке и разрешению кассационных жалоб и представлений на вступившие в законную силу судебные решения.

Значение стадии состоит в том, что: в кассационном производстве выявляются и исправляются существенные нарушения закона, повлиявшие на исход дела, допущенные судами первой, апелляционной или кассационной инстанций; решения судов кассационной инстанции оказывают положительное влияние на формирование судебной практики в судах общей юрисдикции на всей территории Российской Федерации.

24.2. Основные черты кассационного производства.

Порядок производства в суде кассационной инстанции

Порядок производства в суде кассационной инстанции характеризуется рядом особенностей, которые в теории уголовного процесса именуются чертами (общими условиями) кассационного производства. К ним относятся:

- а) проверка законности судебных решений без вхождения в оценку достаточности оснований для их принятия, что определяет специфику производства.
- б) ревизионное начало, понимаемое как не связанность суда доводами жалобы (представления) в принятии решения об истребовании и проверке дела в полном объеме;
- в) недопустимость поворота к худшему как правило, согласно которому, первое, кассационная инстанция непосредственно не вправе ухудшить положение осужденного, оправданного или лица, в отношении которого дело прекращено, второе, кассационная инстанция вправе отменить судебное решение для целей применения закона, ухудшающего положения данных лиц, только при наличии соответствующего ходатайства, выраженного в жалобе или представлении, и только в течение одного года со дня вступления судебного решения в законную силу. Суд кассационной инстанции может смягчить назначенное осужденному наказание или применить уголовный закон о менее тяжком преступлении;
- г) возможность предоставления дополнительных материалов, собираемых не путем производства следственных и судебных действий;
- д) широкий круг прав допущенных к производству лиц на инициирование и рассмотрение в судебном заседании жалоб (представлений) о проверке законности судебного решения.

Порядок производства в суде кассационной инстанции. Производство в суде кассационной инстанции состоит из трех этапов: 1) принесение кассационной жалобы или представления в суд кассационной инстанции; 2) рассмотрение кассационной жалобы или представления единолично судьей; 3) рассмотрение уголовного дела судом кассационной инстанции.

Первый этап – принесение кассационной жалобы или представления в суд кассационной инстанции.

Жалоба или представление с прилагаемыми к ним материалами направляются в суд кассационной инстанции, правомочный рассматривать обжалуемое судебное решение.

В соответствии с ч. 2 ст. 401.3 УПК кассационные жалоба или представление подаются на:

- 1) приговор и постановление мирового судьи, приговор, определение и постановление районного суда, апелляционные постановления и определения, а также промежуточные судебные решения верховного суда республики, краевого или областного суда, судов автономной области, автономного округа – соответственно в президиум краевого, областного суда, суда автономной области, суда автономного округа;
- 2) приговор или иное итоговое судебное решение верховного суда республики, краевого, областного суда, судов автономной области, автономного округа, если они рассматривались президиумом суда субъекта федерации в кассационном порядке – обжалуются в Судебную коллегия по уголовным делам Верховного Суда РФ;
- 3) приговор, определение и постановление гарнизонного военного суда, апелляционное определение окружного (флотского) военного суда – в президиум окружного (флотского) военного суда;
- 4) промежуточные судебные решения окружного (флотского) военного суда, вынесенные им в ходе производства по уголовному делу в качестве суда первой инстанции, – в президиум окружного (флотского) военного суда;
- 5) приговор, определение и постановление гарнизонного военного суда, если они являлись предметом рассмотрения президиума окружного (флотского) военного суда; постановления президиума окружного (флотского) военного суда – в Судебную коллегия по делам военнослужащих Верховного Суда РФ.

Кассационные жалоба или представление должны соответствовать уголовно-процессуальным требованиям, перечисленным в ст. 401.4 УПК.

В кассационной жалобе лица, не принимавшего участия в деле, должно быть указано, какие права или законные интересы этого лица были нарушены вступившим в законную силу судебным решением.

Если кассационные жалоба, представление ранее подавались в суд кассационной инстанции, то в них должно содержаться принятое по этой жалобе или представлению решение суда кассационной инстанции.

Кассационная жалоба должна быть подписана подавшим ее лицом. К жалобе, поданной защитником, прилагается ордер или другой удостоверяющий его полномочия документ. Представление должно быть подписано прокурором, указанным в ч. 2 ст. 401.2 УПК РФ.

К кассационной жалобе или представлению участниками уголовного процесса прилагаются заверенные судом копии судебных решений, принятые по данному уголовному делу:

- приговор или иное судебное решение, которое обжалуется;
- приговор, определение, постановление суда апелляционной инстанции;
- определение, постановление суда кассационной инстанции.

К кассационной жалобе или представлению участниками уголовного процесса могут прилагаться иные процессуальные документы, подтверждающие, по их мнению, доводы, изложенные в кассационной жалобе или представлении (ч. 5 ст. 401.14 УПК РФ).

Если кассационная жалоба или представление не отвечают предъявляемым требованиям, предусмотренным ст. 401.4 УПК РФ, то они не порождают кассационного производства и возвращаются заявителям.

Кассационные жалоба или представление возвращаются без рассмотрения, когда (ст. 401.5 УПК):

- 1) поданы лицом, не имеющим права на обращение в суд кассационной инстанции;
- 2) пропущен срок обжалования судебного решения в кассационном порядке;
- 3) поступила просьба лица об отзыве кассационной жалобы или представления;
- 4) кассационные жалоба или представление поданы с нарушением правил о подсудности, установленных ст. 401.3 УПК РФ.

Кассационная жалоба или представление возвращаются заявителям в течение 10 дней со дня их поступления в суд кассационной инстанции (ч. 2 ст. 401.5 УПК РФ).

Внесение повторных или новых кассационных жалоб, представлений по тем же или иным правовым основаниям, теми же или иными лицами в тот же суд кассационной инстанции не допускается, если ранее эти жалоба или представление в отношении одного и того же лица рассматривались этим судом в судебном заседании либо оставлены без удовлетворения постановлением судьи (ст. 401.17 УПК РФ).

Второй этап – рассмотрение кассационной жалобы или представления единолично судьей суда кассационной инстанции.

Зарегистрированные и принятые к рассмотрению судом кассационной инстанции жалоба или представление рассматриваются судьей единолично в установленные уголовно-процессуальным законом сроки. При проверке доводов, изложенных в кассационной жалобе или представлении, судья вправе истребовать из суда уголовное дело, по которому они принесены. В этом случае срок истребования уголовного дела не входит в срок рассмотрения судьей кассационной жалобы или представления.

Судья единолично изучает кассационную жалобу (представление), уголовное дело, дополнительные материалы и принимает одно из решений, предусмотренных ч. 2 ст. 401.8 УПК РФ: 1) об отказе в передаче кассационной жалобы (представления) для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции либо 2) о передаче кассационной жалобы (представления) с уголовным делом для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции. Решение судья выносит в форме постановления (ст.ст. 401.10, 401.11 УПК РФ).

Постановление судьи Верховного Суда РФ об отказе в передаче кассационной жалобы (представления) для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции может быть обжаловано заявителем Председателю Верховного Суда РФ или его заместителю.

Третий этап – рассмотрение уголовного дела судом кассационной инстанции.

Кассационная жалоба или представление с уголовным делом рассматриваются судом кассационной инстанции (ч. 2 ст. 401.3 УПК РФ) в составе:

- не менее трех судей президиума суда субъекта РФ, президиума окружного (флотского) военного суда (ч. 4 ст. 30 УПК);
- трех судей Судебной коллегии Верховного Суда РФ или Судебной коллегии по делам военнослужащих Верховного Суда РФ (ч. 4 ст. 30 УПК РФ).

При рассмотрении уголовного дела по кассационной жалобе или представлению в судебном заседании обязательно участвует прокурор (ч. 2 ст. 401.13 УПК РФ).

Осужденный, оправданный, их защитники и законные представители, потерпевший, частный обвинитель, их законные представители и представители, гражданский истец, гражданский ответчик, их законные представители и представители, иные лица участвуют в судебном заседании, если ими было заявлено об этом ходатайство (ч. 2 ст. 401.13 УПК РФ).

Если лицо кассационную жалобу не подавало, то оно может заявить ходатайство об участии в судебном заседании в течение трех суток со дня получения извещения о дате, времени и месте судебного заседания суда кассационной инстанции. Лицо, содержащееся под стражей, или осужденный, отбывающий наказание в виде лишения свободы, вправе участвовать в судебном заседании непосредственно либо путем использования системы видеоконференц-связи. Вопрос о форме его участия в судебном заседании разрешается судом (ч. 2 ст. 401.13 УПК РФ).

Суд кассационной инстанции рассматривает уголовное дело в порядке, предусмотренном ст. 401.13 УПК РФ, с соблюдением правил регламента судебного заседания суда первой инстанции, установленного ст. 257 УПК РФ.

Председательствующий в соответствии с требованиями ч.2 ст. 389.13 УПК РФ открывает судебное заседание, выясняет у участников, имеются ли у них отводы и ходатайства, объявляет какое уголовное дело, по чьим кассационным жалобе и (или) представлению будет рассматриваться в судебном заседании.

После разрешения отводов и ходатайств уголовное дело докладывается одним из судей, ранее не участвовавшим в его рассмотрении. Докладчик излагает обстоятельства уголовного дела, содержание судебных решений, вступивших в законную силу, доводы кассационной жалобы или представления. По окончании доклада докладчику могут быть заданы вопросы судьями.

Явившимся в судебное заседание сторонам и иным лицам, чьи законные интересы были затронуты судебным решением, предоставляется право выступить и привести аргументы в обоснование своей позиции. Первым выступает лицо, подавшее кассационную жалобу или представление.

Заслушав стороны, суд кассационной инстанции удаляется в совещательную комнату для вынесения решения (определения, постановления), о чем председательствующий объявляет присутствующим в зале судебного заседания.

При вынесении постановления (определения) суд кассационной инстанции принимает одно из следующих решений (ч. 1 ст. 401.14 УПК РФ): 1) оставить кассационные жалобу или представление без удовлетворения; 2) отменить приговор, определение или постановление суда и все последующие судебные решения и прекратить производство по данному уголовному делу; 3) отменить приговор, определение или постановление суда и все последующие судебные решения и передать уголовное дело на новое судебное рассмотрение либо возвратить дело прокурору; 4) отменить приговор суда апелляционной инстанции и передать уголовное дело на новое апелляционное рассмотрение; 5) отменить решение суда кассационной инстанции и передать уголовное дело на новое кассационное рассмотрение; 6) внести изменения в приговор, определение или постановление суда.

Определение или постановление суда кассационной инстанции должны соответствовать требованиям ч. 3-4 ст. 389.28 УПК РФ (ч. 3 ст. 401.14 УПК РФ).

Определение подписывается всем составом суда, постановление – председательствующим (ч. 4 ст. 401.14 УПК РФ).

Кассационное определение (постановление) обращается к исполнению в порядке, предусмотренном ст. 389.33 УПК (ч. 11 ст. 401.13 УПК РФ).

После отмены первоначального приговора или иного решения судом кассационной инстанции, уголовное дело рассматривается в общем порядке, предусмотренном для каждой стадии уголовного процесса.

24.3. Понятие, значение и общая характеристика стадии надзорного производства

***Надзорное производство** – это регламентированная уголовно-процессуальным законом деятельность суда надзорной инстанции – Президиума Верховного Суда РФ по проверке и разрешению надзорных жалоб и представлений на вступившие в законную силу судебные решения.*

Президиум Верховного Суда РФ является единственным органом, осуществляющим функции надзорной инстанции.

Часть 3 ст. 412.1 УПК РФ во исполнение принципа инстанционности устанавливает, что в Президиум Верховного Суда РФ в надзорном порядке могут быть обжалованы только судебные решения, которые в установленном законом порядке являлись предметом рассмотрения в Верховном Суде РФ.

Производство в суде надзорной инстанции является процессуальной формой судебного контроля за деятельностью судов общей юрисдикции, осуществляемого Верховным Судом РФ в соответствии со ст. 126 Конституции РФ. Президиум Верховного Суда РФ при рассмотрении уголовного дела в порядке надзора действует как высшая судебная инстанция.

Стадии надзорного производства как самостоятельной стадии уголовного процесса свойственны свои задачи, временные границы, круг участников, процессуальные средства и итоговые решения.

Задачи стадии надзорного производства (как и кассационного) предопределяются назначением уголовного судопроизводства и его реализацией в стадии надзорного производства. Реализация положений ст. 6 УПК РФ в стадии надзорного производства не исключает решения частных задач, свойственных только для данной стадии уголовного процесса.

Задачами стадии надзорного производства (как дополнительного механизма защиты законных прав и интересов граждан) являются:

- проверка законности приговора или иного судебного решения (определения, постановления) вступившего в законную силу;
- выявление и исправление существенных нарушений или неправильного применения закона, повлиявших на исход дела, допущенных нижестоящими судами, либо искажающими саму суть правосудия;
- выявление данных, свидетельствующих о несоблюдении лицом условий и невыполнении им обязательств, предусмотренных досудебным соглашением о сотрудничестве, имеющих значение для отмены или изменения приговора, определения или постановления суда.

Допущенные судами общей юрисдикции нарушения закона не должны быть связаны с новыми или вновь открывшимися обстоятельствами, предусмотренными

гл. 49 УПК РФ. Существенное нарушение закона либо его неправильное применение, повлиявшее на исход дела или исказившее саму суть правосудия, констатируется в случае, когда Президиумом Верховного Суда РФ в ходе судебного разбирательства будет установлено наличие основания, влекущего отмену или изменение судебного решения в порядке надзора.

Участники стадии надзорного производства. Для стадии надзорного производства характерен определенный специфический круг участников. Основным участником стадии надзорного производства является Президиум Верховного Суда РФ.

В качестве участников на этом этапе уголовного судопроизводства могут выступать лица, наделенные правом принесения надзорной жалобы или представления. Надзорные жалобы вправе подавать осужденный, оправданный, их защитники и законные представители, потерпевший, частный обвинитель, их законные представители и представители, а также иные лица, если судебное решение затрагивает их права и законные интересы (ст. 412.1 УПК РФ).

Гражданский истец и гражданский ответчик, их законные представители и представители вправе подавать жалобы на судебные решения в части касающейся гражданского иска (ч. 1 ст. 412.1 УПК РФ, п. 1 ч. 1 ст. 401.2 УПК РФ).

Прокурор вправе вносить надзорное представление. С представлением о пересмотре вступившего в законную силу судебного решения в суд надзорной инстанции вправе обратиться Генеральный прокурор РФ или его заместители (ч. 1 ст. 412.1 УПК).

Поступившие в суд надзорной инстанции ходатайства других лиц и организаций о пересмотре в порядке надзора вступивших в законную силу судебных решений рассмотрению не подлежат и возвращаются заявителям с разъяснением норм уголовно-процессуального закона.

Уголовные дела в порядке надзора по жалобам и представлениям рассматривает Президиум Верховного Суда РФ (ч. 1 ст. 412.1 УПК РФ).

Процессуальные средства стадии (ч. 2 ст. 86, ч. 1 ст. 412.5, ч. 6 ст. 412.10 УПК РФ). К ним относятся: истребование уголовного дела; постановление судьи Верховного Суда РФ о передаче надзорной жалобы или представления с уголовным делом в Президиум Верховного Суда РФ; исследование материалов уголовного дела; поддержание прокурором надзорного представления; выступления и объяснения сторон в судебном заседании.

Все выше перечисленные средства (как в суде кассационной инстанции) призваны обеспечить нормальное производство по уголовному делу в суде надзорной инстанции.

Временные границы (сроки) стадии надзорного производства.

Стадия надзорного производства – это самостоятельная стадия уголовного судопроизводства, которая начинается с момента поступления в суд надзорной инстанции жалобы или представления и завершается в:

- день принятия судьей Верховного Суда РФ решения об отказе в передаче надзорных жалобы, представления для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда Российской Федерации (п. 1 ч. 2 ст. 412.5, ст. 412.7 УПК РФ);
- день принятия Президиумом Верховного Суда Российской Федерации итогового решения, предусмотренного ч. 1 ст. 412.11 УПК РФ.

Сроки стадии надзорного производства можно условно разделить на три группы:

1. Срок подачи надзорной жалобы или представления после вступления в силу судебного решения законом не ограничен.

Исключение из этого правила составляет срок пересмотра в надзорном порядке приговора, определения или постановления суда по основаниям, влекущим ухудшение положения осужденного, оправданного либо лица, в отношении которого прекращено уголовное дело. В этом случае обжалование судебного решения допускается в срок, не превышающий одного года со дня вступления его в законную силу, если в ходе судебного разбирательства были допущены повлиявшие на исход дела нарушения закона, искажающие саму суть правосудия и смысл судебного решения как акта правосудия (ч. 2 ст. 412.9 УПК РФ).

2. Сроки рассмотрения надзорной жалобы или представления судьей Верховного Суда РФ (ст. 412.6 УПК РФ).

Надзорные жалобы и представления судья Верховного Суда РФ рассматривает:

- в течение одного месяца со дня их поступления, если уголовное дело не было истребовано;
- в течение двух месяцев, если уголовное дело было истребовано, за исключением периода со дня истребования дела до дня поступления его в Верховный Суд РФ.

3. Срок рассмотрения уголовного дела в надзорной инстанции Президиумом Верховного Суда Российской Федерации (ч. 1 ст. 412.10 УПК РФ).

Президиум Верховного Суда РФ рассматривает надзорные жалобы и представления в судебном заседании не позднее двух месяцев со дня вынесения судьей Верховного Суда РФ постановления о передаче уголовного дела в суд надзорной инстанции.

Для стадии надзорного производства свойственны свои **итоговые процессуальные решения**. К ним относятся:

- постановление судьи Верховного Суда РФ об отказе в передаче надзорных жалобы или представления для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда РФ (п. 1 ч. 2 ст. 412.5 УПК РФ);
- постановление Президиума Верховного Суда РФ, вынесенное по окончании рассмотрения уголовного дела в соответствии с положениями, предусмотренными ч. 1 ст. 412.11 УПК РФ.

Завершая характеристику надзорного производства, можно обобщить изложенное, сформулировать понятие стадии и показать значение надзорного производства для уголовного процесса.

Стадия надзорного производства – это исключительная стадия уголовного процесса в которой Президиум Верховного Суда РФ по жалобам сторон, иных лиц или представлению Генерального прокурора и его заместителей, после предварительного производства на основании постановления судьи проводит проверку законности вступившего в законную силу приговора, определения, постановления суда в судебном заседании и принимает меры к устранению существенных нарушений уголовного и (или) уголовно-процессуального законов, повлиявших на исход дела.

Значение стадии надзорного производства состоит в том, что она является дополнительной гарантией выявления и устранения существенных нарушений

закона, либо выявление данных, свидетельствующих о несоблюдении лицом условий и невыполнении им обязательств, предусмотренных досудебным соглашением о сотрудничестве, повлиявших на разрешение уголовного дела; дополнительным способом обеспечения правосудности судебных решений вступивших в законную силу, который, имея резервное значение, используется, когда неприменимы или исчерпаны все обычные средства процессуально-правовой защиты; дополнительным средством, оказывающим положительное влияние на формирование единой судебной практики на всей территории Российской Федерации.

24.4. Основные черты надзорного производства. Порядок производства в суде надзорной инстанции.

Производство в надзорной инстанции, решая в целом единые с кассационным производством задачи по пересмотру судебных решений вступивших в законную силу, содержит те же основные черты (общие условия), что и кассационное производство. При этом, производство в надзорной инстанции представляет собой чрезвычайный способ проверки судебных решений, вступивших в законную силу, когда неприменимы или исчерпаны обычные средства процессуально-правовой защиты.

Производству в надзорной инстанции присущи те же этапы, что и кассационному производству. К ним относятся: 1. Принесение надзорной жалобы или представления (ст. 412.2 – 412.4 УПК РФ); 2. Рассмотрение надзорной жалобы или представления единолично судьей Верховного Суда Российской Федерации (ст. 412.5 – 412. 8 УПК РФ); 3. Рассмотрение уголовного дела в судебном заседании Президиумом Верховного Суда Российской Федерации (ст. 412.10 – 412.12 УПК РФ).

Первый этап – принесение надзорной жалобы или представления (ст. 421.2 – 412.4 УПК РФ).

Надзорные жалоба или представление по своему содержанию аналогичны кассационным. Они направляются в Президиум Верховного Суда РФ в соответствии с ч. 3 ст. 412.1 УПК РФ.

В Президиум Верховного Суда РФ в порядке надзора обжалуются вступившие в законную силу (ч. 3 ст. 412.1 УПК РФ):

- 1) судебные решения верховных судов республик, краевых или областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов, вынесенные этими судами при рассмотрении уголовного дела в первой инстанции, если указанные решения были предметом апелляционного рассмотрения в Верховном Суде РФ;
- 2) судебные решения окружных (флотских) военных судов, вынесенные этими судами при рассмотрении уголовного дела в первой инстанции, если указанные решения были предметом апелляционного рассмотрения в Верховном Суде РФ;
- 3) судебные решения Апелляционной коллегии Верховного Суда РФ, Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ и Судебной коллегии по делам военнослужащих Верховного Суда РФ, вынесенные ими в апелляционном порядке;
- 4) определения Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ и определения Судебной коллегии по делам военнослужащих Верховного

Суда РФ, вынесенные ими в кассационном порядке;

5) постановления Президиума Верховного Суда РФ.

Надзорные жалоба или представление должны соответствовать предъявляемым требованиям (ст. 412.3 УПК РФ). Если надзорная жалоба или представление не соответствуют предъявляемым требованиям, либо они поданы участниками уголовного процесса с пропуском срока на обжалование судебного решения или поступила просьба об их отзыве, то надзорная жалоба или представление возвращаются заявителю без рассмотрения.

Второй этап – рассмотрение надзорной жалобы или представления единолично судьей Верховного Суда Российской Федерации (ст. 412.5 – 412.8 УПК РФ).

Регистрация надзорной жалобы или представления в Верховном Суде РФ, принятие судьей Верховного Суда РФ к рассмотрению надзорной жалобы или представления не обязывают судью вынести постановление о передаче их с уголовным делом для рассмотрения в Президиум Верховного Суда РФ. Надзорная жалоба это лишь ходатайство участника уголовного процесса перед судом надзорной инстанции о принятии дела к рассмотрению. Надзорное представление прокурора не имеет каких-либо преимуществ перед надзорной жалобой. В этом заключается одно из проявлений принципа равенства сторон в праве на обжалование судебного решения.

Решению вопроса о передаче надзорной жалобы или представления для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда РФ может предшествовать истребование судьей уголовного дела и его изучение. В этом случае срок истребования уголовного дела не входит в срок рассмотрения судьей надзорной жалобы или представления.

Закон не предусматривает каких либо ограничений и критериев для истребования уголовного дела. Критерии для истребования уголовного дела вырабатываются судебной практикой и определяются особенностями уголовного дела. Как правило, решение об истребовании уголовного дела принимается судьей в тех случаях, когда не представляется возможным разрешить жалобу или представление по существу путем изучения копий судебных документов, приобщенных к надзорному ходатайству. Либо когда в жалобе или представлении приводятся доводы о несоответствии копии судебного решения оригиналу.

Судья единолично изучает надзорную жалобу или представление, уголовное дело, и принимает решение: 1) об отказе в передаче надзорной жалобы или представления с уголовным делом для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда РФ (ст. 412.7 УПК РФ) либо о 2) передаче надзорной жалобы или представления с уголовным делом для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда РФ (ст. 412.8 УПК РФ).

При отсутствии оснований для передачи надзорной жалобы или представления в Президиум Верховного Суда РФ судья выносит постановление об отказе в передаче жалобы или представления для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции и излагает в нем конкретные доказательства, опровергающие доводы жалобы и подтверждающие законность (обоснованность) приговора или иного судебного решения, вступившего в законную силу.

В соответствии с ч. 4 ст. 7 УПК РФ постановление судьи Верховного Суда РФ об отказе в передаче надзорной жалобы или представления с уголовным делом

для рассмотрения в судебном заседании судом надзорной инстанции должно быть законным, обоснованным и мотивированным. Если постановление судьи не отвечает этим требованиям, то оно не согласуется с принципом законности и подлежит отмене Председателем Верховного Суда РФ или его заместителем.

Председатель Верховного Суда РФ (его заместитель) вправе не согласиться с решением судьи Верховного Суда РФ об отказе в передаче надзорной жалобы или представления для рассмотрения в судебном заседании судом надзорной инстанции и вынести постановление об его отмене и передаче уголовного дела в Президиум Верховного Суда РФ (ч. 3 ст. 412.5 УПК РФ).

При наличии оснований для передачи надзорной жалобы или представления с уголовным делом в Президиум Верховного Суда РФ судья выносит постановление о передаче надзорной жалобы или представления с уголовным делом для рассмотрения в судебном заседании Президиума Верховного Суда РФ.

Закон предусматривает лишь процессуальную форму принятия решения о передаче надзорной жалобы или представления с уголовным делом в суд надзорной инстанции, но не указывает условия принятия этого решения. Такое решение может и должно быть принято судьей Верховного Суда РФ лишь при наличии повода и основания. Поводом для рассмотрения уголовного дела судом надзорной инстанции является надзорная жалоба или представление, а основанием – фактические данные, содержащиеся в жалобе (представлении), уголовном деле, дополнительных материалах, совокупность которых указывает на существенные нарушения уголовного и (или) уголовно-процессуального законов, повлиявшие на исход уголовного дела (ч. 1 ст. 412.9 УПК РФ).

Третий этап – рассмотрение уголовного дела в судебном заседании Президиумом Верховного Суда Российской Федерации (ст. 412.10 – 412.12 УПК РФ).

Уголовное дело в порядке надзора рассматривается Президиумом Верховного Суда РФ в течение двух месяцев со дня его поступления в Верховный Суд РФ (ст. 412.6 УПК РФ).

Рассмотрение уголовного дела в порядке надзора осуществляется большинством (не менее трех) членов Президиума Верховного Суда РФ (ч. 4 ст. 30 УПК РФ).

Председатель Верховного Суда РФ, его заместитель, член Президиума Верховного Суда РФ, вынесшие постановление о передаче надзорной жалобы или представления с уголовным делом для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции, не вправе участвовать в его рассмотрении (ч. 2 ст. 412.10 УПК РФ).

В надзорном рассмотрении уголовного дела не вправе участвовать судья Верховного Суда РФ, принимавший участие в рассмотрении этого уголовного дела в судах первой, второй или кассационной инстанций. Также он не вправе участвовать в рассмотрении уголовного дела в порядке надзора в случае отмены вынесенных с его участием решений – приговора, определения или постановления о прекращении уголовного дела (ч.ч. 1 и 2 ст. 63 УПК РФ).

Порядок рассмотрения уголовного дела в судебном заседании Президиума Верховного Суда РФ урегулирован ст. 412.10 УПК РФ. В целом он аналогичен процессуальному порядку рассмотрения уголовного дела судом кассационной инстанции.

При рассмотрении уголовного дела судом надзорной инстанции вправе участвовать лица, наделенные правом принесения надзорной жалобы или представления. Участие прокурора и секретаря судебного заседания в суде надзорной инстанции является обязательным.

Уголовное дело судом надзорной инстанции рассматривается в условиях гласности. При наличии оснований, предусмотренных ч. 2 и 3 ст. 241 УПК РФ, разбирательство уголовного дела судом проводится в закрытом судебном заседании¹⁴⁹. Закрытое судебное разбирательство допускается на основании постановления суда надзорной инстанции в случаях, когда:

- 1) разбирательство уголовного дела в суде может привести к разглашению государственной или иной охраняемой федеральным законом тайны;
- 2) рассматриваются уголовные дела о преступлениях, совершенных лицами, не достигшими возраста шестнадцати лет;
- 3) рассмотрение уголовных дел о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы личности и других преступлениях может привести к разглашению сведений об интимных сторонах жизни участников уголовного судопроизводства либо сведений, унижающих их честь и достоинство;
- 4) этого требуют интересы обеспечения безопасности участников судебного разбирательства, их близких родственников, родственников или близких лиц.

В постановлении суда надзорной инстанции о проведении закрытого разбирательства должны быть указаны конкретные, фактические обстоятельства, на основании которых суд принял данное решение.

Уголовное дело рассматривается судом надзорной инстанции в закрытом судебном заседании с соблюдением всех норм уголовного судопроизводства. Постановление суда о рассмотрении уголовного дела в закрытом судебном заседании может быть вынесено в отношении всего судебного разбирательства либо соответствующей его части.

Производство в суде надзорной инстанции начинается с доклада секретаря о явке участников уголовного процесса в судебное заседание. Затем участникам уголовного процесса председательствующим представляется состав суда, разъясняется право на заявление отводов и ходатайств, после чего дело докладывается судьей Верховного Суда РФ, ранее не принимавшим участия в его рассмотрении.

Докладчик излагает суду и сторонам обстоятельства уголовного дела, содержание судебных решений, вынесенных судом первой, второй, кассационной инстанций, доводы надзорной жалобы или представления о необходимости пересмотра судебного решения, вступившего в законную силу. По окончании доклада докладчику могут быть заданы вопросы судьями.

Явившимся в судебное заседание сторонам и иным лицам, чьи законные интересы были затронут судебным решением, предоставляется право выступить и привести аргументы в обоснование своей позиции. Первым выступает лицо, подавшее надзорную жалобу или представление. После него выступают другие участники уголовного процесса и иные лица.

¹⁴⁹ См. Об открытости и гласности судопроизводства и о доступе к информации о деятельности судов: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 13 декабря 2012 г. № 35 // Российская газета. 2012. № 292.

В судебном заседании ведется протокол (ст. 259 УПК РФ). В протоколе секретарем судебного заседания отражаются ход и результаты рассмотрения надзорной жалобы или представления (ч. 9 ст. 412.10 УПК РФ).

Заслушав стороны, суд надзорной инстанции (Президиум), по сложившейся многолетней практике, остается в зале Президиума для вынесения решения, о чем председательствующий объявляет присутствующим, а стороны удаляются из зала Президиума до оглашения принятого решения. В зале Президиума все вопросы разрешаются большинством голосов судей. Первым на голосование выносятся предложение, наиболее благоприятное для осужденного. При равном количестве голосов, поданных за пересмотр уголовного дела и против его пересмотра, надзорная жалоба или представление считаются отклоненными.

По результатам голосования суд надзорной инстанции принимает одно из следующих итоговых решений (ст. 412.11 УПК РФ):

- 1) оставить надзорные жалобу, представление без удовлетворения;
- 2) отменить приговор, определение или постановление суда и все последующие судебные решения и прекратить производство по данному уголовному делу;
- 3) отменить приговор, определение или постановление суда и все последующие судебные решения и передать уголовное дело в суд первой инстанции на новое судебное рассмотрение;
- 4) отменить решение суда апелляционной инстанции и передать уголовное дело на новое апелляционное рассмотрение;
- 5) отменить решение суда кассационной инстанции и передать уголовное дело на новое кассационное рассмотрение;
- 6) отменить приговор, определение или постановление суда и все последующие судебные решения и возвратить уголовное дело прокурору при наличии оснований, предусмотренных ч.3 ст. 389.22 УПК РФ;
- 7) внести изменения в приговор, определение или постановление суда;
- 8) оставить надзорные жалобу, представление без рассмотрения по существу при наличии оснований, предусмотренных ст. 412.4 УПК РФ.

Отменяя судебное решение и возвращая уголовное дело на новое судебное рассмотрение либо прокурору, суд руководствуется одним единственным *критерием*: допущенное нарушение является существенным и оно неустранимо судом надзорной инстанции в судебном заседании (ч. 1 ст. 412.9 УПК РФ).

При отмене судебного решения Президиум Верховного Суда РФ не вправе устанавливать или считать доказанными обстоятельства, которые не были установлены либо были отвергнуты судом первой или апелляционной инстанции. Суд надзорной инстанции не вправе предрешать вопросы о достоверности или недостоверности того или иного доказательства, преимуществе одних доказательств перед другими и определять, какое судебное решение должно быть принято при новом рассмотрении уголовного дела (ч. 3 ст. 412.12 УПК РФ).

Указания суда надзорной инстанции обязательны для нижестоящего суда, который будет вновь рассматривать данное уголовное дело (ч. 2 ст. 412.12 УПК РФ).

Решение суда надзорной инстанции облекается в форму постановления. Постановление подписывается председательствующим (ч. 3 ст. 412.11 УПК РФ), оглашается им в судебном заседании и вступает в законную силу с момента его

провозглашения (ст. 412.13 УПК), обращается к исполнению в порядке, предусмотренном ст. 389.33 УПК РФ.

Копии постановления суда надзорной инстанции направляются прокурору, подавшему надзорное представление, а также лицу, по жалобе которого рассматривалось уголовное дело.

Если суд надзорной инстанции проверил законность производства по делу в отношении лица, не обжаловавшего судебное решение (ч. 1 ст. 412.12 УПК РФ), то копия постановления высылается этому лицу.

По окончании рассмотрения уголовного дела участникам надзорного производства предоставляется право ознакомиться с протоколом судебного заседания. В течение 3 суток со дня ознакомления с протоколом судебного заседания стороны могут подать на него замечания (ст. 260 УПК РФ). Замечания на протокол судебного заседания рассматриваются председательствующим. В необходимых случаях он вправе вызвать лиц, подавших замечания на протокол судебного заседания, для уточнения их содержания.

24.5. Понятие, значение и задачи стадии возобновления дел по новым или вновь открывшимся обстоятельствам

Возобновление дел ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств – исключительная стадия уголовного процесса. В данной стадии соответствующий суд на основании заключения прокурора или представления Председателя Верховного Суда РФ проводит проверку законности судебного решения, вступившего в законную силу, в связи с обнаружением ранее неизвестных суду обстоятельств и принимает меры к исправлению неправоудных судебных решений.

Необходимость пересмотра судебных решений по новым или вновь открывшимся обстоятельствам обуславливается тем, что после вступления приговора в законную силу порой выявляются свидетельствующие о его незаконности и необоснованности обстоятельства, которые не были известны суду и не могли быть им учтены при постановлении приговора или иного судебного решения. Поскольку характер этих обстоятельств отличен от обстоятельств, образующих основания для пересмотра приговоров в кассационном или надзорном порядке, возникает практическая необходимость в существовании особой формы проверки судебных решений при выявлении новых или вновь открывшихся обстоятельств.

Стадии возобновления дел ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств, как самостоятельной стадии уголовного процесса, свойственны свои задачи, временные границы, круг участников, процессуальные средства и итоговые решения.

Задачами стадии возобновления дел ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств являются:

- проверка законности, обоснованности и справедливости приговора, законности и обоснованности определения, постановления, вступивших в законную силу;
- выявление и исправление неправоудных судебных решений.

Участники стадии. Для стадии возобновления дел ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств характерен определенный круг участников. Основным участником стадии является суд.

Участниками этой стадии уголовного судопроизводства могут быть:

- а) граждане и должностные лица, сообщившие прокурору о новых или вновь открывшихся обстоятельствах;
- б) прокурор, возбудивший производство по делу и проводивший процессуальную проверку вновь открывшихся обстоятельств;
- в) руководитель следственного органа, следователь, расследовавший новые обстоятельства на основании поручения прокурора;
- г) лица, вовлеченные следователем или прокурором в производство по делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств;
- д) Председатель Верховного Суда, судья, принявший решение о передаче уголовного дела для рассмотрения в судебном заседании;
- е) Президиум Верховного Суда РФ, суд субъекта РФ, судья районного суда, рассмотревший уголовное дело по существу.

Временные границы, сроки стадии. Стадия возобновления дел по новым или вновь открывшимся обстоятельствам начинается с повода – сообщения граждан или должностных лиц о новых или вновь открывшихся обстоятельствах по уголовному делу (ч. 2 ст. 415 УПК РФ).

Окончанием стадии является:

- день вынесения прокурором постановления о прекращении производства по делу;
- день принятия судом итогового решения по уголовному делу, предусмотренного ст. 418 УПК РФ;
- день отмены или изменения судебного решения Президиумом Верховного Суда РФ (ч. 5 ст. 415 УПК РФ).

Сроки стадии возобновления дел по новым или вновь открывшимся обстоятельствам можно разделить на несколько групп.

1. Сроки пересмотра судебных решений, вступивших в законную силу (ст. 414 УПК).

Пересмотр обвинительного приговора ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств в пользу осужденного никакими сроками не ограничен. Смерть осужденного не является препятствием для отмены судебного решения и его реабилитации (ч.ч. 1 и 2 ст. 414 УПК РФ).

Пересмотр оправдательного приговора, определения, постановления о прекращении уголовного дела, обвинительного приговора в связи с мягкостью назначенного наказания либо необходимостью применения к осужденному уголовного закона о более тяжком преступлении допускается (ч. 3 ст. 414 УПК РФ):

- в течение сроков давности привлечения лица к уголовной ответственности, предусмотренных ст. 78 УК РФ;
- не позднее одного года со дня обнаружения вновь открывшихся обстоятельств.

2. Сроки расследования следователем новых обстоятельств и сроки процессуальной проверки прокурором вновь открывшихся обстоятельств в досудебном производстве законом не урегулированы (используется уголовно-процессуальная аналогия).

3. Сроки рассмотрения судьей заключения прокурора и порядок передачи его в судебное заседание с уголовным делом для рассмотрения по существу

уголовно-процессуальным законом (глава 49 УПК РФ) также не урегулированы (применяется уголовно-процессуальная аналогия).

4. Сроки рассмотрения уголовного дела судом по заключению прокурора или представлению Председателя Верховного Суда РФ:

Заключение прокурора о возобновлении производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств рассматривается судом:

- в течение одного месяца (за исключением Верховного Суда РФ) со дня вынесения судьей постановления о передаче заключения прокурора с уголовным делом для рассмотрения в судебном заседании (ч. 3 ст. 417 УПК РФ);
- в течение двух месяцев судом Верховного Суда РФ со дня вынесения судьей постановления о передаче заключения прокурора с уголовным делом для рассмотрения в судебном заседании (ч. 3 ст. 417 УПК РФ).

Представление Председателя Верховного Суда РФ о возобновлении производства по уголовному делу ввиду новых обстоятельств рассматривается Президиумом Верховного Суда РФ в течение одного месяца со дня его поступления в Президиум ВС РФ (ч. 5 ст. 415 УПК РФ).

Процессуальные средства стадии (ч.ч. 3 и 4 ст. 415, ч. 3 ст. 416 УПК РФ): возбуждение прокурором производства по делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств; истребование прокурором копии приговора и справки суда о вступлении его в законную силу; производство следователем следственных и иных процессуальных действий; заключение прокурора; представление Председателя Верховного Суда РФ; истребование судьей уголовного дела; представление дополнительных материалов; выступления и объяснения сторон в судебном заседании.

Итоговые решения стадии. Для стадии возобновления дел ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств свойственны свои итоговые решения. К ним относятся: а) прекращение прокурором производства по делу (ч. 2 ст. 416 УПК РФ); б) отмена судебных решений и прекращение производства по уголовному делу либо направление уголовного дела на новое судебное рассмотрение или прокурору (ст. 418 УПК РФ); в) отклонение заключения прокурора (ст. 418 УПК РФ); г) изменение приговора, определения или постановления суда (ч. 5 ст. 415 УПК РФ).

Обобщая сказанное выше можно сформулировать понятие стадии возобновления дел ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств и показать ее значение для уголовного судопроизводства в целом.

Возобновление производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств – это самостоятельная стадия уголовного процесса, в которой суд на основании заключения прокурора или представления Председателя Верховного Суда РФ проводит проверку законности и обоснованности вступившего в законную силу приговора, определения или постановления суда в связи с обнаружением новых или вновь открывшихся обстоятельств и принимает меры к исправлению неправоподобных судебных решений.

Значение стадии состоит в том, что она является: самостоятельной формой судебного контроля за деятельностью нижестоящих судов; выступает в качестве дополнительного способа обеспечения правосудности приговоров и иных судебных решений, вступивших в законную силу.

На основе сравнительной характеристики рассматриваемых стадий можно выделить общие черты и основные признаки различия кассационного (надзорного)

производства и производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств.

24.6. Поводы и основания возобновления дел по новым или вновь открывшимся обстоятельствам

Поводами возбуждения производства по делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств являются сообщения граждан, должностных лиц, а также данные, полученные в ходе предварительного расследования и судебного рассмотрения других уголовных дел (ч. 2 ст. 415 УПК РФ).

Основанием возбуждения производства по делу являются фактические данные, указывающие на существование в уголовном деле новых или вновь открывшихся обстоятельств, отрицательно повлиявших на ранее вынесенное судебное решение.

***Новые обстоятельства** – это обстоятельства, открывшиеся после рассмотрения уголовного дела судом. Они не позволяют оценивать вступившее в законную силу судебное решение как законное, обоснованное, мотивированное и справедливое.*

Новыми обстоятельствами являются (ч. 4 ст. 413 УПК РФ):

- 1) признание Конституционным Судом РФ закона, примененного судом в уголовном деле, не соответствующим Конституции РФ;
- 2) установленное Европейским Судом по правам человека нарушение положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод при рассмотрении уголовного дела судом РФ, связанного с:
 - а) применением федерального закона, не соответствующего положениям Конвенции о защите прав человека и основных свобод;
 - б) иными нарушениями положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод;
- 2.1) наступлением в период или после рассмотрения уголовного дела новых общественно-опасных последствий инкриминируемого обвиняемому деяния, являющегося основанием для предъявления ему обвинения в совершении более тяжкого преступления;
- 3) иные новые обстоятельства.

Закон не устанавливает перечень иных новых обстоятельств. Иными новыми обстоятельствами могут быть обстоятельства, устраняющие преступность и наказуемость деяния, которые не были известны суду на момент постановления приговора. Исходя из содержания Постановления Конституционного Суда РФ от 16.05.2007 № 6-П, к иным новым обстоятельствам могут быть отнесены обстоятельства, ухудшающие положение оправданного или осужденного, например, в случае наступления смерти потерпевшего от умышленно причиненного тяжкого вреда его здоровью после вступления приговора в законную силу.

***Вновь открывшиеся обстоятельства** – это обстоятельства, которые существовали на момент вступления приговора или иного судебного решения в законную силу, но не были известны суду при рассмотрении уголовного дела и постановлении приговора.*

К вновь открывшимся обстоятельствам относятся (п. 1-3 ч. 3 ст. 413 УПК РФ):

- 1) установленные вступившим в законную силу приговором суда заведомая ложность показаний потерпевшего или свидетеля, заключения эксперта, а равно подложность вещественных доказательств, протоколов следственных и судебных действий и иных документов или заведомая неправильность перевода, повлекшие за собой постановление незаконного, необоснованного или несправедливого приговора, вынесение незаконного или необоснованного определения или постановления;
- 2) установленные вступившим в законную силу приговором суда преступные действия дознавателя, следователя или прокурора, повлекшие за собой постановление незаконного, необоснованного или несправедливого приговора, вынесение незаконного или необоснованного определения либо постановления;
- 3) установленные вступившим в законную силу приговором суда преступные действия судьи, совершенные им при рассмотрении данного уголовного дела.

Кроме приговора, перечисленные выше вновь открывшиеся обстоятельства могут быть установлены определением (постановлением) суда, а также постановлением следователя (дознавателя) о прекращении производства по уголовному делу (ч. 5 ст. 413 УПК РФ): а) за истечением срока давности; б) вследствие акта об амнистии или о помиловании; в) в связи со смертью обвиняемого; г) не достижением возраста, с которого наступает уголовная ответственность.

Выявленные новые или вновь открывшиеся обстоятельства должны:

- быть неизвестными органу предварительного расследования, прокурору или суду по причинам от них независимым;
- являться существенными для уголовного дела;
- существовать во время или появиться после постановления приговора, определения или постановления суда;
- быть исследованы судом в судебном заседании и установлены судебным решением.

Днем открытия новых или вновь открывшихся обстоятельств считается (ч. 4 ст. 414 УПК):

- 1) день вступления в законную силу приговора, определения, постановления суда в отношении лица, виновного в даче ложных показаний, представлении ложных доказательств, неправильном переводе или преступных действиях, совершенных в ходе уголовного судопроизводства, – в случаях, указанных в ч. 3 ст. 413 УПК РФ;
- 2) день вступления в силу решения Конституционного Суда Российской Федерации о несоответствии закона, примененного в данном уголовном деле, Конституции Российской Федерации – в случае, указанном в п. 1 ч. 4 ст. 413 УПК РФ;
- 3) день вступления в силу решения Европейского Суда по правам человека о наличии нарушения положений Конвенции по защите прав человека и основных свобод – в случае, указанном в п. 2 ч. 4 ст. 413 УПК РФ;
- 4) день подписания прокурором заключения о необходимости возобновления производства ввиду новых обстоятельств – в случаях, указанных в п. 2.1 и 3 ч. 4 ст. 413 УПК РФ.

24.7. Порядок производства по делам при обнаружении новых или вновь открывшихся обстоятельств.

Закон устанавливает единый порядок производства по уголовным делам ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств. В зависимости от вида установленного обстоятельства, производство по уголовному делу осуществляется судом на основании постановления судьи о передаче: а) заключения прокурора; б) представления Председателя Верховного Суда Российской Федерации с уголовным делом в судебное заседание для рассмотрения по существу.

Порядок производства по делам при обнаружении новых или вновь открывшихся обстоятельств состоит из досудебного и судебного производства.

Досудебное производство начинается с вынесения прокурором постановления о возбуждении дела ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств. По мнению Б.Т. Безлепкина, досудебное производство – это прокурорское производство¹⁵⁰, которое имеет две формы:

- а) расследования следователем новых обстоятельств;
- б) проверки прокурором вновь открывшихся обстоятельств.

Расследование новых обстоятельств производится следователем на основании поручения прокурора. Процессуальная форма и сроки расследования иных новых обстоятельств законом не установлены. Расследование следователем иных новых обстоятельств осуществляется путем производства любых следственных и иных процессуальных действий в соответствии с требованиями ч. 4 ст. 415 УПК РФ.

Проверка вновь открывшихся обстоятельств проводится прокурором по сообщению, поступившему в прокуратуру, содержащему ссылку на вновь открывшиеся обстоятельства, перечисленные в п.п. 1 – 3 ч. 3 ст. 413 УПК РФ. При поступлении сообщения, прокурор выносит постановление о возбуждении производства по делу, после чего проводит его процессуальную проверку посредством истребования копии приговора и справки суда о вступлении его в законную силу (ч. 3 ст. 415 УПК РФ).

При отсутствии оснований для возбуждения производства по делу, прокурор отказывает в возбуждении дела ввиду отсутствия новых или вновь открывшихся обстоятельств, мотивируя свое решение в постановлении (хотя закон вынесения такого постановления не предусматривает). О принятом решении прокурора сообщается заинтересованным лицам.

Судебное производство по возобновлению дел ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств, предварительно установленных заключением прокурора, состоит из двух этапов:

- 1) рассмотрения судьей заключения прокурора о возобновлении дела по новым или вновь открывшимся обстоятельствам;
- 2) рассмотрения судом уголовного дела ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств в судебном заседании.

Первый этап – рассмотрение судьей заключения прокурора осуществляется в порядке аналогичном порядку рассмотрения судьей кассационной жалобы или

¹⁵⁰ Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный) (11 издание, переработанное и дополненное) (Безлепкин Б.Т.) (Проспект, 2012) // СПС КонсультантПлюс.

представления.

Второй этап – рассмотрение судом уголовного дела ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств в судебном заседании аналогичен порядку рассмотрения уголовного дела судом кассационной инстанции (ч. 3 ст. 417 УПК РФ).

Заключение прокурора с уголовным делом рассматривается судом в открытом судебном заседании в составе:

- судьей районного суда единолично (ч. 4 ст. 417 УПК РФ);
- не менее трех судей президиума суда уровня субъекта РФ или окружного (флотского) военного суда (ч. 4 ст. 30 УПК РФ);
- трех судей Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ или Судебной коллегии по делам военнослужащих Верховного Суда РФ (ч. 4 ст. 30 УПК РФ).

При наличии оснований, предусмотренных ч. 2 и 3 ст. 241 УПК РФ, разбирательство уголовного дела судом проводится в закрытом судебном заседании.

Участие прокурора в судебном заседании является обязательным (ч. 2 ст. 401.13 УПК РФ).

Суд, рассмотрев в судебном заседании уголовное дело по заключению прокурора, принимает одно из решений, предусмотренных ст. 418 УПК РФ:

- 1) об отмене приговора, определения или постановления суда и передаче уголовного дела для производства нового судебного разбирательства;
- 2) об отмене приговора, определения или постановления суда и всех последующих судебных решений и о возвращении уголовного дела прокурору в случае выявления обстоятельств, указанных в ч. 1 и п. 1 ч. 1 и 2 ст. 237 УПК РФ;
- 3) об отмене приговора, определения или постановления суда и о прекращении уголовного дела;
- 4) об отклонении заключения прокурора.

Изменить судебное решение суд не вправе, так как новые или вновь открывшиеся обстоятельства не были предметом рассмотрения судом первой или апелляционной инстанции.

Отменяя приговор или иное судебное решение, и направляя уголовное дело на новое судебное разбирательство, суд должен указать стадию уголовного процесса, с которой начнется производство по уголовному делу. Судебное разбирательство по уголовному делу после отмены судебных решений производится в общем порядке (ст. 419 УПК РФ).

Судебное производство по возобновлению дел ввиду новых обстоятельств, установленных постановлением Конституционного Суда РФ или решением Европейского Суда по правам человека (ч. 5 ст. 415 УПК РФ).

Законодатель устанавливает особый порядок пересмотра судебных решений по делам ввиду новых обстоятельств, если они установлены постановлением Конституционного Суда РФ или решением Европейского Суда по правам человека.

При установлении Конституционным Судом РФ или Европейским Судом по правам человека новых обстоятельств, Председатель Верховного Суда РФ выносит представление и направляет его в Президиум Верховного Суда РФ для решения вопроса об отмене или изменении приговора (определения, постановления), вступившего в законную силу.

Представление Председателя Верховного Суда РФ с уголовным делом рассматривается Президиумом Верховного Суда РФ не позднее одного месяца со дня его поступления. По результатам рассмотрения представления Президиум Верховного Суда РФ отменяет или изменяет судебное решение, принятое по уголовному делу.

Копии постановления Президиума Верховного Суда РФ в течение 3 суток направляются в Конституционный Суд РФ, Уполномоченному РФ при Европейском Суде по правам человека, прокурору и лицу, в отношении которого вынесено судебное решение.

Производство по новым обстоятельствам, установленным постановлением Конституционного Суда РФ или решением Европейского Суда по правам человека, досудебной части не имеет.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Дайте понятие и назовите виды судебных решений вступивших в законную силу.
2. Назовите отличие производства в суде кассационной инстанции от производства в апелляционной инстанции.
3. Кто из участников судебного разбирательства вправе с жалобой обратиться в суд кассационной инстанции?
4. Какие суды имеют полномочия принять и рассмотреть жалобу в кассационном порядке?
5. Каков порядок подачи кассационного представления в суд?
6. Какие требования предъявляются законом к форме и содержанию кассационной жалобы и представлению прокурора?
7. Когда кассационная жалоба или представление прокурора остаются без рассмотрения?
8. В чем выражается недопустимость поворота к худшему при пересмотре приговора, определения, постановления суда в кассационной инстанции.
9. Каковы сроки и порядок рассмотрения судьей кассационной жалобы или представления прокурора?
10. Каков порядок извещения лиц, участвующих в деле, о передаче кассационной жалобы или представления с уголовным делом для рассмотрения в судебном заседании судом кассационной инстанции?
11. Каковы сроки рассмотрения уголовного дела по кассационной жалобе в судебном заседании судом кассационной инстанции?
12. Назовите итоговые решения, которые вправе принять суд кассационной инстанции?
13. Перечислите основания отмены или изменения судебного решения в кассационном порядке.
14. Каковы пределы прав суда кассационной инстанции?
15. В чем выражается сущность запрета на недопустимость внесения повторных или новых кассационных жалобы, представления?
16. Дайте понятие и раскройте значение производства в суде надзорной инстанции.
17. В чем отличие производства в суде надзорной инстанции от производства в суде апелляционной инстанции и производства в суде кассационной инстанции?
18. Какой суд вправе осуществлять пересмотр судебных решений в порядке надзора?
19. Каков порядок и срок подачи надзорной жалобы или представления?
20. Раскройте содержание надзорной жалобы или представления.

21. Когда надзорная жалоба или представление судьей возвращаются участникам без рассмотрения по существу?
22. Каков порядок рассмотрения судьей надзорной жалобы или представления?
23. Назовите сроки рассмотрения надзорной жалобы или представления?
24. Перечислите основания отмены или изменения судебных решений в порядке надзора.
25. Каков порядок и срок рассмотрения уголовного дела по надзорной жалобе или представлению в судебном заседании?
26. Назовите полномочия суда надзорной инстанции.
27. Каковы пределы прав суда надзорной инстанции?
28. Дайте понятие и раскройте значение производства возобновления по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств.
29. Назовите отличия возобновления производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств от производства в судах кассационной или надзорной инстанций.
30. Перечислите основания возобновления производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств.
31. Раскройте содержание вновь открывшихся и новых обстоятельств. Назовите отличия новых обстоятельств от вновь открывшихся.
32. Что является днем открытия новых или вновь открывшихся обстоятельств?
33. Каковы сроки возобновления производства ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств?
34. Назовите поводы и основания возбуждения производства ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств.
35. Какой порядок проверки вновь открывшихся обстоятельств?
36. Каков порядок расследования новых обстоятельств?
37. Действия прокурора по окончании проверки или расследования открывшихся обстоятельств.
38. Каков порядок разрешения судом вопроса о возобновлении производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств по заключению прокурора?
39. Кто и в каком порядке осуществляет производство по уголовному делу после отмены судебных решений ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств?
40. Назовите особенности возобновления Президиумом Верховного Суда Российской Федерации производства ввиду новых обстоятельств, установленных решениями Конституционного Суда Российской Федерации и Европейского Суда по правам человека.

Раздел IV.

ОСОБЕННОСТИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ОТДЕЛЬНЫМ КАТЕГОРИЯМ УГОЛОВНЫХ ДЕЛ

Глава 25.

ПРОИЗВОДСТВО ПО УГОЛОВНЫМ ДЕЛАМ В ОТНОШЕНИИ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

В результате изучения данной главы обучающийся должен:

Знать: особенности, определяющие ведения производства в отношении несовершеннолетних подозреваемых, обвиняемых (подсудимых), отличающегося от общего производства по уголовным делам; обстоятельства, подлежащие установлению в пределах производства в отношении несовершеннолетних; специфику применения в их отношении мер уголовно – процессуального принуждения; производство следственных действий; решения, принимаемые органами предварительного расследования и судами в отношении несовершеннолетних;

Уметь: применять предусмотренные законом особенности расследования и судебного рассмотрения уголовных дел несовершеннолетних;

Владеть навыками: доказывания по делам несовершеннолетних, применения к ним мер уголовно – процессуального принуждения, проведения следственных и судебных действий в их отношении.

Ключевые термины: производство по уголовным делам о несовершеннолетних; особенности вызова и допроса несовершеннолетнего; специфика задержания, избрания заключения под стражу и других мер пресечения в отношении несовершеннолетних; участие педагога (психолога); законных представителей; принудительные меры воспитательного воздействия в отношении несовершеннолетних.

25.1. Общая характеристика особенностей производства по уголовным делам в отношении несовершеннолетних

В России в настоящее время проблема подростковой преступности приобретает важное приоритетное направление правовой политики государства. Такая политика должна проводиться с учетом как российского опыта борьбы с преступностью в отношении несовершеннолетних, так и опыта зарубежных государств, а также теоретических воззрений ученых правоведов, проводящих исследования в данной области и правоприменительной практике.

Одним из важных критериев, определяющих эффективность отечественного законодательства в отношении несовершеннолетних в современных условиях развития нашего общества, является реальная возможность реализации прав и свобод человека и гражданина.

Необходимо отметить, что преступность несовершеннолетних обусловлена не только обще социальными проблемами, но и проблемами формирования

личности, носящими индивидуальный характер. Несовершеннолетние наиболее чутко, остро и ранимо реагируют на изменения, происходящие в обществе, по сравнению с лицами старших возрастных групп. Это связано с тем, что в процессе социализации они активно усваивают те стереотипы поведения и ценные ориентации, которые предлагает им общество. Более того, ухудшение социально-экономической ситуации в стране прямо оказывает на несовершеннолетних более существенное воздействие, чем на взрослых.

Как известно, для подростков характерны возрастные свойства личности: эмоциональная возбудимость и импульсивность, недостаток жизненного опыта, переоценка своих сил и возможностей, подражание поведению других лиц и др. Поэтому применение различных знаний о специфике личности несовершеннолетнего в российском законодательстве и правоприменительной деятельности должна исходить из характерных возрастных свойств подростков. Судопроизводство по делам о несовершеннолетних обладает спецификой, определяющей его особое положение в уголовном процессе. Производство по делам о несовершеннолетних существенно отличается от производства по уголовным делам в отношении взрослых, хотя в России все эти дела рассматривают суды общей юрисдикции. При этом следует отметить, что в ряде зарубежных стран, например, во Франции, юрисдикция по делам несовершеннолетних считается специальной. Сдвиг в этом направлении наметился и в российском уголовно-процессуальном законодательстве. Так, УПК РФ содержит раздел «Особый порядок уголовного судопроизводства», который открывает глава «Производство по уголовным делам в отношении несовершеннолетних».

Демографическое понятие возраста становится в границах несовершеннолетия понятием правовым, влекущим соответствующие права и обязанности как у самого несовершеннолетнего, так и у других участников правоотношений в защиту его интересов. Этот правовой режим считается общим для современного цивилизованного человечества и он, будучи отражен в конституциях и иных национальных законах, получил международное признание в ряде международных правовых актов, таких как Всеобщая декларация прав человека, Международный пакт о гражданских и политических правах, Международная конвенция о правах ребенка и др. В перечисленных международных актах, а также в национальных законодательствах, как правило, верхняя граница несовершеннолетия установлена до достижения человеком возраста 18-ти лет. Именно такая граница установлена и в Конституции Российской Федерации и российских законах. Однако достижение совершеннолетия может быть определено и другим возрастом. В настоящее время в разных странах его диапазон составляет от 15-ти лет до 21-го года.

Необходимость повышения правовой защиты несовершеннолетнего объясняется особенностями его психофизиологического и социального развития. Речь идет о том, что в течение этого периода организм подростка находится в динамической стадии взросления, когда у него формируется не только физические признаки личности, но и социальная реакция на раздражители окружающей среды. Это связано не только с подвижностью психофизиологического процесса пубертации (взросления).

Свой негативный вклад в реакцию несовершеннолетнего на конфликтную ситуацию вносят социальные факторы: отсутствие у подростка достаточного уровня

образования, профессии, опыта, профессиональной деятельности, чтобы быть востребованным на рынке труда; недостаток жизненного опыта и др.

Очевидно, что это может привести (и приводит) к неадекватной реакции несовершеннолетнего на конфликтную ситуацию, последствия которой чреваты для него опасностью как совершения им преступления, так и возможностью стать его жертвой.

Задача российского уголовного и уголовно-процессуального законодательства изначально состояла во включении в судопроизводство в отношении несовершеннолетних таких специальных норм, которые ограждали бы детей и подростков от негативного воздействия на них как определенных условий их жизни и воспитания, так и общей процедуры судопроизводства, а также от одинаковых со взрослыми режимов предварительного заключения и исполнения наказания.

Известно, что формальный возраст несовершеннолетнего может не соответствовать фактическому уровню его умственного и физического развития: он может отставать в этом развитии или же «обгонять» его. Практика показывает, что и в том и другом случае несовершеннолетний может легко вступить в конфликт с законом зачастую даже не осознавая своего поведения и будучи не в состоянии руководить своими действиями. Охранительная функция закона в отношении несовершеннолетних должна быть предусмотрена и для таких случаев.

Следует отметить, что защита несовершеннолетних не отражена ни в западных, ни в действующих российских законах, в том числе и в уголовно-процессуальном, поскольку речь не идет о патологических отклонениях от норм, а конфликт происходит на почве неудовлетворенных ролевых ожиданий подростка, которые не должны компенсироваться законом. Поэтому защитная функция обычно выражается в строгом исполнении предписаний о защите прав несовершеннолетних.

Для умственно отсталых несовершеннолетних имеются нормы, компенсирующие недостатки личности несовершеннолетнего, препятствующие ему адекватно оценить ситуацию. Так, в УК РФ включены специальные статьи, позволяющие освободить от наказания человека с признаками умственной отсталости, даже если он не признан невменяемым.

УПК РФ включает в предмет доказывания по уголовным делам в отношении несовершеннолетних подозреваемых (обвиняемых) дополнительное требование выяснить уровень умственного и психического развития, а в случае сомнений специально предусмотрена возможность проведения психолого-психиатрической экспертизы.

Говоря о специфике производства в отношении несовершеннолетних подозреваемых (обвиняемых), необходимо остановиться на процессе формирования ювенальной юстиции в нашей стране.

Ювенальная юстиция – термин, получивший международное признание. В переводе на русский язык термин «юстиция» имеет несколько значений, но главным следует считать «правосудие». Именно так, в сочетании с термином «ювенальная» (юношеская) юстиция трактуется в Пекинских правилах ООН 1985 г.

При рассмотрении понятия, принципов и содержания механизма функционирования ювенальной юстиции необходимо иметь в виду следующие обстоятельства:

- ювенальная юстиция существует более 100 лет, причем в большинстве стран мира;

- ювенальная юстиция создавалась как гуманистический институт защиты прав детей и подростков, оказавшихся в орбите правосудия – как тех, кто совершил преступления, так и тех, кто стал их жертвами;
- охранительная направленность ювенальной юстиции сразу привлекла к себе внимание прогрессивных юристов и обеспечила быстрое распространение ювенальных судов в значительной части стран, включая дореволюционную Россию;
- в ходе исторического развития ювенальной юстиции был выявлен значительный потенциал ее эффективности по сравнению с результатами функционирования общих судов юрисдикции, что также было весьма важно. Специальный суд по делам о несовершеннолетних был даже назван правосудием будущего.

Все определенные позитивные качества ювенальной юстиции не могли не привлечь внимание современных российских юристов¹⁵¹. В настоящее время в России ювенальная юстиция по объективным и субъективным причинам пока отсутствует. Однако, проблема ювенальной юстиции в последние годы приобрела особую актуальность и в Российской Федерации. Большинство ученых-правоведов вполне обоснованно считают центральным звеном системы ювенальной юстиции именно суд, а вовсе не какие-либо другие правоохранительные органы, оказывающие содействие работе с несовершеннолетними.

Следует подчеркнуть, что само понятие ювенальной юстиции получило свое развитие во многом только благодаря развитию специальных судебных органов в отношении несовершеннолетних, процедура которых предусматривала бы упрощенный порядок рассмотрений по таким категориям дел.

В Российской империи первый специализированный суд по делам в отношении несовершеннолетних появился в 1910 г. в Санкт-Петербурге, а затем в Москве, Харькове и других городах.

Осуществление правосудия таких специальных судов по делам несовершеннолетних в основном ориентировалось на охранительные задачи, индивидуальный подход к каждому несовершеннолетнему и преимущественное применение к нему не карательных мер воздействия¹⁵².

В 1918 г. зарождавшаяся и эффективно действовавшая такая система ювенальных судов в России была упразднена, что в определенной степени снизило результативность правосудия, по делам несовершеннолетних практически лишило юристов возможности использовать международные стандарты в области охраны прав ребенка. Вместо нее были созданы соответствующие административные органы в виде комиссий по делам несовершеннолетних, которые по определенным обстоятельствам в 30-40-ые годы проводили карательную политику при производстве по делам несовершеннолетних.

Имевшая место карательная тенденция в нашей стране после 1917 года существенно изменилась лишь с принятием в 1960 г. Уголовно-процессуального закона РСФСР, где законодатель восстановил систему особых процессуальных правил по делам несовершеннолетних¹⁵³.

¹⁵¹ Комарницкий А.В. Основы ювенального права: Учебник. СПб., 2011 г. С. 8-81.

¹⁵² Судебная власть / Под ред. И. Л. Петрухина. М., 2003. С.499

¹⁵³ Мельникова Э.Б. Ювенальная юстиция: проблемы уголовного права и криминологии.

В настоящее время о существовании в России ювенальной юстиции говорить преждевременно.

Несмотря на то, что на современном этапе в России неоднократно разрабатывались и предлагались законопроекты с использованием ювенальных технологий, идея создания специализированных судов по объективным и субъективным причинам пока не получила широкого признания.

Идея создания в России ювенальной юстиции связана с концепцией восстановительной юстиции. Она нацелена на примирение, воссоздание нормальной обстановки жизни подростка-правонарушителя и достижение тех общественно значимых целей в работе с несовершеннолетними. Однако, концепция восстановительного ювенального правосудия носит пока теоретический характер, а в некоторых регионах нашей страны эпизодически проводятся социальные эксперименты по развитию так называемых ювенальных восстановительных технологий. Эти эксперименты могут привести к каким-то изменениям в сфере осуществления правосудия по делам несовершеннолетних.

Тем не менее, перспективы ювенальной юстиции в России пока неопределенны.

Однако, в настоящее время Указом президента РФ от 01 июня 2012 года № 761 принята Национальная стратегия действий в интересах детей на 2012-2017 гг., в соответствии с которой предусмотрено принятие мер по созданию системы дружественного к ребенку правосудия. Эти меры должны включать в себя и развитие сети служб примирения в целях реализации восстановительного правосудия по делам в отношении несовершеннолетних. Именно поэтому, в ближайшее время, возможно следует ожидать признаки возрождения ювенальной юстиции в нашем обществе. Для этого уже постепенно создается определенная правовая база. В течение последних лет она отражалась в проектах законов о ювенальной юстиции, в федеральных законах, касающихся изменений и дополнений в УПК РФ, Указах Президента РФ и других законах.

Главное проявление ювенальной юстиции – это преимущественное применение не наказания, а применения принудительных мер воспитательного воздействия, а при назначении наказания – преимущественное применение мер наказания, не связанных с лишением свободы. Этот принцип провозглашен Пекинскими правилами ООН 1985 г.

Сущность социальной насыщенности ювенальной юстиции в качестве ее принципа состоит в широком использовании при расследовании и судебном разбирательстве дел несовершеннолетних неюридических специальных познаний и в акценте на изучении социальных условий жизни несовершеннолетних, представших перед судом.

Проявление максимальной индивидуализации судебного процесса в отношении несовершеннолетнего состоит в том, что центром всего процесса является его личность, и именно ее изучению подчинена вся судебная процедура. Поэтому концепция ювенальной юстиции предусматривает, что производство по делам несовершеннолетних имеет неформальный характер.

Придавая важное значение процессуальным особенностям производства по делам несовершеннолетних, законодатель выделил в УПК РФ нормы,

касающиеся этих особенностей в самостоятельную главу (гл. 50 ст. 420-432). Указанная глава регламентирует наиболее важные особенности производства по делам данной категории и содержит правила, предусматривающие ряд дополнительных гарантий соблюдения прав и законных интересов несовершеннолетних. При этом положения данной главы отнюдь не заменяют, а дополняют, детализируют и конкретизируют общие нормы уголовного судопроизводства.

Предусмотренные законодателем особенности также не устраняют, а дополняют общие правила уголовного судопроизводства, которые применяются по делам несовершеннолетних с учетом соответствующих особенностей, распространяющихся на всех лиц, совершивших общественно опасное деяние в возрасте до 18-ти лет. При этом, если лицо совершило преступление до 18-ти лет, но к моменту производства по уголовному делу достигло этого возраста, особенности уголовного судопроизводства не устраняются.

Законодательство и судебная практика по делам о несовершеннолетних выражается, в частности:

- 1) в более подробной правовой регламентации порядка судопроизводства по этим делам (п. 2 ч.1 ст. 24, ч. 3 ст. 27, ст. 48, п. 2 ч.1 ст. 51, ст. 52, 91, 97, 99, 100, 105, 108, 196, гл. 50 УПК РФ);
- 2) во введении в судопроизводство по этой категории уголовных дел обязательного участия педагога, психолога;
- 3) в расширении объема прав несовершеннолетнего обвиняемого на защиту (в частности, участие защитника и законного представителя в процессе обязательно с момента задержания его по подозрению в совершении преступления);
- 4) в возложении обязанности на органы предварительного расследования и суд тщательно исследовать личность правонарушителя (возраст, условия жизни и воспитания, уровень психического развития и иные особенности его личности, влияние на несовершеннолетнего старших по возрасту);
- 5) в предоставлении органам расследования прав ограничиваться при определенных условиях воспитательными мерами с прекращением уголовного дела (ч.1 ст. 427 УПК РФ), а суду вместо уголовного наказания назначать принудительные меры воспитательного характера (предупреждение, передачу под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо специализированного государственного органа; возложение обязанностей загладить причиненный вред; ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего – ст. 90 УК РФ);
- 6) в обязанности проведения профилактической работы (внесение представлений, частных определений, контакт с отделами профилактики правонарушений несовершеннолетних, комиссиями по делам несовершеннолетних, органами опеки и попечительства и другие).

Положения, предусмотренные гл. 50 УПК РФ, применяются по уголовным делам о преступлениях лиц, не достигших 18-летнего возраста к моменту совершения преступления. Поэтому, если лицо, совершившее преступление до наступления 18-ти лет, к моменту возбуждения дела или ко времени производства по делу достигло совершеннолетия, то к нему все равно должны применяться особые правила уголовного судопроизводства.

В случае совершения нескольких преступлений совершеннолетним, при установлении хотя бы одного эпизода совершения этим лицом преступления до наступления 18-летнего возраста, производство по уголовному делу должно осуществляться также с соблюдением правил указанной главы УПК РФ.

25.2. Особенности предмета доказывания по уголовным делам о преступлениях несовершеннолетних

При расследовании уголовных дел и судебных разбирательств в отношении несовершеннолетних подозреваемых и обвиняемых наряду с общим предметом доказывания (ст.73 УПК РФ) особое место отводится установлению специфических для данной категории уголовных дел обстоятельствам (ст.421 УПК РФ), образующих специальный предмет доказывания по делам о преступлениях несовершеннолетних. Это один из важнейших аспектов, отличающих производство в отношении несовершеннолетних от общего порядка доказывания по уголовным делам о преступлениях других лиц.

В науке современного отечественного уголовно-процессуального права данное явление, связано с изменением круга обстоятельств, подлежащих доказыванию по определенной категории дел, обозначают через понятие особенного (специального) предмета доказывания¹⁵⁴.

Под предметом доказывания по уголовным делам в отношении несовершеннолетних подразумевается совокупность обстоятельств, подлежащих установлению по общим правилам отечественного уголовного судопроизводства с учетом особенностей психофизиологического и социального развития несовершеннолетних подозреваемых и обвиняемых (подсудимых), направленных на всестороннее, полное, объективное и справедливое разрешение и рассмотрение уголовных дел, способствующих выполнению назначения и задач уголовного процесса.

Данная расширенная процессуальная регламентация предмета доказывания по делам указанной категории является надежной правовой гарантией исследования на высоком уровне не только обстоятельств совершенного преступления, но и личности несовершеннолетнего и обеспечения восстановительного, гуманного, а не карательного воздействия уголовного судопроизводства¹⁵⁵.

При исследовании личности несовершеннолетнего подозреваемого и обвиняемого (подсудимого), когда расследуется или рассматривается судом уголовное дело законодатель обращает особое внимание уполномоченных должностных лиц на установление следующих данных (ч. 1 ст. 421 УПК РФ):

- 1) возраст несовершеннолетнего, число, месяц и год рождения;
- 2) условия жизни и воспитания несовершеннолетнего, уровень психического развития и иные особенности его личности;
- 3) влияние на несовершеннолетнего старших по возрасту лиц.

Так, в комплексе специфических обстоятельств, подлежащих обязательному установлению по каждому уголовному делу, где обвиняемый – несовершеннолетний, на первом месте стоит точное выяснение возраста несовершеннолетнего.

¹⁵⁴ Ульянова Л.Т. Предмет доказывания и доказательств в уголовном процессе России. М., 2008. С. 47-50.

¹⁵⁵ Комарницкий А.В. Уголовный закон и несовершеннолетние: Монография. СПб., 2012. С. 328-339.

Это обусловлено тем, что установление точного возраста несовершеннолетнего, совершившего общественно опасное деяние, является одним из важнейших условий для решения целого ряда юридически и социально значимых вопросов. К ним следуем отнести:

- возбуждение уголовного дела;
- привлечение к уголовной ответственности;
- применение тех или иных принудительных мер воспитательного воздействия либо определение меры наказания;
- отсрочка исполнения приговора;
- условно-досрочное освобождение;
- избрание режима содержания в местах лишения свободы;
- возможный перевод осужденного из воспитательной колонии в колонию для взрослых.

При этом, целесообразно еще раз обратить внимание на то, что, во-первых, несовершеннолетие виновного само по себе является смягчающим обстоятельством (ст. 61 УК РФ), и, во-вторых, уголовной ответственности в соответствии с ч. 1 ст. 20 УК РФ подлежат лица, достигшие на момент совершения преступления 16-летнего возраста. Лица в возрасте от 14-ти до 16-ти лет подлежат уголовной ответственности за совершение лишь тех преступлений, которые предусмотрены ч. 2 ст. 20 УК РФ.

Таким образом, вопрос о достижении несовершеннолетним определенного возраста надлежит решать применительно к требованиям ст. 128 УПК РФ, в соответствии с которой возраст уголовной ответственности исчисляется с нуля часов суток, следующих за днем рождения. Так, если подросток совершил преступление в день своего 18-летия, то он еще считается не достигшим этого возраста. Указанный порядок исчисления возраста несовершеннолетних применим и в случаях, когда юридическое значение придается достижению 14-ти и 16-ти лет.

Возраст лица, совершившего общественно опасное деяние, обычно определяется на основании записей в свидетельстве о рождении или паспорте. Документы эти приобщаются к материалам уголовного дела в подлинниках или копиях. Однако, даже если документы о возрасте (например, паспорт) приобщаются к делу в подлиннике, в деле все равно должна иметься выписка из данного документа о возрасте подростка, ибо подлинник направляется с личным делом осужденного.

Если указанные означенные документы, отражающие данные о возрасте отсутствуют, и получить к ним доступ невозможно, либо возникает сомнение в подлинности этих документов или в правильности содержащихся в них записей, данные сведения можно почерпнуть и из иных источников: медицинских карт, историй болезни, книг регистрации рождения ребенка в родильных домах и органах загса. Для этого необходимо запросить соответствующие учреждения и организации о предоставлении необходимых данных о возрасте несовершеннолетнего правонарушителя, либо произвести в этих учреждениях выемку документов, содержащих указанные сведения. Кроме того, необходимо иметь в виду, что запись, указывающая на точную дату рождения лица, имеется, как правило, в паспортах его родителей.

В случаях, когда изложенными выше способами установление возраста несовершеннолетнего правонарушителя в силу тех или иных обстоятельств

не представляется возможным, обязательно назначение судебно-медицинской экспертизы (п. 5 ст. 196 УПК РФ).

При установлении возраста судебно-медицинской экспертизой днем рождения несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, подсудимого надлежит считать последний день того года, который назван экспертами, а при определении возраста минимальным и максимальным количеством лет следует исходить из предлагаемого экспертизой минимального возраста такого лица (например, по заключении судебной экспертизы год рождения несовершеннолетнего, по заключению экспертизы 1999-2000, значит, днем рождения будет 12.12.2000 г.).

Важно подчеркнуть, что выяснение точного возраста несовершеннолетнего правонарушителя является необходимым условием для определения соответствующих этому возрасту психологических и физиологических особенностей данного лица, которые могут играть решающую роль при установлении обстоятельств, входящих в общий предмет доказывания, предусмотренный ст. 73 УПК РФ, то есть подлежащих установлению по всем категориям уголовных дел.

При наличии данных, свидетельствующих об умственной отсталости несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, должны быть установлены наличие или отсутствие отставания несовершеннолетнего в психическом развитии и степень его умственной отсталости, а также должно быть выяснено, мог ли он полностью сознавать значение своих действий и в какой мере руководить ими, для чего необходимо назначение и проведение комплексной судебной психолого-психиатрической экспертизы (ст. ст. 195, 196, п. 3 ч. 2 ст. 421 УПК РФ).

В случае, если результаты комплексной судебной психолого-психиатрической экспертизы позволяют сделать категорический вывод о том, что несовершеннолетний, достигший возраста уголовной ответственности, имеет отставание в психическом развитии, не связанное с психическим расстройством, которое ограничивает его способность осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия), либо руководить ими, он не подлежит уголовной ответственности, а уголовное дело (уголовное преследование) подлежит прекращению (п. 2 ч. 1 ст. 24, ч. 3 ст. 27 УПК РФ).

Необходимо отметить, что предмет доказывания по данным категориям уголовных дел также включает в себя установление возможности несовершеннолетнего в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействий), либо руководить ими при наличии данных, свидетельствующих об отставании в психическом развитии, не связанном с психическим расстройством.

Применительно к доказыванию обстоятельств, характеризующих событие преступления, должен учитываться ряд специфических моментов и, в частности, возможности подростка, исходя из уровня его физического или психического развития, наличия жизненного опыта, определенных знаний, умений и навыков, степени развития интеллекта, самостоятельно подготовить, осуществить или (и) сокрыть конкретное преступление (открыть конкретное запирающее устройство, проникнуть в хранилище через отверстие определенного размера, унести предметы и вещи определенного веса и объема, оказать реальное физическое сопротивление взрослому, разобрать или привести в действие определенные машины и механизмы и другие).

Процессуальное доказывание виновности несовершеннолетнего также предполагает учет возможных характерных для подростка мотивов преступления. Отдельные их действия, иногда внешне сходные с такими преступлениями, как кража и грабеж, по своей субъективной стороне не содержат состава этих преступлений. Часто общественно опасное деяние совершается подростком из желания развлечься, показать свою силу, ловкость, смелость, заслужить признание своих товарищей, проявить солидарность с ними и т.п.

Кроме того, в случае совершения подростком преступления по неосторожности необходимо иметь в виду, что предъявляемое уголовным законом требование к гражданам быть внимательными, предусмотрительными (в общем осторожными) и должно быть, как правило, меньшим по отношению к несовершеннолетним, и, в особенности, к лицам, не достигшим 16-ти лет, чем к взрослым, что в отдельных случаях может решающим образом сказаться на результатах выяснения вопроса о наличии состава преступления (ст. 26 УК РФ).

Как видно, при доказывании виновности несовершеннолетнего необходимо принимать во внимание, в частности, следующие моменты:

- вероятность наличия «детской мотивации», при которой отсутствуют или видоизменяются типичные мотивы определенного преступного поведения;
- более ограниченные по сравнению со взрослыми пределы осознания (предвидения) подростком характера и последствий своих действий (например, при превышении пределов необходимой обороны, совершении преступления по неосторожности и другие);
- возможность несоответствия между объективной стороной деяния, типичной для определенного состава преступления, и фактической направленностью умысла;
- неочевидность в ряде случаев действительной роли несовершеннолетнего в подготовке, совершении и сокрытии преступления.

С учетом изложенного, круг обстоятельств, подлежащих доказыванию (установлению) в соответствии с ч. 2 ст. 73 УПК РФ, по делам несовершеннолетних детализируется за счет необходимости более тщательного и углубленного исследования:

- особенностей развития у данного подростка воли, степени податливости чужим влияниям;
- действий и высказываний, предшествующих преступлению, а также сопутствующих и последующих за ним;
- психического развития и жизненного опыта подростка (в частности, попадал ли он ранее в сходные ситуации или знал о них);
- условий, целей, особенностей формирования преступной группы и положения, которое в ней занимал подросток;
- взаимоотношений с потерпевшим;
- личностных ориентации подростка и другие.

Возможное игнорирование указанных моментов создает опасность неправильной юридической квалификации содеянного, неверной оценки общественной опасности деяния и личности виновного.

Обстоятельством, подлежащим обязательному доказыванию по уголовным делам о преступлениях несовершеннолетних является также условие жизни и воспитания подростка (п.2 ч.1 ст. 421 УПК РФ).

Выяснение условий жизни и воспитания – это установление фактов, относящихся к обстановке, в которой происходит формирование личности несовершеннолетнего.

Для установления указанных фактов необходимо тщательно исследовать:

- объективные условия жизни семьи (жилищные условия, уровень материального благосостояния, состав семьи и т.п.);
- данные, характеризующие родителей и других членов семьи (возраст, образование, профессия, должность, место работы и учебы, взаимоотношения с другими членами семьи, их культурный и морально-нравственный уровень, не привлекался ли ранее кто-либо из них к ответственности за правонарушения и преступления и т.п.);
- отношение родителей подростка-правонарушителя к воспитанию детей;
- организацию обучения, работы и досуга подростка;
- бытовое окружение и связи подростка;
- характер и содержание воспитательной работы с подростком по месту учебы, работы, занятий в различных кружках, секциях и по месту жительства;
- характер мер воспитательного воздействия, которые ранее применялись к несовершеннолетнему правонарушителю компетентными органами (если таковые имели место);
- обстоятельства привлечения несовершеннолетнего к административной, уголовной ответственности (если ранее привлекался к ответственности).

Кроме того, по уголовным делам, в том числе по делам о преступлениях несовершеннолетних, обязательному установлению подлежат обстоятельства, характеризующие личность обвиняемого (п. 3 ч. 1 ст. 73 УПК РФ). В связи с этим в ходе производства по уголовному делу должны производиться действия, направленные на выяснение характерных свойств личности несовершеннолетнего, определяющих его поступки и взаимоотношения с окружающими. Следует выявлять эмоционально-волевые, морально-нравственные, социально-психологические черты характера подростка, его темперамент.

Тщательное исследование индивидуальных особенностей несовершеннолетнего правонарушителя позволяет сделать вывод о том, является ли совершенное им преступление закономерным результатом формирования его личности или вызвано случайным стечением обстоятельств, определить степень социально-педагогической запущенности и наметить наиболее эффективные пути его возвращения к нормальной жизни.

В соответствие с ч. 2 ст. 73 УПК РФ обязательному установлению также подлежат и обстоятельства, которые непосредственно способствовали совершению преступления. Очевидно, что законодатель подразумевает среди таких обстоятельств установление причин и условий, способствовавших совершению преступления несовершеннолетним.

Выяснение обстоятельств, способствующих совершению преступления несовершеннолетним, невозможно без изучения условий, в которых формируется его личность. Различные негативные факторы жизни и воспитания подростка зачастую как раз и составляют целый комплекс причин и условий, способствовавших совершению преступления.

При установлении причин и условий, способствовавших совершению

преступления, должно быть выяснено следующее:

- источник возникновения у несовершеннолетнего антиобщественных взглядов и привычек (эгоизм, неуважение к общественным ценностям, негативный пример, недостатки и упущения в воспитании, влияние антиобщественных элементов);
- обстоятельства (причины), приведшие к формированию преступного умысла;
- обстоятельства (повод), непосредственно толкнувшие на совершение преступления;
- обстоятельства, создавшие благоприятную обстановку для подготовки и совершения преступления (непринятие мер к трудоустройству подростка, безнадзорность, тяжелое материальное положение в семье, оставление учебы, недостатки воспитательной работы в школе, на производстве, увольнение с работы или исключение из школы без согласования с органами опеки и попечительства и комиссией по делам несовершеннолетних, недостатки в работе органов полиции и т.д.).

В целях установления причин и условий, способствовавших совершению подростками преступлений, необходимо допрашивать лиц, хорошо знающих условия их жизни и воспитания. При этом должны быть выявлены обстоятельства, связанные с выполнением родителями или лицами, их заменяющими, обязанностей по воспитанию подростка, его бытовое окружение, интересы, поведение дома, в школе, на производстве, участие в общественной работе, наличие предыдущих нарушений и характер мер, ранее применявшихся к несовершеннолетнему. Если обвиняемый к моменту совершения преступления не учился и не работал, необходимо устанавливать по какой причине и сколько времени это продолжалось и т.д.

Для установления указанных выше обстоятельств должны быть допрошены родители несовершеннолетнего, его учителя и воспитатели, наставники и другие лица, могущие дать нужные сведения, а равно истребованы необходимые документы и проведены иные следственные и судебные действия.

Необходимо отметить, что к информации, поступающей от родителей и других близких родственников, следует относиться осторожно. Нередко они умалчивают о неблагоприятной обстановке в семье, пытаются смягчить свою вину за упущения в воспитании сына или дочери, считают причиной правонарушений недостатки школьного воспитания, влияние друзей и т.п. Между тем, как известно, что зачастую подросток копирует поведение родителей, других близких родственников о чем свидетельствуют многочисленные примеры прокурорско-следственной и судебной практики.

К иным лицам, имеющим возможность дать нужные сведения о несовершеннолетнем, относятся соседи, близкие лица, члены трудовых и учебных коллективов и т. п.

Под истребованием необходимых документов понимается в первую очередь получение характеристик с места учебы, работы, жительства подростка. Причем в тех случаях, когда несовершеннолетний поступил на определенную учебу или работу либо поменял место жительства незадолго до совершения преступления, необходимо истребовать характеристики не только с данного места, но и с прежнего, где он работал, учился или проживал. Для повышения качества характеристик целесообразно в направляемых запросах перечислить вопросы, ответы на которые

желательно получить применительно к каждому конкретному адресату (учебное заведение, предприятие, организация, жилищно-эксплуатационное учреждение).

Кроме того, для установления причин и условий, способствовавших совершению преступления несовершеннолетним, и получения сведений, характеризующих условия его жизни, воспитания и личность, необходимо истребовать материалы из органов полиции (из отдела профилактики правонарушений несовершеннолетних), а также комиссий по делам несовершеннолетних о приводах, постановке на учет, применении мер воздействия за различные правонарушения, установлении постоянного наблюдения за несовершеннолетним. Помимо этого необходимым является получение справок о наличии судимости и (или) привлечении к уголовной ответственности из информационного центра горрайоргана внутренних дел, о постановке на учет в психоневрологических и наркологических медицинских учреждениях, а также копии приговора суда (если был осужден).

Для установления вышеперечисленных обстоятельств необходимым и целесообразным является получение из указанных источников аналогичных данных о родителях и близких родственниках несовершеннолетнего, представителей круга его общения (иных близких лицах, друзьях, знакомых, товарищах по учебе, работе, занятиям в кружках и секциях и т.д.).

При установлении причин и условий, способствовавших совершению преступления, дознаватель, следователь, начальник органа (подразделения) дознания, руководитель следственного органа или прокурор обязаны внести в соответствующий государственный орган, общественную организацию или должностному лицу представление о принятии мер по устранению этих причин и условий, а суд – вынести частное определение.

Перед комиссией по делам несовершеннолетних, в частности, может быть поставлен вопрос о привлечении к административной ответственности родителей. Материалы о лицах, плохо влияющих на подростка, могут быть направлены для обсуждения по месту работы и учебы, может быть внесено представление о наказании работников, по вине которых не было предотвращено преступление.

Как свидетельствует прокурорско-следственная и судебная практика отделы профилактики правонарушения несовершеннолетних и комиссии по делам несовершеннолетних редко или, подчас, слишком поздно ставят вопрос о лишении родительских прав и отобрании детей без лишения таких прав от родителей умственно отсталых, страдающих алкоголизмом, наркоманией и не имеющих возможности обеспечить достойное воспитание подростка.

Представления дознавателя, следователя по рассматриваемой категории уголовных дел не должны сводиться лишь к констатации недостатков в воспитании подростков, но содержать конкретные рекомендации по их устранению. Не позднее чем в месячный срок по их представлению или определению суда должны быть приняты необходимые меры и о результатах сообщено лицу, направившему представление или определение.

При рассмотрении дел о преступлениях несовершеннолетних, совершенных с участием взрослых, необходимо тщательно выяснить характер взаимоотношений между взрослым и подростком, поскольку эти данные могут иметь доказательственное значение для установления роли взрослого в вовлечении несовершеннолетнего в совершение преступления или антиобщественных действий (ст. 150 УК РФ).

Если совершению преступления несовершеннолетним предшествовало неправомерное или провоцирующее поведение взрослых лиц, в том числе и признанных потерпевшими по делу, суд вправе признать это обстоятельство смягчающим наказание виновного, а также направить, в необходимых случаях, частные определения по месту работы или жительства указанных лиц.

Следует также учитывать, что, согласно п. «е» ч.1 ст. 61 УК РФ, к обстоятельствам, смягчающим наказание, относится совершение преступления в результате физического или психического принуждения, не исключающего преступность деяния, либо в силу материальной, служебной или иной зависимости несовершеннолетнего, в связи с чем при выяснении судом факта вовлечения его в совершение преступления взрослым необходимо решать вопрос о характере примененного в отношении несовершеннолетнего физического или психического принуждения. При этом подлежит установлению, что такая зависимость или принуждение имели место в реальности, а сами преступные действия несовершеннолетнего являлись вынужденными, поскольку его воля была отчасти подавлена неправомерными действиями взрослого, вовлекшего несовершеннолетнего в совершение преступления.

Без выяснения названных выше обстоятельств невозможно сделать правильный вывод о степени общественной опасности несовершеннолетнего и содеянного им, о его личности, а также мерах, необходимых для его перевоспитания.

25.3. Предварительное расследование по уголовным делам несовершеннолетних

Производство предварительного расследования уголовных дел о преступлениях несовершеннолетних осуществляется в общем порядке с учетом подследственности следователями Следственного комитета Российской Федерации и органов федеральной службы безопасности, следователями и дознавателями органов внутренних дел Российской Федерации (ст. ст. 151, 420 УПК РФ). Подследственность дел о несовершеннолетних распределяются по общим условиям предварительного расследования.

Если несовершеннолетний участвовал в совершении преступления совместно со взрослыми, уголовное дело о нем должно быть, по возможности, выделено в отдельное производство на стадии предварительного расследования (ст. 422 УПК РФ). Данное правило законодательно закреплено с целью пресечения негативного влияния на несовершеннолетнего со стороны взрослых соучастников и проведения следствия в наиболее сжатые процессуальные сроки.

Выделение уголовного дела в отношении несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого) производится на основании постановления дознавателя или следователя. В выделенном уголовном деле в отношении несовершеннолетнего должны содержаться подлинники или заверенные уполномоченными должностными лицами копии процессуальных документов, имеющих значение для данного уголовного дела. В свою очередь материалы уголовного дела, касающиеся личности несовершеннолетнего, условий его жизни и воспитания, характеристики, документы о возрасте приобщаются в подлинниках.

Дознаватель (следователь) принимает процессуальное решение о выделении уголовного дела в отношении несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого)

в отдельное производство при наличии достаточности собранных доказательств о причастности несовершеннолетнего в совершении соответствующих преступлений и конкретно его роли в каждом из них. Как свидетельствует прокурорско-следственная и судебная практика, целесообразно выделить уголовное дело о несовершеннолетнем, если он участвовал лишь в отдельных эпизодах преступной деятельности совместно со взрослыми или выступал в качестве пособника.

В случае, когда выделение уголовного дела в отношении несовершеннолетнего в отдельное производство может создать существенные препятствия для всестороннего, полного, объективного и справедливого исследования обстоятельств дела, к несовершеннолетнему обвиняемому, привлеченному по одному делу со взрослым подлежат применению все правила производства по уголовным делам в отношении несовершеннолетних, предусмотренные главой 50 УПК РФ. Однако, в этом случае дознавателю и следователю необходимо принимать своевременные меры к предотвращению отрицательного воздействия и оказания давления со стороны взрослых соучастников на подростка, например, по возможности, не прибегать к очным ставкам между ними, стараться не допускать их общения при вызове на допросы и т.п.

Указание закона о выделении дела в отношении несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого) в отдельное производство не носит категоричного характера. Вопрос о наличии или отсутствии возможности для выделения уголовного дела должен решаться дознавателем (следователем) в порядке, установленном законом (ст. ст. 154 и 422 УПК РФ).

Важное место при производстве следственных действий по данной категории дел занимает допрос несовершеннолетних. Возрастные психофизические особенности несовершеннолетних (повышенная внушаемость, утомляемость, детский негативизм и т.п.) привели к необходимости предоставить этим лицам дополнительные гарантии, предусмотрев особые правила их допроса. Эти особенности касаются порядка вызова несовершеннолетних на допрос. Лица, не достигшие возраста 16-ти лет, вызываются на допрос через их законных представителей (родителей, усыновителей, опекунов, попечителей и других лиц, обязанных по закону защищать интересы подростков) либо через администрацию по месту работы или учебы несовершеннолетнего.

Обычный порядок – направление повестки – применяется в случаях, когда отсутствует возможность передать вызов через законных представителей либо, когда имеются данные о том, что они будут препятствовать дачи подросткам правдивых показаний.

Наряду с соблюдением общих правил допроса существенной его особенностью является обязательное привлечение педагога или психолога к допросу несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого) в возрасте от 14-ти до 16-ти лет, либо достигшего 16-ти летнего возраста, но страдающего психическим расстройством, либо отстающего в психическом развитии. Это является одной из гарантий защиты прав и законных интересов несовершеннолетнего. Наличие психического расстройства у допрашиваемого несовершеннолетнего должно быть подтверждено медицинскими документами, а вывод об отставании в психическом развитии должен быть сделан по результатам проведения комплексной психолого-психиатрической экспертизы. В постановлении Пленума Верховного суда РФ от 01 февраля 2011 г.

№1 указано, что показания несовершеннолетнего, полученные в отсутствие педагога или психолога в том случае, если их участие было обязательным, признаются недопустимыми доказательствами. Указанные лица принимают участие не только в ходе досудебного производства, но и при судебном разбирательстве уголовного дела.

Педагог (психолог) – это квалифицированные специалисты, лица, получившие специальные образования и имеющие опыт работы в качестве педагога, психолога с тем возрастным контингентом, к которому принадлежит допрашиваемый. Их непосредственное участие продиктовано стремлением обеспечить психологический контакт между следователем (дознавателем) и подростком и в то же время не допустить нарушения прав и законных интересов допрашиваемых, например, удостовериться, что он не подвергается давлению или какому-либо неблагоприятному воздействию. Последняя функция выходит за пределы функции специалистов как научно-технических помощников следователя (дознавателя), приобретая правозащитную направленность. Для обеспечения налаживания личного контакта желательно, чтобы педагог работал в том учебном заведении, в котором учится (учился) подозреваемый, обвиняемый, а между педагогом и несовершеннолетним не было какой-либо неприязни.

Важно подчеркнуть, что закон не предусматривает возможности отвода педагога, психолога. Однако участие лиц в качестве педагога (психолога) недопустимо, если они могут быть лично заинтересованы в исходе дела, допрашивались или подлежат допросу по данному делу (например, классный руководитель). Недопустимо приглашение в качестве педагога (психолога) соответствующих сотрудников органов внутренних дел.

Участие педагога (психолога) может оказаться целесообразным не только при производстве допроса, но и других следственных действий, в ходе которых необходимо получить показания несовершеннолетнего.

Для решения вопроса о приглашении для участия в допросе педагога (психолога) целесообразно выяснить особенности их личности, характера несовершеннолетнего, его склонности, умственные способности, условия, в которых он жил и воспитывался, а также определить место и время проведения допроса.

Используя свои специальные познания в области педагогики и детской психологии педагог, психолог помогут следователю (дознавателю) расположить к себе допрашиваемого, лучше понять индивидуальные – возрастные особенности и приспособить их к обстановке допроса с тем, чтобы наиболее полно и достоверно выяснить в полном объеме обстоятельства совершенного преступления и оказать воспитательные воздействия на несовершеннолетнего обвиняемого и подозреваемого.

Следователь (дознаватель) обязан до начала допроса разъяснить педагогу, психологу их права, о чем делается отметка в протоколе, а также ознакомить их с обстоятельствами дела, относящимися к допросу, и с данными о личности обвиняемого, а также выяснить, что известно педагогу, психологу о допрашиваемом, выслушать его мнение о возможном плане допроса с учетом особенностей психологии несовершеннолетнего. Педагог, психолог предупреждаются о недопустимости наводящих вопросов, об обязанности помочь установлению контакта с обвиняемым и правильному ведению допроса, а также об ответственности за разглашение данных предварительного расследования.

Педагог, психолог не могут и не должны высказывать свое мнение о правдивости показаний, поскольку бремя доказывания на них не возлагается.

Участвующий в допросе педагог (психолог) вправе с разрешения дознавателя, следователя задавать вопросы подозреваемому (обвиняемому). По окончании допроса, участвовавший в нем педагог, психолог, имеют право ознакомиться с протоколом допроса и сделать письменные замечания о правильности и полноте имеющихся в нем записей. Педагог (психолог) подписывают протокол наряду с другими лицами, принимавшими участие в этом следственном действии. При производстве допроса и составлении протокола следователь руководствуется ч. 5 ст. 425 УПК РФ.

Такую же функцию, как и педагог (психолог), выполняют законные представители несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого. Их роль особенно значима, когда к допросу подвергаются допрашиваемые 14-15-летние подростки, на которых в процессе расследования особо опасных преступлений обстановка расследования часто оказывает сильное психологически травмирующее воздействие. С момента первого допроса несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого) к участию в деле (в самом деле) допускаются их законные представители, наделенные правами, аналогичными правам защитника (ст. 426 УПК РФ), поскольку основной задачей законного представителя является обеспечение соблюдения прав несовершеннолетнего, защита его интересов. В случае, если следователь (дознаватель) или суд придут к выводу, что действия законного представителя наносят ущерб интересам несовершеннолетнего, то они вправе отстранить законного представителя от участия в уголовном деле и допустить другого законного представителя. Под ущербом интересам несовершеннолетнего Пленум Верховного суда РФ от 01 февраля 2011 года №1 предлагает рассматривать невыполнение обязанностей, вытекающих из статуса законного представителя, в том числе по воспитанию несовершеннолетнего, либо уклонение от участия в качестве законного представителя, а равно злоупотребление процессуальными и иными правами, отрицательное влияние на несовершеннолетнего, создание препятствий для выяснения обстоятельств, имеющих значение для дела.

В допросе несовершеннолетнего подростка наряду с защитником обязательно участвует и законный представитель, который в праве задавать им вопросы, а по окончании допроса – знакомиться с протоколом и делать замечания о правильности и полноте сделанных записей.

Кроме того, он может реализовать свои права и при производстве других следственных действий по своему ходатайству и по усмотрению следователя, дознавателя (ч. 2 ст. 425, п. 3 ч. 2 ст. 426 УПК РФ).

Допрашиваемым несовершеннолетним подозреваемым (обвиняемым) разъясняются их права и обязанности. Процессуальный порядок их допроса во многом схож с порядком допроса свидетелей и потерпевших. Но гарантии и права этих участников являются более широкими (ст. 425 УПК РФ). Обязательным участником их допроса являются защитники, наделенный в соответствии с ч. 2. ст. 53 УПК РФ достаточно широкими полномочиями.

В допросе несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого) не достигшего 16-ти лет либо достигшего этого возраста, но страдающего психическим расстройством или отстающего в психическом развитии, участие педагога или психолога

обязательно (ч. 3 ст. 425 УПК РФ).

Психолог, опираясь на знание подростковой психологии, осуществляет функцию, схожую с функцией педагога. Оба участника допроса имеют такие же права, какие предоставлены педагогу при допросе свидетелей и потерпевших (ч. 5 ст. 425 УПК РФ).

По усмотрению дознавателя (следователя), педагог имеет право участвовать в допросе несовершеннолетнего старше 16-ти лет, если он признан умственно отсталым. В этом случае следователь (дознаватель), начальник органа (подразделения) дознания, руководитель следственного органа и прокурор обязаны обеспечить участие педагога или психолога в допросе по собственной инициативе, независимо от ходатайства защитника и законного представителя.

Психическое расстройство у несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого), достигшего 16-ти лет, должно быть подтверждено медицинскими документами или заключением судебно-психиатрической экспертизы. Факт отставания в психическом развитии устанавливается на основании заключения эксперта-психолога.

Существенной особенностью допроса подростков является значительные ограничения его продолжительности. Допрос несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого) не может продолжаться непрерывно более двух часов, а в общей сложности не более четырех часов в день (ч.1 ст. 425 УПК РФ).

По общему смыслу закона эти правила применяются при допросе подозреваемого (обвиняемого), которому на момент допроса не исполнилось 18 лет. Если преступление было совершено до достижения этого возраста, а допрос проводится после того, как наступило совершеннолетие, то применяются общие правила проведения этого следственного действия.

Превышение продолжительности допроса не допускается даже, если несовершеннолетний подозреваемый (обвиняемый) или его представитель выражают согласие на его продолжение. Время начала и окончания допроса должно быть указаны в протоколе.

Особое место при производстве расследования уголовных дел о преступлениях в отношении несовершеннолетних занимает **применение к ним мер уголовно-процессуального принуждения.**

При применении мер уголовно-процессуального принуждения в отношении несовершеннолетних подозреваемых и обвиняемых компетентные должностные лица обязаны учитывать, что задержание несовершеннолетнего по подозрению в совершении преступления и применение к нему мер пресечения, не связанных с заключением под стражу, осуществляется на общих основаниях. При этом, современные отечественное уголовно-процессуальное законодательство учитывает требования норм международного права, которые рассматривают арест (заключение под стражу) несовершеннолетнего как крайнюю меру (п. «б» ст. 37 Конвенции о правах ребенка, ст. 3.1 Пекинских правил), применяемую лишь в исключительных случаях (ст. 2 Правил ООН, касающихся защиты несовершеннолетних, лишенных свободы), устанавливает особые условия заключения под стражу несовершеннолетних подозреваемых и обвиняемых.

Задержание в порядке ст. 91 УПК РФ и заключение под стражу в качестве меры пресечения (ст. 108 УПК РФ) могут применяться к несовершеннолетнему только

в случаях, если он подозревается или обвиняется в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления. В исключительных случаях, эта мера пресечения может быть избрана в отношении несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления средней тяжести (ч. 2 ст. 108 УПК РФ). При этом должны учитываться основания, указанные в ст. 423 УПК РФ. В таких случаях задержание несовершеннолетнего подозреваемого и избрание ему меры пресечения в виде заключения под стражу за совершение им преступления, за которое предусмотрено наказание на срок свыше трех до пяти лет лишения свободы, при наличии одного из следующих обстоятельств:

- 1) несовершеннолетний подозреваемый или обвиняемый не имеет родителей;
- 2) у него нет места жительства на территории Российской Федерации;
- 3) его личность не установлена и высока вероятность, что он может скрыться;
- 4) несовершеннолетний подозреваемый (обвиняемый) противодействует производству по уголовному делу;
- 5) он скрылся от органов предварительного расследования или суда;
- 6) ведущая роль несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого в групповом преступлении и другие.

Как видно, во многом специфичной является и процедура избрания меры пресечения в отношении несовершеннолетнего. Во первых, органам дознания и предварительного следствия следует учитывать, что применение жестких мер пресечения к несовершеннолетним нежелательно. Во вторых, законодатель устанавливает особое правило при избрании несовершеннолетнему такой суровой меры пресечения в виде заключения под стражу, поскольку эта мера сопряжена с существенным ограничением прав личности на свободу передвижения. Здесь необходимо еще раз акцентировать внимание на то, что, по общему правилу, заключение под стражу может быть избрано в отношении несовершеннолетнего только в случае, если он обвиняется в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления. В исключительных случаях, эта мера пресечения может быть избрана ему только при обвинении в преступлении средней тяжести. Если эта мера пресечения даже формально избрана в отношении несовершеннолетнего, то в соответствии с разъяснениями Верховного суда РФ избрание особому объекту меры пресечения в виде заключения под стражу должно рассматриваться в качестве исключительной меры и применяться в течение кратчайшего периода времени.

Суд, принимая решение об избрании заключения под стражу, должен всесторонне полно и справедливо проверить **обоснованность**, изложенных в ходатайстве дознавателя и следователя, положений о необходимости заключения несовершеннолетнего под стражу и невозможности применения в отношении него более мягкой меры пресечения, например, отдачи его под присмотр родителям.

Следует отметить, что несовершеннолетний, подозреваемый или обвиняемый не достигший 16-ти лет, совершивший впервые преступления небольшой или средней тяжести, а также в отношении остальных несовершеннолетних, совершивших преступления небольшой тяжести впервые, избрание меры пресечения им в виде заключения под стражу не допускается (п. 6 постановления Пленума Верховного суда РФ от 01 февраля 2011 года №1).

Если следователь (дознаватель) в установленном законом порядке все же выносит процессуальное решение о применении несовершеннолетнему

подозреваемому, обвиняемому меры пресечения – заключения под стражу, то прокурор и руководитель следственного органа прежде чем предварительно давать согласие дознавателю и следователю на возбуждение перед судом ходатайства об избрании данной меры пресечения, должны лично допросить несовершеннолетнего правонарушителя, изучить материалы уголовного дела, проверить собранные доказательства о причастности несовершеннолетнего к совершению события преступления с тем, чтобы не допустить необоснованного заключения его под стражу, что в противном случае может негативно повлиять на его психическое состояние или повлечь иные отрицательные последствия.

В судебном заседании при рассмотрении судьей данного ходатайства в праве участвовать несовершеннолетний подозреваемый, обвиняемый, его защитник, а также законный представитель несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого.

О задержании, заключении под стражу или продлении срока содержания под стражей несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого незамедлительно извещаются его законные представители. Заключение под стражу как мера пресечения может быть обжаловано в вышестоящем суде.

В отношении несовершеннолетнего подозреваемого обвиняемого может применяться и такая специальная мера пресечения как отдача его под присмотр родителей, опекунов, попечителей, других заслуживающих доверие лицам (ст. 105 УПК РФ). Если несовершеннолетний воспитывался, учился в специализированных детских учреждениях, то отдача под надзор должностных лиц этих учреждений, то они дают письменное обязательство об обеспечении надлежащего поведения несовершеннолетнего и создания условий, при которых несовершеннолетний не будет заниматься противоправной деятельностью. Отдача под присмотр несовершеннолетнего осуществляется либо по их просьбе, либо по инициативе следователя, дознавателя, прокурора или суда.

В постановлении об отдаче под присмотр несовершеннолетнего указываются основания избрания этой меры пресечения, связанные с личностью самого несовершеннолетнего, условия жизни и его воспитания, его здоровьем, данными, обосновывающими возможность определенных лиц осуществлять присмотр. Родителям, опекунам, попечителям и иным лицам также разъясняется сущность обвинения и их ответственность, связанная с обязанностями по присмотру за несовершеннолетними (ст. 102 УПК РФ). К лицам, к которым несовершеннолетний подозреваемый, обвиняемый был отдан под присмотр, в случае невыполнения ими принятого на себя обязательства могут быть применены меры денежного взыскания в размере до 10 тыс. руб. (ч. 4 ст. 103 УПК РФ). Таким образом, УПК РФ и Верховный суд РФ существенно детализировали особенности применения мер пресечения в отношении несовершеннолетних ориентируя органы предварительного расследования и суды на необходимость взвешенного и продуманного подхода при их применении в отношении несовершеннолетних.

Существенными особенностями обладает окончание предварительного расследования уголовного дела о преступлениях несовершеннолетних.

Необходимо обратить особое внимание о том, что по уголовным делам о преступлениях несовершеннолетних первоочередное значение в современном правовом, демократическом и светском Российском государстве должно придаваться

гуманному, воспитательному, морально-нравственному, а не карательному воздействию со стороны прокурорской, следственно – обвинительной и судебной власти. Это вытекает из конституционных требований нашего общества о том, что человек (особенно несовершеннолетний), его права и свободы являются высшей ценностью. В связи с этим, представляется, перспективным в развитии отечественного законодательства о преступлении несовершеннолетних расширения не уголовных мер воздействия, на что ориентируют нормы международного права. Так, ст. 18 «Пекинских правил»¹⁵⁶ предусматривает, что в целях обеспечения большей гибкости и во избежание, по возможности, заключения в исправительном учреждении, компетентный орган власти должен располагать при разрешении уголовного дела в отношении несовершеннолетних обвиняемых широким комплексом мер воздействия. Такими мерами, которые могут осуществляться в сочетании друг с другом являются: 1) постановление об опеке, руководстве и надзоре; 2) апробация; 3) постановление о работе на благо общества; 4) финансовые наказания, компенсации и реституции; 5) постановления о принятии промежуточных и других мер; 6) постановление об участии в групповой психотерапии и других подобных мероприятиях; 7) постановления, касающиеся передачи на воспитание, места проживания или других воспитательных мер; 8) другие соответствующие постановления.

Гуманизм закона при решении вопроса об освобождении несовершеннолетнего от наказания состоит в том, что закон не ставит препятствий освобождению от наказания в зависимости от числа ранее совершенных несовершеннолетним преступлений небольшой, средней тяжести или даже тяжкого преступления.

Кроме того, освобождение от наказания в отличие от освобождения от уголовной ответственности является безусловными.

Современная уголовная политика государства относительно несовершеннолетних заключается в том, чтобы применять к ним уголовное наказание как крайнюю меру, а при совершении преступлений, не представляющих большой общественной опасности, ограничиваться воспитательными воздействиями. Подтверждением тому может быть положение, вытекающее из Федерального закона РФ «Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних», где говорится, что с несовершеннолетними, осужденными за преступления небольшой или средней тяжести и освобожденными судом от наказания с применением принудительных мер воспитательного воздействия, необходимо проводить индивидуальную профилактическую работу. В систему органов и учреждений профилактики правонарушений несовершеннолетних входит: комиссия по делам несовершеннолетних и защите их прав, органы управления социальной защиты населения, органы управления образованием, органы опеки и попечительства, органы по делам молодежи, органы управления здравоохранением, органы службы занятости и органы внутренних дел.

Пленум Верховного суда РФ в своем постановлении от 11 января 2007 года № 2 «О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания» ориентирует суды на возможность избегать применения уголовного наказания в отношении несовершеннолетних подсудимых в случаях, предусмотренных ст. 92

¹⁵⁶ Минимальные стандартные правила Организации Объединенных Наций, касающиеся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних. Принято Генеральной Ассамблеей ООН 29 ноября 1985 г.

УК РФ. Так, освобождение от наказания несовершеннолетних обусловлено наличием преступлений небольшой или средней тяжести и применением принудительных мер воспитательного воздействия.

Наряду с этим отечественное уголовно-процессуальное законодательство также прямо обращает внимание уполномоченных должностных лиц прокуратуры, органов дознания и предварительного следствия на принятие решений о прекращении уголовного преследования в отношении несовершеннолетних обвиняемых по специальному основанию (ст. 427 УПК РФ).

При этом, как свидетельствует современная прокурорско-следственная и судебная практика в российском уголовном судопроизводстве, принудительные меры воспитательного воздействия в отношении несовершеннолетних обвиняемых (подсудимых) применяются очень редко. В некоторых случаях и вовсе не применяются даже, несмотря на наличие к тому оснований. Это говорит о том, что процесс правового и демократического развития российского общества требует особого, более гибкого, дифференцированного и гуманного подхода при расследовании и судебном рассмотрении уголовных дел о преступлениях несовершеннолетних. Формальный и бездушный подход к рассмотрению дел несовершеннолетних не может привести к положительным результатам в деле ныне действующей профилактической работы по борьбе с подростковой преступностью, реально повлиять на степень рецидива среди несовершеннолетних.

Вместе с тем, как известно, во многих зарубежных государствах достаточно широко осуществляется возможность применения к несовершеннолетним обвиняемым альтернативных наказанию мер и альтернативных уголовному преследованию процедур. Так, например, существуют определенные сдвиги в Германии по поводу уголовной ответственности несовершеннолетних. В этом государстве уже действует система специализированных ювенальных судов. Немецкий законодатель в этом отношении пошел по неординарному пути, выделив вопросы об уголовной ответственности и уголовного судопроизводства в отношении несовершеннолетних в отдельный Закон об отправлении правосудия по делам несовершеннолетних от 04 августа 1953 года, который в дальнейшем постоянно совершенствовался¹⁵⁷.

Уголовное дело в отношении несовершеннолетнего может быть прекращено по общим основаниям, предусмотренным уголовно процессуальным законодательством, а также по основаниям, указанным в п. 2 ч. 1 ст. 24, ч. 3 ст. 27 и ст. 427 УПК РФ.

Уголовное дело подлежит прекращению в отношении несовершеннолетнего, который достиг возраста уголовной ответственности, предусмотренного ст. 20 УК РФ, но вследствие отставания в психическом развитии, не связанного с психическим расстройством, во время совершения общественно опасного деяния не мог в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими (п. 2 ч. 1 ст. 24 и ч. 3 ст. 27 УПК РФ).

Уголовно-процессуальный закон устанавливает основания и процессуальный порядок прекращения уголовного преследования в отношении

¹⁵⁷ Бахвалова Л.А., Серебренникова А.В. Дополнительное уголовное право Германии. М., 2010. С. 91-93.

несовершеннолетнего с применением к нему мер принудительного воспитательного воздействия (п. 3 ч. 1 ст. 29, ст. 427 УПК РФ). Применение данного основания возможно при одновременном наличии ряда исходных условий:

- 1) виновность несовершеннолетнего в совершении им преступления подтверждается всей совокупностью содержащихся в уголовном деле доказательств;
- 2) лицо впервые совершило преступление небольшой или средней тяжести;
- 3) исправление несовершеннолетнего может быть достигнуто без применения уголовного наказания;
- 4) отсутствие возражений на прекращение уголовного преследования по указанному основанию со стороны несовершеннолетнего обвиняемого и его законного представителя.

В связи с этим следователь с согласия руководителя следственного органа или дознаватель с согласия прокурора вправе вынести постановление о прекращении уголовного преследования в отношении несовершеннолетнего обвиняемого и возбуждении пред судом ходатайства о применении к несовершеннолетнему обвиняемому принудительных мер воспитательного воздействия (ч. 2 ст. 90 УК РФ). Это постановление вместе с уголовным делом направляется руководителем следственного органа через прокурора в суд или прокурором в суд.

Одновременно перед судом возбуждается ходатайство о применении к несовершеннолетнему обвиняемому принудительной меры воспитательного воздействия из числа предусмотренных в ч. 2 ст. 90 УК РФ, таких как:

- предупреждение;
- передача под надзор родителей или лиц их заменяющих, либо специализированного государственного органа;
- возложение обязанности загладить причиненный вред;
- ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего.

Передача под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо специализированного государственного органа означает их обязанность обеспечить надлежащее поведение несовершеннолетнего и постоянный контроль за ним.

Ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего может предусматривать:

- запрет посещения определенных мест;
- использование конкретных форм досуга, в том числе, связанных с управлением механическим транспортным средством;
- ограничение пребывания вне дома после определенного времени суток;
- выезд в другие местности без разрешения специализированного государственного органа.

Кстати, следует заметить, что несовершеннолетнему может быть одновременно назначено несколько принудительных мер воспитательного воздействия.

Суд рассматривает ходатайство и материалы уголовного дела единолично в порядке, установленном законом, за исключением требований о соблюдении процессуальных сроков (ч. 4, 6, 8, 9, 11 ст. 108 УПК РФ) в течение трех суток (ст. 121 УПК РФ). В судебном заседании обязательное участие прокурора, несовершеннолетнего обвиняемого, его защитника и законного представителя (ч. 1 ст. 427 УПК РФ). Потерпевший уведомляется о времени и месте рассмотрения данного

ходатайства в суде. Неявка потерпевшего не препятствует проведению судебного разбирательства. Указанные лица высказывают мнения о возможности применения принудительных мер воспитательного воздействия взамен уголовного наказания.

Указанный порядок прекращения уголовного дела предполагает, что в ходе предварительного расследования:

- преступление было доказано;
- несовершеннолетнему предъявлено обвинение;
- вину свою он признал полностью, раскаялся в содеянном;
- возместил вред потерпевшему;
- преступление совершил впервые;
- в материалах дела имеются данные, дающие основание для освобождения лица от уголовной ответственности и для возможности его исправления лишь мерами воспитательного воздействия.

Иной порядок прекращения уголовного преследования несовершеннолетнего с применением мер воспитательного воздействия предусмотрен, когда суд получает от органов дознания и органов предварительного следствия уголовное дело в отношении несовершеннолетнего обвиняемого с обвинительным заключением или обвинительным актом (постановлением). В этом случае роль не идет о ходатайстве органа расследования и прокурора о прекращении уголовного преследования, а о том, что суд это процессуальное решение принимает сам, усмотрев на то наличие вышеуказанных оснований и условий. Именно поэтому суд, рассмотрев уголовное дело об обвинении несовершеннолетнего в совершении преступления небольшой или средней тяжести и, признав, что его исправление возможно без применения уголовного наказания, прекращает в отношении его уголовное дело путем вынесения постановления и применяет к нему принудительные меры воспитательного воздействия. Суд вправе по своему усмотрению установить иные требования.

Контроль за исполнением назначенной меры воспитательного воздействия суд возлагает на специализированный государственный орган (инспекцию по делам несовершеннолетних) или на иной орган, которому направляет свое постановление.

В случае систематического неисполнения несовершеннолетним требований меры воспитательного воздействия, специализированный орган, который непосредственно осуществляет контроль за поведением несовершеннолетнего, возбуждает ходатайство перед судом об отмене этой меры и направлении материалов уголовного дела в суд для привлечения несовершеннолетнего к уголовной ответственности (ч. 4 ст. 90 УК РФ).

В постановлении Пленума Верховного суда РФ от 01 февраля 2011 г. № 1 отмечается, что под систематическим неисполнением несовершеннолетним принудительной меры воспитательного воздействия следует понимать неоднократные (более двух раз) нарушения в течение назначенного судом срока применения принудительной меры воспитательного воздействия, например, ограничение досуга, установление особых требований к его поведению, которые были зарегистрированы в определенном порядке специализированным органом, осуществляющим контроль за поведением подростка.

С учетом психического и физического состояния несовершеннолетнего обвиняемого, состояние его здоровья, условий проживания в семье судья, заслушав мнения сторон, решает вопрос о применении конкретной меры воспитательного

воздействия. В постановлении судья назначает ту или иную меру воспитательного воздействия с учетом личности несовершеннолетнего обвиняемого и условий его жизни и возлагает на специализированные учреждения для несовершеннолетних контроль за исполнением тех требований, которые предусматривают конкретные меры воспитательного воздействия.

К специализированным учреждениям для несовершеннолетних, нуждающихся в социальной реабилитации, органов управления социальной защитой населения в соответствии со ст. 13 Федерального закона от 24 июня 1999 г. «Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних»¹⁵⁸ относятся:

- 1) социально-реабилитационные центры для несовершеннолетних;
- 2) социальные приюты для детей;
- 3) центры помощи детям, оставшимся без попечения родителей.

Прекращение уголовного дела по основаниям, указанным в ст. 427 УПК РФ, не допускается, если несовершеннолетний подозреваемый (обвиняемый) или его законный представитель против этого возражает. При удовлетворении такого ходатайства суд отменяет постановление о прекращении уголовного преследования и применении меры воспитательного воздействия и направляет уголовное дело руководителю следственного органа или прокурору для дальнейшего производства по делу. В этом случае производство по уголовному делу возобновляется в общем порядке.

Следует также отметить, что данное основание применяется помимо предусмотренных общих оснований прекращения уголовного дела или уголовного преследования (ст. 24, 25, 27 и 28 УПК РФ).

После составления обвинительного заключения (акта) либо вынесения постановления о прекращении дела по не реабилитирующим основаниям следователь (дознатель) направляет в отдел профилактики правонарушений несовершеннолетних справки-характеристики в отношении каждого несовершеннолетнего:

- обвиняемого, которому избрана мера пресечения, не связанная с заключением под стражу;
- совершившего преступление, но освобожденного от уголовной ответственности в связи с применением принудительных мер воспитательного воздействия или вследствие акта амнистии;
- совершившего преступление, но освобожденного от уголовной ответственности в связи с применением принудительных мер воспитательного воздействия или вследствие акта амнистии;
- совершившего общественно опасное деяние до достижения возраста, с которого наступает уголовная ответственность.

Справки-характеристики должны быть направлены начальникам отделов профилактики правонарушений несовершеннолетних не позднее чем через трое суток после принятия соответствующих решений.

Следует заметить, что принудительные меры воспитательного воздействия являются специфическими мерами государственного принуждения, которые

¹⁵⁸ Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних: федеральный закон от 24 июня 1999 г. № 120-ФЗ (ред. от 07.06.2017) // Собрание законодательства РФ. 1999. № 26. Ст. 3177.

назначаются несовершеннолетним обвиняемым в порядке, установленном законом, в целях их исправления.

Освобождая несовершеннолетнего подсудимого от наказания, суд может принять следующие решения:

- 1) постановить обвинительный приговор, освободить несовершеннолетнего от наказания, применив принудительные меры воспитательного воздействия, но только при наличии следующих условий: а) несовершеннолетний совершил преступление небольшой или средней тяжести; б) установлена возможность его исправления без применения уголовного наказания;
- 2) постановить обвинительный приговор, направить несовершеннолетнего подсудимого в специализированное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа органа управления образованием на срок до наступления совершеннолетия, но не более трех лет при совершении преступления средней тяжести или тяжкого преступления (за исключением преступлений, указанных в ч. 5 ст. 92 УК РФ), если будет признано достаточным помещение несовершеннолетнего именно в специализированное учреждение для несовершеннолетних.

К специальным учебно-воспитательным учреждениям закрытого типа органов управления образованием относятся:

- 1) специальные общеобразовательные школы закрытого типа;
- 2) специальные профессиональные училища закрытого типа;
- 3) специальные (коррекционные) образовательные учреждения закрытого типа.

Продление срока пребывания в таком учреждении может иметь место по ходатайству несовершеннолетнего для завершения им образовательной или профессиональной подготовки.

Прекращение пребывания в учреждении, перевод в другое специальное учреждение осуществляется по ходатайству администрации этого учреждения и комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав по месту нахождения учреждения.

Вопрос продлении срока пребывания в учреждении, перевод в другое учреждение рассматривается судом течение 10 суток со дня наступления ходатайства. Копия решения в течение пяти суток направляется осужденному, его законному представителю а также в специализированное учреждение для несовершеннолетних, прокурору и в суд, постановивший приговор.

25.4. Судебное разбирательство уголовных дел о преступлениях несовершеннолетних

Вопрос о предании обвиняемого суду за преступление, совершенное им до достижения 18-ти лет, разрешается судом в общем порядке (ч. 2 ст. 420 УПК РФ), гл. 50 УПК РФ не предусматривает особую подсудность такой категории уголовных дел.

Порядок судебного разбирательства по уголовным делам в отношении несовершеннолетних определяется общими правилами, установленными уголовно-процессуальным законодательством (ч. 2 ст. 420 УПК РФ). Однако закон предусматривает и определенную специфику производства по этой категории дел.

В целях точного выполнения требований уголовно-процессуального законодательства, в том числе норм, специально регулирующих производство по делам

несовершеннолетних, дела данной категории должны рассматриваться в разумные сроки и качественно под председательством наиболее опытных судей. Специализация судей по делам несовершеннолетних предусматривает необходимость обеспечения их профессиональной компетентности путем обучения и повышения квалификации не только по вопросам права, но и педагогики, социологии, психологии (ст. 420 УПК РФ). На это обратил особое внимание Пленум Верховного суда РФ в постановлении от 01 февраля 2011 г. № 1, при этом указал, что «специализация судей по делам несовершеннолетних предусматривает необходимость обеспечения их профессиональной компетенции путем обучения и переподготовки не только по вопросам права, но и по вопросам педагогики, социологии, подростковой психологии, криминологии, виктимологии, применения ювенальных технологий, используемых в рамках процессуального законодательства».

Особенности предварительного расследования по делам несовершеннолетних, связанные с обязательным установлением обстоятельств, подлежащих доказыванию, участием защитника, законных представителей, вызовом и допросом несовершеннолетнего обвиняемого, применением мер пресечения, а также прекращением уголовного дела в связи с применением принудительных мер воспитательного воздействия, предусмотренные гл. 50 УПК РФ, имеют общий характер и полностью относятся к судебному разбирательству по делам о преступлениях указанного круга лиц.

Вместе с тем (по отношению к судебному разбирательству по делам о преступлениях взрослых лиц) **производство по делам несовершеннолетних в суде первой инстанции** имеет и ряд иных специфических аспектов, предусмотренных нормами как указанной главы УПК РФ, так и некоторыми другими. К таким аспектам, в частности, относится возможность ограничения принципа гласности судебного разбирательства по основанию не достижения подсудимым определенного возраста. Так, согласно ст. 241 УПК РФ, закрытое судебное разбирательство допускается по мотивированному определению суда или постановлению судьи по делам о преступлениях лиц, которым не исполнилось 16 лет.

В соответствии с ч. 1 ст. 428 УПК РФ в судебное заседание должны быть вызваны родители или иные законные представители несовершеннолетнего подсудимого (п. 12 ст. 5 УПК РФ). Пленум Верховного суда РФ в постановлении от 01 февраля 2011 г. № 1 отметил, что, если несовершеннолетний подсудимый не имеет родителей и проживает один или у лица, не назначенного надлежащим образом его опекуном или попечителем, в суд в качестве его законного представителя вызывается представитель органа опеки или попечительства. Они имеют право:

- активно участвовать в исследовании доказательств на судебном следствии;
- представлять доказательства;
- заявлять ходатайства и отводы;
- давать показания;
- участвовать в прениях сторон;
- приносить жалобы на действия (бездействие) и решения суда;
- участвовать в заседании судов апелляционной, кассационной и надзорной инстанций.

Названные права должны быть им разъяснены при открытии судебного заседания. Однако ч. 3 ст. 428 УПК РФ содержит указание о том, что неявка законных

представителей подсудимого не приостанавливает рассмотрение дела, если суд не найдет их участие необходимым.

Если лицо, совершившее преступление в возрасте до 18-ти лет, на момент рассмотрения дела в суде достигнет совершеннолетия, функции законного представителя прекращаются. Однако эти функции могут быть продолжены при принятии судом решения о распространении на лиц в возрасте от 18-ти до 20-ти лет содержащихся в законе (ст. 96 УК РФ), положений об особенностях уголовной ответственности несовершеннолетних.

При необходимости допросить родителей и иных законных представителей подсудимого в качестве свидетелей суд выносит об этом определение или постановление и разъясняет им положения, предусмотренные ч. 4-9 ст. 56 УПК РФ. В случае допроса законного представителя он предупреждается об уголовной ответственности только за дачу заведомо ложных показаний. Законные представители подсудимого присутствуют в зале судебного разбирательства. В связи с тем, что законный представитель не удаляется из зала судебного заседания (ст. 264 УПК РФ), его следует допросить в числе первых свидетелей.

Кроме того, родители и иные законные представители могут выступать в судебном заседании в качестве защитников и гражданских ответчиков, при этом они имеют право и несут ответственность в порядке предусмотренном ст. 53 и 54 УПК РФ.

Таким образом, правовой статус законного представителя в уголовном процессе характеризуется возможностью смешения нескольких уголовно-процессуальных функций в одном лице.

Действующее уголовно-процессуальное законодательство (ч. 2 ст. 428 УПК РФ) предусматривает как исключительные случаи либо полное устранение законного представителя от участия в судебном разбирательстве, либо ограничение его участия в той или иной стадии, если его участие может нанести ущерб интересам несовершеннолетнего. В случаях, когда родителей, усыновителей, опекунов, попечителей в силу тех или иных причин невозможно допустить к участию в судебном процессе в качестве законных представителей несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого судебная и следственная практика идет по пути признания таковыми представителей органов опеки и попечительства.

Необходимо подчеркнуть, что участие в судебном разбирательстве законных представителей несовершеннолетнего подсудимого не устраняет необходимости участия в деле защитника.

Одной из особенностей судебного разбирательства по делам о преступлениях несовершеннолетних является право суда с учетом мнения защитника, законного представителя и заключения прокурора удалить несовершеннолетнего из зала судебного заседания на время исследования обстоятельств, могущих отрицательно повлиять на него (ст. 429 УПК РФ). По этому вопросу судом выносится определение.

Помимо этого уголовно-процессуальное законодательство содержит целый ряд специфических моментов, связанных с назначением судом наказания несовершеннолетним. Так, в соответствии со ст. 430 УПК РФ, при постановлении приговора несовершеннолетнему суд обязан обсудить вопрос об условном осуждении, о назначении наказания, не связанного с лишением свободы, а также об освобождении

от наказания с применением принудительных мер воспитательного воздействия или с помещением в специальное воспитательное или лечебно-воспитательное учреждение.

Вместе с тем, к несовершеннолетним, совершившим тяжкие или особо тяжкие преступления, судом должны в необходимых случаях применяться строгие меры наказания. Обсуждая вопрос о применении таких мер наказания, суды обязаны в соответствии с требованиями ст. 60 УК РФ (общие начала назначения наказания) учитывать не только характер и степень общественной опасности совершенного преступления, но и личность виновного, обстоятельства, смягчающие и отягчающие ответственность, а также причины и условия, способствовавшие совершению преступления.

Пленум Верховного суда РФ в постановлении от 01 февраля 2011 года № 1 в п.17 отметил, что наказание несовершеннолетнего в виде лишения свободы суд вправе назначить только в случае признания невозможности его исправления без изоляции от общества с приведением мотивов принятого решения.

В случаях условного осуждения, назначения наказания, не связанного с лишением свободы, прекращения уголовного дела и помещения в специальное воспитательное или лечебно-воспитательное учреждение либо применения принудительных мер воспитательного воздействия суд уведомляет об этом специализированный государственный орган, ведающий исполнением наказания, и возлагает на него осуществление контроля за поведением осужденного (ст. 431 и 432 УПК РФ).

В ходе судебного разбирательства суд может прийти к выводу о возможности исправления несовершеннолетнего подсудимого без применения мер уголовного наказания. Если при рассмотрении уголовного дела о преступлении несовершеннолетних небольшой или средней тяжести будет признано, что несовершеннолетний, совершивший это преступление, может быть исправлен без применения мер уголовного наказания, то суд прекращает уголовное дело в отношении такого несовершеннолетнего и применяет к нему принудительную меру воспитательного воздействия, предусмотренную ч. 2 ст. 90 УК РФ. Основанием принятия такого постановления является установление судом обстоятельств, которые указывают на возможность исправления несовершеннолетнего без применения уголовного наказания.

После провозглашения судом данного постановления его копия направляется судом в специализированный государственный орган, ведающий исполнением наказания. Такими органами являются отделы профилактики правонарушений несовершеннолетних, комиссии по делам несовершеннолетних, администрации закрытых детских учреждений, на воспитании которых находится несовершеннолетний, которые должны осуществлять контроль за исправлением несовершеннолетнего и проводить с ним индивидуальную профилактическую работу.

В случае прекращения уголовного дела и передачи несовершеннолетнего под надзор родителей или лиц, их замещающих (родственников, опекунов), либо передачи специализированному государственному органу в целях ограничения досуга и установления особых требований к поведению в постановлении суда необходимо указать срок применения избранной меры (ч. 2 ст. 90 УК РФ), действие которой прекращается по достижении им 18-ти летнего возраста (Пленум Верховного суда РФ от 01 февраля 2011 года № 1).

Суд в соответствии с ч. 1 ст. 432 УПК РФ при рассмотрении уголовного дела о преступлении небольшой или средней тяжести в отношении несовершеннолетнего, постановив обвинительный приговор, имеет право освободить несовершеннолетнего подсудимого от уголовного наказания и применить к нему в порядке ч. 1 ст. 92 УК РФ принудительную меру воспитательного воздействия. В приговоре данное решение должно быть мотивированным в плане освобождения несовершеннолетнего от наказания и применении к нему принудительной меры воспитательного воздействия.

Законодатель при определенных обстоятельствах предусмотрел в отношении несовершеннолетнего, совершившего преступление средней тяжести или тяжкое преступление, за исключением преступлений, указанных в ч. 5 ст. 92 УК РФ, что он также может быть освобожден судом от уголовного наказания, если будет признано достаточно помещение его в специализированное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа с особыми условиями воспитания, обучения и специального педагогического подхода.

В целях исправления несовершеннолетнего подсудимого будет достаточным помещение его в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа, суд постановляет обвинительный приговор, освобождает несовершеннолетнего от уголовного наказания и направляет его в указанное учреждение.

Несовершеннолетний осужденный по решению суда может быть помещен в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа до достижения им 18-летнего возраста, но не более чем на три года, при наличии медицинского заключения о надлежащем состоянии здоровья для его содержания и обучения в данном учреждении.

Освобождение от уголовного наказания в виде лишения свободы, назначенного несовершеннолетнему за совершение преступления средней тяжести или тяжкого преступления, с помещением его по решению суда в специализированное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа как принудительную меру воспитательного воздействия, может быть осуществлен судом и в позднее время в порядке исполнения приговора (постановление Пленума Верховного Суда РФ от 01 февраля 2011 года №1 (п. 16 ст. 397 УПК РФ)).

Если при рассмотрении уголовного дела о преступлении небольшой и средней тяжести будет признано достаточным помещение несовершеннолетнего подсудимого, совершившего данные категории преступлений, в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа, то суд вправе, постановив обвинительный приговор, освободить несовершеннолетнего осужденного от отбывания наказания и в соответствии со ст. 92 УК РФ направить его в указанное учреждение на срок до наступления им совершеннолетия, но не более трех лет (ч. 2 ст. 432 УПК РФ).

Пребывание несовершеннолетнего в специальном учебно-воспитательном учреждении закрытого типа может быть прекращено до достижения им совершеннолетия, если отпадет необходимость в дальнейшем применении к нему данной меры, либо, если у него выявлено заболевание, препятствующее его содержанию и обучению в указанном учреждении.

Вопрос о продлении, прекращении или восстановления срока пребывания лица в специальном учебно-воспитательном учреждении закрытого типа либо переводе

его в другое учреждение рассматривается единолично судьей районного (городского) суда по месту нахождения данного учреждения в течение 10 суток со дня поступления ходатайства или представления.

В судебное заседание вызываются несовершеннолетний осужденный, его родители или законный представитель, защитник, прокурор и представители учебно-воспитательного учреждения закрытого типа или комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав, образованной органом местного самоуправления, по месту нахождения указанного учреждения. Неявка указанных лиц не может препятствовать рассмотрению дела (ч. 5 ст. 432 УПК РФ).

В судебном заседании исследуются ходатайства несовершеннолетнего осужденного, его родителей или иных законных представителей, представление (заключение) администрацией специального учебно-воспитательного учреждения закрытого типа и комиссией по делам несовершеннолетних и защите их прав, образованной органами местного самоуправления по месту нахождения указанного учреждения, заслушивается мнение участвующих в данном деле лиц. По результатам рассмотрения дела судья выносит постановление, которое подлежит оглашению в судебном заседании.

Копия постановления в течение пяти суток направляется несовершеннолетнему осужденному и его законному представителю, а также в специализированное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа, прокурору и в суд, постановивший приговор (ч. 8 ст. 432 УПК РФ).

При постановлении приговора в части возмещения ущерба, причиненного преступлением, судам следует иметь в виду, что если ущерб явился результатом совместных преступных действий нескольких лиц, то осужденные из числа как взрослых, так и несовершеннолетних лиц в возрасте свыше 14-ти лет при наличии у них достаточного заработка и имущества несут солидарную материальную ответственность.

Физические и юридические лица, привлеченные в предусмотренных законом случаях к участию в деле в качестве гражданских ответчиков за ущерб, причиненный несовершеннолетними осужденными, возмещают его в долях. Долевая ответственность может быть возложена и на осужденных, если суд признает, что такой порядок взыскания соответствует интересам истца и обеспечит возмещение ущерба.

Возрастные психологические особенности подростка-правонарушителя требуют, чтобы при слушании уголовного дела в суде были созданы необходимые условия, обеспечивающие максимальное воспитательное воздействие как на него, так и на присутствующих в зале граждан.

Следует особо подчеркнуть, что судебный процесс должен быть, по возможности, простым, несложным для восприятия несовершеннолетним подсудимым и присутствующими в зале лицами. Немаловажное значение имеет психологическая обстановка, в которой происходит судебное разбирательство и взаимоотношения, устанавливающиеся при этом между составом суда и подсудимым.

В судебном заседании несовершеннолетние подсудимые, как правило, обостренно воспринимают процедуру судебного разбирательства. Если подросток заметит, что состав суда формально, без должного внимания заслушивает его показания, обрывает его на полуслове, не дает возможности подробно объяснить

исследуемые обстоятельства, то такое ведение процесса в конечном итоге негативно отразится на эффективности воспитательного воздействия. Элементы отрицательного и неуважительного отношения у него могут длительное время сохраняться не только к тому составу суда, который рассматривал уголовное дело, но и к судьям, осуществляющим правосудие вообще, ко всей правоохранительной системе в целом.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. В чем состоят основные различия в предмете доказывания по уголовным делам в отношении совершеннолетних и несовершеннолетних?
2. Какими правами наделен законный представитель несовершеннолетнего?
3. Каковы особенности предмета доказывания по делам в отношении несовершеннолетних?
4. Назовите особенности производства по уголовным делам в отношении несовершеннолетних на досудебных стадиях уголовного процесса.
5. Назовите особенности производства по уголовным делам в отношении несовершеннолетних на судебных стадиях уголовного процесса.

Глава 26. ОСОБЕННОСТИ ПРОИЗВОДСТВА О ПРИМЕНЕНИИ ПРИНУДИТЕЛЬНЫХ МЕР МЕДИЦИНСКОГО ХАРАКТЕРА

В результате изучения данной главы обучающийся должен:

Знать: понятие, сущность и значение принудительных мер медицинского характера в уголовном процессе; виды принудительных мер медицинского характера, основания и условия их применения; круг обязательных участников и порядок производства по делам данной категории на досудебных и в судебных стадиях;

Уметь: различать права лица, в отношении которого ведется производство о применении принудительных мер медицинского характера, а также права его законного представителя; разграничивать обстоятельства, входящие в предмет доказывания по делам данной категории; применять уголовно-процессуальные нормы при производстве судебно-психиатрической экспертизы, при окончании предварительного расследования и судебного разбирательства;

Владеть знаниями: о видах судебно-психиатрической экспертизы; об особенностях уголовно-процессуального статуса лица, в отношении которого ведется производство о применении принудительных мер медицинского характера; об особенностях производства по делам данной категории на стадии предварительного расследования и в судебных стадиях.

Ключевые термины: понятие принудительных мер медицинского характера; виды принудительных мер медицинского характера; предмет доказывания.

26.1. Правовое регулирование производства о применении принудительных мер медицинского характера

В соответствии со статье 21 Уголовного кодекса РФ не подлежит уголовной ответственности и наказанию лицо, совершившее общественно опасное деяние в состоянии невменяемости, то есть когда оно не могло осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими вследствие хронического психического расстройства, временного психического расстройства, слабоумия либо иного болезненного состояния психики. Таким лицам по определению суда могут назначаться принудительные меры медицинского характера. Задачей производства по таким делам является не изобличение виновных лиц, а быстрое и полное раскрытие деяния, запрещенного уголовным законом.

Не может быть подвергнуто наказанию также лицо, у которого после совершения преступления наступило психическое расстройство, лишаящее его возможности в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими. Если такое лицо уже отбывает наказание, то оно освобождается от его дальнейшего отбывания и к нему суд также применяет принудительные меры медицинского характера (ч. 1 ст. 81 УК РФ). Однако после выздоровления указанное лицо может быть наказано за совершенное деяние, если не истекли сроки давности и нет иных оснований для освобождения его от уголовной ответственности и наказания.

***Принудительные меры медицинского характера** – это основанные на уголовном и уголовно-процессуальном законах меры государственного принуждения, применяемые к лицам, указанным в ч. 1 ст. 97 УК РФ, состоящие в помещении таких лиц в психиатрический стационар общего, специализированного типа или специализированного типа с интенсивным наблюдением либо в амбулаторном принудительном наблюдении и лечении у психиатра в целях ограничения общества от совершения ими новых запрещенных уголовным законом деяний и охраны безопасности личности самого больного.*

Круг оснований, по которым могут быть применены принудительные меры медицинского характера, предусмотрен законом, и он является исчерпывающим. Принудительные меры медицинского характера могут назначаться следующим лицам:

- а) которые совершили общественно опасные деяния, предусмотренные статьями Особенной части Уголовного кодекса РФ, в состоянии невменяемости;
- б) у которых психическое расстройство наступило после совершения преступления, что делает невозможным назначение или исполнение наказания, так как лицо не может в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими;
- в) совершившим преступление и страдающим психическими расстройствами, не исключающими вменяемости;
- г) совершившим в возрасте старше восемнадцати лет преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего, не достигшего четырнадцатилетнего возраста, и страдающим расстройством сексуального предпочтения (педофилией), не исключающим вменяемости.

Последние две категории лиц могут быть подвергнуты одновременно и наказанию, и принудительным мерам медицинского характера (ст. 97 и ч. 2 ст. 99 УК).

Принудительные меры медицинского характера назначаются при наличии предусмотренных законом **условий**:

- 1) *когда указанные лица признаны опасными для общества по характеру совершенного деяния и своему психическому состоянию;*
- 2) *когда психические расстройства, которыми они страдают, представляют опасность для них самих и других лиц либо могут повлечь причинение иного существенного вреда (ч. 2 и ч. 4 ст. 97 УК РФ). В случае, когда лицо по своему психическому состоянию не представляет опасности для общества, принудительные меры не применяются. О таком больном сообщается в органы здравоохранения (ч. 4 ст. 443 УПК РФ).*

В ходе расследования необходимо помнить, что все указанные основания и условия применения принудительных мер медицинского характера необходимо доказать в процессе предварительного расследования. В противном случае их применение недопустимо.

Принудительные меры медицинского характера являются мерами государственного принуждения. Особенность их применения заключается в том, что они назначаются только судом и только лицам, совершившим запрещенное уголовным законом деяние в состоянии душевного расстройства или заболевшим после совершения преступления и представляющим опасность для себя, для общества либо могут повлечь причинение иного существенного вреда.

Однако принудительные меры медицинского характера не являются наказанием. Наказание применяется в целях восстановления социальной справедливости, а также в целях исправления осужденного и предупреждения совершения новых преступлений (ст. 43 УК РФ). **Целями применения принудительных мер медицинского характера** являются следующие: для излечения душевнобольных или улучшения их психического состояния, а также предупреждения совершения ими новых деяний, предусмотренных статьями Особенной части Уголовного кодекса (ст. 98 УК РФ). Таким образом, цели применения принудительных мер медицинского характера носят гуманный характер.

При назначении принудительных мер медицинского характера обстоятельства, не имеющие прямого отношения к общественно опасному деянию или душевному заболеванию лица, учитываться не должны, например, судимость, применение к лицу принудительных мер медицинского характера ранее и другие.

Существует 4 вида принудительных мер медицинского характера. Они избираются судом в зависимости от степени опасности и характера совершенного деяния:

1. Амбулаторное принудительное наблюдение и лечение у психиатра;
2. Принудительное лечение в психиатрическом стационаре общего типа;
3. Принудительное лечение в психиатрическом стационаре специализированного типа;
4. Принудительное лечение в психиатрическом стационаре специализированного типа с интенсивным наблюдением (ст. 99 УК РФ).

Амбулаторное принудительное лечение и наблюдение у психиатра назначается лицу, страдающему психическим расстройством, если оно по своему психическому

состоянию не нуждается в помещении его в психиатрический стационар.

Принудительное лечение в психиатрическом стационаре общего типа суд может назначить в отношении душевнобольного, который в силу своего психического состояния и характера совершенного запрещенного уголовным законом деяния должен содержаться в больнице и принудительно лечиться, но при этом интенсивного наблюдения за ним не требуется. Как правило, это лица, совершившие общественно опасное деяние, не связанное с посягательством на жизнь граждан.

Принудительное лечение в психиатрическом стационаре специализированного типа может быть назначено лицу, которое по своему психическому состоянию требует постоянного наблюдения.

Психиатрический стационар специализированного типа с интенсивным наблюдением назначается лицам, страдающим психическими расстройствами и по своему психическому состоянию представляющим особую опасность как для себя, так и для других граждан, что и вызывает необходимость интенсивного наблюдения за ними (ст. 101 УК). Условия содержания таких лиц направлены на то, чтобы исключить возможность совершения ими какого-либо общественно опасного деяния и причинения вреда самому себе.

Оказание психиатрической помощи в Российской Федерации осуществляется в соответствии с Федеральным законом «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании» от 2 июля 1992 года¹⁵⁹, который содержит целый ряд гарантий прав и законных интересов лица, помещаемого в психиатрический стационар в недобровольном порядке. Так, например, в нем предусмотрено требование, согласно которому в течение 24 часов с момента поступления такого лица в соответствующий стационар, должны быть приняты меры по оповещению его родственников, законных представителей или иных лиц, которых он попросит уведомить, а в течение 48 часов – проведено его освидетельствование комиссией врачей-психиатров (ст.ст. 32, 39 Закона РФ «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании»).

26.2. Особенности производства по делам о применении принудительных мер медицинского характера на досудебных стадиях

В главе 51 УПК РФ содержатся особые правила производства по делам о применении принудительных мер медицинского характера в уголовном процессе.

Стадия возбуждения уголовного дела, где проводится предварительная проверка заявлений об общественно опасном деянии душевнобольного, осуществляется в обычном порядке. Для возбуждения уголовного дела должны быть поводы и основания, указанные в ст. 140 УПК РФ. В основном поводом к возбуждению уголовного дела является заявление о преступлении. Главное требование при возбуждении уголовного дела – это быстрое проведение проверки материала, так как поведение душевнобольных часто непредсказуемо. При этом необходимо собирать следующую информацию: сведения об обстоятельствах совершенного деяния; факты и документы, подтверждающие наличие психического заболевания. Следует обращать особое внимание на обстоятельства, свидетельствующие о неадекватности,

¹⁵⁹ О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании: закон Российской Федерации от 2 июля 1992 г. № 3185-1 // Российская газета. 1992.

бессмысленности, особой жестокости действий лица, совершившего запрещенное уголовным законом деяние. Большое значение при этом имеют объяснения от граждан, знающих о заболевании данного лица.

Отказ в возбуждении уголовного дела после проверки сообщения о преступлении осуществляется в следующих случаях:

1. при отсутствии события преступления;
2. деяние не запрещено уголовным законом;
3. лицо не является опасным для общества.

Подследственность по делам данной категории имеет свои особенности. По уголовным делам в отношении лиц, страдающих психическим расстройством здоровья, производство предварительного следствия обязательно (ст. 439 УПК РФ). Если в совершении преступления участвовали лица, не страдающие психическими расстройствами, то в отношении них расследование ведется в общем порядке. При этом материал в отношении невменяемого выделяется в отдельное производство, если это возможно без ущерба для всестороннего и объективного расследования и разрешения уголовного дела. В противном случае расследование приостанавливается до выхода из болезненного состояния лица, совершившего запрещенное уголовным законом деяние.

Особенности предмета доказывания по делам данной категории заключаются в том, что к обстоятельствам, подлежащим доказыванию, относятся:

- а) время, место, способ и другие обстоятельства совершения общественно опасного деяния;
- б) совершение конкретного деяния именно данным лицом;
- в) характер и размер причиненного вреда;
- г) наличие у лица, совершившего деяние, психического расстройства в прошлом, степень и характер душевного заболевания в момент совершения запрещенного уголовным законом деяния и в момент расследования дела;
- д) представляет ли психическое расстройство лица опасность для него самого или других лиц либо возможность причинения иного существенного вреда (ст. 434 УПК РФ);
- е) возможность или невозможность назначения лицу наказания и его исполнения.

Для выяснения всех указанных обстоятельств следователь выполняет различные следственные действия: осмотр, обыск, выемку, допросы участников уголовного процесса и другие, а также судебно-психиатрическую экспертизу, которая проводится обязательно по делам данной категории (ст. 196 УПК РФ).

Судебно-психиатрическая экспертиза в отношении подозреваемого или обвиняемого может проводиться **амбулаторно** и **стационарно**. Если при амбулаторной экспертизе невозможно дать заключение, или следователь не согласен с ним, то назначается стационарная судебно-психиатрическая экспертиза. Поместить лицо в лечебно-психиатрическое учреждение для проведения стационарной экспертизы возможно только по решению суда (п. 3 ч. 2 ст. 29 УПК РФ).

Для производства стационарной судебно-психиатрической экспертизы в отношении подозреваемого или обвиняемого, который не содержится под стражей, следователь с согласия руководителя следственного органа возбуждает перед судом ходатайство о производстве данного следственного действия. Ходатайство

рассматривается судьей единолично не позднее 24-х часов с момента поступления указанного ходатайства. В судебном заседании вправе участвовать прокурор и следователь (ст. 165 УПК РФ). По рассмотрении указанного ходатайства судья выносит постановление о разрешении стационарной судебно-психиатрической экспертизы или об отказе в ее производстве с указанием мотивов отказа. При помещении в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях, для производства судебно-психиатрической экспертизы срок, в течение которого ему должно быть предъявлено обвинение, прерывается до получения заключения экспертов (ст. 203 УПК РФ).

В случае если судебно-психиатрическая экспертиза проводится в отношении лица, которое заключено под стражу, то перевод лица в психиатрический стационар производится по решению суда, которое выносится на основании ходатайства следователя с согласия руководителя следственного органа или дознавателя с согласия прокурора (ч. 1 ст. 435 УПК РФ).

Для проведения экспертизы должны быть представлены копия постановления о назначении амбулаторной или стационарной судебно-психиатрической экспертизы; уголовное дело; медицинская карта из психоневрологического диспансера; все истории болезней, изъятые из психиатрических стационаров; амбулаторная карта по месту жительства; паспорт на имя лица, в отношении которого проводится экспертиза, или документ, удостоверяющий его личность.

Проведение стационарной экспертизы не должно превышать 30 суток. В случае необходимости продлить исследование комиссия выносит решение о необходимости продления срока испытания. Копия данного решения направляется органу, назначившему проведение экспертизы. Заключение экспертизы оценивается в совокупности со всеми доказательствами, имеющимися по делу, и лишь после этого решается вопрос о необходимости применения к лицу принудительных мер медицинского характера.

Производство о применении принудительных мер медицинского характера предусматривает ряд **особенностей в процессуальном положении некоторых участников**. По делам данной категории требуется обязательное участие **защитника**. Отказ от защитника в данном случае не является для следователя обязательным. Защитник должен быть предоставлен с момента вынесения постановления о назначении в отношении лица судебно-психиатрической экспертизы, если ранее защитник в деле не участвовал (ст. 438 УПК РФ).

В соответствии со статьями 5 и 7 Закона РФ «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании» адвокат может быть предоставлен лицам, помещаемым в психиатрический стационар уже в момент их первичного осмотра и освидетельствования. Однако в исключительных случаях, при неотложной госпитализации лицо может быть помещено в психиатрический стационар и без присутствия адвоката.

По делам данной категории требуется участие **законного представителя** лица, в отношении которого решается вопрос о применении принудительных мер медицинского характера. Из ст. 437 УПК РФ вытекает, что законным представителем душевнобольного может быть признан любой близкий родственник, а при отсутствии такового законным представителем может быть признан орган опеки и попечительства. О признании лица законным представителем выносится

соответствующее постановление.

Права законного представителя лица, в отношении которого ведется производство о применении принудительных мер медицинского характера, указаны в статье 437 УПК РФ. В соответствии с данной статьей законный представитель имеет право знать, в совершении какого запрещенного уголовным законом деяния уличается представляемое им лицо; заявлять ходатайства и отводы, представлять доказательства, с разрешения следователя участвовать в следственных действиях, производимых по его ходатайству или ходатайству его защитника; знакомиться с протоколами следственных действий, в которых он участвовал, и делать письменные замечания о правильности и полноте протокола; по окончании предварительного следствия знакомиться со всеми материалами дела, выписывать из него любые сведения в любом объеме, включая использование технических средств, получать копию постановления о прекращении уголовного дела или направлении дела в суд для применения принудительной меры медицинского характера; участвовать в судебном разбирательстве; обжаловать действия или бездействие и решения следователя, прокурора и суда; получать копии обжалуемых решений, знать о принесенных по делу жалобах и представлениях и подавать на них возражения; участвовать в заседании судов апелляционной, кассационной и надзорной инстанций. Разъяснение законному представителю указанных прав оформляется составлением соответствующего протокола.

Одним из дискуссионных вопросов в юридической литературе является вопрос о том, считается ли душевнобольной участником уголовного процесса. Согласно статье 437 УПК РФ лицу, в отношении которого ведется производство о применении принудительных мер медицинского характера, должно быть предоставлено право лично осуществлять предоставленные ему статьями 46 и 47 УПК РФ процессуальные права, если его психическое состояние это позволяет. При этом учитывается мнение экспертов, участвующих при производстве психиатрической экспертизы или медицинское заключение медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях.

Кроме того, согласно Постановлению Конституционного Суда РФ от 20 ноября 2007 г. № 13-П «положения ст. 402, ч. 3 ст. 433, статей 437 и 438, ч. 3 и ч. 6 ст. 439, ч. 1 ст. 441, ст. 444 и ч. 1 ст. 445 УПК РФ в той мере, в какой эти положения – по смыслу, придаваемому им сложившейся правоприменительной практикой, – не позволяют лицам, в отношении которых осуществляется производство о применении принудительных мер медицинского характера, лично знакомиться с материалами уголовного дела, участвовать в судебном заседании при его рассмотрении, заявлять ходатайства, инициировать рассмотрение вопроса об изменении и прекращении применения указанных мер и обжаловать принятые по делу процессуальные решения признаны не соответствующими Конституции РФ»¹⁶⁰.

Особенность предварительного расследования по делам данной категории заключается в том, что отсутствует такой вид доказательств, как показания обвиняемого (ст. 74 УПК РФ). Принимая во внимание, что рассматриваемое лицо не

¹⁶⁰ Постановление Конституционного Суда РФ «По делу о проверке конституционности ряда положений статей 402, 433, 437, 438, 439, 441, 444, 445 Уголовно-процессуального кодекса РФ в связи с жалобами граждан С.Г. Абламского, О.Б. Лобашовой и В.К. Матвеева» от 20 ноября 2007 г. № 13-П // РГ.2007.28 ноября. С. 23.

в состоянии давать правильную оценку происходящему, а следователь не может правильно оценивать эмоциональные и умственные способности душевнобольного, так как он не является специалистом в области психиатрии, то следователь не может без заключения эксперта правильно оценить показания душевнобольного.

По делам данной категории актуальным является вопрос, можно ли проводить следственные действия с лицом, страдающим психическим расстройством, если до получения заключения экспертизы не известно, является данное лицо невменяемым или его душевное заболевание не исключает вменяемости. Для решения этого вопроса следователь вправе провести освидетельствование лица у врача-психиатра в психоневрологическом диспансере по месту жительства, где будет сделано заключение о психическом состоянии душевнобольного, совершившего запрещенное уголовным законом деяние, и дано заключение о необходимости проведения судебно-психиатрической экспертизы. Для проведения такого освидетельствования следователю необходимо вынести постановление, адресованное либо врачу-психиатру, либо врачебному учреждению.

Между тем, в УПК РФ отсутствует какое-либо указание на то, что с лицом, страдающим психическим расстройством здоровья, возможно проведение каких-либо следственных действий, кроме судебно-психиатрической экспертизы.

По делам данной категории существуют определенные особенности содержания и формы некоторых процессуальных решений. Принимая во внимание, что субъектом преступления является только физическое вменяемое лицо, достигшее возраста уголовной ответственности, то в отношении невменяемого лица, совершившего запрещенное уголовным законом деяние, постановление о привлечении в качестве обвиняемого не выносится. К такому лицу не применяются меры пресечения.

При завершении предварительного расследования обвинительное заключение также не составляется. Следователь либо выносит постановление о прекращении производства по делу, либо постановление о направлении уголовного дела в суд для применения принудительной меры медицинского характера (ч. 1 ст.439 УПК РФ).

Прекращение уголовного дела возможно:

- а) в случаях, предусмотренных статьями 24 и 27 УПК;
- б) в случаях, когда характер совершенного деяния и психическое состояние лица не связаны с опасностью для него самого, других лиц либо возможностью причинения иного существенного вреда (п. 1 ч. 1 ст. 439 УПК РФ).

При прекращении уголовного дела или направлении его в суд следователь должен уведомить лицо, в отношении которого ведется производство о применении принудительных мер медицинского характера, законного представителя, защитника и потерпевшего и разъяснить им право на ознакомление с материалами уголовного дела и заявление ходатайств о дополнении предварительного следствия, которые производятся в общем порядке, предусмотренном статьями 216-219 УПК РФ.

Прекращая уголовное дело в отношении лица, которое по своему психическому состоянию не представляет опасности для самого себя и других лиц, следователь уведомляет местные органы здравоохранения о том, что данное лицо является душевнобольным.

В тех случаях, когда лицо заболело душевной болезнью после совершения преступления, и это заболевание является непродолжительным и не опасным

для общества, предварительное расследование необходимо приостановить по п. 4 ч. 1 ст. 208 УПК РФ.

Постановление о передаче дела в суд для применения принудительной меры медицинского характера составляется в случае, если по делу будут установлены основания и условия для применения принудительных мер медицинского характера. При этом следователь составляет соответствующее постановление. В таком постановлении должны быть полно отражены все обстоятельства дела, основания для применения судом указанной меры, а также доводы защитника и других участников процесса, оспаривающих основание для применения принудительной меры медицинского характера, если они были высказаны.

Данное постановление вместе с делом передается прокурору, который в случае согласия, в срок, предусмотренный частями 1 и 1.1 статьи 221 УПК РФ, утверждает его и направляет дело в суд, но может и вернуть для дополнительного расследования. Однако если прокурор усматривает отсутствие оснований для применения принудительных мер медицинского характера, то сам прекращает дело (п. 3 ч. 5 ст. 439 УПК РФ).

Направляя уголовное дело в суд для применения принудительной меры медицинского характера, необходимо вручить копию соответствующего постановления лицу, в отношении которого ведется производство о применении принудительных мер медицинского характера, его защитнику и законному представителю.

26.3. Особенности производства по делам о применении принудительных мер медицинского характера в судебных стадиях

Стадия подготовки к судебному заседанию по делам о применении принудительных мер медицинского характера осуществляется в общем порядке, предусмотренном главой 33 УПК РФ. При этом судья выносит постановление о назначении судебного заседания. Если судья установит основания для приостановления или прекращения уголовного дела или основания для возвращения дела прокурору для устранения препятствий его рассмотрения судом в случае, если есть необходимость составления обвинительного заключения или обвинительного акта по уголовному делу, направленному в суд с постановлением о применении принудительной меры медицинского характера, а также при наличии ходатайства стороны об исключении доказательства, то по ходатайству стороны или по собственной инициативе судья при наличии указанных оснований проводит предварительное слушание по уголовному делу (ч. 1 ст. 237 УПК РФ). Предварительное слушание проводится судьей в обычном порядке, то есть единолично в закрытом судебном заседании с участием сторон (ст. 240 УПК РФ).

Если судья возвратит уголовное дело прокурору для составления обвинительного заключения или обвинительного акта, то прокурор обязан исправить указанное судьей нарушение в течение 5 суток (ч. 2 ст. 237 УПК РФ).

В случае, когда деяние, запрещенное уголовным законом, совершено несколькими лицами, суд может в одном судебном заседании рассмотреть вопрос о виновности одних лиц с последующим постановлением приговора, и вынести постановление о применении принудительных мер медицинского характера в отношении других лиц, совершивших указанное деяние в состоянии невменяемости или заболевших душевной болезнью после совершения преступления. Если

совместное рассмотрение дела в отношении указанных лиц невозможно, то материалы о применении принудительных мер медицинского характера необходимо выделить в отдельное производство.

По уголовным делам данной категории судебное разбирательство проходит в открытом судебном заседании в общем порядке. Однако имеется ряд особенностей. Судебное следствие по таким делам начинается с изложения прокурором доводов о необходимости применения к лицу, признанному невменяемым или у которого наступило психическое расстройство, принудительной меры медицинского характера. Прокурор в судебном разбирательстве не произносит обвинительной речи, не поддерживает государственное обвинение, а высказывает свое мнение по вопросам, указанным в статье 442 УПК РФ.

Закон предусматривает по таким делам обязательное участие защитника и прокурора в судебном заседании. Суд также вызывает в судебное заседание по применению принудительных мер медицинского характера законного представителя душевнобольного, потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика, свидетелей и в случае необходимости – эксперта и экспертов-психиатров. Если лицо, в отношении которого рассматривается вопрос о применении принудительной меры медицинского характера, ходатайствует о личном участии в судебном заседании, суд не вправе ему отказать. Мало того, лицу, в отношении которого ведется производство о применении принудительных мер медицинского характера, должно быть предоставлено право лично участвовать в судебном заседании, если его психическое состояние это позволяет. При этом учитывается мнение экспертов, участвующих при производстве психиатрической экспертизы, и при необходимости – медицинское заключение медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях.

В судебном заседании предмет доказывания имеет некоторые особенности и включает в себя выяснение следующих обстоятельств: факт совершения деяния, запрещенного уголовным законом; вопрос о том, совершено ли данное деяние данным лицом; совершено ли деяние в состоянии невменяемости или психическое расстройство здоровья наступило после совершения преступления, что делает невозможным назначение наказания или его исполнение; представляет ли психическое заболевание опасность для самого лица, других лиц или возможно ли причинение данным лицом иного существенного вреда. При этом следует установить, не является ли указанное заболевание временным. В данном случае производство по делу должно быть приостановлено до выздоровления душевнобольного. Кроме того, определяется целесообразность применения принудительной меры медицинского характера и какой именно; исследуются обстоятельства, имеющие существенное значение для разрешения вопроса о применении принудительной меры медицинского характера; тип психиатрической больницы; возможность передачи лица под опеку или на попечение родственникам при врачебном наблюдении. Указанные вопросы относятся только к компетенции суда.

В конце судебного следствия проводятся судебные прения в обычном порядке, предусмотренном статьей 292 УПК РФ. Затем суд удаляется в совещательную комнату и принимает решение, которое оформляет в виде постановления (ст. 443 УПК РФ). По окончании судебного разбирательства суд принимает одно из следующих **решений**:

1. Об освобождении от уголовной ответственности или наказания и назначении принудительной меры медицинского характера. Данное решение выносится в отношении лица, совершившего запрещенное уголовным законом деяние в состоянии невменяемости или заболевшего психическим расстройством здоровья после совершения преступления, что делает невозможным назначение наказания или его исполнение (ч. 1 ст. 443 УПК РФ).

2. О прекращении уголовного дела и об отказе в применении принудительных мер медицинского характера. Данное решение выносится в отношении лица, которое не представляет опасности по своему психическому состоянию. При этом судом решается вопрос об отмене меры пресечения, если она избиралась (ч. 2 ст. 443 УПК РФ).

3. О прекращении уголовного дела по основаниям, предусмотренным ст. 24-28 УПК. Данное постановление выносится независимо от наличия и характера заболевания лица, совершившего деяние, запрещенное уголовным законом (ч. 3 ст. 443 УПК РФ).

При прекращении уголовного дела по основаниям, предусмотренным ч. 2 и ч. 3 ст. 443 УПК РФ, копия данного постановления в течение 5 суток должна быть направлена в уполномоченный орган исполнительной власти в сфере охраны здоровья для решения вопроса о лечении или направлении лица, нуждающегося в психиатрической помощи, в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях. При этом само лицо, страдающее душевным заболеванием, передается на попечение родственникам или опекунам.

Прекращая уголовное дело суд должен разрешить следующие **вопросы**:

- по предъявленному гражданскому иску или о возмещении ущерба;
- о вещественных доказательствах;
- о распределении судебных издержек;
- дать указание о порядке и сроке апелляционного обжалования и опротестования приговора (п. 6 ст. 443 УПК РФ).

4. О возвращении уголовного дела прокурору для устранения допущенных нарушений. Данное решение принимается в случае, если психическое расстройство лица, в отношении которого рассматривается уголовное дело, не установлено, или заболевание лица, совершившего преступление, не является препятствием для применения к нему уголовного наказания (п. 5 ст. 443 УПК РФ).

5. О приостановлении производства по делу. Данное решение суд выносит в отношении лица, заболевшего временным душевным расстройством после совершения преступления, до его выздоровления (п. 4 ч. 1 ст. 208 УПК РФ).

Проведенное в медицинском учреждении время входит в срок содержания под стражей.

Любое решение суда о применении принудительной меры медицинского характера может быть обжаловано в апелляционном порядке или в порядке надзора защитником, законным представителем или близким родственником лица, о котором вынесено решение, лицом, в отношении которого велось или ведется производство о применении принудительных мер медицинского характера, потерпевшим и его представителем, а также прокурором в соответствии с законом. При этом срок обжалования является таким же, как и срок обжалования приговора – 10 суток (ст. 356 УПК РФ). Частные жалобы и представления, поступившие

на постановление суда по делам данной категории в соответствии со статьей 444 УПК РФ, должны рассматриваться в общем порядке.

26.4. Прекращение, изменение и продление применения принудительной меры медицинского характера

Любая принудительная мера медицинского характера, назначенная судом первой инстанции, может быть прекращена, изменена или продлена. Сделать это может как суд, который назначил данную меру, так и суд по месту применения указанной меры. В судебное заседание приглашаются путем извещения: законный представитель лица, к которому применена принудительная мера медицинского характера, лицо, в отношении которого применена принудительная мера мед характера, администрация психиатрического стационара, защитник и прокурор (ч. 3 ст. 445 УПК РФ). При этом участие в судебном заседании прокурора и защитника является обязательным. Неявка других лиц не препятствует рассмотрению уголовного дела (ч. 4 ст. 445 УПК РФ). Согласно части 5 статьи 445 УПК РФ, при рассмотрении вопроса о прекращении, изменении и продлении принудительной меры медицинского характера, также допускается участие душевнобольного. Лицу, в отношении которого ведется производство о применении принудительных мер медицинского характера, должно быть предоставлено право лично участвовать в судебном заседании, если его психическое состояние это позволяет. В данном случае учитывается мнение экспертов, участвующих при производстве психиатрической экспертизы и при необходимости – медицинское заключение медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях.

Для прекращения, изменения или продления принудительной меры медицинского характера необходим **повод**. Им является ходатайство администрации психиатрического стационара, подтвержденное медицинским заключением, а также ходатайство законного представителя лица, признанного невменяемым, и его защитника, лицо, в отношении которого применена принудительная мера медицинского характера. На основании указанного ходатайства суд отменяет, изменяет или продлевает избранную принудительную меру медицинского характера на следующие шесть месяцев (ч. 1 ст. 445 УПК РФ).

В случае заявления ходатайства близкими родственниками или иными заинтересованными лицами суд посылает запрос о состоянии здоровья душевнобольного в тот орган здравоохранения, в котором содержится данное лицо. По полученному запросу комиссия врачей-психиатров соответствующего медицинского учреждения дает заключение, которое направляется в суд.

При рассмотрении вопроса об отмене, изменении или продлении применения принудительной меры медицинского характера суд должен тщательно проверять обоснованность соответствующего ходатайства; выяснять результаты проведенного лечения; изучать условия, в которых будет находиться лицо после отмены принудительной меры медицинского характера; определять необходимость дальнейшего медицинского наблюдения и лечения. В случае, если медицинское заключение вызывает сомнение, то суд, как по собственной инициативе, так и по ходатайству лиц, участвующих в судебном заседании, может назначить судебную экспертизу, истребовать дополнительные документы и допросить лицо, в отношении которого рассматривается вопрос о прекращении, изменении или о продлении применения

принудительной меры медицинского характера, если этому не препятствует его психическое состояние.

При отмене принудительной меры медицинского характера могут возникнуть основания, исключающие дальнейшее производство по делу. В этих случаях суд обязан прекратить уголовное дело.

Применяемая принудительная мера медицинского характера прекращается или изменяется в случае, если психическое состояние лица изменилось настолько, что отпадает необходимость в применении ранее избранной меры либо возникает необходимость в назначении иной принудительной меры медицинского характера. Продление принудительной меры медицинского характера осуществляется при наличии соответствующих оснований.

Рассмотрение вопроса о прекращении, изменении или продлении применения принудительной меры медицинского характера в отношении лица, которое осуждено за совершение в возрасте старше восемнадцати лет преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетнего, не достигшего возраста четырнадцати лет, и признано страдающим расстройством сексуального предпочтения (педофилией), не исключающим вменяемости; осуществляется по представлению учреждения или органа, исполняющего наказание.

Решение о прекращении, изменении или продлении применения принудительной меры медицинского характера суд принимает в совещательной комнате, оформляет в виде постановления и оглашает в судебном заседании. Данное решение может быть обжаловано в апелляционном, кассационном и надзорном порядке (ч. 8 ст. 445 УПК РФ).

По выздоровлении лица, которое заболело душевным расстройством после совершения преступления, суд на основании заключения медицинского учреждения рассматривает вопрос о прекращении применения данной принудительной меры медицинского характера и направлении уголовного дела руководителю следственного органа или начальнику дознания для производства предварительного расследования в обычном порядке (ст. 446 УПК РФ). При этом **учитываются сроки давности** с момента совершения преступления (ст. 78 УК РФ).

Если лицо заболело душевной болезнью во время отбывания наказания и было подвергнуто принудительной мере медицинского характера, то после выздоровления данного лица суд выносит решение об отмене такой меры и возобновлении исполнения приговора. Время, которое лицо провело в медицинском учреждении, входит в срок наказания (1 день нахождения в психиатрическом стационаре засчитывается за 1 день лишения свободы).

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Дайте понятие принудительных мер медицинского характера.
2. Каковы основания и условия применения принудительных мер медицинского характера?
3. Раскройте понятие невменяемости лица.
4. Укажите отличия предмета доказывания по делам о применении принудительных мер медицинского характера от предмета доказывания по обычным уголовным делам.
5. Назовите виды принудительных мер медицинского характера.
6. Какие виды судебно-психиатрических экспертиз Вам известны? Раскройте

- особенности их назначения и производства.
7. Укажите особенности подследственности по делам данной категории.
 8. Назовите круг участников, обязательный по делам о применении принудительных мер медицинского характера.
 9. Каковы особенности применения мер принуждения по делам данной категории?
 10. Какие следственные действия проводятся по делам о применении принудительных мер медицинского характера?
 11. Перечислите виды решений, принимаемых следователем при окончании предварительного расследования по делам данной категории.
 12. Каковы особенности судебного разбирательства по делам о применении принудительных мер медицинского характера?
 13. Кто имеет право ходатайствовать о прекращении, изменении или продлении применения принудительной меры медицинского характера?
 14. Каков порядок прекращения, изменения и продления применения принудительной меры медицинского характера?
 15. Возможно ли привлечение лица к уголовной ответственности после применения к нему принудительной меры медицинского характера?

Глава 27.

ОСНОВАНИЯ ОТКАЗА В ВОЗБУЖДЕНИИ УГОЛОВНОГО ДЕЛА, ПРЕКРАЩЕНИЯ УГОЛОВНОГО ДЕЛА И УГОЛОВНОГО ПРЕСЛЕДОВАНИЯ

В результате изучения данной главы обучающийся должен:

Знать: понятие, сущность и значение обращения к исполнению решения о применении меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа; размер судебного штрафа и как он определяется судом; порядок прекращения уголовного дела или уголовного преследования в связи с назначением меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа в ходе досудебного производства.

Уметь: определять порядок обращения к исполнению решения о применении меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа; определять совокупность условий, служащих основанием для освобождения от уголовной ответственности ввиду назначения судебного штрафа.

Владеть знаниями: о порядке прекращения уголовного дела или уголовного преследования в связи с назначением меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа в ходе судебного производства; о последствиях неуплаты лицом судебного штрафа в установленный судом срок.

Ключевые термины: понятие судебного штрафа; порядок обращения к исполнению решения о применении меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа; основания для освобождения от уголовной ответственности ввиду назначения судебного штрафа.

27.1. Прекращение уголовного дела или уголовного преследования в связи с назначением меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа

Федеральным законом от 3 июля 2016 г. № 323-ФЗ в Уголовный и Уголовно-процессуальный кодексы Российской Федерации внесены дополнения и изменения, сформировавшие новый институт освобождения от уголовной ответственности с назначением судебного штрафа в качестве меры уголовно-правового характера (ст. 76.2, гл. 15.2 УК РФ, ст. 25.1, гл. 51.1 УПК РФ). Освобождение от уголовной ответственности с назначением судебного штрафа не вид наказания, а мера уголовно-правового характера. Это означает, что общие и специальные правила назначения наказаний к данному институту неприменимы.

Поводом для использования положений данного института может стать постановление о возбуждении перед судом ходатайства о прекращении уголовного дела или уголовного преследования в отношении подозреваемого или обвиняемого и назначении этому лицу меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа, вынесенное следователем с согласия руководителя следственного органа или дознавателем с согласия прокурора.

При производстве в суде (до момента удаления в совещательную комнату) нормы данного института могут быть применены и без чьего-либо ходатайства по инициативе суда.

Основанием для освобождения от уголовной ответственности служит совокупность следующих условий:

- инкриминированное преступление должно относиться к категории небольшой или средней тяжести;
- лицо должно впервые привлекаться к уголовной ответственности; – это лицо к моменту принятия решения должно возместить ущерб или иным образом загладить причиненный преступлением вред.

При наличии совокупности этих условий суд вправе прекратить уголовное дело (преследование) и назначить лицу меру уголовно-правового характера в виде судебного штрафа. Закон не предусматривает в качестве условия освобождения от уголовной ответственности согласие на это потерпевшего, прокурора, государственного или частного обвинителя, защитника.

Указанное нереабилитирующее основание освобождения лица от уголовной ответственности является альтернативой прекращению уголовных дел за примирением сторон (ст. 25 УПК РФ) и деятельным раскаянием (ст. 28 УПК РФ). При этом лицо, совершившее преступление, освобождается от уголовной ответственности, не приобретая судимость, а судебный штраф, налагаемый сверх предусмотренной законом обязанности возмещения ущерба или заглаживания причиненного преступлением вреда, в определенной мере содержит в себе и элемент наказания за совершенное преступление.

Кроме того изменения, внесенные в ч. 3 ст. 20 УПК РФ, исключили возможность прекращения уголовных дел частного-публичного обвинения за примирением сторон. Теперь, уголовные дела о преступлениях указанной категории, совершенных после 14.07.2016 года, например, дела о незаконном проникновении в жилище (ч. 1 ст. 139 УК РФ), нанесении побоев из хулиганских побуждений (ч. 1

ст. 116 УК РФ), могут быть прекращены по нереабилитирующим основаниям только в связи с освобождением лица от уголовной ответственности с применением меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа.

27.2 Порядок прекращения уголовного дела или уголовного преследования и назначения меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа в ходе досудебного производства по уголовному делу

Уголовное дело или уголовное преследование по основаниям, указанным в статье 25.1 УПК РФ, прекращается судом с назначением лицу, освобождаемому от уголовной ответственности, меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа, предусмотренной статьей 104.4 УК РФ.

Если в ходе предварительного расследования будет установлено, что имеются основания, предусмотренные статьей 25.1 УПК РФ, для прекращения уголовного дела или уголовного преследования в отношении подозреваемого, обвиняемого, следователь с согласия руководителя следственного органа или дознаватель с согласия прокурора выносит постановление о возбуждении перед судом ходатайства о прекращении уголовного дела или уголовного преследования в отношении подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления небольшой или средней тяжести и назначении этому лицу меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа, которое, вместе с материалами уголовного дела направляется в суд. К указанному постановлению прилагается информация, необходимая в соответствии с правилами заполнения расчетных документов на перечисление суммы судебного штрафа, предусмотренными законодательством Российской Федерации о национальной платежной системе.

Копия указанного постановления направляется следователем, дознавателем подозреваемому, обвиняемому, потерпевшему и гражданскому истцу.

Ходатайство, подлежит рассмотрению единолично судьей районного суда или военного суда соответствующего уровня либо мировым судьей, к подсудности которых относится рассмотрение уголовных дел соответствующей категории, по месту производства предварительного расследования в срок не позднее 10 суток со дня поступления ходатайства в суд с обязательным участием подозреваемого или обвиняемого, защитника, если последний участвует в уголовном деле, потерпевшего и (или) его законного представителя, представителя, прокурора. Неявка без уважительных причин сторон, своевременно извещенных о времени судебного заседания, не является препятствием для рассмотрения ходатайства, за исключением случаев неявки лица, в отношении которого рассматривается вопрос о прекращении уголовного дела или уголовного преследования.

По результатам рассмотрения ходатайства судья выносит постановление, в котором указывает одно из следующих решений:

- об удовлетворении ходатайства о прекращении уголовного дела или уголовного преследования по основаниям, предусмотренным статьей 25.1 УПК РФ, и назначении лицу меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа;
- об отказе в удовлетворении ходатайства о прекращении уголовного дела или уголовного преследования и назначении лицу меры уголовно-правового

характера в виде судебного штрафа с возвращением ходатайства и материалов уголовного дела руководителю следственного органа или прокурору, если сведения об участии лица в совершенном преступлении, изложенные в постановлении о возбуждении ходатайства о применении к лицу меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа, не соответствуют фактическим обстоятельствам дела, установленным в ходе судебного рассмотрения ходатайства, либо уголовное дело или уголовное преследование должно быть прекращено по иным основаниям.

В постановлении о назначении лицу, в отношении которого уголовное дело или уголовное преследование прекращено по основаниям, предусмотренным статьей 25.1 УПК РФ, меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа судья, с учетом материального положения указанного лица и его семьи устанавливает срок, в течение которого лицо обязано оплатить судебный штраф, и разъясняет ему порядок обжалования постановления и последствия уклонения от уплаты судебного штрафа. Размер судебного штрафа определяется судьей в соответствии со статьей 104.5 УК РФ. Размер судебного штрафа не может превышать половину максимального размера штрафа, предусмотренного санкцией статьи, устанавливающей ответственность за совершенное преступление. В том случае, если штраф санкцией статьи не предусмотрен, размер судебного штрафа не может быть более 250 000 рублей.

Постановление судьи, может быть обжаловано в вышестоящий суд в апелляционном порядке, установленном главой 45.1 УПК РФ.

Копия постановления, вынесенного по результатам рассмотрения ходатайства о прекращении уголовного дела или уголовного преследования и назначении меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа, вручается или направляется лицу, в отношении которого оно вынесено, его защитнику, потерпевшему и (или) его законному представителю, представителю, а также лицу, возбудившему ходатайство, прокурору и судебному приставу-исполнителю.

27.3. Порядок прекращения уголовного дела или уголовного преследования и назначения меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа в ходе судебного производства по уголовному делу

Если в ходе судебного производства по уголовному делу будут установлены основания, предусмотренные статьей 25.1 УПК РФ, суд одновременно с прекращением уголовного дела или уголовного преследования разрешает вопрос о назначении меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа. В этих случаях суд выносит постановление или определение о прекращении уголовного дела или уголовного преследования и о назначении подсудимому меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа, в котором указывает размер судебного штрафа, порядок и срок его уплаты. К указанному постановлению или определению прилагается информация, необходимая в соответствии с правилами заполнения расчетных документов на перечисление суммы судебного штрафа, предусмотренными законодательством Российской Федерации о национальной платежной системе.

Суд разъясняет лицу, в отношении которого прекращено уголовное дело или уголовное преследование и назначена мера уголовно-правового характера в виде

судебного штрафа, последствия неуплаты судебного штрафа в установленный срок, предусмотренные частью второй статьи 104.4 УК РФ, а также необходимость представления сведений об уплате судебного штрафа судебному приставу-исполнителю в течение 10 дней после истечения срока, установленного для уплаты судебного штрафа.

Обращение к исполнению решения о назначении меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа возлагается на вынесший решение суд.

Решение о применении меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа обращается к исполнению в порядке, установленном статьей 393 УПК РФ.

Отмена решения о судебном штрафе: общие условия. Иницирует данную процедуру судебный пристав-исполнитель: который направляет представление о неуплате штрафа в суд. В соответствии с ч. 6 ст. 103.1 Федерального закона от 02 октября 2007 г. № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве», если по истечении 10 календарных дней со дня окончания срока уплаты судебного штрафа у судебного пристава-исполнителя отсутствуют сведения об уплате должником соответствующих денежных сумм, он направляет в суд представление об отмене указанной меры уголовно-правового характера и о решении вопроса о привлечении лица к уголовной ответственности.

Если в поступивших материалах нет достаточных данных для рассмотрения представления и в судебном заседании исполнить их невозможно, суд в ходе подготовки к его рассмотрению возвращает эти материалы для соответствующего оформления. Это положение разъяснено в п.32 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 20 декабря 2011 г. № 21 «О практике применения судами законодательства об исполнении приговора».

Решение об отмене судебного штрафа суд принимает по общим правилам производства по исполнению приговора. В судебном заседании, по смыслу ст. 399 УПК РФ, участвуют судебный пристав-исполнитель, который вынес представление о неуплате штрафа, лицо, не уплатившее судебный штраф, его защитник, если он имеется, законный представитель и прокурор.

Данные лица должны быть извещены о дате, времени и месте судебного заседания не позднее 14 суток до дня судебного заседания. Допускается участие этих лиц в судебном заседании посредством видеоконференц-связи.

Участники данного производства вправе знакомиться с представленными в суд материалами, участвовать в их рассмотрении, заявлять ходатайства и отводы, давать объяснения, представлять документы. Вероятно, неявка указанных лиц не препятствует рассмотрению данного вопроса. Предметом исследования в судебном заседании могут стать доказательства в виде справок, характеристик, иных документов, которые могут подтвердить причины неуплаты штрафа, данные о личности лица, не уплатившего штраф (семейное положение, уровень дохода, место работы и т. д.).

На практике могут возникнуть ситуации, когда лицо не только не уплачивает судебный штраф, но и скрывается, его местонахождение неизвестно. Представляется, что в этих случаях возможна заочная отмена судебного штрафа, а после возобновления производства по уголовному делу дознаватель, следователь получают возможность объявить подозреваемого, обвиняемого в розыск и задержать его при обнаружении (ст. 210 УПК РФ).

Судебное заседание должно начинаться с изложения представления о неуплате штрафа. Затем суд исследует представленные материалы, заслушивает объяснения лиц, явившихся в судебное заседание, мнение прокурора, после чего выносит постановление.

Предметом судебного разбирательства в данном случае будет установление оснований для отмены постановления (определения) суда о прекращении уголовного преследования и применении судебного штрафа. Таким основанием является неуплата судебного штрафа в установленный судом срок без уважительных причин.

В соответствии с п. 19 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 июня 2013 г. № 19 «О применении судами законодательства, регламентирующего основания и порядок освобождения от уголовной ответственности» (далее – Постановление Пленума № 19) уважительными причинами неуплаты судебного штрафа могут считаться такие появившиеся после вынесения постановления о прекращении уголовного дела или уголовного преследования обстоятельства, вследствие которых лицо лишено возможности выполнить соответствующие действия (например, нахождение на лечении в стационаре, утрата заработка или имущества ввиду обстоятельств, которые не зависели от этого лица).

При рассмотрении вопроса об отмене судебного штрафа суд должен установить, что лицо сознательно, без уважительных причин не оплачивает штраф и не предпринимает никаких мер к тому, чтобы его уплатить. Соответственно суд исследует доказательства, подтверждающие факт неуплаты лицом штрафа в установленный срок без уважительных причин.

По смыслу данного вида производства суд может, как удовлетворить представление судебного пристава-исполнителя, так и отказать в его удовлетворении, если признает причину неуплаты штрафа уважительной.

Анализируя проблемы, которые могут возникнуть при исполнении судебного решения о применении штрафа в качестве иной меры уголовно-правового характера предлагается расширить круг решений, принимаемых в ходе производства по исполнению данной меры и включить в него возможность применения судом отсрочки или рассрочки уплаты штрафа лицом, не оплачивающим штраф по уважительным причинам. Видится, что не существует причин, «кроме сугубо формальных, которые оправдывали бы запрет на отсрочку или рассрочку уплаты штрафа лицом, освобожденным от уголовной ответственности на основании ст. 76.2 УК РФ и не оплачивающим штраф по уважительным причинам».

Среди возможных оснований для отсрочки либо рассрочки уплаты штрафа ученые также называют различного рода исключительные обстоятельства (стихийное бедствие, резко ухудшившееся состояние здоровья, несчастный случай, травма на производстве). Думается, это разумное предложение. Закон не устанавливает границы срока, который суд может установить для уплаты данного штрафа. Как показывает анализ судебной практики, суды назначают различные сроки для уплаты штрафа: от 10 до 60 дней.

Как представляется, 10-дневного срока недостаточно в случае, например, болезни лица, в отношении которого принято решение, и иных обстоятельств.

Введение отсрочки или рассрочки уплаты судебного штрафа создаст дополнительные условия для эффективного применения данного института. Предполагается, что решение об отсрочке или рассрочке уплаты штрафа суд может

принять как по ходатайству сторон, так и по своей инициативе при наличии к тому оснований, если они выясняются в ходе производства по представлению судебного пристава-исполнителя об отмене судебного штрафа.

Закон предписывает при отмене постановления о прекращении уголовного дела или уголовного преследования и назначении судебного штрафа направлять материалы руководителю следственного органа или прокурору для дальнейшего производства в общем порядке (ст. 446.5 УПК РФ). Однако, в силу логики уголовно-процессуального закона дело должно возвращаться на тот этап производства, вовремя которого была инициирована процедура применения судебного штрафа. Если соответствующее постановление суд вынес в порядке ст. 446.3 УПК РФ (то есть когда основания для прекращения установлены в ходе судебного заседания), он отменяет данное постановление и продолжает рассмотрение дела в общем порядке (п. 25.9 Постановления Пленума № 19).

Существует вероятность возникновения вопроса о том, какое решение должен принять суд, если штраф уплачивается после истечения установленного срока для его уплаты, либо после отмены постановления о применении судебного штрафа. Представляется, что производство по отмене данного постановления нужно прекратить, если штраф уплачен до начала рассмотрения данного дела в судебном заседании. В случаях, когда документы, подтверждающие уплату штрафа, оказываются в распоряжении суда уже в судебном заседании, в удовлетворении представления судебного пристава-исполнителя может быть отказано.

Аналогичным образом, должно прекращаться и апелляционное производство по данному вопросу, если штраф выплачен, хоть и с просрочкой, но до вступления в силу решения об отмене судебного штрафа. А, прокурор, руководитель следственного органа, судья при поступлении к ним материалов уголовного дела в порядке ст. 446.5 УПК РФ могут отказать в возобновлении расследования или рассмотрения дела с учетом выплаченного штрафа. Момент, после которого прекращение данного производства становится невозможным, определяется с начала возобновления производства по данному делу в общем порядке. Исключая возможность прекращения данного производства ввиду уплаты судебного штрафа после него, думается, что «иначе у подозреваемого, обвиняемого, подсудимого сохранялась бы возможность манипулировать осуществлением производства по уголовному делу, что противоречит назначению уголовного судопроизводства». Однако УПК РФ не предусматривает возможности прекращения данного вида производства после уплаты штрафа по истечении установленного судом срока его уплаты.

Разрешение данной проблемы видится в следующем. Прекратить производство по отмене штрафа, если он уплачен с просрочкой, суд может, когда просрочка вызвана причинами, которые он признал уважительными. Такое прекращение возможно до того, как суд принял решение по существу представления судебного пристава-исполнителя. Если штраф, не оплаченный ранее по уважительным причинам, лицо не уплачивает до принятия судом решения по представлению, суд выносит постановление (определение) об отсрочке либо рассрочке уплаты такого штрафа.

Если принять возможность прекращения производства по делу после уплаты просроченного штрафа без уважительных причин, то, создаются условия для возможного злоупотребления при уплате штрафа лицами, которым он назначен

и подрывается базовая идея, заложенная в институт прекращения уголовного преследования с применением судебного штрафа. Смысл данного института заключается в социальном компромиссе, который возможен лишь в случае добровольного возмещения ущерба или заглаживания причиненного преступлением вреда (ч. 1 ст. 25.1 УПК РФ) лицом, его совершившим, и его согласием на прекращение его уголовного преследования и уплату судебного штрафа.

Отказ лица уплатить штраф в установленный судом срок, а равно ненадлежащее исполнение данной обязанности без уважительных причин свидетельствуют о несоблюдении лицом условий прекращения уголовного преследования в отношении него. Это подрывает идею социального компромисса, заложенную в основу правового регулирования применения судебного штрафа.

Думается, что отказ от надлежащего исполнения обязанности по уплате судебного штрафа, выраженный в том числе в просрочке его уплаты без уважительных причин, должен влечь за собой и отказ государства от данного компромиссного способа разрешения уголовно-правового спора и дальнейшее осуществление производства по делу в общем порядке. С момента отмены судебного решения о применении штрафа лицо освобождается от обязанности его уплачивать и приобретает статус обвиняемого (подозреваемого).

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Каковы основания прекращения уголовного дела или уголовного преследования в связи с назначением меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа.
2. Разъясните порядок прекращения уголовного дела или уголовного преследования в с назначением меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа в ходе досудебного производства.
3. Разъясните порядок прекращения уголовного дела или уголовного преследования в связи с назначением меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа в ходе судебного производства.
4. Определите порядок обращения к исполнению решения о применении меры уголовно-правового характера в виде судебного штрафа
5. Сформулируйте совокупность условий, служащих основанием для освобождения от уголовной ответственности в ввиду назначения судебного штрафа.
6. Каковы последствия неуплаты лицом судебного штрафа в установленный судом срок?
7. Каков размер судебного штрафа и как он определяется судом?

Глава 28.

ОСОБЕННОСТИ ПРОИЗВОДСТВА ПО УГОЛОВНЫМ ДЕЛАМ В ОТНОШЕНИИ ОТДЕЛЬНЫХ КАТЕГОРИЙ ЛИЦ

В результате изучения данной главы обучающийся должен:

Знать: понятие и сущность отдельных категорий лиц в уголовном судопроизводстве.

Уметь: применять уголовно-процессуальный закон при решении вопроса о применении мер процессуального принуждения в отношении отдельных категорий лиц.

Владеть знаниями: о порядке особого производства по делам в отношении отдельных категорий лиц.

Ключевые термины: иммунитет; отдельные категории лиц; неприкосновенность.

28.1. Понятие и основания особого производства по делам в отношении отдельных категорий лиц

Задачи производства по делам в отношении отдельных категорий лиц предопределяются назначением уголовного судопроизводства и его реализацией при расследовании данной категории дел. Реализация положений ст. 6 УПК РФ при особом производстве по делам в отношении отдельных категорий лиц не исключает решения частных задач, свойственных только для данной стадии уголовного процесса.

Уголовно-процессуальное законодательство Российской Федерации предусматривает наличие свидетельского иммунитета, дипломатической неприкосновенности (ч. 2 ст. 3 УПК РФ), а также особенностей производства по уголовным делам в отношении отдельных категорий лиц, предусмотренных разделом XVII «Особенности производства по уголовным делам в отношении отдельных категорий лиц». К числу таковых относятся члены Совета Федерации и депутаты Государственной Думы; депутаты законодательного (представительного) органа государственной власти субъектов Российской Федерации, местного самоуправления и др.

Складывающиеся уголовно-процессуальные отношения по отдельным категориям лиц могут быть охарактеризованы понятием «уголовно-процессуальные иммунитеты и привилегии», в силу которых:

- 1) отдельные лица освобождаются от исполнения некоторых процессуальных обязанностей;
- 2) для некоторых категорий лиц устанавливаются особые гарантии обоснованности применения к ним мер процессуального принуждения или привлечения к ответственности.

Особенности производства по уголовным делам в отношении отдельных категорий должностных лиц, получившие закрепление в УПК РФ, можно определить как совокупность исключительных юридических норм, регулирующих особое условие и порядок возбуждения уголовного дела, привлечения к уголовной ответственности и производства по делу в отношении либо с участием определенной законом категории граждан, включающий необходимость получения разрешений определенных инстанций на проведение в отношении этих лиц всех или некоторых процессуальных действий.

Служебный иммунитет не означает приобретение такими лицами личных выгод, но составляет гарантию эффективности выполнения ими важнейших государственных и общественных функций. Своим непосредственным юридическим основанием он имеет не принцип равенства граждан, а другие правовые принципы – независимости судей, разделения властей и др.

Назначение особенностей производства по уголовным делам в отношении отдельных категорий лиц состоит в том, что законодатель, исходя из той роли, которую определенные лица играют в государстве и обществе, в целях обеспечения их непрерывной и бесперебойной деятельности, повышения независимости, а также для охраны нравственных и моральных ценностей установил особые процедуры привлечения их к уголовной ответственности.

Служебный иммунитет для различных категорий лиц имеет разный объем и может распространять свое действие на различные правовые отрасли. В соответствии с положениями гл. 52 УПК РФ ограниченный служебный иммунитет предоставлен названным в ней лицам. Производство в отношении этих лиц представляет собой общий порядок уголовного судопроизводства с изъятиями и дополнительными процессуальными гарантиями. Это в основном должностные лица государственных органов, деятельность которых требует особых гарантий их независимости или самостоятельности, однако особый порядок производства действует и в отношении адвокатов, которые состоят на службе в негосударственной организации.

Рассматриваемый особый порядок следует отличать от особой процедуры ведения уголовного процесса в отношении лиц, пользующихся международным (дипломатическим, консульским и т.д.) иммунитетом, который предоставлен им, в первую очередь, международным правом и в целом отличается еще большим объемом изъятий из ординарного строя судопроизводства.

Особый порядок уголовного судопроизводства, предусмотренный гл. 52 УПК РФ, в том или ином объеме и с теми или иными различиями применяется в отношении следующих категорий лиц (ч. 1 ст. 447):

- 1) члена Совета Федерации и депутата Государственной Думы, депутата законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта Российской Федерации, депутата, члена выборного органа местного самоуправления, выборного должностного лица органа местного самоуправления;
- 2) судьи Конституционного Суда Российской Федерации, судьи федерального суда общей юрисдикции или федерального арбитражного суда, мирового судьи и судьи конституционного (уставного) суда субъекта Российской Федерации, присяжного или арбитражного заседателя в период осуществления им правосудия;
- 3) Председателя Счетной палаты Российской Федерации, его заместителя и аудиторов Счетной палаты Российской Федерации;
- 4) Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации;
- 5) Президента Российской Федерации, прекратившего исполнение своих полномочий, а также кандидата в Президенты Российской Федерации;
- 6) прокурора;
 - 6.1) Председателя Следственного комитета Российской Федерации;
 - 6.2) руководителя следственного органа;
- 7) следователя;
- 8) адвоката;
- 9) члена избирательной комиссии, комиссии референдума с правом решающего голоса;
- 10) зарегистрированного кандидата в депутаты Государственной Думы,

зарегистрированного кандидата в депутаты законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта Российской Федерации.

Процессуальный иммунитет указанных лиц обусловлен в ряде случаев наличием их особого правового статуса и базируется на нормах международного права, Конституции России и федеральном законодательстве.

Реализация положений уголовно-процессуального закона в отношении перечисленных лиц осуществляется с учетом статусного законодательства, регламентирующего правомочия, функции и меры защиты их неприкосновенности.

Следует отметить, что гл. 52 УПК РФ устанавливаются особенности производства в отношении отдельных категорий лиц, касающиеся лишь тех ситуаций, когда перечисленные лица привлекаются к ответственности, то есть получают правовое положение подозреваемого или обвиняемого. Особенности их участия в уголовном судопроизводстве в качестве иных участников процесса определяются другими нормами либо не оговариваются вообще. В частности, ч. 3 ст. 56 УПК РФ устанавливает невозможность допроса в качестве свидетеля:

- 1) судьи, присяжного заседателя – об обстоятельствах уголовного дела, которые стали им известны в связи с участием в производстве по данному уголовному делу;
- 2) адвоката, защитника подозреваемого, обвиняемого – об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с обращением к нему за юридической помощью или в связи с ее оказанием;
- 3) адвоката – об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с оказанием юридической помощи;
- 4) священнослужителя – об обстоятельствах, ставших ему известными из исповеди;
- 5) члена Совета Федерации, депутата Государственной Думы без их согласия – об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с осуществлением ими своих полномочий.

Но эти положения теряют актуальность при осуществлении уголовного преследования в отношении указанных лиц, поскольку в этом случае у них появляется возможность вообще не давать показания.

Уголовное судопроизводство в отношении данных категорий лиц ведется в соответствии с общими требованиями уголовно-процессуального закона. Дополнительные процессуальные гарантии установлены для производства следующих видов процессуальных и следственных действий:

- возбуждение уголовного дела;
- задержание;
- избрание меры пресечения в виде заключения под стражу;
- проведение следственных действий, ограничивающих конституционные права и свободы личности – обыск, выемка, наложение ареста на почтово-телеграфную корреспонденцию, прослушивание телефонных и иных переговоров;
- направление уголовного дела в суд;
- определение подсудности уголовного дела.

28.2. Особенности возбуждения уголовного дела в отношении отдельных категорий лиц

Согласно ч. 2 ст. 447 УПК РФ, порядок производства по уголовным делам в отношении лиц, указанных в ч. 1 данной статьи, устанавливается с изъятиями, предусмотренными гл. 52.

Применительно к рассматриваемому вопросу исключения касаются порядка возбуждения уголовного дела, привлечения лица в качестве обвиняемого, изменения обвинения, влекущего ухудшение его положения.

Кроме того, ряд изъятий содержится в правовых нормах, расположенных вне гл. 52 УПК РФ. Это правила, устанавливающие специальные основания отказа в возбуждении уголовного дела, прекращения уголовного дела и уголовного преследования (ч. 1 ст. 24, ч. 1 ст. 27), а также определяющие подследственность уголовных дел данной категории (ч. 2 ст. 151).

Рассмотрение и разрешение вопроса о возбуждении уголовного дела в отношении определенного лица либо о привлечении его в качестве обвиняемого (если уголовное дело было возбуждено в отношении другого лица или по факту совершения деяния) осуществляется согласно п. 1-14 ч. 1 ст. 448 УПК РФ в особом порядке.

В *первую группу* входят члены Совета Федерации и депутаты Государственной Думы. Возбуждение уголовных дел в отношении данной категории лиц характеризуется тремя особенностями:

- решение о возбуждении уголовного дела может принять только одно должностное лицо – Председатель Следственного комитета РФ;
- основанием такого решения может служить только представление Генерального прокурора Российской Федерации;
- для возбуждения уголовного дела требуется согласие соответственно Совета Федерации или Государственной Думы (п. 1 ч. 1 ст. 448 УПК РФ).

Во *вторую группу* входят Генеральный прокурор Российской Федерации и Председатель Следственного комитета Российской Федерации. Возбуждение уголовных дел в отношении данной категории лиц характеризуется тремя особенностями:

- решение о возбуждении уголовного дела в отношении Генерального прокурора РФ может принять Председатель Следственного комитета РФ, а в отношении Председателя Следственного комитета Российской Федерации – исполняющий обязанности Председателя Следственного комитета РФ;
- основанием такого решения может служить заключение коллегии, состоящей из трех судей Верховного суда Российской Федерации, о наличии в действиях данного лица признаков преступления;
- для возбуждения уголовного дела требуется представление Президента Российской Федерации (п. 2 и 2.1 ч. 1 ст. 448 УПК РФ).

В *третью группу* входят судьи Конституционного суда Российской Федерации. Возбуждение уголовных дел в отношении данной категории лиц характеризуется следующими особенностями:

- решение о возбуждении уголовного дела может принять только одно должностное лицо – Председатель Следственного комитета Российской Федерации;

- для возбуждения уголовного дела требуется согласие Конституционного Суда Российской Федерации (п. 3 ч. 1 ст. 448 УПК РФ).

В *четвертую группу* можно объединить судей Верховного суда Российской Федерации, верховного суда республики, краевого или областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области и суда автономного округа, федерального арбитражного суда, военного суда. Возбуждение уголовных дел в отношении данной категории лиц характеризуется тремя особенностями:

- решение о возбуждении уголовного дела может принять только одно должностное лицо – Председатель Следственного комитета РФ;
- для возбуждения уголовного дела требуется согласие Высшей квалификационной коллегии судей Российской Федерации (п. 4 ч. 1 ст. 448 УПК РФ).

К *пятой группе* можно отнести всех иных судей (федеральных, в том числе военных, а также мировых). Возбуждение уголовных дел в отношении данной категории лиц характеризуется двумя особенностями:

- решение о возбуждении уголовного дела может принять только одно должностное лицо – Председатель Следственного комитета РФ;
- для возбуждения уголовного дела требуется согласие соответствующей квалификационной коллегии судей (п. 5 ч. 1 ст. 448 УПК РФ).

В *следующую, шестую группу* можно объединить депутатов законодательных (представительных) органов государственной власти субъектов Российской Федерации, возбуждение уголовного дела в отношении которых допускается лишь по решению руководителя следственного органа Следственного комитета РФ по субъекту Российской Федерации (п. 9 ч. 1 ст. 448 УПК РФ).

В *седьмую группу* включены все лица, особый порядок возбуждения уголовного дела в отношении которых выражается только в том, что решение о таком возбуждении может быть принято должностным лицом – Председателем Следственного комитета РФ. Это:

- председатель Счетной Палаты РФ, его заместители и аудиторы Счетной палаты РФ (п. 6 ч. 1 ст. 448 УПК РФ);
- Уполномоченный по правам человека в РФ (п. 7 ч. 1 ст. 448 УПК РФ);
- Президент РФ, прекративший исполнение своих полномочий, а также кандидат в Президенты РФ (п. 8 ч. 1 ст. 448 УПК РФ).

Восьмую группу представляют депутаты, члены выборного органа местного самоуправления, выборные должностные лица органа местного самоуправления, возбуждение уголовного дела в отношении которых допускается лишь по решению руководителя следственного органа Следственного комитета РФ по субъекту федерации (п. 11 ч. 1 ст. 448 УПК РФ).

В *девятую группу* входят члены избирательной комиссии, комиссии референдума с правом решающего голоса, возбуждение уголовного дела в отношении которых допускается лишь по решению руководителя следственного органа Следственного комитета РФ, а также члены Центральной избирательной комиссии РФ с правом решающего голоса, председатель избирательной комиссии субъекта федерации, возбуждение уголовного дела в отношении которых допускается лишь по решению Председателя Следственного комитета РФ (п. 12 ч. 1 ст. 448 УПК РФ).

К *десятой группе* относятся зарегистрированные кандидаты в депутаты Государственной Думы, возбуждение уголовного дела в отношении которых

допускается в соответствии со ст. 146 и 171 УПК РФ лишь с согласия Председателя Следственного комитета РФ, а в отношении зарегистрированных кандидатов в депутаты законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта федерации – в соответствии со ст. 146 и 171 УПК РФ с согласия руководителя следственного органа Следственного комитета РФ по субъекту федерации (п. 13 и 14 ч. 1 ст. 448 УПК РФ).

И, наконец, к *одиннадцатой группе* относятся: прокуроры района, города, приравненные к ним прокуроры, руководители и следователи следственного органа по району, городу, а также адвокаты, особенность возбуждения уголовного дела в отношении которых заключается в том, что решение о таком возбуждении во всех случаях принимает руководитель следственного органа Следственного комитета РФ по субъекту федерации, а в отношении вышестоящих прокуроров, руководителей и следователей вышестоящих следственных органов – Председатель Следственного комитета РФ (п. 10 ч. 1 ст. 448 УПК РФ).

В случае возбуждения уголовного дела в отношении Президента Российской Федерации, прекратившего исполнение своих полномочий, Председатель Следственного комитета в течение 3-х суток направляет в Государственную Думу представление о лишении указанного лица неприкосновенности. В случае принятия Государственной Думой решения о даче согласия на этот акт, оно вместе с представлением Председателя Следственного комитета в течение 3-х суток направляется в Совет Федерации Федерального Собрания Российской Федерации. Решение Совета Федерации о лишении неприкосновенности Президента Российской Федерации, прекратившего исполнение своих полномочий, принимается в срок не позднее 3-х месяцев со дня вынесения соответствующего постановления Государственной Думы, о чем в течение 3-х суток извещается Председатель Следственного комитета. Решение Государственной Думы об отказе в даче согласия на лишение неприкосновенности Президента Российской Федерации, прекратившего исполнение своих полномочий, либо решение Совета Федерации об отказе в лишении неприкосновенности указанного лица влечет за собой прекращение уголовного преследования в соответствии с п. 6 ч. 1 ст. 27 УПК РФ.

Не допускается возбуждение в отношении судьи уголовного дела по признакам преступления, предусмотренного ст. 305 УК РФ, в случае, если соответствующий судебный акт, вынесенный этим судьей или с его участием, вступил в законную силу и не отменен в установленном процессуальным законом порядке как неправосудный.

Учитывая специфику рассматриваемого вопроса, необходимо обратить внимание на такую меру процессуального принуждения, как временное отстранение от должности. Так, в случае привлечения должностного лица в качестве подозреваемого или обвиняемого и при необходимости его временного отстранения от должности следователь с согласия руководителя следственного органа, а также дознаватель с согласия прокурора возбуждает перед судом по месту производства предварительного расследования соответствующее ходатайство (1 и 2 ст. 114 УПК РФ). В течение 48-ми часов с момента поступления ходатайства судья выносит постановление о временном отстранении подозреваемого или обвиняемого от должности или об отказе в этом. Исключением является случай привлечения в качестве обвиняемого, указанный в ч. 5 ст. 114 УПК РФ. Значение данной

меры процессуального принуждения состоит в том, что ее применение позволяет устранить противодействие должностного лица осуществлению производства по делу.

К числу вопросов, связанных с возбуждением уголовного дела либо привлечением в качестве обвиняемого отдельных категорий лиц, необходимо отнести и особенности возникновения у них права на реабилитацию. Согласно п. 3 ч. 2 ст. 133 УПК РФ такое право появляется у подозреваемого или обвиняемого, уголовное преследование в отношении которого прекращено по основаниям, предусмотренным п. 1, 2, 5 и 6 ч. 1 ст. 24 и п. 1, 4-6 ч. 1 ст. 27 УПК РФ. При этом в п. 6 ч. 1 ст. 24 УПК РФ речь идет о том, что уголовное дело не может быть возбуждено, а возбужденное уголовное дело подлежит прекращению в случае отсутствия согласия суда на возбуждение уголовного дела или на привлечение в качестве обвиняемого одного из лиц, указанных в п. 1-5, 9 и 10 ч. 1 ст. 448 УПК РФ.

28.3. Особенности применения мер процессуального принуждения в отношении отдельных категорий лиц и производства следственных действий с их участием

Уголовно-процессуальное законодательство предусматривает ограниченный перечень мер процессуального принуждения, применяемых к лицам, обладающим процессуальным иммунитетом.

В соответствии со ст. 449 УПК РФ член Совета Федерации, депутат Государственной Думы, судья федерального суда, мировой судья, прокурор, Председатель Счетной палаты РФ, его заместитель и аудитор Счетной палаты, Уполномоченный по правам человека в Российской Федерации, Президент Российской Федерации, прекративший исполнение своих полномочий, задержанные по подозрению в совершении преступления в порядке, установленном ст. 91 УПК РФ, должны быть освобождены немедленно после установления их личности.

Исключением из перечня оснований, изложенных в ст. 91 УПК РФ, по которым указанные лица могут быть задержаны по подозрению в совершении преступления и должны быть немедленно освобождены при установлении их личности, является задержание указанных лиц на месте совершения преступления согласно п. 1 ч. 1 ст. 91 УПК РФ (когда лицо застигнуто при совершении преступления или непосредственно после его совершения).

В случае задержания на месте преступления Уполномоченного по правам человека в РФ лицо, произведшее задержание, обязано немедленно уведомить Государственную Думу, которая должна принять решение о необходимости данной процессуальной меры или ее нецелесообразности.

Избрание в качестве меры пресечения заключения под стражу, а также обыск (за исключением задержания на месте преступления), выемка, наложение ареста на почтово-телеграфную корреспонденцию, прослушивание телефонных и иных переговоров в отношении лиц, обладающих процессуальным иммунитетом, производятся в соответствии со ст. 448 УПК РФ в порядке, установленном гл. 13 и 25 УПК РФ.

Судебное решение об избрании в отношении судьи Конституционного суда РФ, судей иных судов в качестве меры пресечения заключения под стражу исполняется

с согласия соответственно Конституционного суда РФ или квалификационной коллегии судей.

Судебное решение об избрании в отношении члена Совета Федерации, депутата Государственной Думы, Президента РФ, прекратившего исполнение своих полномочий, Уполномоченного по правам человека в РФ в качестве меры пресечения заключения под стражу или о производстве обыска исполняется с согласия соответственно Совета Федерации или Государственной Думы.

Мотивированное решение Конституционного суда, квалификационной коллегии судей о даче согласия на избрание в отношении судьи в качестве меры пресечения заключения под стражу или о производстве обыска принимается в срок не позднее 5-ти суток со дня поступления представления Председателя Следственного комитета РФ и соответствующего судебного решения.

Ходатайство перед судом об избрании в качестве меры пресечения заключения под стражу может быть возбуждено следователем или дознавателем в отношении зарегистрированного кандидата в депутаты Государственной Думы, кандидата в Президенты Российской Федерации с согласия Председателя Следственного комитета РФ, а в отношении зарегистрированного кандидата в депутаты законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта федерации – с согласия руководителя следственного органа Следственного комитета РФ по субъекту федерации (ст. 450 УПК РФ).

Следует учитывать также, что не допускается привод, личный досмотр прокурора и следователя, досмотр их вещей и используемого ими транспорта, за исключением случаев, когда это предусмотрено федеральным законом для обеспечения безопасности других лиц, а также при задержании на месте преступления (ч. 2 ст. 42 федерального закона «О прокуратуре»).

Следственные и иные процессуальные действия, осуществляемые, в соответствии с УПК РФ, не иначе как на основании судебного решения, в отношении лица, указанного в ч. 1 ст. 447 УПК РФ, если уголовное дело в отношении него не было возбуждено или такое лицо не было привлечено в качестве обвиняемого, производятся с согласия суда, указанного в ч. 1 ст. 448 УПК.

28.4. Направление уголовного дела в суд и его рассмотрение в отношении отдельных категорий лиц

Общий порядок направления уголовного дела в суд регламентируется ст. 222 УПК РФ. Изъятия из этой статьи устанавливает ст. 451 УПК РФ. Из всех категорий лиц, указанных в ч. 1 ст. 447 УПК РФ, регламентирующий особый порядок производства по уголовным делам, исключение составляют члены Совета Федерации и депутаты Государственной Думы.

В случае, когда уголовное дело было возбуждено либо привлечение лица в качестве обвиняемого состоялось в порядке, установленном ст. 448 УПК РФ, после окончания предварительного расследования уголовное дело в отношении такого лица, направляется в суд, которому оно подсудно в соответствии с подсудностью, установленной ст. 31-36 УПК РФ.

После окончания предварительного расследования ведущий его следователь составляет обвинительное заключение и утверждает его у соответствующего прокурора. Последний направляет обвинительное заключение Председателю

Следственного комитета РФ для того, чтобы тот направил ходатайство о даче согласия о направлении уголовного дела в суд соответственно в отношении члена Совета Федерации – в верхнюю, а в отношении депутата Государственной Думы – в нижнюю палату Федерального Собрания Российской Федерации. Решение палат о направлении или ненаправлении уголовного дела в суд является основанием для передачи уголовного дела в соответствующий суд или о прекращении уголовного дела в соответствии с п. 6 ч. 1 ст. 27 УПК РФ.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Понятие и основания особого производства по делам в отношении отдельных категорий лиц.
2. Особенности возбуждения уголовного дела в отношении отдельных категорий лиц.
3. В чем состоит назначение особенностей производства по уголовным делам в отношении отдельных категорий лиц?
4. Сравните порядок принятия решений о возбуждении уголовного дела, о привлечении в качестве обвиняемого, об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу в отношении судьи Верховного Суда Российской Федерации и следователя органов внутренних дел.
5. Особенности применения мер процессуального принуждения в отношении отдельных категорий лиц и производства следственных действий с их участием.
6. Направление уголовного дела в суд и его рассмотрение в отношении отдельных категорий лиц.
7. Какие органы и должностные лица могут осуществлять предварительное расследование в отношении обладающих должностным иммунитетом лиц, перечисленных в ч. 1 ст. 447 УПК?
8. В какой форме осуществляется предварительное расследование в отношении лиц, указанных в ч. 1 ст. 447 УПК?

Раздел V.

МЕЖДУНАРОДНЫЕ АСПЕКТЫ В СФЕРЕ УГОЛОВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА

Глава 29.

МЕЖДУНАРОДНОЕ СОТРУДНИЧЕСТВО В СФЕРЕ УГОЛОВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА

В результате изучения данной главы обучающийся должен:

Знать: понятие, задачи и значение международного сотрудничества в сфере уголовного судопроизводства, его виды; основания, условия и процессуальный порядок оказания международной правовой помощи по уголовным делам; основания, условия и процессуальный порядок выдачи лиц для уголовного преследования или исполнения приговора; процессуальный порядок передачи лиц, осужденных к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве своего гражданства; правила производства по признанию и исполнению решений судов иностранных государств в части конфискации находящихся на территории Российской Федерации доходов, полученных незаконным путем.

Уметь: сопоставлять положения уголовно-процессуального законодательства и международных договоров, регламентирующие вопросы международного сотрудничества в сфере уголовного судопроизводства и определять те из них, которые подлежат применению в конкретной ситуации; различать правила легализации процессуальных документов, составленных компетентными органами иностранного государства, и правила, обуславливающие допустимость доказательств, полученных на его территории;

Владеть знаниями: о содержании и форме запросов о международной правовой помощи по уголовным делам, запросов о выдаче лица для осуществления уголовного преследования или исполнения приговора; о процессуальном порядке рассмотрения и разрешения вопросов о передаче лица, осужденного к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого оно является, о процессуальном порядке признания и исполнения решения суда иностранного государства в части конфискации находящихся на территории Российской Федерации доходов, полученных преступным путем.

Ключевые термины: международное сотрудничество в сфере уголовного судопроизводства; процессуальный порядок оказания международной правовой помощи; апостиль; процессуальный порядок выдачи лиц для уголовного преследования или исполнения приговора; запрос о международной правовой помощи по уголовным делам.

29.1. Понятие, задачи и виды международного сотрудничества в сфере уголовного судопроизводства

Интернационализация преступности и активизация миграционных процессов, особенно между странами СНГ, актуализировали потребность развития международного сотрудничества по уголовным делам.

Одной из задач такого сотрудничества является обеспечение достижения целей уголовного процесса по уголовному делу, находящемуся в производстве компетентных органов одного государства, когда лица, участвующие в этом уголовном деле, или предметы, необходимые для правильного его разрешения, находятся на территории другого государства. Другая задача – обеспечение привлечения к уголовной ответственности лица, совершившего преступление в данном государстве и покинувшем его территорию, если оно не может быть выдано государством пребывания. Третья задача – реализация права лица, осужденного за совершение преступления судом иностранного государства к лишению свободы, отбывать наказание в стране своего гражданства.

В 90-е годы 20-го столетия Россия ратифицировала ряд международных конвенций и заключила значительное число двусторонних международных договоров и соглашений, регламентирующих вопросы международного сотрудничества по уголовным делам.

В 1996 году Президент Российской Федерации издал Указ «Об участии Российской Федерации в деятельности Международной организации уголовной полиции – Интерпола», а Правительство Российской Федерации утвердило Положение о Национальном Центральном Бюро Интерпола. Бюро входит в структуру МВД РФ и занимается учетом информации о международных преступлениях и преступниках, о незаконном обороте наркотиков и оружия, о фальшивомонетничестве, о незаконном отмывании денег и т.д., обеспечивает взаимодействие органов внутренних дел Российской Федерации с полицией других государств и Генеральным секретариатом Интерпола, является координационным центром правоохранительных органов Российской Федерации при выходе их деятельности на уровень международных отношений.

УПК РФ 2001 года содержит Часть пятую под названием «Международное сотрудничество в сфере уголовного судопроизводства».

Кроме этого, для России основную правовую базу международного сотрудничества в сфере уголовного судопроизводства составляют Конституция Российской Федерации; Европейская конвенция о взаимной правовой помощи по уголовным делам от 20 апреля 1959 г. (далее – Европейская конвенция о правовой помощи), ратифицированная Федеральным законом РФ от 25 октября 1999 г., Дополнительный протокол к этой конвенции принят 17 марта 1978 г.; Европейская конвенция о выдаче от 13 декабря 1957 г., ратифицированная Федеральным законом РФ от 25 октября 1999 г. одновременно с Дополнительным протоколом от 15 октября 1975 г. и Вторым дополнительным протоколом от 17 марта 1978 г.; Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, заключенная государствами – членами СНГ 22 января 1993 г. в Минске, ратифицированная Федеральным законом от 04 августа 1994 г., получившая в научной и учебной литературе наименование Минской конвенции;

Конвенция о передаче лиц, осужденных к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданами которого они являются (Берлин, 19 мая 1978 г.); двусторонние договоры Российской Федерации, регламентирующие вопросы правовой помощи и других форм международного сотрудничества по уголовным делам; межведомственные соглашения по вопросам международного сотрудничества в сфере борьбы с преступностью.

Помимо международного договора и международного соглашения основу международного сотрудничества по уголовным делам составляет принцип взаимности. В соответствии с УПК РФ принцип взаимности подтверждается письменным обязательством соответствующего государственного органа. В зависимости от вида содействия, об оказании которого направляется запрос, УПК РФ указывает на различные государственные органы, полномочные направлять запрос на основе принципа взаимности и давать соответствующие обязательства. Так, принцип взаимности в производстве отдельных процессуальных действий, направленных на получение доказательств, в силу ст. 453 УПК РФ подтверждается письменным обязательством Верховного Суда РФ, Министерства иностранных дел РФ, Министерства юстиции РФ, Министерства внутренних дел РФ, Федеральной службы безопасности РФ или Генеральной прокуратуры РФ. Принцип взаимности при экстрадиции, т.е. выдаче лица, находящегося на территории иностранного государства, в целях уголовного преследования или исполнения приговора в силу ст. 460 УПК РФ может подтверждаться письменным обязательством только Генерального прокурора РФ.

Исходя из правовых положений, содержащихся в вышеуказанных источниках, международное сотрудничество в сфере уголовного судопроизводства можно определить как основанную на нормах международного права и принципе взаимности деятельность компетентных органов одного государства по исполнению запросов (представлений, обращений, поручений) другого государства о совершении процессуальных и иных предусмотренных нормами международного и внутригосударственного права действий, необходимых для достижения задач уголовного процесса по уголовному делу, находящемуся в производстве компетентных органов запрашивающего государства (собираание доказательств, экстрадиция и др.), а также для реализации права лица на отбывание наказания в государстве, гражданином которого оно является. Федеральным законом от 05.12.2017 № 387-ФЗ в УПК РФ введена Глава 55.1, регламентирующая производство по признанию и исполнению решений судов иностранных государств в части конфискации доходов, полученных преступным путем.

По смыслу УПК РФ международная правовая помощь по уголовным делам является одним из видов международного сотрудничества в сфере уголовного судопроизводства. Под международной правовой помощью УПК понимает производство следственных или иных процессуальных действий по запросу иностранного государства, направленных на получение доказательств (ст. 453, 455, 457).

Минская конвенция в понятие правовой помощи помимо процессуальных действий по собиранию доказательств включает также исполнение запросов об осуществлении уголовного преследования и возбуждении уголовного дела, а равно выдачу лица в целях привлечения его к уголовной ответственности или исполнения, вынесенного в отношении него приговора. Европейская конвенция о правовой

помощи на экстрадицию не распространяется. Нормы данного процессуального института содержатся в Европейской конвенции о выдаче.

Итак, видами международного сотрудничества в сфере уголовного судопроизводства являются: 1) международная правовая помощь по уголовным делам; 2) передача производства по уголовным делам (направление материалов уголовного дела для осуществления уголовного преследования) в иностранное государство; 3) осуществление уголовного преследования по просьбе иностранного государства; 4) выдача (экстрадиция) лица для уголовного преследования или исполнения приговора; 5) передача лица, осужденного к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого оно является; 6) признание и исполнение судебных решений в части конфискации доходов, полученных преступным путем.

Международное сотрудничество в сфере уголовного судопроизводства имеет значение как для реализации прав гражданина, вытекающих из правовых отношений гражданства, так и для удовлетворения уголовно-правовых притязаний суверенного государства к собственным гражданам независимо от места совершения преступления и иностранцам, совершившим преступления на его территории либо против его интересов или его граждан. С одной стороны, международное сотрудничество по уголовным делам обеспечивает лицу, в отношении которого ставится вопрос о привлечении к уголовной ответственности, возможность претерпевания мер принуждения и иных ограничений, связанных с уголовным преследованием, в рамках юрисдикции того государства, гражданином которого оно является. С другой стороны, за счет международного сотрудничества по уголовным делам достигается реализация вытекающего из уголовно-правового отношения права государства применить к своему гражданину, совершившему преступление, меры уголовно-правового воздействия, а в отношении иностранца, совершившего преступление на его территории либо против его граждан или интересов – права требовать от другого государства применения указанных мер.

29.2. Процессуальный порядок направления и исполнения запроса о правовой помощи по уголовным делам

Международно-правовая помощь по уголовным делам – это вид международного сотрудничества в сфере уголовного судопроизводства, состоящий в исполнении запросов иностранных государств по производству процессуальных действий на основе конвенций, двусторонних международных договоров или принципа взаимности. Ее видами являются:

- 1) собирание доказательств (посредством производства допросов, осмотров, выемок, обысков, судебных экспертиз и других следственных, а также иных процессуальных действий) по запросу иностранного государства;
- 2) вручение повесток для дачи свидетельских показаний на территории запрашивающего государства;
- 3) оказание содействия в производстве процессуальных действий;
- 4) предоставление вещественных доказательств и документов по уголовным делам;
- 5) установление личности и места нахождения определенных лиц;
- 6) принятие мер по наложению ареста на имущество, по передаче имущества полученного преступным путем;

7) другие виды помощи, не противоречащие национальному праву запрашиваемого государства.

В силу конвенций и двусторонних международных договоров РФ, а также норм УПК компетентные государственные органы от имени Российской Федерации вправе направлять запросы о правовой помощи в иностранные государства и обязаны рассматривать и при отсутствии оснований для отказа исполнять запросы о правовой помощи иностранных государств. В соответствии со ст. 455 УПК РФ доказательства, полученные на территории иностранного государства его должностными лицами в ходе исполнения ими поручений об оказании правовой помощи по уголовным делам в соответствии с международными договорами Российской Федерации, международными соглашениями или на основе принципа взаимности, заверенные и переданные в установленном порядке, пользуются такой же юридической силой, как если бы они были получены на территории Российской Федерации в полном соответствии с требованиями УПК РФ. Важное значение, в том числе и для решения вопроса о допустимости доказательств, полученных на территории иностранного государства, имеет выполнение норм, устанавливающих круг субъектов, от которых может исходить запрос (ст. 453 УПК РФ), и требований, предъявляемых к форме и содержанию запроса (ст. 454 УПК РФ). Запрос должен содержать ссылку на положения международного договора, на основании которого он направляется.

Ряд особенностей, упрощающих процедуры направления запроса в случаях, не терпящих отлагательства, предусматривает ст. 15 Европейской конвенции о правовой помощи.

Запрос и прилагаемые к нему документы переводятся на официальный язык того иностранного государства, в которое они направляются. В ст. 17 упоминавшийся выше Минской конвенции, заключенной между государствами – членами СНГ, установлено, что в отношении друг с другом при выполнении этой конвенции соответствующие учреждения Договаривающихся Сторон пользуются государственными языками Договаривающихся Сторон или русским языком. Некоторые особенности, касающиеся языка запроса, предусмотрены и в Европейской конвенции о правовой помощи (ст. 16).

Порядок исполнения запроса о правовой помощи регламентирован конвенциями, двусторонними договорами и ст. 457 УПК РФ. При исполнении запроса о правовой помощи применяются правовые нормы исполняющего этот запрос государства. Однако, если это не противоречит законодательству и международным обязательствам запрашиваемой стороны, на основе международных договоров, международных соглашений или принципа взаимности могут быть применены правовые нормы запрашивающего государства. Применительно к исполнению запроса компетентными органами РФ это предусмотрено, в частности, ст. 457 УПК РФ; ст. 8 Минской конвенции специально оговаривает, что для применения законодательства иностранного государства при исполнении поручений о правовой помощи необходима просьба запрашивающего государства.

В п. 8 ст. 1 Федерального закона о ратификации Европейской конвенции о взаимной правовой помощи по уголовным делам и Дополнительного протокола к ней от 01 октября 1999 г. предусмотрено, что Верховный Суд РФ и Генеральная прокуратура РФ по просьбе учреждения, от которого исходит поручение о правовой

помощи, решают вопрос о возможности применения при исполнении поручения процессуального законодательства запрашивающего иностранного государства, если оно не противоречит законодательству Российской Федерации.

В соответствии с ч. 4 ст. 457 УПК РФ запрос возвращается без исполнения, если он противоречит законодательству РФ либо его исполнение может нанести ущерб ее суверенитету или безопасности. Следует иметь в виду, что в ст. 2 Европейской конвенции о правовой помощи содержится более широкий перечень оснований для отказа в правовой помощи, а в ст. 1 федерального закона РФ о ратификации этой конвенции относительно данных оснований сделан ряд оговорок.

В соответствии с Европейской и Минской конвенциями удостоверение подлинности документов, передаваемых на основании этих конвенций, не требуется (соответственно ст. 17 и ст. 13). Аналогичное правило содержится в ряде двусторонних договоров, например, в ст. 15 Договора между РФ и Королевством Испания об оказании правовой помощи по уголовным делам. В соответствии со ст. 6 Договора между РФ и Канадой о взаимной правовой помощи по уголовным делам поскольку это не противоречит законодательству Запрашиваемой Стороны, записи, документы, а также предметы должны быть переданы в таком виде и заверены таким образом, которого требует Запрашивающая Сторона, с целью признания таковых допустимыми доказательствами в соответствии с законодательством Запрашивающей стороны.

В том случае, если вопросы легализации документов иностранного государства в международном договоре специально не оговорены, действуют правила Гаагской конвенции 1961 года, подписанной большинством государств. В соответствии с Гаагской конвенцией никакой другой формальности для удостоверения подлинности документа не требуется, кроме проставления на документе апостиля, образец которого предусмотрен в ст. 4 Конвенции. Апостиль проставляется компетентным лицом (как правило, – нотариусом) и подтверждает подлинность подписи и полномочия лица, подписавшего документ. Разумеется, сам по себе апостиль не подтверждает допустимость доказательства. Для решения вопроса о допустимости доказательства необходимо определить, была ли соблюдена процедура его получения, предусмотренная уголовно-процессуальными нормами соответствующего государства.

При производстве по уголовному делу может возникнуть необходимость в вызове лиц, находящихся на данный момент на территории иностранного государства, для производства с ними процессуальных действий. В соответствии со ст. 456 УПК свидетель, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик, их представители, находящиеся за пределами территории Российской Федерации, могут быть с их согласия вызваны должностным лицом, в производстве которого находится уголовное дело, для производства процессуальных действий на территории Российской Федерации. Запрос о вызове направляется по правилам, предусмотренным для запроса о производстве процессуальных действий на территории иностранного государства. Процессуальные действия с явившимися по вызову лицами осуществляются по правилам УПК. Явившиеся по вызову лица не могут быть на территории РФ привлечены в качестве обвиняемых, взяты под стражу или подвергнуты другим ограничениям личной свободы за деяния или на основании приговоров, которые имели место до пересечения указанными лицами

государственной границы РФ. Действие иммунитета прекращается, если явившееся по вызову лицо, имея возможность покинуть территорию РФ до истечения непрерывного срока в 15 суток с момента, когда его присутствие более не требуется должностному лицу, вызвавшему его, продолжает оставаться на этой территории или после отъезда возвращается в Российскую Федерацию.

Для производства процессуальных действий в порядке ст. 456 УПК РФ может быть вызвано и лицо, находящееся под стражей на территории иностранного государства. При этом должно быть соблюдено условие о том, что это лицо временно передается на территорию РФ для совершения действий, указанных в запросе о вызове. Такое лицо продолжает оставаться под стражей на все время пребывания его на территории РФ, причем основанием содержания его под стражей служит соответствующее решение компетентного органа иностранного государства. Это лицо должно быть возвращено на территорию соответствующего иностранного государства в сроки, указанные в ответе на запрос.

Основания отказа в передаче по вызову лица, содержащегося под стражей, предусмотрены международными договорами. Так, например, согласно ст. 11 Европейской конвенции о правовой помощи одним из оснований отказа в передаче лица, содержащегося под стражей, является то обстоятельство, что передача может продлить его содержание под стражей.

Европейская конвенция о правовой помощи (ст. 11) и Минская конвенция (ст. 78-1) основанием для отказа в передаче лица, содержащегося под стражей, устанавливает неполучение его согласия на передачу. Конвенция ООН против транснациональной организованной преступности в качестве условия передачи на время лица, содержащегося под стражей, устанавливает его согласие (п. 10 ст. 18). В соответствии с договором между РФ и КНДР вышеуказанного основания для отказа в передаче лица, содержащегося под стражей, не предусмотрено.

В ходе производства по уголовному делу может возникнуть потребность в предметах, которые могут иметь значение вещественных доказательств, находящихся на территории иностранного государства. В п. 5 ст. 454 УПК РФ указывается на возможность запросить у иностранного государства вещественные доказательства. Статья 468 УПК регламентирует порядок передачи предметов, имеющих значение вещественных доказательств, в связи с передачей лица для осуществления уголовного преследования (экстрадицией). В Европейской конвенции (ст. 3 и 6) и в Минской конвенции (ст. 78) предусмотрена обязанность передачи предметов запрашиваемым государством, когда они требуются запрашивающему государству для производства по уголовному делу, так как могут выступать в качестве вещественных доказательств.

Положенные в основу привлечения к уголовной ответственности принцип гражданства, территориальный принцип и экстерриториальный принцип (когда преступление совершено за пределами данного государства, не его гражданами, но направлено против его интересов) в ряде случаев обуславливают необходимость направления иностранному государству запроса об осуществлении уголовного преследования и, наоборот, осуществления уголовного преследования по запросу иностранного государства. Во внутреннем законодательстве РФ эти принципы изложены в ст. ст. 11, 12 УК РФ.

29.3. Выдача лица для уголовного преследования или исполнения приговора (экстрадиция)

Правила, по которым осуществляется выдача лиц для уголовного преследования или исполнения приговора по запросу иностранного государства (экстрадиция), предусмотрены в Европейской конвенции о выдаче 1957 года, Минской конвенции 1993 года, двусторонних международных договорах, УПК РФ. В соответствии со ст. 460 и ст. 462 УПК РФ помимо международного договора выдача может производиться на основе принципа взаимности, причем со стороны Российской Федерации подтверждать его письменным обязательством полномочен только Генеральный прокурор РФ (ч. 1 ст. 460 УПК). Запрос о выдаче в соответствующий компетентный орган иностранного государства направляется Генеральной прокуратурой РФ. Требования, предъявляемые к содержанию запроса, закреплены в ч. 4 ст. 460 УПК РФ.

В соответствии с ч. 5 ст. 460 УПК РФ к запросу о выдаче для уголовного преследования должна быть приложена заверенная копия постановления судьи об избрании в качестве меры пресечения заключения под стражу. К запросу о выдаче для исполнения приговора должны быть приложены заверенная копия вступившего в законную силу приговора и справка о неотбытом сроке наказания.

Запрашиваться к выдаче может лицо, находящееся в статусе осужденного или обвиняемого, но не подозреваемого.

Статья 461 УПК РФ устанавливает пределы уголовной ответственности лица, выданного Российской Федерации. Это лицо не может быть привлечено в качестве обвиняемого, подвергнуто наказанию без согласия государства, а также передано третьему государству за преступление, не указанное в запросе о выдаче, за исключением случая, когда преступление совершено этим лицом после его выдачи. Однако согласия выдавшего лицо государства не требуется в двух случаях:

1) если лицо добровольно возвратится в РФ после того, как покинет ее территорию, или

2) если оно не покинет территорию РФ в течение 44 суток (в соответствии со ст. 461 УПК РФ), 45 суток (в соответствии с п. «б» ст. 14 Европейской конвенции о выдаче), одного месяца (в соответствии со ст. 66 Минской конвенции) со дня окончания уголовного судопроизводства, отбытия наказания или освобождения от него по любому законному основанию. В этот срок не засчитывается время, когда выданное лицо не могло не по своей вине покинуть территорию РФ.

Исполнение запроса иностранного государства о выдаче лица, находящегося на территории РФ, осуществляется по следующим правилам. В соответствии со ст. 61 Конституции гражданин РФ не может быть выдан другому государству. Так что, выдача возможна только в отношении иностранцев и лиц без гражданства. В соответствии со ст. 462 УПК РФ выдача для производства уголовного преследования производится, если уголовный закон предусматривает за совершение деяния, которое инкриминируется запрашиваемому к выдаче обвиняемому, наказание в виде лишения свободы на срок свыше одного года или более тяжкое наказание. Условием выдачи для исполнения приговора является осуждение запрашиваемого к выдаче лица к лишению свободы на срок не менее шести месяцев или к более тяжкому наказанию. В соответствии с ч. 3 ст. 462 УПК РФ необходимым

условием выдачи лиц, находящихся на территории РФ, является представление запрашивающим государством гарантий соблюдения пределов уголовной ответственности выданного лица, то есть того, что это лицо будет преследоваться только за преступление, указанное в запросе, после окончания судебного разбирательства и отбытия наказания сможет свободно покинуть территорию данного государства, не будет выслано, передано или выдано третьему государству без согласия РФ. Решение о выдаче принимается Генеральным прокурором РФ или его заместителем. Основания для отказа в выдаче предусмотрены в ст.ст. 3, 4, 9-11 Европейской конвенции о выдаче (причем в отношении них Россией в федеральном законе о ратификации этой конвенции (ст. 1) сделан ряд оговорок), в ст. 57 Минской конвенции и в ст. 464 УПК РФ. В ч.1 ст. 464 УПК РФ указаны обстоятельства, в связи с которыми выдача *не допускается*, а в части 2 этой же статьи – обстоятельства, в связи с которыми в выдаче *может быть* отказано. В частности, выдача не допускается, если в отношении указанного в запросе лица на территории РФ за то же самое деяние вынесен вступивший в законную силу приговор или прекращено производство по уголовному делу. В данном случае УПК повторяет закрепленный в ст. 9 Европейской конвенции о выдаче принцип *non bis in idem* – нельзя дважды за одно и то же.

Если в Российской Федерации осуществляется уголовное преследование запрашиваемого к выдаче лица за деяние, указанное в запросе, в выдаче этого лица может быть отказано (п. 3 ч. 2 ст. 464 УПК РФ). В соответствии с ч. 3 ст. 464 УПК если выдача лица не производится, то Генеральная прокуратура РФ уведомляет об этом компетентные органы соответствующего государства с указанием оснований отказа.

Статья 463 УПК РФ предусматривает возможность обжалования решения Генерального прокурора РФ или его заместителя о выдаче лицом, в отношении которого оно вынесено, или его защитником в суд субъекта федерации по месту нахождения этого лица в течение 10 суток с момента получения уведомления.

Международные договоры и УПК РФ (ст. 465) предусматривают отсрочку в выдаче лица и выдачу лица на время.

Важным моментом, связанным с выдачей лица для осуществления уголовного преследования или исполнения приговора, является заключение под стражу лица, запрашиваемого к выдаче. При возникновении вопроса о выдаче основанием заключения под стражу соответствующего лица является вынесенное в предусмотренном правовыми нормами запрашивающего государства порядке решение его компетентного органа о заключении под стражу, которое направляется вместе с запросом о выдаче (ч. 2 ст. 58 Минской конвенции, ч. 2 ст. 12 Европейской конвенции о выдаче), или ходатайство либо просьба о заключении его под стражу до получения запроса о выдаче, содержащее ссылку на решение компетентного органа запрашивающего государства о заключении под стражу. В разных международных документах используется различная терминология: взятие под стражу, арест и др. Ст. 12 Европейской конвенции о выдаче предусматривает, что запрос о выдаче должен сопровождаться, в частности, подлинником или копией постановления о немедленном задержании, ордера на арест или другого постановления, имеющего ту же силу и выданного в соответствии с процедурой, предусмотренной законом запрашивающей стороны.

Таким образом, Минская конвенция и Европейская конвенция предусматривают возможность заключения под стражу лица до направления запроса о выдаче. В этом случае основанием заключения под стражу является ходатайство (ст. 61 Минской конвенции) или просьба (ст. 16 Европейской конвенции) запрашивающей стороны. В соответствии со ст. 61 Минской конвенции в ходатайстве должны содержаться ссылка на постановление о взятии под стражу или на приговор, вступивший в законную силу, и указание на то, что требование о выдаче будет представлено дополнительно. Ходатайство о взятии под стражу до получения требования о выдаче может быть передано по почте, телеграфу, телексу или телефаксу. Аналогичные правила предусмотрены в ст. 16 Европейской конвенции.

В случае заключения под стражу до направления запроса о выдаче по ходатайству или просьбе запрашивающего государства (по терминологии Европейской конвенции – предварительного задержания) заключенный под стражу должен быть освобожден, если запрашиваемая сторона не получит запроса о выдаче и прилагающихся к нему документов в течение сорока дней с о дня взятия лица под стражу (ч. 1 ст. 62 Минской конвенции, ч. 4 ст. 16 Европейской конвенции). Если запрашиваемая сторона не получает указанные документы по истечении 18 дней с даты предварительного задержания, согласно Европейской конвенции у нее появляется право освободить задержанное лицо.

Минская конвенция предусматривает возможность задержания лица и без ходатайства, «если имеются предусмотренные законодательством основания подозревать, что оно совершило на территории другой Договаривающейся Стороны преступление, влекущее выдачу» (ч. 2 ст. 61). В этом случае лицо должно быть освобождено, если требование о его выдаче не поступит в течение срока, предусмотренного законодательством для задержания (ч. 2 ст. 62).

Запрашиваемое государство полномочно исполнить решение запрашивающего государства о заключении подлежащего экстрадиции лица под стражу. В соответствии с ч. 2 ст. 466 УПК РФ если к запросу о выдаче лица прилагается решение судебного органа иностранного государства о заключении лица под стражу, то прокурор вправе подвергнуть это лицо домашнему аресту или заключить его под стражу без подтверждения указанного решения судом Российской Федерации.

Часть 1 ст. 466 УПК РФ устанавливает, что если наряду с запросом иностранного государства о выдаче решение судебного органа о заключении лица под стражу не предоставлено, то прокурор в целях обеспечения возможности выдачи лица решает вопрос о необходимости избрания ему меры пресечения в порядке, предусмотренном УПК РФ. Как определил Конституционный Суд РФ в решении по жалобе Менахема Сайденфельда, ч. 1 ст. 466 УПК РФ во взаимосвязи с положениями Минской конвенции не предполагает возможность задержания лица на основании ходатайства иностранного государства на срок свыше 48 часов без судебного решения, а равно применения к такому лицу меры пресечения в виде заключения под стражу вне предусмотренного уголовно-процессуальным законом порядка и сверх установленных им сроков.

В соответствии со ст. 60 Минской Конвенции по получении требования о выдаче запрашиваемое государство немедленно принимает меры к розыску и взятию под стражу лица, выдача которого требуется, за исключением тех случаев, когда выдача не может быть произведена. В соответствии со ст. 59 Минской конвенции если

требование о выдаче не содержит всех необходимых данных, то запрашиваемая сторона может затребовать дополнительные сведения, для чего устанавливает срок до одного месяца. Этот срок может быть продлен еще до одного месяца по ходатайству запрашивающей стороны. Если запрашивающая сторона не представила в установленный срок дополнительных сведений, то запрашиваемая сторона должна освободить лицо, взятое под стражу. В соответствии со ст. 67 Минской конвенции если запрашивающая сторона не примет лицо, подлежащее выдаче, в течение 15 дней после поставленной даты передачи, это лицо должно быть освобождено из-под стражи; в соответствии со ст. 18 Европейской конвенции по истечении 15 дней лицо может быть освобождено, а по истечении 30 дней – должно быть освобождено. Сходные правила закреплены в ст. 467 УПК РФ: если передаваемое лицо не будет принято в течение 15 суток со дня, установленного для передачи, то оно может быть освобождено из-под стражи. В случае, если иностранное государство по независящим от него обстоятельствам не может принять лицо, подлежащее выдаче, и уведомляет об этом Российскую Федерацию или же Российская Федерация по независящим от нее обстоятельствам не может передать лицо, подлежащее выдаче, то дата передачи может быть перенесена. Во всяком случае лицо подлежит освобождению по истечении 30 суток со дня, установленного для его передачи.

29.4. Передача лица, осужденного к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого оно является

Видом международного сотрудничества в сфере уголовного судопроизводства является передача лиц, осужденных к лишению свободы, для отбывания наказания в стране своего гражданства. Этот вид международного сотрудничества предусмотрен в Конвенции от 19 мая 1978 года, двусторонними международными договорами РФ, главой 55 УПК РФ. Статья 469 УПК РФ устанавливает основания передачи лица, осужденного к лишению свободы. Порядок рассмотрения и разрешения вопросов, связанных с передачей лица, осужденного к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого оно является, определены соответственно в ст.ст. 470 и 472 УПК РФ.

В соответствии со ст. 469 УПК РФ основанием передачи Российской Федерацией гражданина иностранного государства, осужденного судом Российской Федерации, для отбывания наказания в государстве своего гражданства, а равно для передачи российского гражданина, осужденного в иностранном государстве, для отбывания наказания в Российской Федерации, является решение суда Российской Федерации. В последнем случае вернее говорить об основании для разрешения вопроса компетентными органами иностранного государства о такой передаче. Поводами к рассмотрению данного вопроса судом являются: представление федерального органа исполнительной власти, уполномоченного в области исполнения наказаний, обращение осужденного или его представителя, обращение компетентных органов иностранного государства. Эти представления или обращения рассматриваются судом в порядке и сроки, которые установлены для разрешения вопросов, связанных с исполнением приговора (ст. 396-399 УПК РФ).

29.5. Признание и исполнение решений судов иностранных государств в части конфискации доходов, полученных преступным путем

Исполнение решений иностранных судов в части конфискации доходов, полученных преступным путем и находящихся на территории Российской Федерации, долгое время не имело законодательной регламентации. Порядок разрешения соответствующих вопросов предусматривался только международными договорами.

В 2017-м году, как упоминалось выше, УПК РФ был дополнен Главой 55.1 под названием «Производство по рассмотрению и разрешению вопросов, связанных с признанием и принудительным исполнением приговора, постановления суда иностранного государства в части конфискации находящихся на территории Российской Федерации доходов, полученных преступным путем». Нормы данной главы устанавливают основания, условия и процессуальный порядок исполнения решений иностранных судов о конфискации доходов, полученных преступным путем и находящихся на территории Российской Федерации, а также основания для отказа в таком исполнении.

В силу ч. 2 ст. 473.1 УПК РФ основанием для исполнения соответствующего решения иностранного суда является постановление суда Российской Федерации о его признании и принудительном исполнении, вынесенное в соответствии с международным договором Российской Федерации или на основании принципа взаимности. Поводом к рассмотрению вопроса о признании и исполнении решения иностранного суда в части конфискации полученных преступным путем доходов является запрос компетентного органа иностранного государства. Статья 473.2 УПК РФ устанавливает требования, предъявляемые к форме и содержанию запроса, а также перечень прилагаемых к нему документов.

В соответствии со ст. 473.3 УПК РФ запрос о признании и принудительном исполнении решения иностранного суда в части конфискации находящихся на территории нашего государства доходов, полученных преступным путем, рассматривается судом уровня субъекта федерации по месту жительства или месту нахождения лица, в отношении имущества которого приговором или постановлением суда иностранного государства принято решение о конфискации, а в случае, если это лицо не имеет места жительства или места нахождения в Российской Федерации либо его место нахождения неизвестно, – по месту нахождения в Российской Федерации его имущества, подлежащего конфискации.

Порядок рассмотрения запроса установлен ст. 473.4, а перечень оснований для отказа в признании и принудительном исполнении решения иностранного суда в части конфискации доходов, полученных преступным путем, содержится в ст. 473.5 УПК РФ.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Дайте понятие международного сотрудничества в сфере уголовного судопроизводства.
2. Каковы задачи международного сотрудничества в сфере уголовного судопроизводства?
3. Что является правовой основой международного сотрудничества в сфере уголовного судопроизводства?

4. Что такое принцип взаимности в сфере международного сотрудничества?
5. Назовите виды международного сотрудничества в сфере уголовного судопроизводства.
6. Перечислите требования, предъявляемые к форме и содержанию запроса о правовой помощи по уголовным делам.
7. В чем отличие правил легализации процессуальных документов, составленных компетентными органами иностранного государства, и правил допустимости доказательств, полученных на территории иностранного государства в порядке предоставления правовой помощи по уголовному делу?
8. Что такое апостиль?
9. Дайте понятие экстрадиции.
10. Назовите и раскройте правила выдачи лица Российской Федерацией иностранному государству для осуществления уголовного преследования или исполнения приговора.
11. Укажите пределы уголовной ответственности лица, выданного иностранным государством Российской Федерации.
12. Перечислите основания для отказа в выдаче лица Российской Федерацией запрашивающему иностранному государству.
13. В каких случаях допускается заключение под стражу лица до направления запроса иностранного государства о его выдаче?
14. Раскройте процессуальный порядок рассмотрения и разрешения вопросов, связанных с передачей лица, осужденного к лишению свободы, для отбывания наказания в государстве, гражданином которого оно является.
15. Раскройте процессуальный порядок признания и принудительного исполнения решений судов иностранных государств в части конфискации находящихся на территории Российской Федерации доходов, полученных преступным путем.

Глава 30. УГОЛОВНЫЙ ПРОЦЕСС ЗАРУБЕЖНЫХ ГОСУДАРСТВ

В результате изучения данной главы обучающийся должен:

Знать: особенности континентальной и англосаксонской правовых систем, влияющие на основные начала, институты и перспективы развития уголовно-процессуального права относящихся к ним государств; источники уголовно-процессуального права Франции, Германии, Англии и США; общие правила построения уголовного судопроизводства в каждом из указанных государств, процессуальные полномочия органов и должностных лица, ведущих уголовный процесс.

Уметь: выделять единые для всех рассматриваемых в данной главе систем уголовно-процессуального права принципы построения производства по уголовным делам, соответствующие концепции прав человека; давать общую характеристику уголовного процесса Франции, Германии, Англии и США; сопоставлять правила производства по уголовным делам в каждом из рассматриваемых государств.

Владеть знаниями: о многовариантности способов распределения уголовно-процессуальных функций, критериев допустимости доказательств, закрепления в уголовно-процессуальных нормах гарантий соблюдения прав и свобод человека, а также основном положительном опыте развития уголовного процесса зарубежных государств.

Ключевые термины: состязательность и смешанная форма уголовного процесса; прецедент; свобода доказывания; система права.

30.1. Общая характеристика уголовного процесса государств континентальной и англосаксонской правовых систем

В условиях продолжающейся реформы российского уголовного процесса особую актуальность приобретает изучение уголовного судопроизводства демократических зарубежных государств. К тому же необходимость знания основных особенностей производства по уголовным делам в иностранных государствах обусловлена потребностями международного сотрудничества в сфере уголовного судопроизводства.

Изучение уголовного процесса зарубежных государств расширяет юридический кругозор и позволяет составить представление о существующих альтернативных подходах к регулированию уголовно-процессуальных отношений и протекающей в их рамках уголовно-процессуальной деятельности, к построению того или иного процессуального института, не замыкаясь исключительно на действующем отечественном законодательстве. Это дает возможность критически оценить последнее и понять происходящие в нем перемены.

Правовое регулирование процессуальной деятельности в смысле ее организации и построения на глубинном уровне существенно различается в государствах, относящихся к романо-германской правовой семье (континентальной правовой системе) и государствах, принадлежащих к семье общего права (островной или англосаксонской правовой системе). Исторически сложилось так, что в континентальной правовой системе правовые нормы, содержащиеся, как правило, в нормативно-правовых актах, имеют приоритетное значение перед практикой и идеологией. К романо-германской правовой семье относятся большинство стран континентальной Европы, а также страны Южной и Центральной Америки, Франкоязычной Африки и ряд других. В системе общего права, напротив, преобладающую роль в правовом регулировании играет практика, и прежде всего, судебный прецедент – решение судебного органа, вынесенное судом по делу с аналогичными обстоятельствами, являющееся обязательным для нижестоящих судов. Представителями этой правовой семьи являются Великобритания, США, большинство стран британского Содружества Наций, Австралия, Новая Зеландия и некоторые другие.

Главной спецификой уголовного процесса государств континентальной правовой системы является формирование основной доказательственной базы в ходе досудебного производства. В результате производства следственных действий (осмотров, допросов, выемок, обысков, экспертиз и др.) образуются «готовые» доказательства, которые представляются в судебное разбирательство и после исследования судом могут быть положены в основу приговора. Показания, данные в ходе досудебного производства, при наличии соответствующих оснований широко используются в качестве доказательств наряду с показаниями, данными

в суде. В уголовном процессе государств англосаксонской правовой системы, напротив, большинство доказательств формируется в судебном разбирательстве в ходе такого процессуального действия, как перекрестный допрос. Результаты осмотров, обысков, допросов, произведенных должностными лицами, осуществляющими расследование, не имеют доказательственного значения, пока эти лица не будут подвергнуты перекрестному допросу сторонами обвинения и защиты. Доказательствами по уголовному делу являются свидетельские показания, полученные в ходе перекрестного допроса в суде, в том числе и от должностных лиц о результатах произведенных ими действий по собиранию информации, имеющей значение для дела, а также и от эксперта, проводившему экспертизу. Исключение имеется в отношении признания подозреваемого, сделанного в ходе расследования, которое при соблюдении ряда условий может быть допущено в качестве доказательства, что подробнее освещается в пятом параграфе настоящей главы.

В рамках данной главы рассматриваются особенности уголовного процесса Франции и Германии с учетом того, что в основу современного производства по уголовным делам большинства стран континентальной Европы положена либо французская, либо германская модели, а также общая характеристика уголовного процесса Англии и США – главных представителей стран общего права.

30.2. Основные особенности уголовного процесса Франции

Во Франции основными нормативно-правовыми актами, содержащими нормы уголовно-процессуального права, являются Декларация прав человека и гражданина 1789 г., Конституция 1958 г., Уголовно-процессуальный кодекс 1958 г. и др.

В зависимости от категории преступного деяния: преступления (наиболее тяжкого), проступка, правонарушения (наименее тяжкого) производство по делу имеет свои особенности. Производство по любому уголовному делу начинается с дознания, после чего при наличии оснований прокурор возбуждает уголовное преследование и по делам о проступках и правонарушениях передает его на судебное рассмотрение в исправительный или полицейский суд соответственно. После возбуждения уголовного дела о преступлении оно передается для производства предварительного следствия следственному судье. По окончании предварительного следствия следственный судья направляет дело прокурору для ознакомления, а потом при наличии оснований – на рассмотрение суда ассизов.

Современный французский уголовный процесс обычно относят к процессу смешанного типа с довольно сильно развитыми состязательными началами предварительного производства. Предварительное следствие осуществляется судебными органами: входящим в состав суда следственным судьей и следственной камерой, состоящей из председателя и двух советников. Следственный судья принимает дело, возбужденное прокурором, к своему производству, собирает по нему доказательства, разрешает вопросы о его прекращении и др. Следственная камера рассматривает жалобы сторон на незаконные действия следственного судьи и разрешает вопрос о признании доказательств недопустимыми. Таким образом, в отличие от России во Франции собирание доказательств в процессе предварительного следствия производится независимым от стороны обвинения субъектом. Это в определенной степени способствует уравниванию процессуальных возможностей стороны защиты и стороны обвинения по отстаиванию своих процессуальных позиций.

Для применения в качестве меры пресечения заключения под стражу необходимо мотивированное постановление судьи по свободам и заключению.

Уголовные дела о наиболее тяжких нарушениях уголовного закона – преступлениях, – подсудны суду ассизов. Суд ассизов периодически собирается на сессии. Современный суд ассизов сочетает в себе черты и суда присяжных и суда шеффенов, хотя все же большее сходство имеет с судом шеффенов. Суд ассизов состоит из трех судей-профессионалов, которые именуются «судом» и девяти непрофессионалов – представителей народа, которые именуются «жюри». Судьи-профессионалы и представители народа совместно – путем голосования – разрешают вопросы факта и вопросы права. Таким образом, основной признак суда присяжных – разделение компетенции в разрешении вопросов факта и права между представителями народа и судьями-профессионалами суду ассизов не свойственен.

В ходе судебного следствия полномочия жюри весьма ограничены (члены жюри пользуются правом с разрешения председательствующего задавать вопросы свидетелям, но не полномочны разрешать вопросы, возникающие в ходе судебного заседания (о порядке исследования доказательств и т.п.). Это обстоятельство сближает суд ассизов с судом присяжных.

В судебном разбирательстве выделяются следующие этапы: 1) подготовительная часть; 2) формирование жюри, при котором подсудимый пользуется правом немотивированного отвода до пяти, а прокурор – до четырех членов жюри; 3) судебное следствие; 4) судебные прения; 5) составление вопросов, подлежащих разрешению судом ассизов; 6) наставление членам жюри; 6) принятие решения по уголовному делу; 7) провозглашение ответов, данных судом ассизов на поставленные вопросы, и приговора. Для судебного следствия характерны дискреционные полномочия председательствующего, который не обязан, но вправе по собственной инициативе вызывать свидетелей и истребовать дополнительные доказательства. Суд первым допрашивает подсудимого и свидетелей, стороны вправе задавать им вопросы только через председательствующего. Прокурор вправе напрямую задавать вопросы вызванным им свидетелям.

К основным правилам, по которым происходит принятие решений по делу, относится тайное голосование каждого члена суда и жюри путем занесения своего ответа на поставленный вопрос в специальный бюллетень. Решение о виновности принимается, если за него будет подано не менее восьми голосов. Решение о мере наказания принимается простым большинством голосов. Приговор суда ассизов не мотивируется.

В уголовном процессе Франции существуют такие виды пересмотра судебных решений, как апелляция, кассация, ревизия и оппозиция.

Принцип *nonbisinidem* (нельзя дважды за одно и то же) реализуется посредством правила о том, что оправдательный приговор суда ассизов как суда, разрешающего дела о наиболее тяжких преступлениях, пересмотру не подлежит. Исключением является единственный случай – кассация в интересах закона, последствия которой на стороны, участвовавшие в деле, не распространяются.

В отношении приговоров полицейских и исправительных трибуналов в качестве судов апелляционной инстанции действуют апелляционные суды, в отношении обвинительных приговоров суда ассизов – другой суд ассизов. Апелляция допускается и по юридическим, и по фактическим основаниям.

Единственным судом, полномочным рассматривать дело в качестве суда кассационной инстанции, является Кассационный суд, представляющий собой высшее звено судебной системы Франции. Кассация допускается только по юридическим основаниям. Существует кассация в интересах сторон и кассация в интересах закона.

Вступившие в законную силу решения по делам о преступлениях и проступках могут быть пересмотрены в интересах осужденного по фактическим основаниям в порядке ревизии. Производство в порядке ревизии имеет много общих черт с производством ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств в российском уголовном процессе.

Не вступившие в законную силу приговоры, вынесенные заочно по делам опроступках и правонарушениях, могут быть обжалованы в порядке оппозиции. Дело рассматривается заново в том же составе суда, допускается поворот к худшему.

30.3. Основные особенности уголовного процесса Германии

Основными источниками уголовно-процессуального права ФРГ являются Конституция ФРГ 1949 г., Уголовно-процессуальный кодекс ФРГ от 01.02.1877 г. в редакции от 07.04.1987 г. с последующими изменениями и дополнениями, Закон о судостроительстве 1877 г. в редакции от 09.05.1975 г., Закон о судах по делам несовершеннолетних 1974 года и некоторые другие. Важную роль в регулировании уголовно-процессуальных отношений играют решения Федерального конституционного суда и Верховного федерального суда ФРГ.

Этапами производства по уголовным делам в германском уголовном процессе являются: предварительное расследование, производимое в форме дознания; возбуждение публичного обвинения прокурором путем направления обвинительного акта в суд; предание суду; судебное разбирательство; проверка законности и обоснованности не вступивших в законную силу судебных решений (в порядке апелляционного и ревизионного производства); возобновление дел по вновь открывшимся обстоятельствам.

Германская уголовно-процессуальная наука отвергает понятие сторон и принцип состязательности уголовного судопроизводства. Это связано, в частности, с подходом к процессуальному положению прокурора и суда. Прокурор не является стороной в процессе, он *представляет* обвинение в судебном разбирательстве, должен следить за соблюдением закона и обжаловать незаконные решения суда. На суд возлагается обязанность независимо от позиций и волеизъявления прокурора, обвиняемого, защитника исследовать все обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела.

Между тем состязательные начала усматриваются в следующих правилах германского уголовного процесса. Во-первых, на стадии предварительного расследования, существующего в форме дознания (предварительное следствие в Германии было упразднено в 1974 году) разделение функции уголовного преследования и функции юстиции обеспечивается за счет правил о возможности ограничения конституционных прав и свобод личности на основе судебного решения (например, производства выемки почтово-телеграфной корреспонденции (ст. 100 УПК ФРГ), контроля телефонных переговоров (ст. 100б УПК ФРГ), обыска в жилище (ст. 105 УПК ФРГ); ареста (ст. 114, 128 УПК ФРГ); помещение в психиатрическую

больницу (ст. 81 УПК ФРГ) и др.) и судебного обжалования действий и решений прокурора и полиции. Во-вторых, определенный баланс процессуальных возможностей органов уголовного преследования, с одной стороны, и подозреваемого, обвиняемого, защитника, с другой стороны, по участию в процессе доказывания достигается за счет процессуальной фигуры следственного судьи – должностного лица участкового суда. Следственный судья наделен полномочиями осуществлять допросы и производить другие следственные действия. При этом на него возлагается ответственность за соблюдение предусмотренной законом процедуры производства соответствующих следственных действий. Показания, полученные следственным судьей, имеют силу доказательств и могут быть оглашены в судебном разбирательстве. Именно в судебном разбирательстве осуществляется доказывание в полном смысле слова, только его результаты могут быть положены в основу решения о виновности и назначения наказания, оно именуется строгим доказыванием. Существенно ограничены возможности использования в качестве доказательств данных, полученных прокурором и полицией в ходе дознания. Эти данные добываются посредством так называемого «свободного доказывания» – без каких-либо специальных строго формализованных процедур. Таким образом, полномочия по легализации доказательств на стадии предварительного расследования принадлежат независимому от органов уголовного преследования субъекту. Примечательно, что в германском уголовном процессе основные элементы состязательности более развиты на предварительном расследовании, чем в судебном разбирательстве.

Дела о проступках и преступлениях, за которые предусмотрено наказание до 3 лет лишения свободы, подсудны участковому суду – низшему (первому) звену судебной системы ФРГ. Дела о проступках, наказуемых лишением свободы на срок до 6 месяцев, а в некоторых случаях – до 1 года, рассматриваются участковым судьей единолично. Дела о проступках, представляющих повышенную общественную опасность, и дела о преступлениях, влекущих наказание до 3 лет лишения свободы, рассматриваются судом шеффенов участкового суда. Преступления, влекущие более строгое наказание, чем 3 года лишения свободы, рассматриваются большой палатой (3 судьи и 2 шеффена) земельного суда – второго звена судебной системы. Дела особой сложности и значимости, в том числе о наиболее тяжких государственных преступлениях рассматриваются сенатом по уголовным делам (5 судей) высшего земельного суда – третьего звена судебной системы.

Суд шеффенов характеризуется тем, что состоит из судей-профессионалов и представителей народа – шеффенов. В отличие от суда присяжных в суде шеффенов судьи-профессионалы и шеффены при постановлении приговора совместно разрешают вопросы и факта, и права. Примечательно, что по правилам уголовного судопроизводства ФРГ приговор подписывают только судьи-профессионалы.

Судебное разбирательство состоит из подготовительной части, судебного следствия, судебных прений, последнего слова подсудимого, постановления приговора.

В числе особенностей судебного следствия можно назвать: 1) его начало после допроса подсудимого; 2) активную процессуальную роль суда, который обязан в целях установления истины по долгу службы исследовать все факты и доказательства, которые имеют значение для разрешения дела (ч. 2 ст. 244 УПК); 3) полномочия председательствующего, который проводит судебное следствие,

по вызову новых свидетелей, экспертов, истребованию дополнительных доказательств; право судей, шеффенов, прокурора, подсудимого, защитника задавать вопросы подсудимым, свидетелям, экспертам с разрешения председательствующего; 4) право прокурора и защитника по обоюдному согласию допрашивать свидетелей и экспертов, вызванных в суд по их инициативе; 5) допустимость оглашения протоколов допросов свидетеля, эксперта, подсудимого, произведенных на предварительном расследовании следственным судьей, в случае невозможности их явки в суд по непреодолимым обстоятельствам; строгие ограничения оглашения протоколов несудейских допросов; 6) в случае наличия противоречий между показаниями обвиняемого, данными на предварительном расследовании и в судебном разбирательстве, допускается оглашение протоколов только его судейских допросов.

Видами пересмотра судебных решений, не вступивших в законную силу, в уголовном процессе ФРГ являются апелляция и ревизия. В порядке апелляционного производства судебное решение может быть пересмотрено как по фактическим, так и по юридическим основаниям, в порядке ревизионного производства – только по юридическим.

В качестве судов апелляционной инстанции действуют малая палата (1 судья и 2 шеффена) земельного суда (второго звена судебной системы) – в отношении приговоров, постановленных единолично участковым судьей; большая палата по уголовным делам земельного суда – в отношении приговоров суда шеффенов.

В ревизионном порядке приговоры пересматриваются сенатом высшего земельного суда и Верховным судом ФРГ.

Вступившие в законную силу приговоры могут быть пересмотрены по вновь открывшимся обстоятельствам. Основания для такого пересмотра аналогичны предусмотренным в российском и французском уголовно-процессуальном праве.

30.4. Основные особенности уголовного процесса Англии и Уэльса

Обычно при освещении вопроса об источниках уголовно-процессуального права стран англосаксонской правовой системы, к которым относится Великобритания, указывается, что основным его источником является судебный прецедент – решение суда по конкретному делу, обязательное для нижестоящих судов при рассмотрении ими уголовных дел с аналогичными обстоятельствами. Однако в последнее время в Великобритании наметилась тенденция повышения роли законов и других нормативно-правовых актов в регулировании уголовно-процессуальных отношений. Среди них особое значение имеют Закон о присяжных 1974 г., Закон о магистратских судах 1980 г., Закон о полиции и доказательствах по уголовным делам 1984 г., Закон о полиции и магистратских судах 1994 г., Закон об уголовном процессе и расследованиях 1996 года, Закон о правах человека 1998 г.; инструкции министра внутренних дел; нормативные акты, издаваемые директором публичных преследований, возглавляющим Королевскую службу преследования; нормативные акты, издаваемые высшими должностными лицами судебной системы: Лордом-канцлером, Лордом-главным судьей и др.

Уголовный процесс Англии и Уэльса состоит из следующих стадий: 1) действий полиции по собиранию информации, которая может стать основой доказательств, а также по применению мер принуждения к подозреваемому в целях обеспечения привлечения его к уголовной ответственности (полицейское расследование),

формальное предъявление обвинения; 2) передача обвинительных материалов в Королевскую службу преследования; 3) предварительное рассмотрение дела в магистратском суде; 4) разбирательство дела по существу в магистратском суде или Суде короны; 5) апелляционное производство.

Уголовный процесс Шотландии имеет существенные особенности.

В уголовном процессе Англии, имеющем состязательную конструкцию, отсутствуют стадии возбуждения уголовного дела и предварительного расследования в понимании российской процессуальной науки. Это, прежде всего, объясняется тем, что по общему правилу в процессе досудебного производства не образуется доказательств, необходимых для разрешения дела по существу. Полиция лишь выявляет и фиксирует информацию, которая в дальнейшем при совершении определенных процессуальных действий может стать основой для формирования доказательств. Так, протоколы полицейских допросов свидетелей (под понятие которых подпадают обвиняемый и потерпевший) силы доказательств не имеют. Доказательствами являются лишь показания свидетеля, данные в суде. Из этого правила существует ряд исключений. Например, при определенных условиях допускается использование обвинением признания обвиняемого, сделанного в досудебных стадиях, если в судебном разбирательстве он виновным себя не признает.

В процессе расследования полиция обязана получить разрешение суда на производство действий, ограничивающих права личности: ареста, обыска; применение залога. Из правила о производстве обыска на основании судебного приказа существует ряд исключений, например, обыск, сопутствующий аресту, обыск местожительства арестованного и др.

Разрешение на производство такого полицейского действия, как «перехват сообщений», в том числе и прослушивание телефонных переговоров, выдается не судьей, а министром внутренних дел.

Защитник допускается с момента задержания и имеет право участвовать в производстве всех допросов подозреваемого.

В Англии в качестве защитников по уголовным делам выступают члены корпораций барристеров и солиситоров. Основным различием в их статусе является то, что барристеры вправе участвовать на стороне защиты в судебном разбирательстве, а солиситоры, не обладая таким правом, выполняют подготовительную работу, связанную с собиранием оправдательных доказательств и т.п. Однако в настоящее время за счет появления все новых исключений, допускающих в определенных случаях участие в судебном разбирательстве и солиситоров, грани между барристерами и солиситорами стираются.

Полиция, если считает собранные ею улики достаточными, передает материалы дела в Королевскую службу преследования, которая, оценивая материалы дела и публичную целесообразность привлечения к уголовной ответственности, решает вопрос о направлении дела в суд. Должностные лица Королевской службы преследования, возглавляемой Директором публичных преследований, – королевские преследователи, – выступают в качестве обвинителей при рассмотрении дела в суде. Кроме того, Королевская служба преследования для поддержания обвинения полномочна нанимать барристеров и солиситоров.

При отказе полиции от уголовного преследования заинтересованные частные лица вправе продолжить уголовное преследование самостоятельно.

Предварительное рассмотрение дела в суде предусмотрено в отношении дел о наиболее опасных преступлениях – преследуемых по обвинительному акту, разбирательство которых происходит Судом короны с участием присяжных заседателей. По делам суммарного производства эта стадия отсутствует. Дело сразу же рассматривается по существу магистратским судом.

Одной из основных задач предварительного рассмотрения дела в суде является «раскрытие доказательств». Обвиняемый обязан в письменном заявлении, с которым знакомится обвинитель, изложить все пункты обвинения, с которыми он не согласен, с приведением своих аргументов. Обвинитель обязан ознакомить защиту с теми имеющимися у него материалами, которые, с его точки зрения, могут опровергнуть доводы обвинения в суде.

Судебное разбирательство в Суде короны состоит из этапов, которые вкратце можно охарактеризовать следующим образом. 1) выяснение позиции обвиняемого по делу, которая может быть сведена к одному из трех вариантов: а) непризнание своей вины – тогда производится разбирательство дело с участием присяжных; б) признание своей вины – тогда при отсутствии сомнений в добровольности такого признания суд без участия присяжных и без какого-либо разбирательства признает обвиняемого виновным, вопрос о назначении наказания разрешается в общем порядке; в) отсутствие ответа на вопрос о вине или невозможность сделать однозначный вывод из ответа обвиняемого о его позиции – тогда с участием присяжных исследуется вопрос о причинах подобного ответа и об основаниях для производства по применению принудительных мер медицинского характера; 2) подготовительное слушание; 3) формирование коллегии присяжных посредством жеребьевки, мотивированных и безмотивных отводов. Как правило, коллегия состоит из 12 присяжных, допускается при согласии сторон меньшее число присяжных, но не менее 9; 4) судебное следствие, которое состоит из представления доказательств и речей с подведением итогов представленных доказательств поочередно сначала стороной обвинения, а потом стороной защиты. Основное процессуальное действие в судебном следствии – допрос, состоящий из трех частей: основной – производимой стороной, по ходатайству которой вызван соответствующий свидетель; перекрестный – производимый противоположной стороной; и передопрос – производимый вызвавшей свидетеля стороной по обстоятельствам о которых он допрашивался противоположной стороной; 5) заключительные речи сторон, в которых они высказывают свои мнения о виновности или невиновности обвиняемого; 6) напутственное слово председательствующего присяжным; 7) вынесение вердикта: обвиняемый считается признанным виновным, если за обвинительный вердикт проголосовало в зависимости от количественного состава коллегии 10 из 12, 9 из 10 или 8 из 9 присяжных; 8) «предприговорное расследование», в ходе которого по поручению судьи социальные служащие собирают информацию, характеризующую личность осужденного, право собирания информации, положительно характеризующей личность осужденного, предоставлено защитнику. Предусмотрена возможность судебных медиационных процедур, поведение осужденного при этом (стремление загладить причиненный вред) учитывается при назначении наказания; 9) назначение наказание судьей в судебном заседании без присяжных с участием сторон.

Подавляющее количество уголовных дел в Англии рассматривается в суммарном (упрощенном) порядке магистратскими судами. Существует два вида магистратов:

магистраты – профессиональные юристы, назначаемые королевой по представлению Лорда-канцлера, получающие жалование и магистраты-непрофессионалы, назначаемые от имени королевы Лордом-канцлером на основании заключений различных местных комиссий из числа лиц, пользующихся хорошей репутацией. Они выполняют судебские функции безвозмездно.

В английском уголовном процессе понятием апелляции охватываются все виды пересмотра судебных решений.

В качестве судов апелляционной инстанции действуют Суд короны – в отношении решений суда магистратов, Отделение по уголовным делам Апелляционного суда – в отношении решений Суда короны. Отделение королевской скамьи Высокого суда пересматривает решения всех вышеуказанных судов только по правовым основаниям.

Последняя апелляционная инстанция – Палата лордов – пересматривает уголовные дела в интересах английской правовой системы.

30.5. Основные особенности уголовного процесса США

Основными источниками уголовно-процессуального права США являются Конституция США 1787 г.; Билль о правах 1791 г. – десять поправок к Конституции США; судебные прецеденты, среди которых особое значение имеют решения по конкретным делам Верховного суда США и верховных судов штатов; статуты; руководящие разъяснения судам, издаваемые Верховным судом США и верховными судами штатов, а также Федеральной комиссией по назначению наказания.

Правовая система США характеризуется параллельным существованием федеральной правовой системы и правовой системы штатов. Соответственно строится и судебная система. Во главе федеральной судебной системы находится Верховный суд США, далее по нисходящей – апелляционные суды и окружные суды. В каждом штате имеется верховный суд штата и окружные суды, в некоторых штатах в качестве промежуточного звена существуют апелляционные суды. Высшей судебной инстанцией штата является верховный суд штата, а не Верховный суд США. Аналогичным дуалистическим образом построены системы органов уголовного преследования: полиции и прокуратуры. Производство по уголовным делам о преступлениях, запрещенных федеральным уголовным законом, ведется по федеральным правилам уголовного судопроизводства, а по уголовным делам, запрещенных законами штатов – по правилам штатов. Решения Верховного суда США обязательны только при осуществлении уголовного судопроизводства по федеральным правилам.

Порядок производства по уголовным делам различается в зависимости от категории преступления. Преступления подразделяются на тяжкие (фелонии), менее тяжкие (мисдеминоры) и малозначительные уголовные правонарушения.

В уголовном процессе США можно выделить следующие стадии: полицейское расследование; предварительное слушание дела в суде, составление обвинительного документа (information) прокурором или вынесение обвинительного акта (indictment) большим жюри присяжных, что является основанием для рассмотрения дела в суде по существу; судебное разбирательство, если обвиняемым заявлено соответствующее ходатайство – с участием жюри присяжных; пересмотр судебных

решений в апелляционном порядке; пересмотр судебных решений в экстраординарном порядке.

Таков перечень всех стадий, которые может пройти уголовное дело о фелонии. В связи с широко практикующимися сделками о признании вины и дискреционными полномочиями прокурора по отказу от уголовного преследования в связи с его нецелесообразностью либо небольшой вероятностью вынесения обвинительного вердикта с участием присяжных рассматривается в среднем 5 % от числа зарегистрированных в судах уголовных дел, которые подсудны суду присяжных.

По делам о мисдеминорах допускается производство в упрощенном порядке – суммарное производство: дело рассматривается без участия присяжных единолично судьей-магистратом – должностным лицом окружного суда. Уголовные дела о малозначительных уголовных правонарушениях рассматриваются единолично судьей-магистратом.

При получении информации о признаках преступления полиция производит действия, направленные на установление и изобличение лица, виновного в его совершении. Состязательность процесса проявляется в том, что в результате действий полиции по собиранию фактическим данных о событии преступления и изобличающих лицо, его совершившее, не образуются «готовые доказательства». Свидетельские показания, имеющие юридическую силу доказательств, формируются в ходе осуществляемого сторонами обвинения и защиты перекрестного допроса, который производится в судебном разбирательстве. Протоколы, составленные полицейскими при производстве обыска, не имеют юридической силы доказательств. Полицейские допрашиваются в суде в качестве свидетелей и предъявляют изъятые при обыске. Только после этого соответствующие предметы и документы могут приобрести доказательственную силу.

В ряде случаев признание обвиняемым своей вины, сделанное в ходе полицейского допроса, может быть принято в качестве доказательства. Решение этого вопроса зависит, в частности, от соблюдения допрашивающим должностным лицом обязанности разъяснить допрашиваемому обвиняемому или подозреваемому его прав не свидетельствовать против себя самого и пользоваться услугами защитника, а также обязанности предупредить обвиняемого о том, что все сказанное им может использоваться против него при производстве по уголовному делу. Обязанность разъяснения этих прав носит название «правила Миранды», так как впервые была предусмотрена в 1966 году решением Верховного суда США по делу «Miranda v. Arizona» (Миранда против штата Аризона).

В случае необходимости производства процессуальных действий, ограничивающих конституционные права и свободы личности (ареста, обыска), полиция обязана обратиться за ордером к судье-магистрату.

Существуют исключения, в основном установленные судебными прецедентами, из правила о производстве ареста и обыска на основании судебного ордера. Такими исключениями, например, являются наличие достаточных оснований полагать (более 50% уверенности), что арестовываемое лицо совершило фелонию; или совершение мисдеминора на глазах полицейского; или наличие более 50%-ой уверенности в том, что арестовываемое лицо совершило мисдеминор и имеются «исключительные обстоятельства».

Собрав доказательства, достаточные для убеждения прокурора в том, что

следует осуществлять дальнейшее уголовное преследование, полиция передает ему материалы дела. В случае решения прокурора осуществлять уголовное преследование, дело о фелонии направляется на предварительное слушание. С согласия обвиняемого оно может быть сразу направлено для рассмотрения по существу.

Судебное разбирательство в уголовном процессе США состоит из следующих этапов: 1) выяснение позиции обвиняемого по отношению к предъявленному обвинению; 2) подготовительные действия к судебному заседанию; 3) формирование жюри присяжных; 4) судебное следствие; 5) заключительные речи обвинителя защитника; 6) напутственное слово председательствующего присяжным; 7) вынесение вердикта; 8) провозглашение вердикта; 9) в случае обвинительного вердикта – «предприговорное расследование»; 10) назначение наказания. Как и в английском уголовном процессе, обвиняемый может занять одну из трех возможных позиций по отношению к предъявленному обвинению: признание своей вины, непризнание своей вины, неопределенную позицию. Юридические последствия каждой из них аналогичны таковым в английском уголовном судопроизводстве.

В случае отрицания обвиняемым своей вины в инкриминируемом ему преступном деянии наступает второй этап – подготовительные действия к судебному заседанию, которые включают в себя рассмотрение вопросов о заключении или уточнении сделок о признании вины, о признании доказательств недопустимыми и исключении их из материалов дела, о признании недействительным в связи с нарушением норм уголовно-процессуального права предварительного слушания у судьи либо разрешения вопроса о предании суду большим жюри; ознакомление с некоторыми из доказательств противоположной стороны. Формирование жюри присяжных состоит в вызове в суд лиц, занесенных в списки присяжных; разрешении председательствующим судьей самоотводов присяжных и мотивированных отводов, заявленных им сторонами; безмотивных отводах.

По общему правилу жюри должно состоять не менее чем из 12 человек. Это обязательное требование для рассмотрения уголовных дел о преступлениях, за которые может быть назначена смертная казнь. По остальным уголовным делам допускается меньшее число присяжных. В случаях состава жюри из 6 и менее присяжных вердикт должен быть единогласным. По делам о преступлениях, в качестве наказания за которые предусмотрена смертная казнь, также существует требование единогласного вердикта. Судебное следствие начинается с представления доказательств стороной обвинения. Потом защитник вправе заявить ходатайство судье о прекращении дела в связи с недостаточностью обвинительных доказательств. При отклонении такого ходатайства защита представляет свои доказательства. Представление доказательств каждой из сторон завершается ее речью, подводящей итоги исследования доказательств. Допрос свидетелей производится по схеме английского судебного допроса.

В случае обвинительного вердикта, подтвержденного присяжными, производится предприговорное расследование и назначение наказания аналогично изложенным выше правилам английского уголовного процесса. В некоторых штатах в специально предусмотренных случаях в разрешении вопроса о назначении наказания принимают участие присяжные.

В уголовном процессе США существует две формы пересмотра судебных решений: апелляция и иные (экстраординарные способы).

Оправдательный приговор обжалованию не подлежит. Исключением является предусмотренное УПК штата Техас право прокурора подавать апелляционную жалобу на оправдательный приговор по основанию рассмотрения дела судом, не имевшим право его рассматривать.

Экстраординарными формами пересмотра судебных решений является возобновление дел по вновь открывшимся обстоятельствам и разрешение ходатайства об издании приказа «хабеас корпус». Ходатайство об издании приказа «хабеас корпус» подается после того, как исчерпаны все другие возможности пересмотра судебного решения. Обращение с таким ходатайством допускается последовательно в районный, апелляционный или верховный суды штатов, а потом – в федеральные суды: районный, апелляционный или Верховный Суд США.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Назовите основные подходы к регулированию уголовно-процессуальных отношений и построению системы уголовного процесса.
2. В чем состоят главные различия континентальной и англосаксонской правовых систем и как они сказываются на порядке производства по уголовным делам?
3. Что является правовой основой для сближения континентальной и англосаксонской правовых систем?
4. Каким образом категория преступления обуславливает порядок производства в уголовном процессе Франции?
5. Назовите субъектов предварительного расследования в уголовном процессе Франции.
6. Какие виды судов рассматривают уголовные дела во Франции?
7. В чем заключается сходство и в чем различие суда ассизов с судом присяжных и судом шеффенов?
8. Что такое кассация в интересах закона?
9. Существуют ли элементы состязательности в уголовном процессе Германии?
10. Укажите полномочия участкового судьи на предварительном расследовании в германском уголовном процессе.
11. В чем проявляются состязательные начала уголовного процесса Англии и США?
12. Дайте понятие перекрестного допроса.
13. Перечислите основные этапы производства по уголовному делу в Англии и США.
14. В каких случаях требуется единогласный вердикт присяжных заседателей?
15. Назовите формы пересмотра судебных решений в уголовном процессе Англии и США.

Литература

Ко всем разделам учебника

- Уголовно-процессуальное право (уголовный процесс): Учебник для вузов / Под ред. А.В. Ендольцевой, О. В. Химичевой, Е. Н. Клещиной. – М.: Моск. ун-т МВД России имени В.Я. Кикотя, 2016.
- Уголовно-процессуальное право (уголовный процесс): Учебник / Под ред. проф. Э.К. Кутуева. – СПб.: Санкт-Петербургский ун-т МВД России, Р-КОПИ, 2016.
- Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. П.А. Лупинская. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: Норма: ИНФРА-М, 2011.
- Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник / Под ред. И.Л. Петрухина, И.Б. Михайловской. – М.: Проспект, 2010.
- Уголовный процесс: Учебник для вузов / Под общ. ред. А.В. Смирнова. – М.: ИНФРА-М, 2015.
- Уголовный процесс: Учебник для вузов / Под ред. Б.Б. Булатова, А.М. Баранова. – 5-е изд., перераб. и доп. – М.: Юрайт, 2016.
- Уголовный процесс: Учебник и практикум для прикладного бакалавриата / А.В. Гриненко. – 4-е изд., перераб. и доп. – М.: Юрайт, 2016.
- Уголовный процесс: Учебник / Коллектив авторов; под ред. В.А. Лазаревой. – М.: Юстиция, 2015.

К I разделу

«ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ УГОЛОВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА»

- Александров А.И. Понятие, сущность и задачи уголовного процесса // Уголовный процесс России: Общая часть / Под ред. В.З. Лукашевича. – СПб.: СПбГУ, 2004.
- Александров А.И. Уголовная политика и уголовный процесс в российской государственности: история, современность, перспективы, проблемы / Под ред. В.З. Лукашевича; Предисловие академика РАН, лауреата Государственной премии СССР, Заслуженного деятеля науки Российской Федерации, докт. юрид. наук В.Н. Кудрявцева. – СПб.: СПбГУ, 2003. – 562 с.
- Александров А.И. Философия зла и философия преступности (вопросы философии права, уголовной политики и уголовного процесса) / Вступительное слово член-корреспондента Российской академии наук, доктора юридических наук, профессора Д.А. Керимова. – СПб.: СПбГУ, 2013. – 598 с.
- Александрова Л.А. Публичность как основание уголовно-процессуального права. – М.: Юрлитинформ, 2007. – 144 с.
- Антонов И.А. Нравственно-правовые критерии уголовно-процессуальной деятельности следователя. – СПб.: Юридический центр Пресс, 2003. – 236 с.
- Антонов И.А. Нравственные основы уголовно-процессуальной деятельности: назначение и принципы уголовного судопроизводства / Под общ. ред. В.П. Сальникова. – СПб.: Санкт-Петербургский университет МВД России, 2004.
- Антонов И.А., Горленко В.А., Гурбанов А.Г., Кондрат И.Н. Безопасность личности и уголовный процесс / Под общ. ред. В.П. Сальникова. – СПб.: Фонд «Университет», 2009. – 192 с.
- Антонов И.А., Горленко В.А., Михайлов Н.Н. Третьяков И.Л. Судебно-правовая реформа в Российской Федерации: итоги, состояние, перспективы / Под общ. ред. В.П. Сальникова. – СПб.: Фонд «Университет», 2006. – 192 с.
- Антонов И.А., Кондрат И.Н., Михальчук Ю.П. Прокурорский надзор: Учебно-методическое пособие (в схемах и определениях) / Под общ. ред. И.А. Антонова, В.П. Сальникова. – СПб.: Фонд «Университет», 2016. – 196 с.

- Антонов И.А., Шагапсоев З.Л. Гражданский иск в уголовном судопроизводстве: Учебное пособие / Под общ. ред. В.П. Сальникова. – СПб.: Санкт-Петербургский ун-т МВД России, 2004.
- Бахта А.С. К вопросу о структуре уголовно-процессуальных норм // Вестник Московского университета МВД России. – 2009 – № 6. – С. 81-87.
- Безрядин В.И. Понятие, сущность и значение контроля и надзора за исполнением законов в уголовном судопроизводстве. Прокурорский надзор в досудебном производстве // Правовое поле современной экономики. – 2016. – № 8. – С. 183-195.
- Безрядин В.И., Кондрат И.Н. О некоторых проблемах реализации принципов в уголовном судопроизводстве // Правовое поле современной экономики. – 2012. – № 11. – С. 154-162.
- Берова Д.М. Уголовно-процессуальные функции: Монография / Под ред. В.П. Сальникова. – СПб.: Фонд «Университет», 2009. – 276 с.
- Божьев В.П. Уголовно-процессуальные правовые отношения. – М.: Юридическая литература, 1975. – 176 с.
- Бурданова В.С. Поиски истины в уголовном процессе. – СПб.: Юридический центр Пресс, 2003. – 262 с.
- Вандышев В.В. Уголовный процесс. Общая и Особенная части: Учебник для юридических вузов и факультетов. – М.: Волтерс Клувер, 2010. – 720 с.
- Винниченко Н.А., Захарцев С.И., Рохлин В.И. Правовая регламентация использования оперативно-розыскной деятельности в уголовном судопроизводстве / Под редакцией В.П. Сальникова. – СПб.: Фонд «Университет», 2004. – 176 с. – Сер. Теория и практика оперативно-розыскной деятельности.
- Возгрин И.А. Введение в криминалистику. История, основы теории, библиография. – СПб.: Юридический центр Пресс, 2003. – 475 с.
- Голубовский В.Ю., Рохлин В.И., Уткин Н.И. Прокурорский надзор в Российской Федерации: Курс лекций / Под ред. В.П. Сальникова. – СПб.: Лань, Санкт-Петербургский ун-т МВД России, 2001. – 156 с.
- Горленко В.А. Реформа уголовного суда и судопроизводства на современном этапе развития российского государства / Под общ. ред. В.П. Сальникова. – СПб.: Фонд «Университет», 2009. – 176 с.
- Григорьев В.Н. Задержание подозреваемого. – М.: ЮрИнфоР, 1999. – 542 с.
- Данилова Н.А., Кондрат И.Н., Гурбанов А.Г. Прокурорский надзор, банковская деятельность, права граждан // Юридическая наука: история и современность. – 2012. – № 1. – С. 80-85.
- Евстратиков Б.М., Захарцев С.И., Медведев В.Н., Сальников В.П. Оперативно-розыскные мероприятия на каналах связи (Правовой анализ) / Под редакцией В.П. Сальникова. – СПб.: Фонд «Университет», 2005. – 256 с. – Серия: Теория и практика оперативно-розыскной деятельности.
- Зайцев О.А. Государственная защита участников уголовного процесса. – М.: Экзамен, 2002. – 512 с.
- Захарцев С.И. Право и истина // Мир политики и социологии. – 2012. – № 9. – С. 146-152.
- Захарцев С.И., Сальников В.П. Продолжая дискуссию об истине // Мир политики и социологии. – 2016. – № 1. – С. 35-43.
- Захарцев С.И., Игнащенко Ю.Ю., Сальников В.П. Оперативно-розыскная деятельность в XXI веке: Монография. – М.: Норма, 2015. – 400 с.
- Захарцев С.И., Игнащенко Ю.Ю., Сальников В.П. Оперативно-розыскные мероприятия в XXI веке: Монография. – СПб.: Фонд «Университет», 2006. – 320 с. – Серия: Теория и практика оперативно-розыскной деятельности.
- Захарцев С.И., Медведев В.Н., Сальников В.П. Снятие информации с технических каналов связи: правовые вопросы: Монография. Санкт-Петербургский университет МВД России; Академия права, экономики и безопасности жизнедеятельности / Под общей редакцией В.П. Сальникова. – СПб.: Фонд «Университет», 2005. – 256 с. – Серия: Теория и практика оперативно-розыскной деятельности.

- Захарцев С.И., Сальников В.П., Сальников М.В. Проблема истины в праве и юридических науках // Юридическая наука: история и современность. – 2016. – № 3. – С. 191-196.
- Зинкин В.К. Оперативно-розыскная деятельность как система добывания и собирания уголовно-процессуальных доказательств. – Кемерово: КемГУ, 2000. – 148 с.: ил., табл.
- Кистяковский Б.А. Социальные науки и право. – М., 1916.
- Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации / Под общ. ред. В.В. Мозякова. – М.: Экзамен XXI, 2002. – 864 с.
- Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации / Науч. ред. В.Т. Томин, М.П. Поляков. 7-е изд., перераб. и доп. – М.: Юрайт, 2014. – 1087 с.
- Кондрат И.Н. Конституционные принципы российского уголовного процесса: общая характеристика // Правовое поле современной экономики. – 2012. – № 8. – С. 7-14.
- Кондрат И.Н. Права личности и некоторые общетраслевые принципы уголовного процесса // Мир политики и социологии. – 2012. – № 8. – С. 43-54.
- Кондрат И.Н. Процессуальные принципы уголовного судопроизводства и права человека // Юридическая наука: история и современность. – 2012. – № 9. – С. 126-134.
- Кондрат И.Н. Уголовная политика государства и нормативно-правовое регулирование уголовно-процессуальных отношений: Монография. – М.: ФОРУМ, 2014. – 208 с.
- Ларионов В.Н. Источники уголовно-процессуального права и роль судебных решений в регулировании уголовно-процессуальных отношений: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – СПб., 2006.
- Логунов О.В., Часовникова О.Г. Реабилитация и иное возмещение вреда в российском законодательстве. Лекция // Мир политики и социологии. – 2014. – № 11. – С. 126-135.
- Михайловская И.Б. Настольная книга судьи по доказыванию в уголовном процессе. – М.: ТК Велби, Проспект, 2006. – 192 с.
- Научно-практический комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный) / О.Н. Ведерникова, С.А. Ворожцов, В.А. Давыдов и др.; отв. ред. В.М. Лебедев; рук. авт. кол. В.А. Давыдов. – М.: НОРМА, ИНФРА-М, 2014. – 1056 с.
- Некенова С.Б. Принцип обеспечения права лица на разумный срок уголовного судопроизводства: Автореф. дис. ...канд. юрид. наук. – Саратов, 2015.
- Полянский Н.Н. Очерки теории уголовного процесса. – М., 1928.
- Прокофьева С.М. Принципы гуманизма в уголовном судопроизводстве: Монография. – СПб., 2001. – 160 с.
- Прокофьева С.М., Зайцев О.А. Концепция гуманизации уголовного судопроизводства / Под общ. ред. В.П. Сальникова. – СПб.: Фонд «Университет», 2002. – 144 с.
- Прокурорский надзор в стадии возбуждения уголовного дела: Научно-методическое пособие / Н.В. Воронцова, К.В. Капинус, В.И. Козлов и др.; под ред. А. П. Короткова, М.Е. Токаревой. – М.: Юрлитинформ, 2002. – 184 с.
- Рожков Д.Г. Обеспечение разумного срока уголовного производства в суде первой инстанции: Автореф. дис. ...канд. юрид. наук. – Челябинск, 2013.
- Рохлин В.И. Прокурорский надзор и государственный контроль: история, развитие, понятие, соотношение. – СПб.: Юридический центр Пресс, 2003. – 305 с.
- Рохлин В.И., Захарцев С.И., Миронов М.А., Стуканов А.П. Институт реабилитации в российском законодательстве (возникновение, развитие, понятие, перспективы) / Под ред. В.И. Рохлина. – СПб.: Юридический центр Пресс, 2007. – 409 с.
- Рохлин В.И., Сыдорук И.И. Прокурорский надзор: Защита прав человека; Нормативные акты; Анализ; Комментарии. – СПб.: Сентябрь, 2001. – 482 с.
- Рыжаков А.П. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный). 9-е изд., перераб. // СПС КонсультантПлюс, 2014.
- Сальников В.П., Захарцев С.И., Сальников М.В. Уголовно-процессуальная политика как элемент уголовной политики современной России // Юридическая наука: история и современность. – 2016. – № 9 – С. 70-97.

- Сальников В.П., Захарцев.С.И., Сальников М.В. Уголовная и уголовно-процессуальная политика // Юридическая наука и практика. Вестник Нижегородской академии МВД России. – 2016. – № 3. – С 260-283.
- Судоустройство и правоохранительные органы в Российской Федерации / Под ред. В.И. Швецова. – М.: Проспект, 1997. – 376 с.
- Химичева О.В. Судебный контроль за процессуальными действиями и оперативно-розыскными мероприятиями (досудебное производство). – М.: Юридический институт МВД России, 1998. – 72 с.
- Шалумов М.С. Прокурорский надзор и государственный контроль за исполнением законов: разграничение компетенции и ответственность // Государство и право. – 1999. – № 1. – С. 79-80.
- Шестакова С.Д. Состязательность уголовного процесса. – СПб.: Юрид. центр Пресс, 2001. – 220 с.
- Щерба С.П., Зайцев О.А. Охрана прав потерпевших и свидетелей по уголовным делам. – М.: Спарк, 1996. – 123 с.

Ко II разделу «ДОСУДЕБНОЕ ПРОИЗВОДСТВО»

- Александров Р.А., Безрядин В.И., Кондрат И.Н., Роганов С.А. Стадия возбуждения уголовного дела: самостоятельна ли она в уголовном процессе? // Юридическая наука: история и современность. – 2012. – № 11. – С. 83-88.
- Александров Р.А., Кондрат И.Н., Николаева Т.Г. Полномочия органов дознания и исполнение их обязанностей отдельными должностными лицами // Юридическая наука: история и современность. – 2012. – № 7. – С. 70-76.
- Антонов И.А., Николаева Т.Г. Допустимость принуждения при производстве следственных действий, связанных с экспертным и внеэкспертным исследованием участников уголовного судопроизводства: вопросы права и нравственности // Мир политики и социологии. – 2015. – № 7. – С. 174-183.
- Безрядин В.И. Ведомственный процессуальный и судебный контроль за исполнением законов в уголовном судопроизводстве // Правовое поле современной экономики. – 2016. – № 9. – С. 67-80.
- Безрядин В.И., Ихсанов Р.В. Процессуальная форма досудебного производства и проблемы ее совершенствования // Юридическая наука: история и современность. – 2013. – № 9. – С. 102-106.
- Безрядин В.И., Щербич С.В., Петров П.А. Надзор и процессуальный контроль начальника органа (подразделения) дознания в досудебном производстве: некоторые проблемы соотношения // Мир политики и социологии. – 2014. – № 10. – С. 63-71.
- Григорьев В.Н. Возбуждение уголовного дела по новому УПК РФ. – М., 2002.
- Гуев А.Н. Постатейный комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации (Комментарий к ст. 213). – М., 2010.
- Гуляев А.П. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации. Практическое руководство для следователей, дознавателей, прокуроров, адвокатов. – М.: Экзамен XXI, 2015.
- Данилова Н.А., Кушнеренко С.П., Николаева Т.Г., Пристанков В.Д. Использование специальных познаний в уголовном судопроизводстве (уголовно-процессуальный и криминалистический аспекты). – СПб., 2005. – 315 с.
- Захарцев С.И. Возбуждение уголовного дела. – СПб., 2003.
- Захарцев С.И. Неотложные следственные действия. – СПб.: Институт переподготовки и повышения квалификации сотрудников ФСБ России, 2003.

- Коврига З.Ф. Процессуальные проблемы уголовного преследования и защиты // Правовая конфликтология (Теоретические проблемы междисциплинарного юридического исследования). – Воронеж, 2012.
- Колоколов Н.А. Судебный контроль в стадии предварительного расследования: Учебное пособие для студентов вузов. – М.: Закон и право, ЮНИТИ-ДАНА, 2004. – 303 с.
- Кондрат И.Н. Обеспечение прав личности в досудебном производстве по уголовным делам: законодательное регулирование и правоохранительная практика: Монография. – М.: Форум, 2011. – 176 с.
- Кондрат И.Н. Права человека и уголовно-процессуальный закон (досудебное производство): Монография. – М.: Юстицинформ, 2012 – 320 с.
- Логунов О.В., Кутуев Э.К. Процессуальное принуждение: понятие, цели и виды мер. Задержание подозреваемого и обвиняемого // Правовое поле современной экономики. – 2016. – № 9. – С. 182-195.
- Лукин В.М. Уголовно-процессуальный закон не запрещает задержать лицо по подозрению в совершении преступления до возбуждения уголовного дела // Юридическая наука: история и современность. – 2011. – № 3. – С. 107-110.
- Рохлин В.И., Сыдорук И.И. Правоохранительная функция прокуратуры: Учебно пособие. – СПб.: Михайлов : СПбГУП, 2000. – 348 с.
- Рыжаков А.П. Уголовно-процессуальное доказывание и основные следственные действия. – М.: Дело и Сервис, 2012. – 544 с.
- Сальников В.П., Захарцев С.И., Сальников М.В. Уголовно-исполнительная политика как элемент уголовной политики современной России // Юридическая наука: история и современность. – 2016. – № 7. – С. 71-85.
- Сальников В.П., Захарцев С.И., Сальников М.В. Уголовно-исполнительная политика // Вестник Самарского юридического института. Научно-практический журнал. – 2016. – № 4(22). – С. 46-58.
- Сальников В.П., Рохлин В.И., Финансовая безопасность и финансовые расследования // Правовое поле современной экономики. – 2013. – № 10. – С. 145-152.
- Уголовный процесс: Учебник для бакалавриата юридических вузов / Под ред. О.И. Андреевой и др. – Ростов-на-Дону: Феникс, 2015. – 445 [1] с.
- Уголовный процесс: Учебник для юридических вузов. В 2-х частях. Часть 1. Общая часть; Досудебное производство / Шахматов А.В., Рохлин В.И., Сальников В.П., Антонов И.А. и др.; под общ. ред. В.П. Сальникова и В.И. Рохлина.; науч. ред. И.А. Антонов. – СПб.: Фонд «Университет», 2009. – 248 с.
- Химичева Г.П., Мичурина О.В., Химичева О.В. Окончание предварительного расследования прекращением уголовного дела. – Рязань: Узорочье, 2001. – 210 с.
- Шейфер С.А. Следственные действия. Основания, процессуальный порядок и доказательственное значение. – М.: Юрлитинформ, 2004. – 184 с.
- Шейфер С.А. Следственные действия. Система и процессуальная форма. – М.: Юрлитинформ, 2001. – 208 с.

К III разделу «СУДЕБНОЕ ПРОИЗВОДСТВО»

- Александров А., Ковтун Н. Апелляция в русском уголовном судопроизводстве. – Н. Новгород: Волго-Вятская академия государственного управления, 1999. – 107 с.
- Алексеева Л.Б. Судебное следствие. Прения сторон // Защитник в суде присяжных. – М.: РПА МЮ РФ, 1997. – С. 46-71.
- Безлепкин Б.Т. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный). – 13-е изд., перераб. и доп. – М.: Проспект, 2015. – 576 с.
- Безядин В.И. Судебное обжалование в уголовном судопроизводстве: проблемы субъектов // Правовое поле современной экономики. – 2015. – № 1. – С. 187-193.

- Безрядин В.И. Судебное обжалование решений или действий (бездействия) органов государства и должностных лиц в уголовном судопроизводстве: предмет и пределы // Правовое поле современной экономики. – 2013. – № 10. – С. 166-174.
- Безрядин В.И., Щербич С.В. Принцип права на обжалование процессуальных действий и решений как основа уголовно-процессуального института обжалования // Юридическая наука: история и современность. – 2015. – № 7. – С. 85-93.
- Гибов В.В., Кабиграян А.А. Конституционные принципы судебной власти в Российской Федерации: Монография. – СПб.: Санкт-Петербургский ун-т МВД России, 2007.
- Громов Н.А. Вновь открывшиеся обстоятельства в уголовном процессе. – М.: Спарк, 1999. – 220 с.
- Демидов В.В., Жуйков В.М. Комментарий к законодательству о мировых судьях. – М.: Юрист, 2001. – 208 с.
- Денисов Л.А. Судебное следствие как составная часть стадии судебного разбирательства: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – Владимир, 2007.
- Дорожков В.В. Руководство для мировых судей. Дела частного обвинения. – М.: Норма, 2001. – 272 с.
- Захарцев С.И. Суд присяжных как проблема правосудия: философско-правовой и прикладной аспекты // Мир политики и социологии. – 2013. – № 9. – С. 144-151.
- Колоколов Н.А. Судебная власть: О сущем феномене в логосе: Монография. – М.: Юрист, 2005. – 560 с.
- Колоколов Н.А., Павликов С.Г. Право, закон, судебный прецедент: российский вариант: Монография. – М.: Юрист, 2008. – 94 с.
- Кудрявцева А.В., Смирнов В.П. Апелляционное производство в уголовном процессе России. – М., Юрлитинформ, 2013. – 216 с.
- Лебедев В.М. Становление и развитие судебной власти в Российской Федерации. – М.: Российская академия правосудия, 2000. – 368 с.
- Лебедев В.М. Судебная власть в современной России. Проблемы становления и развития. – СПб.: Лань, 2001. – 384 с.
- Лысов П.К. Организация судебной власти и судебной деятельности в современной России: некоторые направления правового совершенствования // Юридическая наука: история и современность. – 2013. – № 12. – С. 81-97.
- Немыгина М.В. Российский суд присяжных: Учебно-методическое пособие. – М.: БЕК, 1995. – 218 с.
- Никитина И.В. Принцип состязательности и проблемы его реализации в стадии судебного разбирательства: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – М., 2006.
- Очередин В.Т. Производство в суде присяжных. – Волгоград: Волгоградский юридический ин-т МВД России, 1997. – 45,[1] с.
- Потапов В.Д. Основные начала проверки судебных решений в контрольно-проверочных стадиях и производствах уголовного судопроизводства России. – М., Юрлитинформ, 2012. – 376 с.
- Российская судебная власть: современность и перспективы: Сборник научных трудов / Науч. ред.: Г.А. Гаджиев, К.Н. Княгинин. – СПб.: Президент. б-ка, 2014. – 139 с. – (Сборники Президентской библиотеки).
- Сальников В.П., Захарцев С.И., Сальников М.В. Уголовно-исполнительная политика // Вестник Самарского юридического института. Научно-практический журнал. – 2016. – № 4(22). – С. 46-58.
- Сальников В.П., Захарцев С.И., Сальников М.В. Уголовно-исполнительная политика как элемент уголовной политики современной России // Юридическая наука: история и современность. – 2016. – № 7. – С. 71-85.
- Сальников В.П., Захарцев С.И., Сальников М.В. О современной уголовно-исполнительной политике России // Библиотека уголовного права и криминологии. – 2017. – № 3(21). – С. 7-24.

- Самостоятельность и независимость судебной власти Российской Федерации / Под ред. В.В. Ершова. – М.: Юристъ, 2006. – 493 с.
- Судебная власть / Под ред. И.Л. Петрухина. – М.: Проспект, 2003. – 720 с.
- Уголовно-исполнительное право России / Под ред. В.И. Селиверстова. – М.: Норма, Инфра, 2017.
- Уголовный процесс: Учебник для академического бакалавриата / Под ред. В.П. Божьева. – 4-е изд., перераб. и доп. – М.: Юрайт, 2014. – 573 с. – Серия: Бакалавр. Академический курс.
- Уголовный процесс: Учебник для юридических вузов. В 2-х частях. Часть 2. Судебное производство / Шахматов А.В., Рохлин В.И., Сальников В.П., Антонов И.А. и др.; под общ. ред. В.П. Сальникова и В.И. Рохлина.; науч. ред. И.А. Антонов. – СПб.: Фонд «Университет», 2009. – 192 с.
- Халдеев Л.С. Судья в уголовном процессе. – М.: Юрайт, 2000. – 501 с.
- Червоткин А.С. Апелляция и кассация. Пособие для судей. – М., Проспект, 2014. – 336 с.

К IV разделу «ОСОБЕННОСТИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ОТДЕЛЬНЫМ КАТЕГОРИЯМ УГОЛОВНЫХ ДЕЛ»

- Агаев Б.А., Галузо В.Н. Имунитеты в российском уголовном процессе: Монография. – М.: Теис, 1998. – 135 с.
- Галимов О.Х. Малолетние лица в уголовном судопроизводстве. – СПб.: Питер, 2001. – 224 с.
- Ковтун Н.Н. Производство по применению принудительных мер медицинского характера. – Н. Новгород: Нижегородский юридический институт МВД РФ, 1998. – 110 с.
- Комарницкий А.В. Основы ювенального права: Учебник. – СПб.: ИВЭСЭП, 2011. – 524 с.
- Комарницкий А.В. Уголовный закон и несовершеннолетние: Монография. – СПб.: ИВЭСЭП, 2012. – 434 с.
- Лысов П.К., Сальников М.В. Система ювенальной юстиции в России: размышления «за» и «против» // Правовое поле современной экономики. – 2013. – № 11. – С. 129-133.
- Мельникова Э.Б. Ювенальная юстиция: проблемы уголовного права и криминологии. – М.: Дело, 2000. – 272 с.
- Мельникова Э.Б., Карнозова Л.М. Ювенальная юстиция – охранительная и восстановительная: Учебное пособие. – М.: Проспект, 2002. – 144 с.
- Ульянова Л.Т. Предмет доказывания и доказательств в уголовном процессе России. – М.: Городец, 2008. – 176 с.

К V разделу «МЕЖДУНАРОДНЫЕ АСПЕКТЫ В СФЕРЕ УГОЛОВНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА»

- Бахвалова Л.А., Серебренникова А.В. Дополнительное уголовное право Германии. – М.: Макс Пресс, 2010. – 168 с.
- Бирюков П.Н. Нормы международного процессуального права в правовой системе Российской Федерации. – Воронеж: ВорожГУ, 2000. – 228 с.
- Волеводз А.Г. Гуманизация уголовного закона и международное сотрудничество в сфере уголовного судопроизводства // Уголовное право. – 2012. – № 3. – С. 115-119.
- Волеводз А.Г. Международная организация уголовной полиции – Интерпол и тенденции формирования региональных правоохранительных организаций // Библиотека криминалиста. Научный журнал. – 2011. – № 1. – С. 130-151.
- Волеводз А.Г. Международное сотрудничество в сфере уголовного судопроизводства: понятие, признаки, источники и основные формы // Библиотека криминалиста. Научный журнал. – 2015. – № 4. – С. 99-117.

- Волеводз А.Г. Международное сотрудничество в сфере уголовного судопроизводства: некоторые проблемы взаимосвязи уголовного права и уголовно-процессуального права // Актуальные проблемы взаимосвязи уголовного права и процесса: сборник материалов Международной заочной научно-практической конференции (Уфа, Институт права БашГУ, 17-18 апреля 2013 г.). – Уфа: РИЦ БашГУ, 2013. – С. 3-10.
- Волеводз А.Г. Правовое регулирование новых направлений международного сотрудничества в сфере уголовного процесса. – М.: Юрлитинформ, 2002. – 528 с.
- Волеводз А.Г. Уголовно-правовые препятствия международному сотрудничеству в сфере уголовного судопроизводства // Библиотека уголовного права и криминологии. – 2013. – № 2. – С. 164-172.
- Волженкина В.М. Нормы международного права в российском уголовном процессе. – СПб.: Юридический центр Пресс, 2001. – 359 с.
- Захарцев С.И., Вихров В.А., Игнащенко Ю.Ю., Сальников В.П. Оперативно-розыскная деятельность и военная безопасность: Монография. – М.: Граница, 2017. – 424 с.
- Зорькин В.Д. Право силы и сила права. Лекция для участников V Международного юридического форума. Санкт-Петербург, 28 мая 2015 г. // Мир политики и социологии. – 2016. – № 4. – С. 18-32.
- Кондрат Е.Н. Международная финансовая безопасность и правоохранительное сотрудничество в эпоху глобализации: Монография. – М.: ФОРУМ, 2010. – 224 с.
- Кондрат Е.Н., Сальников С.П., Борисов О.С., Петров П.А. История создания и правовые основы деятельности Интерпола // Юридическая наука: история и современность. – 2017. – № 3. – С. 96-104.
- Кондрат Е.Н., Сальников М.В. Интерпол в борьбе с преступностью: стратегия и основные функции // Юридическая наука: история и современность. – 2016. – № 11. – С. 153-159.
- Кондрат Е.Н., Сальников М.В. НЦБ Интерпола МВД России и противодействие преступлениям экономической направленности // Правовое поле современной экономики. – 2016. – № 7. – С. 164-174.
- Кондрат Е.Н., Сальников М.В. Российские правоохранительные органы и Интерпол: некоторые результаты сотрудничества и проблемы // Юридическая наука: история и современность. – 2017. – № 5. – С. 163-171.
- Кондрат И.Н. Охрана прав участников уголовного процесса в досудебном производстве: международные стандарты и механизм реализации в Российской Федерации: Монография. – М.: Юстицинформ, 2013. – 504 с.
- Милинчук В.В. Институт правовой помощи по уголовным делам. Действующая практика и перспективы развития. – М.: Юрлитинформ, 2001. – 352 с.
- Сальников В.П., Стеценко С.Г. Государственная уголовно-исполнительная политика Украины: история и современное состояние // Мир политики и социологии. – 2014. – № 10. – С. 165-173.
- Сальников В.П., Ивашов Л.Г., Джегутанов Б.К. Философия глобализации (Методологические основы геополитической доктрины России): Монография / Под общ. ред. В.П. Сальникова. – СПб.: Фонд «Университет», 2006. – 268 с.
- Сальников М.В., Сальников С.П., Третьяков И.Л. Европол и международное сотрудничество в борьбе с преступностью. СНГ и транснациональная преступность // Правовое поле современной экономики. – 2016. – № 2. – С. 168-181.

Автор и руководитель проекта – **Сальников Виктор Петрович**,
доктор юридических наук, профессор,
Заслуженный деятель науки Российской Федерации,
Почетный работник высшего профессионального образования Российской
Федерации, Почетный сотрудник МВД России

УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВО (УГОЛОВНЫЙ ПРОЦЕСС)

Учебник для вузов

Под редакцией
Кутуева Эльдара Кяримовича,
доктора юридических наук, профессора

Главный редактор О.П. Человечкова, к.ю.н.
Технический редактор, верстка Д.А. Ларин

Выход в свет 14.09.2018 г. Формат 70x100 ¹/₁₆.
Печать офсетная. Бумага офсетная. Объем 47,5 п.л. Тираж 2000 экз.
Отпечатано с готового оригинал-макета Фонда «Университет». Заказ № 187.

Фонд содействия науке и образованию в области
правоохранительной деятельности «Университет»
Санкт-Петербург, 198261, пр. Ветеранов, д. 114, корп. 1, лит. Б
Тел. (812) 755-56-58 E-mail: fonduniver@bk.ru www.fonduniver.ru



**ЦЕНТР ЗАЩИТЫ
ПРАВ ПОТРЕБИТЕЛЕЙ
САНКТ-ПЕТЕРБУРГА**

РОО «ЦЕНТР ЗАЩИТЫ ПРАВ ПОТРЕБИТЕЛЕЙ САНКТ-ПЕТЕРБУРГА»

Специалисты нашего центра всегда готовы проконсультировать Вас по любым вопросам, связанным с правами потребителей и защитой этих прав в таких сферах как:

- покупка-продажа недвижимости;
- покупка-продажа любых товаров;
- выполнение строительных или ремонтных работ;
- бытовые услуги;
- транспортные услуги;
- медицинские услуги;
- туристические услуги;
- кредитные вопросы;
- услуги ЖКХ;
- возврат мебели;
- страхование недвижимости и автомобилей.



**ЧЕСТЬ И ЗАКОН
АДВОКАТСКОЕ БЮРО**

Адвокатское Бюро «Честь и Закон»

В рамках Адвокатского Бюро можно получить услуги в следующих направлениях:

- гражданско-правовые споры, в т.ч. семейные;
- уголовный процесс;
- жилищное право;
- арбитражный процесс;
- административное право;
- трудовые споры.



**ПЕРВАЯ
ЮРИДИЧЕСКАЯ
ПОЧТА**

Первая юридическая почта предлагает для физических и юридических лиц оказание услуг подачи любого документа посредством курьера в государственные органы без траты личного времени лица.

Это удобно, потому что предоставляется полное сопровождение документов:

- личная консультация и четкое определение гос. органа-получателя;
- составление и оформление юридически грамотных документов;
- своевременная доставка документов в государственный орган.

Преимущества использования Первой юридической почты:

- снятие ограничения по количеству обращений юридического лица в гос. органы за день;
- колоссальная экономия личного времени, нервов и денежных средств подающего;
- отсутствие необходимости в большом штате курьеров;
- отсутствие необходимости оформлять доверенность на подачу и получение документов.

Принципы нашей работы:

- гарантия полной конфиденциальности;
- индивидуальный подход к каждому клиенту;
- детальность и внимательность в каждом вопросе;
- стоимость услуг всегда соответствует результатам проделанной работы.



Лидер Консалт Право осуществляет высококвалифицированную защиту прав и законных интересов своих доверителей, а также оказывает профессиональную юридическую поддержку, направленную на развитие бизнеса своих клиентов.

Комплексное юридическое обслуживание – это полное юридическое сопровождение финансово-хозяйственной деятельности компании по всем правовым вопросам (гражданским, трудовым, финансовым, таможенным, административным, налоговым, земельным), возникающим в процессе осуществления хозяйственной деятельности.

Сопровождение включает в себя широкий спектр услуг, в частности:

- регистрацию компаний и ведение малого бизнеса, помощь при оформлении фермерских хозяйств;
- регистрацию Некоммерческих организаций;
- аккредитацию иностранных филиалов и представительств;
- взаимодействие с государственными органами и иными организациями;
- консультации по вопросам корпоративного права;
- подготовку документов для лицензирования деятельности предприятия;
- открытие счетов, оформление зарплатных проектов;
- бухгалтерское сопровождение бизнеса;
- представление интересов в арбитражных судах РФ и судах общей юрисдикции РФ;
- правовой compliance;
- реорганизацию фирм, приведение в соответствие с законодательством, внесение изменений в учредительные документы;
- ведение процедуры банкротства компании;
- ликвидацию компаний.

**Адрес : г. Санкт-Петербург, Лиговский проспект, дом 78, корпус 2, лит. А, 6 этаж.
Тел: 642 01 11; 607 64 43; E-mail: info@legallhelp.pro**